|  |
| --- |
|  |
| "Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник" (издание исправленное и дополненное) (под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева) ("КОНТРАКТ", "ИНФРА-М" 2006) |
| Документ предоставлен [**КонсультантПлюс  www.consultant.ru**](http://www.consultant.ru)   Дата сохранения: 17.12.2015 |

МОСКОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

УГОЛОВНОЕ ПРАВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

УЧЕБНИК

Материал подготовлен с использованием правовых актов

по состоянию на 1 июля 2005 года

Издание исправленное и дополненное

Под редакцией

доктора юридических наук, профессора

Л.В. ИНОГАМОВОЙ-ХЕГАЙ,

доктора юридических наук, профессора

А.И. РАРОГА,

доктора юридических наук, профессора

А.И. ЧУЧАЕВА

Допущено

Министерством образования Российской Федерации

в качестве учебника для студентов

высших учебных заведений, обучающихся

по специальности 021100 "Юриспруденция"

Рецензенты:

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

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

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ:

Волкова Т.Н., доктор юридических наук, профессор - [§ 5](#Par5832) гл. 19

Грачева Ю.В., кандидат юридических наук, доцент - [§ 3](#Par528) гл. 2

Ермакова Л.Д., кандидат юридических наук, профессор - [§ 1 - 2](#Par2012), [6](#Par2658) гл. 8

Есаков Г.А., кандидат юридических наук - [§ 4](#Par1433) гл. 5, [гл. 9](#Par2787)

Зелинская Н.А., кандидат юридических наук, доцент - [§ 1 - 3](#Par2915) гл. 10

Иногамова-Хегай Л.В., доктор юридических наук, профессор - [гл. 17](#Par4966)

Караулов В.Ф., кандидат юридических наук, доцент - [§ 1 - 2](#Par154) гл. 2

Кладков А.В., кандидат юридических наук, профессор - [§ 1 - 3](#Par1203) гл. 5

Клепицкий И.А., кандидат юридических наук, доцент - [§ 3 - 5](#Par2334) гл. 8, [гл. 14](#Par4273)

Корнеева А.В., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 4](#Par1059)

Кочои С.М., доктор юридических наук, профессор - [гл. 7](#Par1618)

Левандовская М.Г., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 20](#Par5908)

Нерсесян В.А., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 12](#Par3752)

Орешкина Т.Ю., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 13](#Par4131)

Пономарев П.Г., заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор - [§ 1 - 4](#Par5552) гл. 19

Рагулина А.В., кандидат юридических наук, доцент - [§ 4 - 5](#Par3272) гл. 10, [§ 2](#Par4387) гл. 15

Рарог А.И., заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор - [§ 1](#Par4364), [3 - 6](#Par4428) гл. 15

Савельева В.С., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 6](#Par1511)

Семенов Д.А., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 16](#Par4593)

Степалин В.П., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 3](#Par738)

Чучаев А.И., доктор юридических наук, профессор - [гл. 11](#Par3426)

Шишов О.Ф., заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор - [гл. 1](#Par91)

Юрченко И.А., кандидат юридических наук - [гл. 18](#Par5345)

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

1. Нормативные правовые акты

УК - Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 13.06.1996 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 28.12.2004 N 187-ФЗ (СЗ РФ. 1996. N 25. Ст. 2954; 2005. N 1 (ч. I). Ст. 13)

АПК РФ - Арбитражный процессуальный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE2AD50B87BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 24.07.2002 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 31.03.2005 N 25-ФЗ (СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3012; 2005. N 14. Ст. 1210)

Бюджетный кодекс РФ - Бюджетный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE3AF50B07BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 31.07.1998 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 01.07.2005 N 78-ФЗ (СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3823; 2005. N 27. Ст. 2717)

Водный кодекс РФ - Водный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89DE9AA57BE7BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 16.11.1995 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 09.05.2005 N 45-ФЗ (СЗ РФ. 1995. N 47. Ст. 4471; 2005. N 19. Ст. 1752)

Воздушный кодекс РФ - Воздушный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE2A85DBD7BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 19.03.1997 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 21.03.2005 N 20-ФЗ (СЗ РФ. 1997. N 12. Ст. 1383; 2005. N 13. Ст. 1078)

ГК РФ - Гражданский кодекс РФ, [часть первая](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AB5CB07BD53CED2902B1H9V6G) от 30.11.1994 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 02.07.2005 N 83-ФЗ (СЗ РФ. 1994. N 32. Ст. 3301; 2005. N 27. Ст. 2722); [часть вторая](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA52BA7BD53CED2902B1H9V6G) от 26.01.1996 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 09.05.2005 N 45-ФЗ (СЗ РФ. 1996. N 5. Ст. 410; 2005. N 19. Ст. 1752)

ГПК РФ - Гражданский процессуальный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE0AA50B17BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 14.11.2002 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 29.12.2004 N 194-ФЗ (СЗ РФ. 2002. N 46. Ст. 4532; 2004. N 1 (ч. I). Ст. 20)

Земельный кодекс РФ - Земельный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE2AA53B07BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 25.10.2001 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 07.03.2005 N 15-ФЗ (СЗ РФ. 2001. N 44. Ст. 4147; 2005. N 10. Ст. 763)

КоАП РФ - [Кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE3AB55B17BD53CED2902B1H9V6G) РФ об административных правонарушениях от 30.12.2001 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 02.07.2005 N 82-ФЗ (СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. I). Ст. 1; 2005. N 27. Ст. 2721)

Лесной кодекс РФ - Лесной [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE0A255BE7BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 29.01.1997 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 09.05.2005 N 45-ФЗ (СЗ РФ. 1997. N 5. Ст. 610; 2005. N 19. Ст. 1752)

Налоговый кодекс РФ - Налоговый кодекс РФ, [часть первая](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89DE8AC53BA7BD53CED2902B1H9V6G) от 31.07.1998 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 01.07.2005 N 78-ФЗ (СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3824; 2005. N 27. Ст. 2717); [часть вторая](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE3AE55B07BD53CED2902B1H9V6G) от 05.08.2000 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 01.07.2005 N 78-ФЗ (СЗ РФ. 2000. N 32. Ст. 3340; 2005. N 27. Ст. 2717)

СК РФ - Семейный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AB55B17BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 29.12.1995 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 28.12.2004 N 185-ФЗ (СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 16; 2005. N 1 (ч. I). Ст. 11)

Таможенный кодекс РФ - Таможенный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE0A953BD7BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 28.05.2003 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 11.11.2004 N 139-ФЗ (СЗ РФ. 2003. N 22. Ст. 2066; 2004. N 46 (ч. I). Ст. 4494)

Трудовой кодекс РФ - Трудовой [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89DE9AA5DB17BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 30.12.2001 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 09.05.2005 N 45-ФЗ (СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. I). Ст. 3; 2005. N 19. Ст. 1752)

УИК РФ - Уголовно-исполнительный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE3A855B17BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 08.01.1997 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 09.05.2005 N 47-ФЗ (СЗ РФ. 1997. N 2. Ст. 198; 2005. N 19. Ст. 1754)

УПК РФ - Уголовно-процессуальный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE3AC53B07BD53CED2902B1H9V6G) РФ от 18.12.2001 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 01.06.2005 N 54-ФЗ (СЗ РФ. 2001. N 52 (ч. I). Ст. 4921; 2005. N 23. Ст. 2200)

2. Официальные издания

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

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

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

РГ - Российская газета

РЮ (СЮ) - Российская юстиция (Советская юстиция)

САПП РФ - Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации

СЗ РФ - Собрание законодательства Российской Федерации

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

Глава I. ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА ОСОБЕННОЙ ЧАСТИ

УГОЛОВНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

§ 1. Понятие и система Особенной части

уголовного права Российской Федерации

Уголовное законодательство представляет собой неразрывное единство норм [Общей](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D0HBV1G) и [Особенной частей](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G). Оно является составной частью единой правовой системы Российского государства, отражающей социальные, экономические, политические и духовные изменения, происходящие за последнее десятилетие.

Нормы Общей и Особенной частей уголовного права применяются в неразрывном единстве.

Особенная часть уголовного права - это расположенная в определенной логической последовательности научно обоснованная система уголовно-правовых норм, устанавливающих исчерпывающий круг опасных для личности, общества или государства деяний, признаваемых преступлениями, а также конкретные наказания, назначаемые за их совершение.

В деятельности судебно-следственных органов нормы [Особенной части](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G) применяются в строгом соответствии с правилами и принципами, устанавливаемыми нормами [Общей части](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D0HBV1G). Так, всегда необходимо учитывать статьи Общей части, устанавливающие возраст лица, с которого за конкретное преступление допустимо привлечение к уголовной ответственности; определяющие вменяемость, приготовление и покушение, соучастие, порядок назначения наказания и т.д.

Общую и Особенную части уголовного права следует рассматривать в плоскости соотношения философских категорий общего, особенного, единичного.

Исторически первоначально появлялись нормы особенной части в виде отдельных законодательных актов, издаваемых государствами и устанавливающими ответственность за такие самые древние преступления, как убийство, кража, изнасилование, посягательства на религиозные святыни и т.д. Постепенно эти нормы получали закрепление в систематизированных законодательных актах, носящих комплексный характер и включающих наряду с нормами уголовного нормы уголовно-процессуального, гражданского и гражданско-процессуального права. По мере развития общества, появления новых общественных отношений, изменения духовных представлений о ценностях круг преступных деяний изменялся в сторону своего расширения. При этом в античных и средневековых законодательных памятниках отчетливо прослеживается классовый подход в уголовно-правовой оценке преступных деяний в плане назначения наказания в зависимости от социального положения потерпевшего. Так, за телесное повреждение, нанесенное князю, древнейший памятник отечественного права "Русская Правда" устанавливал штраф в 12 гривен, а за телесное повреждение, нанесенное смерду (т.е. крестьянину), - 3 гривны. По Смоленскому договору с немцами (начало XIV в.) за убийство свободного человека устанавливался штраф в 10 гривен, а за убийство холопа - в 1 гривну.

Постепенно в законодательных актах феодальной Руси, например; в Судебнике 1497 г., Судебнике 1550 г., Соборном Уложении 1649 г., наряду с появлением составов новых преступлений содержались положения о вине, подстрекательстве, пособничестве, покушении, относящиеся к Общей части. Только в начале XIX в. был разработан Свод законов, в котором законы располагались по отраслевому признаку.

В 15-м томе Свода законов впервые в истории российского законодательства уголовное законодательство подразделялось на Общую и Особенную части. В Особенной части все преступные деяния здесь подразделялись на: преступления против веры; государственные преступления; преступления против правительства; преступления чиновников по службе; преступления против безопасности, жизни и прав общественного состояния лиц; преступления, нарушающие различного рода уставы (о повинностях, казенного управления, благоустройства); преступления против семьи; половые преступления; имущественные преступления.

Общая часть уголовного права могла появиться в результате обобщения конкретных преступных деяний и форм их совершения. В Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. - выдающемся уголовно-правовом акте Российского законодательства XIX в., несмотря на его громоздкость и конгломеративность, получили законодательное выражение многие проблемы как Общей, так и Особенной частей уголовного права. В структурном отношении Особенная часть в Уложении классифицировалась на разделы, главы, отделения, группы. На первом месте находился раздел, именуемый "О преступлениях против веры и нарушении ограждающих оную постановлений". Значительное место отводилось преступлениям против веры. Им был посвящен ряд глав "О богохулении и порицании веры", "Об отступлении от веры и постановлений церкви", "Об оскорблении святыни и нарушении церковного благочиния", "О святотатстве, разрытии могил и оскорблении мертвых тел". К преступлениям против веры Уложение относило главу "О лжеприсяге", посягающее на правосудие. Самостоятельный раздел был посвящен государственным преступлениям. К ним Уложение относило посягательство не только на жизнь императора, но и "бунт", государственную измену, преступления против других государств и их представителей. Специальные разделы были посвящены преступлениям и проступкам против общественного благоустройства и благочиния и преступлениям и проступкам против законов о состояниях. На последнем месте в Уложении помещались разделы, предусматривающие ответственность за посягательства на жизнь, здоровье, честь, достоинство, свободу и спокойствие частных лиц, а также посягательства на собственность частных лиц. Несмотря на чрезмерную громоздкость (Уложение включало 2304 статьи) этот законодательный акт подробнейшим образом регламентировал уголовно-правовые запреты за многие общественно опасные деяния.

Проводимые в 60-е годы XIX в. реформы в России, в том числе и судебная реформа, создание института мировых судей, разграничение подсудности дел о преступлениях и проступках потребовало изменений в самом уголовном законодательстве. Принятый в 1864 г. Устав о наказаниях, налагаемых мировыми судьями, также способствовал началу разработки над проектом нового российского уголовного законодательства <\*>.

--------------------------------

<\*> Подробнее о причинах значительного изменения российского уголовного законодательства см.: Пушкаренко А.А. Уголовное уложение 1903 г. // Российское законодательство X - XX веков. Т. 9. М., 1994. С. 240 - 275.

22 марта 1903 г. императором Николаем II было утверждено новое Уголовное уложение, которое состояло из 37 глав и 687 статей. Первая глава была посвящена вопросам Общей части. Глава вторая называлась "О нарушении ограждающих веру постановлений" и предусматривала ответственность за религиозные преступления. В главе третьей содержались составы преступлений против священной особы государя императора и о бунте против верховной власти. В четвертой, пятой и шестой главах речь шла об уголовной ответственности за государственную измену, смуту, неповиновение власти. Седьмая глава посвящалась преступлениям против правосудия. Уложение содержало подробный перечень деяний против личности, собственности. Ознакомление со структурой Уголовного уложения 1903 г. свидетельствует о том, что в основу классификации преступлений по главам был положен принцип родового объекта преступных посягательств. Уголовное уложение 1903 г. внутренней логикой в последовательности расположения материала и своей структурой в целом выгодно отличалось от многих уголовных кодексов других государств. "Уложение 1903 года, - отмечал выдающийся отечественный ученый-юрист профессор Н.Н. Полянский, - было вполне благопристойным по форме, европейским по проявленной в нем законодательной технике и в то же время не только не уступало Уложению о наказаниях 1845 г., но, напротив, превосходило его широтой охвата всех возможных форм обнаружения враждебного правительству настроения" <\*>.

--------------------------------

<\*> Полянский Н.Н. Царские суды в борьбе с революцией 1905 - 1907 гг. М., 1958. С. 9.

После октябрьского переворота 1917 г. в России и прихода к власти большевиков отношение к уголовному праву коренным образом изменилось. Согласно Декрету от 16.02.1918 N 2 "О суде", законы царского правительства могли применяться только в случаях, если не противоречат социалистическому правосознанию судей. Другими словами, на смену закона критерием при рассмотрении вопроса о привлечении лица к уголовной ответственности становилось весьма обтекаемое понятие "социалистическое правосознание". До 1922 г. уголовное законодательство в России не было кодифицировано. Кроме ряда декретов, устанавливающих уголовную ответственность за взяточничество, спекуляцию, дезертирство и др., в 1919 г. были приняты Руководящие начала по уголовному праву РСФСР, содержащие только основные положения Общей части уголовного права. В частности, преступление определялось как "действие или бездействие, опасное для данной системы общественных отношений". Нетрудно заметить, что в определении преступления отсутствовало указание на запрещенность законом общественно опасного деяния. При отсутствии Особенной части любое деяние, оцениваемое с позиции революционного правосознания, могло быть признано преступным. Это было своего рода законодательным обоснованием произвола.

В 1922 г. был принят Уголовный кодекс РСФСР, включающий как Общую, так и Особенную части. Однако в определении преступления отсутствовало указание на противоправность деяния и допускалась возможность применения закона по аналогии. УК 1922 г. в значительной степени отражал идеи новой экономической политики. Вместе с тем Кодекс отдавал должное классовому приоритету: на первое место в Особенной части поместил главу "Государственные преступления", включающую "Контрреволюционные преступления" и "Преступления против порядка управления". Вторая глава была посвящена должностным преступлениям, а третья - преступлениям, посягающим на правила отделения церкви от государства. Далее была помещена глава о хозяйственных преступлениях и только пятая глава была посвящена уголовной ответственности за преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства личности. Шестая глава содержала нормы об имущественных преступлениях, а седьмая - о воинских. И, наконец, в главе восьмой Особенной части располагались нормы, устанавливающие ответственность за нарушение правил, охраняющих народное здравие, общественную безопасность и публичный порядок. Структура Особенной части УК 1922 г. не отличалась строгой логической последовательностью, да и подход к его созданию не характеризовался единой и цельной исходной идеей. Тем не менее издание Кодекса явилось законодательной основой теоретической разработки проблем как Общей, так и Особенной части уголовного права. В учебниках по Особенной части Э.Я. Немировского, А.А. Пионтковского, С.В. Познышева и А.Н. Трайнина <\*> содержался обстоятельный анализ УК 1922 г., отмечались его отдельные недостатки и давались рекомендации по его совершенствованию.

--------------------------------

<\*> См.: Немировский Э.Я. Советское уголовное право. Часть Общая и Особенная. М., 1926; Пионтковский А.А. Уголовное право. Часть Особенная. М., 1925; Познышев С.В. Учебник Уголовного права. Часть Особенная. М., 1923; Трайнин А.Н. Уголовное право. Особенная часть. М., 1925.

Принцип построения Особенной части по родовому объекту не был полностью соблюден и в УК РСФСР 1926 г. Более того, структура отдельных глав не отличалась логической последовательностью. УК 1926 г. подвергался постоянным изменениям, особенно в 30-е и 40-е годы в него вносили многочисленные поправки в сторону расширения составов преступления и ужесточения уголовной репрессии.

Принятый в период хрущевской оттепели [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC666HDV6G) РСФСР содержал много нововведений в системе Особенной части. Так, учитывался горький опыт грубейших нарушений законности в период сталинизма и принижения роли правосудия, в [Кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500B699F5E8E246548A0DC063HDV1G) был включен новый раздел "Преступления против правосудия". Была введена [глава](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC56FHDV1G) о преступлениях против политических и трудовых прав граждан; было две самостоятельные главы, предусматривающие уголовную ответственность за преступления против собственности, по сути, дублирующие друг друга. Речь идет о [главе](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE9AE54B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC763HDV6G) "Преступления против социалистической собственности" и [главе](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE9AE54B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CCA6EHDV2G) "Преступления против личной собственности граждан". Наказания за посягательства на социалистическую собственность карались строже, чем за аналогичные посягательства на личную собственность. Объяснялось это тем, что личная собственность признавалась производной от социалистической.

На первом месте в [Особенной части](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC666HDV7G) значились государственные преступления, а преступления против личности были расположены после преступлений против социалистической собственности. [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500HBV6G) РСФСР за 36 лет своего существования претерпел множество изменений и дополнений. Однако к концу 80-х годов этот законодательный акт перестал отвечать задачам борьбы с преступностью и во многом противоречил задачам и требованиям рыночной экономики. Так, ст. 153 этого Кодекса предусматривала уголовную ответственность за частнопредпринимательскую деятельность и коммерческое посредничество, которые являются основой рыночной экономики. А ст. 154 предусматривала ответственность за спекуляцию, хотя бизнес является движущей силой рыночных отношений. Более того, в 1990 г. был принят [Закон](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89DE7AB50B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC267HDV4G) "О собственности в РСФСР" провозгласивший равную правовую охрану всех форм собственности, в том числе и частной. Естественно, ст. ст. 153 и 154 были отменены, как и многие другие статьи [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500HBV6G) РСФСР. В первой половине 90-х годов с учетом изменившихся социально-политических и экономических условий в УК были внесены многочисленные изменения и дополнения. Однако это не снимало проблемы. Становилось очевидным, что назрела необходимость в новом уголовном кодексе, отвечающем демократическим и социально-экономическим преобразованиям в обществе.

[УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500HBV6G) РСФСР, действовавший в условиях тоталитарного режима, был крайне идеологизирован, а многие его положения носили чисто декларативный характер. Подход к оценке уголовно-правовых явлений не с позиций общечеловеческих, а с позиций классовых ценностей, пронизывающий этот Уголовный кодекс, полностью себя изжил. Кроме того, за последнее десятилетие появились такие формы преступности, которые оставались вне сферы действия УК.

Многие практические работники правоохранительных органов предъявляли обоснованные претензии в связи с тем, что в УК отсутствовали четкие нормы, дающие возможность успешно бороться с захлестнувшей общество организованной преступностью. Реформирование уголовного законодательства началось еще в период так называемой перестройки, в конце 80-х годов. Весной 1992 г. была создана комиссия, включающая видных отечественных ученых-криминалистов. Комиссия разработала проект Уголовного кодекса, который был опубликован и направлен в Государственную Думу. После доработки Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B1H9V6G) РФ был принят Государственной Думой 24 мая 1996 г., одобрен Советом Федерации и 13 июля 1996 г. подписан Президентом РФ. С 1 января 1997 г. он вступил в законную силу.

Уголовный кодекс существенно отличается от [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500HBV6G) РСФСР. В нем содержится много нововведений. Главным является то, что Кодекс отказался от классового подхода и пронизан идеей защиты общечеловеческих ценностей.

В основу построения Особенной части [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G) положен принцип родового объекта преступлений. В соответствие с этим принципом Особенная часть подразделяется на разделы. Однородные по своему характеру и сущности виды преступлений объединены в шесть разделов. Разделами Особенной части УК являются: [VII](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV5G). Преступления против личности; [VIII](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC26ED9HBV6G). Преступления в сфере экономики; [IX](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D0HBV6G). Преступления против общественной безопасности и общественного порядка; [X](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36ED0HBV5G). Преступления против государственной власти; [XI](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC067D2HBVFG). Преступления против военной службы; [XII](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC064D5HBVFG). Преступления против мира и безопасности человечества. Нетрудно заметить, что система [Особенной части](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G) построена на основе иерархии общечеловеческих ценностей, в соответствии с теоретической схемой, отраженной в [Конституции](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE8AC51B226DF34B42500HBV6G) РФ, - "личность, общество, государство". Поэтому не случайно Особенная часть открывается [разделом](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV5G) "Преступления против личности". В свою очередь, разделы Особенной части подразделяются на главы, в основе такой классификации лежит принцип видового объекта преступлений. Под видовым объектом в теории уголовного права принято понимать тот объект, те общественные отношения, на которые посягают преступления отдельного вида <\*>. Другими словами, речь идет об объекте однородных и тождественных преступлений. Так, видовым объектом преступлений, расположенных в [гл. 21](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC26ED9HBV5G) УК, является собственность, а родовым объектом - общественные отношения в сфере экономики. Внутри глав преступления классифицируются по принципу непосредственного объекта.

--------------------------------

<\*> См.: Коржанский Н.И. Объект и предмет уголовно-правовой охраны. М., 1980. С. 73.

Особенная часть [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G), и в этом ее основополагающее значение, построена в строгом соответствии с закрепленным в [ст. 3](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D1HBV2G) УК принципом законности, суть которого состоит в том, что преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только Кодексом. Применение уголовного закона по аналогии не допускается, а согласно [ст. 8](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D2HBVEG) УК основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного статьями УК.

Поправки, изменения и дополнения Особенной части [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G) могут вноситься только федеральными законами и должны быть включены в УК. Так, в 1998 - 2003 гг. были приняты 30 федеральных законов о внесении в [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B1H9V6G) изменений и дополнений, которые были обусловлены как динамикой самих жизненных условий общества, так и постепенным приведением российского уголовного законодательства в соответствие с нормами международного права. Важно отметить, что в примечаниях к ряду статей Особенной части [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G) содержатся нормы, разъясняющие отдельные уголовно-правовые понятия, например понятие хищение (примечание 1 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC063D9HBV1G)), понятие должностного лица (примечание 1 к [ст. 285](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36ED7HBV7G)), понятие представителя власти (примечание к [ст. 318](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC066D5HBVEG)) и т.д.

Кроме того, в примечаниях к конкретным статьям Особенной части УК содержатся нормы, устанавливающие основания для освобождения лиц, совершивших некоторые преступления, от уголовной ответственности (примечания к [ст. ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D9HBV1G), [198](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC061D9HBV5G), [205](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D1HBV4G), [205.1](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D2HBV7G), [206](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D3HBV1G), [208](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D4HBV2G), [222](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC06ED9HBV4G), [223](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC362D7HBV7G), [228](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F58H8VDG), [275](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36ED0HBV0G), [282.1](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36ED4HBV1G), [282.2](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36ED5HBV4G), [291](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36FD1HBVEG), [307](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC167D0HBV1G), [337](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC067D8HBV4G), [338](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC067D8HBVEG) УК).

Система курса Особенной части уголовного права соответствует системе [Особенной части](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G) уголовного законодательства.

При изучении конкретных составов преступления следует придерживаться известной из курса Общей части уголовного права схемы анализа состава преступления по признакам, характеризующим его элементы: объект, объективную и субъективную стороны, субъект.

§ 2. Квалификация преступлений

Одной из задач первостепенной важности, стоящей перед правоохранительными органами, является разоблачение преступника и привлечение его к уголовной ответственности. При этом в каждом конкретном случае необходимо точно установить, какое именно общественно опасное деяние совершено и какой именно статьей или частью статьи [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G) оно предусмотрено. Установление точного соответствия признаков общественно опасного деяния, совершенного в объективной действительности, с описанием признаков этого деяния в соответствующей статье или статьях УК, называется квалификацией преступления. Квалификация преступления - это точная уголовно-правовая оценка конкретного общественно опасного деяния. Другими словами, уголовно-правовая квалификация, по существу, представляет собой диагностику конкретного общественно опасного деяния как преступления.

Квалификация преступления представляет собой первый этап применения норм уголовного права, второй связан с назначением наказания. Однако следует отметить, что если суд применяет норму уголовного права в целом, то следователь и дознаватель применяют только диспозицию конкретной уголовно-правовой нормы.

Квалификация представляет собой определенный мыслительный логический процесс, осуществляемый по законам формальной логики с использованием таких приемов и методов, как дедукция и индукция, анализ и синтез, восхождение от абстрактного к конкретному и т.д. Но квалификация - это не только мыслительный, логический процесс, происходящий в сознании следователя, дознавателя и судей. Квалификация - это и результат логической операции по установлению конкретных признаков совершенного деяния, закрепленный в соответствующих уголовно-процессуальных документах.

"Операция квалификации преступления, - пишет известный венгерский профессор Лайош Надь, - завершается синтезом отдельных выводов, полученных в процессе анализа. Юридическая квалификация окончательно установленных конкретных фактов является дедуктивным категорическим силлогизмом. В этом силлогизме в противоположность конструкции решений по вопросу об относимости доказательств большая посылка (как мысленная модель реконструкции) - окончательно установленный конкретный факт, малая посылка - предписание примененной нормы права, а заключение - категорическое установление того, может ли быть применена данная норма права к этому конкретному факту" <\*>.

--------------------------------

<\*> Надь Лайош. Приговор в уголовном процессе. М., 1982. С. 111.

Квалификация преступления проходит ряд этапов и фиксируется в соответствующих процессуальных документах: в постановлении о возбуждении уголовного дела; в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого; в обвинительном заключении; или обвинительном акте; в постановлении судьи о назначении судебного заседания; в обвинительном приговоре.

Квалификация преступления как процесс, растянутый во времени, проходит четыре этапа: 1) установление фактических обстоятельств дела; 2) установление уголовно-правовой нормы, которой предусматривается ответственность за совершенное общественно опасное деяние; 3) установление точного соответствия признаков совершенного деяния и признаков состава преступления, предусмотренного уголовно-правовой нормой; 4) отражение уголовно-правовой оценки содеянного в уголовно-процессуальном документе.

Юридическим основанием квалификации преступления является состав преступления. Квалификация осуществляется по признакам, характеризующим объект, объективную, субъективную стороны и субъект преступления.

Значение правильной квалификации невозможно недооценивать, ибо от нее зависит судьба человека, поскольку неправильная квалификация нарушает принцип справедливости в уголовном праве. Правильная квалификация позволяет дать содеянному соответствующую отрицательную социально-политическую оценку, она является важным условием соблюдения законности в правоприменительной деятельности. Неправильная квалификация способствует вынесению неправильного приговора. Ошибочная квалификация может выражаться в применении статьи, предусматривающей ответственность за менее тяжкое или более тяжкое преступление, чем совершенное в действительности. А это повлечет менее строгое или более строгое наказание, что не будет способствовать восстановлению социальной справедливости, общему и специальному предупреждению.

Правильная квалификация преступления имеет важное значение для определения степени и характера общественной опасности преступления, вида и размера наказания, для применения условного осуждения, условно-досрочного освобождения от наказания, для решения вопроса о возможности освобождения от уголовной ответственности, применения амнистии, помилования, погашения или снятия судимости. Квалификация преступления обусловливает правовые последствия реализации уголовной ответственности <\*>. Правильная квалификация порождает определенные процессуальные последствия: предварительная правовая квалификация определяет форму предварительного расследования, подсудность, порядок судопроизводства, а также ряд иных процессуальных последствий. Правильная квалификация является необходимой предпосылкой индивидуализации уголовной ответственности, а также при решении вопросов разграничения смежных преступлений. Например, при отграничении кражи от грабежа важно установить способ хищения, который является единственным разграничительным признаком этих преступлений. Значение правильной квалификации состоит в содействовании повышению авторитета органов, осуществляющих предварительное расследование, и суда.

--------------------------------

<\*> Подробнее см.: Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. М., 1999. С. 18 - 26.

Глава II. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

§ 1. Общая характеристика преступлений

против жизни и здоровья

Видовым (или групповым) объектом преступлений, предусмотренных настоящей главой, являются такие неотъемлемые блага, как жизнь и здоровье человека.

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

В свою очередь, к посягательствам на жизнь УК относит:

а) убийство [(ст. 105)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV3G);

б) убийство матерью новорожденного ребенка [(ст. 106)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV5G);

в) убийство, совершенное в состоянии аффекта [(ст. 107)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV2G);

г) убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление [(ст. 108)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D6HBV7G);

д) причинение смерти по неосторожности [(ст. 109)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D6HBV2G);

е) доведение до самоубийства [(ст. 110)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV7G).

К посягательствам на здоровье УК относит:

а) умышленное причинение тяжкого вреда здоровью [(ст. 111)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV4G);

б) умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью [(ст. 112)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D9HBV5G);

в) причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта [(ст. 113)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D0HBV3G);

г) причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление [(ст. 114)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D0HBV0G);

д) умышленное причинение легкого вреда здоровью [(ст. 115)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBV5G);

е) побои [(ст. 116)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBV2G);

ж) истязание [(ст. 117)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBVFG);

з) причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности [(ст. 118)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D6HBV3G);

и) угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью [(ст. 119)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV7G);

к) принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации [(ст. 120)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV4G);

л) заражение венерической болезнью [(ст. 121)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBVFG);

м) заражение ВИЧ-инфекцией [(ст. 122)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D5HBV4G);

н) незаконное производство аборта [(ст. 123)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D6HBV5G);

о) неоказание помощи больному [(ст. 124)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D6HBVEG);

п) оставление в опасности [(ст. 125)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBV3G).

§ 2. Преступления против жизни. Убийство.

Понятие и общая характеристика убийства

УК 1996 г. в отличие от [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500HBV6G) РСФСР, где понятие убийства вообще не раскрывалось, определяет это преступление как умышленное причинение смерти другому человеку [(ст. 105)](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV2G) <\*>.

--------------------------------

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

Причинение смерти по неосторожности теперь в законе не называется убийством, хотя вследствие общности родового и непосредственного объектов это преступление оставлено в главе "Преступления против жизни и здоровья" ([ст. 109](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D6HBV2G) УК).

Непосредственным объектом преступлений против жизни, в том числе и убийства, является жизнь человека. Закон охраняет жизнь любого человека независимо от возраста и состояния здоровья. С какого момента начинается человеческая жизнь? На этот, казалось бы, простой вопрос нет единого ответа. Дело в том, что нередко смешиваются понятия "жизнь как биологический процесс" и "жизнь как объект уголовно-правовой охраны". А их следует различать. О начале жизни как биологического процесса можно говорить с момента зачатия или с несколько позднего периода, когда у человеческого зародыша сформировались полностью его органы. Несомненно, посягательство на жизнь плода с биологической позиции является посягательством на жизнь человека. А что касается жизни как объекта уголовно-правовой охраны, то здесь вопрос гораздо сложнее. Одни авторы считают, что начальным моментом жизни как объекта посягательства при убийстве является начало физиологических родов <\*>. При этом они ссылаются на [ст. 106](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV5G) УК, где, в частности, предусмотрено убийство ребенка во время родов. Но подобное утверждение никак не колеблет нашей позиции. Роды начинаются до рождения ребенка и рождением ребенка еще не заканчиваются. Так как роды являются сложным завершающим беременность физиологическим процессом, то их начало (выделение околоплодной жидкости и ритмические сокращения маточной мускулатуры) еще не свидетельствует о рождении ребенка. Как только плод начинает выходить наружу (достаточно появления любой его части) и налицо признаки его жизнедеятельности: дыхание, сердцебиение, движения мускулатуры, с этого момента можно говорить о рождении ребенка.

--------------------------------

<\*> См.: Бородин С.В. Указ. соч. С. 6; Уголовное право. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1995. С. 91.

Противники подобного мнения утверждают, что нередко при рождении отсутствует первый вдох и крик ребенка в силу задержки легочного дыхания <\*>. Но подобное утверждение не меняет наше мнение, ибо указанный признак является характерным, но не единственным признаком жизнедеятельности новорожденного. Наряду с этим о нем свидетельствует и сердцебиение, и движения мускулатуры, и другие признаки.

--------------------------------

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

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

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

В юридической литературе высказано мнение, что посягательство на жизнь ребенка, находящегося в утробе матери, при сроке беременности свыше 22 недель должно признаваться убийством <\*>. Автор мотивирует это тем, что аборт возможен, когда срок беременности не превышает 22 недели. С этим утверждением нельзя согласиться, так как ребенок еще не родился. И то, что последующее извлечение плода может называться искусственными родами, не означает наличия убийства, если плод находится в чреве матери. В соответствии с ч. 1 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV3G) УК это признается причинением тяжкого вреда здоровью матери. И только в случае рождения ребенка в результате преждевременных или искусственных родов и последующего умышленного его умерщвления можно говорить об убийстве.

--------------------------------

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

В соответствии с [Инструкцией](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89DE1AD52B17BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D1HBV5G) Минздрава России <\*> смерть человека наступает в результате гибели организма как целого. В процессе умирания выделяют следующие стадии: агонию, клиническую смерть, смерть мозга и биологическую смерть. Агония характеризуется угасанием внешних признаков жизнедеятельности организма (сознания, кровообращения, дыхания, двигательной активности).

--------------------------------

<\*> См.: [Приказ](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89DE1AD52B17BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D1HBV5G) Минздрава России от 04.03.2003 N 73 "Об утверждении Инструкции по определению критериев и порядка определения момента смерти человека, прекращения реанимационных мероприятий" // РГ. 2003. 15 апреля. N 72.

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

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

Констатация смерти человека наступает при смерти мозга или биологической смерти человека.

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

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

--------------------------------

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

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

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

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

Субъективная сторона убийства в соответствии со [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV2G) УК характеризуется только умышленной виной. Умысел при убийстве может быть как прямым, так и косвенным. При прямом умысле виновный осознает, что он посягает на жизнь другого человека, предвидит, что его деяние содержит реальную возможность или неизбежность наступления смерти, и желает ее наступления.

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

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1992. N 4. С. 6.

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

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

--------------------------------

<\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE1A35DBA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D0HBV0G) Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" // БВС РФ. 1999. N 3. С. 2.

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

Нанесение ножевых ранений в жизненно важные органы, которые заведомо для виновного могут повлечь смерть потерпевшего, свидетельствует, как правило, о наличии прямого умысла на лишение жизни. Применение огнестрельного оружия свидетельствует о серьезности намерений лица и наряду с другими обстоятельствами является важным доказательством наличия у виновного умысла на убийство. А производство выстрелов с близкого расстояния обычно происходит с целью совершения убийства. При прямом умысле лицо желает наступления смерти, однако надо иметь в виду, что виновный не обязательно желает наступления только смерти. Его умысел может быть альтернативным, когда он предвидит возможность как наступления смерти, так и причинения тяжкого вреда здоровью и одинаково желает их наступления. И если преступный результат не наступает по не зависящим от него обстоятельствам, он должен привлекаться за покушение на убийство, ибо в противном случае будет необоснованное освобождение от уголовной ответственности за более тяжкое посягательство <\*>.

--------------------------------

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

Так, М. во время работы подъехал на тракторе к киоску и беспричинно стал приставать к гражданам. Когда те предложили ему уехать, пригрозив в противном случае сообщить о нем в милицию, М., высказывая угрозу передавить их, сел на трактор и стал гоняться за ними, сбивая встречавшиеся на пути препятствия. Ч. спрятался за столб. М. направил трактор в его сторону и с ходу ударил в столб, переломив его. При падении столба Ч. получил перелом бедра. Другим удалось убежать. Судом М. правильно был осужден за покушение на убийство.

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

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

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

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

При косвенном умысле на убийство виновный предвидит реальную возможность наступления смерти в результате своих действий. В случаях, когда виновный предвидит неизбежность последствия, речь может идти только о прямом умысле (ч. 2 [ст. 25](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D0HBV6G) УК). Наиболее существенное различие между этими видами умысла проходит, как указано в законе, по волевому элементу. Если при прямом умысле на убийство виновный желает наступления смерти, то при косвенном - виновный не желает, но сознательно допускает либо безразлично относится к ее наступлению. Термин "не желает" надо понимать не в смысле "не хочет", а в смысле "не имеет прямого желания" <\*>. "Сознательно допускает" - означает, что виновный готов принять смерть как результат своего деяния <\*\*>.

--------------------------------

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

<\*\*> Там же. С. 27.

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

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ приговор изменила и переквалифицировала содеянное осужденным на умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего. При этом она указала, что покушение на убийство возможно лишь с прямым умыслом, а районный суд фактически не признал наличие такого умысла у К., поскольку указал в приговоре, что он, нанеся удар ножом потерпевшему в жизненно важную часть тела и не оказав помощь потерпевшему, должен был осознать последствия такого удара, желая и допуская эти последствия.

В данном случае суд не провел разделение прямого и косвенного умысла по волевому моменту <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1997. N 11. С. 18.

Субъектом убийства является лицо, вменяемое, достигшее возраста 14 лет, за исключением убийств, предусмотренных [ст. ст. 106 - 108](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV5G) УК (субъектом этих убийств является лицо, достигшее 16 лет).

Убийство ([ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV3G) УК). В УК основной состав убийства и убийство при квалифицирующих обстоятельствах объединены в одной статье (ст. 105). Основной состав - это состав без квалифицирующих, отягчающих обстоятельств, указанных в ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV0G) УК, и понижающих опасность обстоятельств, предусмотренных [ст. ст. 106](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV5G), [107](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV2G), [108](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D6HBV7G) УК. По ч. 1 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV2G) УК, т.е. как убийство без названных обстоятельств, квалифицируются следующие виды убийств: убийство из ревности, в драке или ссоре (при отсутствии хулиганских побуждений), в связи с неправомерными действиями потерпевшего, из мести, возникшей на почве личных взаимоотношений, из сострадания по просьбе потерпевшего или без таковой и тому подобные случаи убийства, когда в действиях виновного отсутствуют указанные отягчающие и смягчающие обстоятельства.

Старорусским городским судом Новгородской области И. была осуждена за убийство своего сожителя Р. по ч. 1 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV2G) УК. В течение совместной жизни Р. неоднократно избивал И., часто угрожал ей убийством, демонстрируя нож, нередко выгонял ее из дома зимой без верхней одежды. Она ночевала в сарае или у соседей и очень его боялась. Р. продавал ее вещи и продукты для покупки спиртного.

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

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

Областной суд оставил приговор в силе. Заместитель Председателя Верховного Суда РФ принес протест на приговор. Протест был удовлетворен. Президиум Новгородского суда переквалифицировал деяние, совершенное И., с ч. 1 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV2G) на ч. 1 [ст. 107](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV1G) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2003. N 6. С. 15.

Убийство при квалифицирующих обстоятельствах предусмотрено ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV0G) УК. В юридической литературе принято делить эти обстоятельства на группы. Критерии деления при этом различны. Нередко используют при этом элементы состава преступления <\*>. Другие авторы рассматривают отягчающие обстоятельства в том порядке, в каком они расположены в статье [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV3G) <\*\*> независимо от того, к какому элементу состава преступления они относятся. В УК 1996 г. отягчающие обстоятельства расположены в определенном порядке, а именно: вначале перечисляются обстоятельства, относящиеся к объекту и объективной стороне, а затем - к субъективной стороне и субъекту. Хотя этот порядок не всегда соблюдается, тем не менее данный критерий в основном выдерживается. Поэтому квалифицирующие обстоятельства убийства рассматриваются так, как они расположены в [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV3G) УК. Подобный порядок представляется вполне логичным:

--------------------------------

<\*> См.: Бородин С.В. Ответственность за убийство: квалификация и наказание по российскому праву. М., 1994. С. 56, 57.

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

а) убийство двух или более лиц (п. "а" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBVFG) УК).

Подобный вид убийства имеет место тогда, когда виновный лишает жизни двух или более человек независимо от наличия или отсутствия единого умысла. Оно может быть совершено в одном месте или в разных местах, одновременно или в разное время. Как правило, лишение жизни потерпевших происходит одновременно. Хотя возможна и такая ситуация, когда виновный вначале убивает одного человека, а потом, спустя некоторое, обычно непродолжительное, время убивает другого. Мотивы убийства при этом в отношении разных лиц могут быть неодинаковыми. Одного, например, он убивает из ревности или мести, а другого - с целью сокрытия первого убийства.

В качестве примера подобного вида убийства можно привести дело по обвинению А. Осужденный изготовил из ранее приобретенного взрывчатого вещества и детонатора взрывное устройство и установил его у входа на свой земельный участок. Когда группа подростков пыталась проникнуть на его участок, взрывное устройство сработало и взрывом были убиты три человека. В данном случае виновный осознавал, что, устанавливая взрывное устройство, он посягает на жизнь других людей, предвидел, что от его действий могут погибнуть несколько человек, и сознательно допускал наступления этих последствий <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1993. N 5. С. 7.

Если при убийстве двух или более человек имели место убийство одного человека и покушение на жизнь другого, то действия виновного следует квалифицировать по ч. 3 [ст. 30](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D2HBV7G) и по п. "а" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBVFG) УК, поскольку здесь не было оконченного убийства двух или более лиц, и по ч. 1 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV2G) УК <\*>;

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 3. С. 3.

б) убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. "б" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBVEG) УК).

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

--------------------------------

<\*> Там же. С. 3 - 5.

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

Потерпевшими по данному виду убийства могут быть как сами исполнители служебных или общественных функций, так и их близкие. Под близкими следует понимать близких родственников, перечисленных в п. 4 [ст. 5](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE3AC53B07BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D2HBV0G) УПК РФ, а также иных лиц, жизнь, здоровье и благополучие которых в силу сложившихся жизненных обстоятельств дороги потерпевшему (п. 3 [ст. 5](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE3AC53B07BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D2HBV1G) УПК РФ).

В случаях, когда имеет место убийство, совершенное в связи с выполнением убитым или его близкими своего служебного или общественного долга, выделенное в самостоятельный состав, содеянное должно квалифицироваться только по той норме, которая этот состав выделяет ([ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36ED1HBV6G), [295](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36FD3HBV1G), [317](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC066D5HBV6G) УК);

в) убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника (п. "в" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV7G) УК).

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

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

Так, в обзоре надзорной практики Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ за 2001 г., в частности, указано, что нахождение потерпевшего в состоянии сна к числу обстоятельств, предусмотренных п. "в" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV7G) УК, не относится, поскольку сон является необходимым физиологическим состоянием человеческого организма, а в соответствии с [п. 7](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE1A35DBA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D1HBV1G) цитируемого Постановления Пленума Верховного Суда РФ неспособность защитить себя вызывается физическим или психическим состоянием. Подобная позиция, по меньшей мере, вызывает удивление. Разве болезнь лица, делающая его беспомощным, не является также его физиологическим состоянием? Но здесь Судебная коллегия допускает возможность беспомощного состояния. Где логика? И, наоборот, физическое состояние лица, когда оно не в состоянии защитить себя, поскольку подвергается нападению из засады, из-за угла, неожиданно сзади, тем не менее, вполне, на наш взгляд, обоснованно не признается находящимся в беспомощном состоянии. Кроме того, Пленум Верховного Суда РФ здесь допускает явную непоследовательность: сон и состояние сильного опьянения при совершении других преступлений признает беспомощным состоянием <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89EE9A856B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC266HDV8G) Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2004 N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации" // БВС РФ. 2004. N 8.

Весьма противоречивую и непоследовательную позицию занял в этом вопросе А.И. Коробеев <\*>. С одной стороны, он признает, что лицо в состоянии сна или глубокого физиологического опьянения находится в беспомощном состоянии, так как лишено способности правильно воспринимать происходящее. С другой стороны, он присоединяется к мнению тех криминалистов, которые рекомендуют квалифицировать убийство человека по п. "в" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV7G) УК лишь при условии, что сама жертва понимает свое бессилие, неспособность противиться каким-то образом убийце. А поскольку в состоянии сна этого обстоятельства нет, значит, и п. "в" ч. 2 ст. 105 УК в этих случаях не может быть применен. А.И. Коробеев полагает, что повышенная степень общественной опасности данного убийства, позволившая законодателю перевести его в разряд квалифицированных, состоит, главным образом, в том, что потерпевший перед смертью испытывает дополнительные страдания, понимая, что расстается с жизнью, и ощущая свою беспомощность. Подобное утверждение нам кажется весьма спорным. Скорее всего, подобное обстоятельство свидетельствует об особой жестокости убийства (п. "д" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV5G) УК). И как же тогда быть с психически больными потерпевшими, которые не понимают характера совершенного с ними деяния? Ведь их никак нельзя исключить из числа лиц, находящихся в беспомощном состоянии. Поэтому мы полагаем, что убийство лица, находящегося в состоянии сна или сильного алкогольного опьянения, когда потерпевший не мог оказать сопротивления виновному или уклониться от посягательства на его жизнь, должно квалифицироваться по п. "в" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV7G) УК <\*\*>.

--------------------------------

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

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

Убийство, сопряженное с похищением человека либо захватом заложника, имеет место тогда, когда в процессе похищения либо захвата заложника потерпевшего лишают жизни или убийство происходит с целью сокрытия указанных преступлений. Понятия "похищение человека" ([ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBVFG) УК) и "захват заложника" ([ст. 206](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D2HBV6G) УК) раскрываются в соответствующих разделах учебника.

В связи с новой редакцией [ст. 17](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC167D6HBV6G) УК (Федеральный закон от 21.07.2004 N 73-ФЗ), по которой совокупность исключается, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями Особенной части [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G) в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание, убийство, сопряженное с похищением человека или захватом заложника, должно квалифицироваться только по п. "в" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV7G) УК. Дополнительной квалификации при этом по [ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBVFG) или по [ст. 206](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D2HBV6G) УК не требуется. Поэтому разъяснение в этой части Пленума Верховного Суда РФ [от 27.01.1999](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE1A35DBA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D1HBV0G) "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК)", в соответствии с которым убийство, сопряженное с похищением человека или захватом заложника, должно квалифицироваться по совокупности преступлений (п. "в" ч. 2 ст. 105 и ст. 126 или ст. 206 УК), уже не соответствует, по нашему мнению, закону;

г) убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. "г" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV6G) УК).

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

--------------------------------

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

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

--------------------------------

<\*> Рарог А.И. Указ. соч. С. 183.

Видимо, остается правильнее всего квалифицировать содеянное по ч. 3 [ст. 30](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D2HBV7G), по п. "г" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV6G) или по ч. 2 (при наличии других квалифицирующих обстоятельств) [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV0G) УК.

При ошибке иного рода, когда виновный убивает беременную женщину, полагая ошибочно, что она не находится в таком состоянии, его действия не могут быть квалифицированы по п. "г" ч. 2 ст. 105 УК, так как в этом пункте содержится обязательный признак "заведомости", и подобное убийство должно влечь ответственность по ч. 1 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV2G) УК;

д) убийство, совершенное с особой жестокостью (п. "д" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV5G) УК).

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

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

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1993. N 3. С. 14.

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

-------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 10. С. 7.

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

Например, не имелось этого признака в деянии К., который был осужден Ставропольским краевым судом за убийство с особой жестокостью. К. длительное время находился в близких отношениях с С. и неоднократно предлагал ей выйти за него замуж. Однако С. отвечала отказом, мотивируя это тем, что она не может оставить бывшего мужа, брак с которым расторгла, но продолжала проживать совместно. После очередного отказа К. решил убить мужа С. С этой целью К. пришел на квартиру С. и потребовал от него оставить бывшую жену. Получив отрицательный ответ, К. с целью убийства нанес С. металлическим стержнем 15 ударов по голове. Суд, сделав вывод из этого, что потерпевшему во время убийства были причинены особые страдания, квалифицировал деяние К. как убийство, совершенное с особой жестокостью. Однако подобная квалификация вряд ли обоснованна. К. показал, что, придя к С., он рассказал ему о своих взаимоотношениях с его бывшей женой, просил оставить ее. В ответ на это С. пытался нанести ему удар металлическим стержнем. Он вырвал у него стержень, а затем нанес ему несколько ударов стержнем по голове, сколько, не помнит, так как был сильно взволнован и все произошло очень быстро. Из заключения судебно-медицинской экспертизы следует, что каждый из ударов, нанесенных С. в область головы, мог привести к смерти, а нанесены они были в очень короткий промежуток времени. Поэтому считать, что К., причиняя смерть С., осознавал, что при этом он причиняет потерпевшему особые страдания, оснований не имеется. В связи с изложенным Пленум Верховного Суда СССР приговор Ставропольского краевого суда изменил: переквалифицировал его действия на [ст. 103](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC464HDV1G) УК РСФСР (убийство без отягчающих обстоятельств) <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС СССР. 1988. N 4. С. 29, 30.

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

--------------------------------

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

<\*\*> БВС РФ. 1999. N 3. С. 3

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

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 3. С. 3.

е) убийство, совершенное общеопасным способом (п. "е" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV4G) УК).

При совершении данного вида убийства применяется такой способ причинения смерти, который опасен для жизни не только одного человека. Обычно это бывает тогда, когда человек лишается жизни путем совершения взрыва, стрельбы из огнестрельного оружия в многолюдном месте, отравления источников воды, которыми пользуются и другие лица и т.д. Если при этом, кроме намеченной жертвы, погибают и другие лица, при квалификации дополнительно применяется и п. "а" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBVFG) УК. В случаях причинения телесных повреждений другим лицам действия виновного, кроме п. "е" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV4G) УК, надлежит квалифицировать также по статьям [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV4G), предусматривающим ответственность за умышленное причинение вреда здоровью <\*>.

--------------------------------

<\*> Там же. С. 5.

Если при совершении убийства общеопасным способом, кроме смерти намеченной жертвы, наступает смерть других лиц, причем отношение к их смерти имеет форму неосторожной вины, то деяние следует квалифицировать помимо п. "е" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV4G) и по [ст. 109](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D6HBV2G) УК (причинение смерти по неосторожности). Точно так же по совокупности преступлений должна происходить квалификация при неосторожном причинении тяжкого вреда здоровью другим лицам (дополнительно по [ст. 118](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D6HBV3G) УК). В качестве обоснования подобной позиции можно привести довод о том, что законодатель в качестве отягчающего обстоятельства предусматривает здесь не смерть или причинение телесных повреждений другим лицам, а реальную опасность их причинения при обязательном осознании виновным этой опасности. Если виновный, осознавая эту опасность, сознательно допускает, а в ряде случаев даже желает эти последствия, налицо умысел по отношению к ним, прямой или косвенный. Если же виновный, осознавая опасность своих действий, понимая, что они, помимо жертвы намеченной, могут привести к смерти или причинению вреда здоровью другим лицам, рассчитывает на какие-то реальные, по его мнению, обстоятельства, которые, как он считает, позволят избежать наступления этих дополнительных последствий, то он и должен отвечать по совокупности, как за умышленное, так и за неосторожное преступление.

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

--------------------------------

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

В тех случаях, когда убийство путем взрыва, поджога или иным общеопасным способом сопряжено с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с уничтожением или повреждением лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, содеянное наряду с п. "е" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV4G) УК следует квалифицировать также по ч. 2 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC060D6HBV4G) или ч. 2 [ст. 261](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC361D2HBVFG) УК <\*>;

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 3. С. 4.

ж) убийство, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. "ж" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV3G) УК).

Для уяснения понятий группы лиц, группы лиц по предварительному сговору и организованной группы лиц необходимо обратиться к [ст. 35](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D4HBV5G) УК, в которой установлено понятие указанных форм соучастия.

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

В судебной практике эти обстоятельства не всегда учитываются.

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

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

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1997. N 4. С. 11.

Предварительный сговор на убийство означает выраженную в особой форме договоренность двух или более лиц на причинение смерти, состоявшуюся до начала совершения действия, непосредственно направленного на лишение жизни потерпевшего, т.е. по заранее возникшему умыслу <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 3. С. 4. Следует, однако, отметить, что Верховный Суд РФ слова "до начала" понимает как "заранее", что далеко не одно и то же. По нашему мнению, такое ограничение понятия "до начала" соответствует положениям ч. 2 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D4HBV3G) УК.

В случаях, когда исполнители убийства не только заранее договорились о совместном совершении убийства, но и представляли собой устойчивую группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений, имеет место совершение убийства организованной группой.

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

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 3. С. 11.

з) убийство из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом (п. "з" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV2G) УК).

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

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 3. С. 4.

По п. "з" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV2G) УК квалифицируется убийство, сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом. Квалификация деяния виновного проводится только по п. "з" ч. 2 ст. 105 УК. Дополнительной квалификации по [ст. ст. 162](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC060D2HBV0G), [163](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC26FD6HBVEG), [209](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D4HBV1G) УК не требуется (в соответствии с новой редакцией [ст. 17](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D6HBV2G) УК). См. разъяснения к п. "в" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV7G) УК.

В указанных случаях лишение жизни происходит во время совершения этих преступлений. Если же оно происходит после совершения этих преступлений, то квалифицировать убийство как корыстное или сопряженное с этими преступлениями не следует.

Для квалификации убийства как совершенного из корыстных побуждений необходимо установить, что подобный мотив возник у виновного до убийства. Если же это обстоятельство отсутствует, то завладение, например, имуществом убитого после лишения его жизни образует состав убийства без корыстных побуждений и состав кражи. Лишение жизни потерпевшего после совершения разбойного нападения, вымогательства или бандитизма может происходить с целью сокрытия указанных преступлений. В этих случаях убийство квалифицируется по п. "к" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV0G) УК.

При убийстве из корыстных побуждений необходимо установить, что виновный преследовал цель получения материальной выгоды или избавления от материальных затрат. Если этого признака не установлено, то и квалификация убийства из корыстных побуждений отсутствует.

Как пример можно привести дело по обвинению 3. по п. "а" [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBVFG) УК и ч. 2 [ст. 144](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CCA6EHDV5G) УК РСФСР. Ростовским областным судом 3. признан виновным в том, что 8 июля 1991 г. из корыстных побуждений с целью уклонения от уплаты долга совершил убийство Д., после чего совершил кражу ювелирных изделий. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ 9 марта 1992 г. приговор изменила по следующим основаниям. Вывод суда о том, что убийство было совершено из корыстных побуждений, нельзя признать убедительным. Корыстные побуждения при убийстве определяются стремлением виновного извлечь из преступления материальную выгоду, в том числе освободиться от материальных затрат. Как видно из материалов дела, о наличии долга было известно и мужу потерпевшей, чьей совместной собственностью являлось невозвращенное осужденным имущество, и другим лицам. Из этого следует, что убийство Д. не освобождало осужденного от необходимости возвратить долг, о чем пояснял и сам 3. Сам по себе факт наличия у осужденного долга при отсутствии доказательств, позволяющих сделать вывод о корыстных мотивах убийства, не свидетельствует о том, что это преступление было совершено с целью уклонения от уплаты долга. Убийство было совершено в ссоре, а не из желания освободиться от уплаты долга, в связи с чем действия 3. подлежат переквалификации с п. "а" [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBVFG) на [ст. 103](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC464HDV1G) УК РСФСР (как убийство без корыстных побуждений) <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1992. N 12. С. 6, 7.

Убийство по найму представляет, как правило, разновидность убийства из корысти, так как совершается специально приглашенным ("нанятым") лицом тем, кто желает "убить" потерпевшего за определенную плату. Однако возможен и иной мотив: убийство за иное вознаграждение <\*>;

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 3. С. 4.

и) убийство из хулиганских побуждений (п. "и" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV1G) УК).

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

--------------------------------

<\*> Там же.

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

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1993. N 5. С. 6, 7.

"Хулиганские побуждения" - довольно сложное понятие. Они включают различные низменные мотивы, под влиянием которых у лица возникает намерение проявить явное неуважение к обществу, пренебрежение к общественному порядку, путем бесчинства, буйства выразить свой эгоизм, надругаться над людьми, продемонстрировать свое бесстыдство, жестокость. В основе формирования хулиганских побуждений лежит, как правило, низменная психологическая установка личности, злоба, ненависть, пренебрежение к людям <\*>. Начало их формирования может происходить и из справедливого, по мнению виновного, чувства ревности, обиды. Под влиянием этих чувств при наличии определенного, порой незначительного повода у виновного возникают эмоции гнева, злобы, желание мести. Эти чувства, не отрицая, а сопровождая первоначально возникшие ревность, обиду, являются уже определяющими поведение субъекта. Они трансформируются в намерения лица своими действиями продемонстрировать вызов общественному мнению, пренебрежение к элементарным нормам морали, к человеческой личности. И эти хулиганские побуждения, в конечном счете, приводят к убийству человека. Если же побуждения не установлены, а преступное поведение человека определяется только его личными взаимоотношениями с потерпевшим, то причинение смерти в этих случаях не может быть квалифицировано как убийство из хулиганских побуждений, независимо от места его совершения <\*\*>.

--------------------------------

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

<\*\*> БВС РФ. 1993. N 5. С. 4.

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

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

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

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1994. N 11. С. 19.

Следует отметить, что, если помимо убийства совершены и хулиганские действия, то необходима дополнительная квалификация по [ст. 213](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC06ED3HBVEG) УК. Квалификация по совокупности исключается только тогда, когда хулиганский мотив был выражен только в убийстве <\*>;

--------------------------------

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

к) убийство с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера (п. "к" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV0G) УК).

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

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

Следует отметить, что убийство, имеющее цель облегчить совершение будущего преступления, является приготовлением к нему. Если оно относится к категории тяжких или особо тяжких преступлений, то за него необходима дополнительная квалификация. Пленум Верховного Суда РФ отметил, что по смыслу закона квалификация по п. "к" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV0G) УК с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение исключает возможность квалификации этого же убийства, помимо указанного пункта, по какому-либо другому пункту ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV0G) УК, предусматривающую иную цель или мотив убийства. Поэтому, если установлено, что убийство потерпевшего совершено, например, из корыстных или из хулиганских побуждений, оно не может одновременно квалифицироваться по п. "к" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV0G) УК <\*>.

--------------------------------

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

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

Лицо скрывает преступление, о совершении которого неизвестно правоохранительным органам, а если и известно, то об этом не знает виновный. В соответствии с новой редакцией [ст. 17](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D6HBV2G) УК убийство, сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, должно квалифицироваться только по п. "к" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV0G) УК и дополнительной квалификации по [ст. 131](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D2HBVEG) или [ст. 132](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D4HBV3G) УК не требуется (см. [комментарий](#Par283) к п. "в" ч. 2 ст. 105 УК). Если какое-либо из этих преступлений является неоконченным, то при квалификации его делается ссылка на ст. 30 ([ч. 1](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D1HBVFG) или [ч. 3](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D2HBV7G)) УК;

л) убийство по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды либо кровной мести (п. "л" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBVFG) УК).

Подобный вид убийства получает все более широкое распространение, особенно это касается убийства по мотивам национальной ненависти или вражды.

В последние годы большое развитие получают идеи национального самоутверждения. Сами по себе эти идеи являются естественным явлением, и не они порождают национальную вражду или рознь (при условии, конечно, если они не перерастают в шовинизм или экстремизм). Но, к сожалению, имеются силы, заинтересованные в разжигании национальной ненависти или розни. Если подобные побуждения лежат в основе формирования умысла на лишение жизни, то убийство в этих случаях квалифицируется по п. "л" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBVFG) УК. Предлог же для убийства здесь может быть самым различным: неправомерные действия потерпевшего или иных лиц (хотя эти действия могут быть и правомерными), неугодные для виновного решения или поведение властей, когда потерпевший своей национальной принадлежностью отождествляется с ними, и другие, порой самые незначительные поводы. Те же самые положения лежат в основе совершения убийства по расовым признакам, из-за религиозной ненависти или вражды. В качестве примера можно привести убийство трех монахов в Оптиной пустыне.

Для квалификации по данному пункту необходимо установить, что потерпевший убит главным образом за то, что он принадлежит к другой национальности, расе, конфессии. Если же он убит за совершение противоправных или аморальных действий, то подобная квалификация применяться не может.

Несколько особняком стоит предусмотренное в этом же пункте убийство по мотивам кровной мести. Кровная месть обычно объявляется лицу, совершившему убийство родственников виновного. При этом жертвами кровной мести могут быть как само это лицо или его родственники, так и иные лица, кому эта кровная месть объявлена. Субъектом этого преступления может быть только лицо, принадлежащее к этнической группе, где кровная месть является обычаем. Место совершения преступления значения для квалификации не имеет;

м) убийство с целью использования органов или тканей потерпевшего (п. "м" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D4HBV3G) УК).

Квалифицирующий признак "убийство с целью использования органов или тканей потерпевшего" впервые предусмотрен в уголовном законодательстве. Это вызвано реалиями современной жизни. Впервые на территории России появились коммерческие организации, занимающиеся приобретением и сбытом человеческих органов и тканей. Источниками их приобретения могут быть неправомерные действия, в том числе и убийства. Если умышленное лишение жизни человека совершается с целью использования его органов или тканей, то оно квалифицируется по п. " м" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D4HBV3G) УК.

В случаях, когда при этом присутствует корыстный мотив, необходима дополнительная квалификация и по п. "з" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV2G) УК.

Убийство матерью новорожденного ребенка ([ст. 106](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV5G) УК). В УК 1996 г. впервые предусмотрено убийство матерью новорожденного ребенка. Законодатель, учитывая специфику этого вида убийства, счел возможным выделить его в самостоятельный состав.

Необходимо выделить три вида детоубийства:

а) во время родов или сразу же после родов;

б) в условиях психотравмирующей ситуации;

в) в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости.

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

Судя по санкции, можно утверждать, что законодатель это убийство считает совершенным при смягчающих обстоятельствах, учитывая особое психическое состояние женщины во время или после родов. Однако возможны такие случаи, когда женщина заранее имела умысел на убийство новорожденного ребенка и использовала при этом его беспомощное состояние. Вряд ли это можно считать смягчающим обстоятельством при совершении убийства. Тем не менее законодатель и подобные случаи считает убийством, предусмотренным [ст. 106](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV5G) УК. В таких случаях квалификация убийства по п. "в" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV7G) УК, т.е. убийства с использованием беспомощного состояния, не производится, а применяется ст. 106 УК <\*>.

--------------------------------

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

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

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

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Комментарий](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718B29634424AA898E5AA5FEF2CD76DB82707B9C6E2EFAB4A55880AC4H6V0G) к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) (под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева) включен в информационный банк согласно публикации - ИНФРА-М-НОРМА, 2000 (издание третье, измененное и дополненное).

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

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

Убийство матерью новорожденного ребенка может происходить во время или сразу же после родов. Для квалификации убийства по [ст. 106](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV5G) УК в этот период психическое состояние матери решающего значения не имеет. Главное, это указанное время убийства. Однако следует иметь в виду, что убийство - это умышленное противоправное лишение жизни уже родившегося человека. Роды - это длительный процесс, у первородящих он может составлять 15 - 20 часов, у повторнородящих - 10 - 12 час. <\*>. Если имеет место лишение жизнедеятельности не родившегося ребенка, а плода, то в этом случае нет убийства <\*\*>.

--------------------------------

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

<\*\*> Поэтому утверждение, что убийством надо считать и нанесение смертельной раны еще не родившемуся ребенку, до момента начала его дыхания, нами не может быть признано правильным (см.: [Комментарий](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718B29634424AA898E5AA5FEF2CD76DB82707B9C6E2EFAB4A55880AC5H6V2G) к Уголовному кодексу Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. С. 16).

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

Субъект данного преступления - специальный. Исполнителем здесь может быть только мать новорожденного ребенка, достигшая 16-летнего возраста. Если при этом имело место соучастие в виде соисполнительства, то другие лица несут ответственность по п. "в" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV7G) УК, ибо смягчающие обстоятельства, указанные в [ст. 106](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV5G) УК, на них не распространяются. Сложнее обстоит дело с квалификацией, если иные соучастники не являются соисполнителями, а выступают в роли организаторов, подстрекателей или пособников. Мы полагаем, что и в этих случаях положения, предусмотренные ч. 4 [ст. 34](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D4HBV7G) УК, неприменимы, так как обстоятельства, смягчающие ответственность и указанные в ст. 106 УК, носят строго личный характер и относятся только к матери новорожденного ребенка. Поэтому они несут ответственность по соответствующей части [ст. 33](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D3HBV7G) и п. "в" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV7G) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> Подобную позицию занимают и некоторые другие авторы (см., например: Попов А.И. Указ. соч. С. 72).

Убийство, совершенное в состоянии аффекта ([ст. 107](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV2G) УК). Законодатель определяет этот вид убийства как совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения. Психическое состояние виновного определяется кратковременной, интенсивной эмоцией, связанной с инстинктивной и безусловно-рефлекторной деятельностью. Чаще всего для подобного вида убийства характерны эмоции гнева, ненависти и отчаяния <\*>. Состояние аффекта продолжается, как правило, небольшой промежуток времени, обычно несколько минут. Сильное душевное волнение возникает внезапно как реакция на непосредственный раздражитель.

--------------------------------

<\*> См. подробно об этом: Ткаченко В.И. Ответственность за умышленные преступления против жизни и здоровья, совершенные в состоянии аффекта. М., 1979. С. 32; Попов А.И. Указ. соч. С. 143 - 157).

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

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1990. N 11. С. 4, 5.

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

В качестве основания возникновения аффекта в [ст. 107](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV2G) УК предусмотрены: насилие, издевательство или тяжкое оскорбление со стороны потерпевшего либо иные противоправные или аморальные действия (бездействие) потерпевшего, а равно длительная психотравмирующая ситуация, возникшая в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего. Насилие может быть как физическим (например, нанесение побоев), так и психическим (угрозы причинить вред здоровью, уничтожить имущество и т.д.). Издевательство может выражаться в унижении достоинства, глумлении. Тяжкое оскорбление выражается в грубом унижении чести и достоинства личности, выраженном, как правило, в неприличной форме. В юридической литературе было высказано мнение, что тяжкое оскорбление не может быть не чем иным, как оскорблением, предусмотренным [ст. 130](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D2HBV4G) УК <\*>. Не вдаваясь в дискуссию по поводу обоснованности подобного мнения, следует заметить, что диспозиция [ст. 107](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV2G) УК позволяет сделать вывод, что для наличия основания возникновения аффекта уголовной противоправности тяжкого оскорбления не требуется. Оно может подпадать или не подпадать под признаки преступления, предусмотренного ст. 130 УК <\*\*>. Что касается критерия оценки степени унижения чести и достоинства, то здесь надо учитывать как объективные, так и субъективные факторы. Например, слово "фашист" может вызвать разную реакцию у ветерана или участника войны или у представителя молодого поколения, если он принадлежит к той части, для которой нет ничего святого.

--------------------------------

<\*> См. подробно об этом: Ткаченко В.И. Ответственность за умышленные преступления против жизни и здоровья, совершенные в состоянии аффекта. М., 1979. С. 21.

<\*\*> Подобную позицию занимает и А.И. Попов (см.: Указ. соч. С. 121).

В [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV2G) 1996 г. расширен круг обстоятельств, могущих быть основанием для аффекта. Если в [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC464HDV4G) РСФСР к ним, помимо насилия и тяжкого оскорбления, относились и иные противозаконные действия потерпевшего, если эти действия повлекли или могли повлечь тяжкие последствия для виновного или его близких, то по УК для аффекта достаточно просто противоправных и даже аморальных действий (бездействия). Что касается понятия аморальных деяний, то в связи с переживаемой нашей страной переоценкой ряда моральных ценностей в понимании их содержания могут возникнуть определенные трудности. Тем более что наше общество подверглось сильному расслоению и многие явления представителями различных социальных групп воспринимаются по-разному. Однако во все времена существовали непреходящие моральные ценности, понятия добра и зла, совести, чести и бесчестия, верности и предательства, стыда и бесстыдства, которые всегда, как правило, у большинства членов общества были одинаковыми. Они и должны лежать в основе оценки того или иного деяния.

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

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

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1990. N 11. С. 2, 3.

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

--------------------------------

<\*> В правовой литературе высказано и иное мнение на этот счет (см., например об этом: Ткаченко В.И. Ответственность за умышленные преступления против жизни и здоровья, совершенные в состоянии аффекта. М., 1979. С. 29). В качестве довода автор указывает, что последствия виновным осознаются не в полной мере, а поэтому нельзя желать того, что в сознании имеет слишком неясные черты. Поэтому, по мнению автора, умысел при аффекте может быть только косвенным. Вряд ли можно с этим согласиться хотя бы потому, что умысел прямой может быть как определенным, так и неопределенным. Виновный может желать одинаково как определенного, так и неопределенного последствия. Тем более не исключено, что виновный при аффекте может желать и конкретно наступления смерти. Подобная позиция в юридической литературе получила наибольшее распространение (см.: Попов А.И. Указ. соч. С. 163).

Как пример можно привести следующее дело. Л., возвратившись домой, увидел в квартире полностью обнаженную жену, а в своей постели неизвестного мужчину. Это привело его в состояние аффекта и он зубилом начал наносить удары жене и мужчине. Жена на месте преступления скончалась, а мужчине удалось убежать. Действия Л. были квалифицированы Судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда РФ по ч. 3 [ст. 30](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D2HBV7G) УК и ч. 1 [ст. 107](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBV1G), т.е. суд пришел к выводу, что виновный действовал с прямым умыслом на убийство. С этим выводом можно согласиться, хотя, однако, следует отметить, что суд не отразил в квалификации то обстоятельство, что умысел виновного был направлен на убийство двух человек, поэтому его действия должны быть квалифицированы по ч. 1 ст. 107 УК, ч. 3 ст. 30 и ч. 2 [ст. 107](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D5HBVFG) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1997. N 6. С. 12.

В ч. 2 ст. 107 УК предусмотрено убийство двух или более лиц в состоянии аффекта. Понятие убийства двух или более лиц раскрыто выше (применительно к характеристике п. "а" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBVFG) УК).

Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление ([ст. 108](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D6HBV7G) УК). УК в одной и той же статье предусматривает два состава убийства: убийство при превышении пределов необходимой обороны и убийство при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

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

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

Например, Б. осужден за убийство при превышении пределов необходимой обороны при следующих обстоятельствах. Т. и К., находясь в нетрезвом состоянии, встретили у магазина бывшую жену Т. Последний стал предлагать Б. восстановить с ним семейные отношения, пытался увести ее к себе домой силой, бил ее по лицу. Недалеко от дома их встретил муж Б. Несмотря на возражения, Т. и К. зашли во двор их дома, стали оскорблять Б. Когда супруги укрылись в доме, Т. и К. стучались к ним в течение двух часов. Т. заявил, что уезжает за ружьем, чтобы расправиться с Б. В этот момент супруги Б. были вынуждены выйти из дома и пытались на мотоцикле уехать. Однако потерпевшие набросились на Б. Его жена пыталась задержать К., но он ударом колена в живот отбросил ее в канаву. Т. ударил Б. кулаком в лицо, потом вместе с К. они стали избивать его, свалили на землю. Б. вытащил из кармана нож и предупредил, что применит его для защиты себя и жены и стал размахивать им перед собой. Но Т. и К. не прекратили своих действий, и Б., опережая удары, нанес им обоим большое количество колото-резаных ранений, убив их обоих. Суд усмотрел в его действиях убийство при превышении пределов необходимой обороны. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РСФСР этот приговор отменила, при этом она указала, что Б. не превысил пределов необходимой обороны. Нападение на супругов Б. было реальным и опасным для жизни и здоровья. Хулиганские действия потерпевших и избиение его не могли не вызвать у него состояния сильного душевного волнения. А в таком состоянии обороняющийся не всегда может точно взвесить характер опасности и избрать соразмерные средства защиты. Действия обороняющегося нельзя рассматривать как совершенные с превышением пределов необходимой обороны и тогда, когда причиненный им вред оказался большим, чем предотвращенный или тот, который был достаточен для предотвращения нападения, если при этом не было допущено явного несоответствия защиты характеру и опасности посягательства <\*>. Применение Б. ножа для отражения посягательств со стороны пьяных Т. и К. на жизнь и здоровье его и жены непосредственно в момент нападения не свидетельствует о превышении пределов необходимой обороны.

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1990. N 12. С. 3, 4.

В качестве примера убийства при превышении пределов необходимой обороны можно привести дело по обвинению П. Осужденный познакомился в баре со студентами и распивал с ними спиртные напитки, а затем и в своей квартире, куда он их привел. Здесь между ними возникла ссора. Один из студентов стал приставать к жене П., и тот избил его. Потом они пошли домой, и П. пошел проводить их. По дороге один из студентов напал на П., а затем к нему присоединился другой. При этом у одного из студентов был нож. Защищаясь, П. вырвал нож у студента, другой рукой сбил его с ног. Тут к нему подбежал второй студент, схватил его за одежду. П. ударил его ножом и, упав вместе с ним, продолжал наносить ему удары ножом в лицо и шею. К этому времени поднялся второй студент и ударил П. по голове. Вскочив на ноги, П. нанес ему удар ножом, упал вместе с ним и продолжал наносить ему удары ножом в лицо и шею. От ударов ножом оба потерпевших скончались. В данной ситуации П. нанес каждому потерпевшему по одному удару ножом, когда они стояли. Остальные удары были нанесены, когда они лежали на земле и реальной опасности для его жизни не представляли. Поэтому его действия явно не соответствовали характеру и степени общественной опасности посягательства и являлись превышением пределов необходимой обороны <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1992. N 2. С. 5, 6.

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

Убийство при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, предусмотрено ч. 2 [ст. 108](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D6HBV4G) УК. Превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред ([ст. 38](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D6HBV7G) УК). В отличие от убийства при превышении пределов необходимой обороны потерпевший, когда его убивают, не совершает общественно опасного посягательства. Лицу причиняется вред после совершения им преступления. Объем этого вреда зависит от тяжести совершенного преступления. Что касается обстоятельств задержания, то они тоже играют определенную роль, но не первостепенную. Ибо при любых обстоятельствах задержания (при условии, если не возникает состояния необходимой обороны) нельзя, например, причинять смерть или тяжкий вред здоровью лицу, совершившему преступление небольшой или средней тяжести.

По поводу причинения смерти при задержании лица, совершившего тяжкое или особо тяжкое преступление, в юридической литературе высказаны различные мнения. Одни авторы считают, что в этих случаях возможно причинение смерти как средство пресечения деятельности, опасной для общества <\*>. Однако авторам этой позиции следует возразить, что такой деятельности в момент задержания еще нет. Что же касается ее опасности, то она является лишь предполагаемой, она еще не выразилась в каком-либо деянии, предусмотренном нормами [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G). Поэтому причинение смерти в этих случаях, по нашему мнению, является неправомерным.

--------------------------------

<\*> Бородин С.В. Указ. соч. С. 148.

В соответствии со [ст. ст. 12 - 16](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE2AD53B97BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D3HBV0G) Закона РФ от 18.04.1991 N 1026-1 "О милиции" <\*>, сотрудники милиции имеют право применять огнестрельное оружие, в частности, для задержания лица, застигнутого при совершении тяжкого преступления против жизни, здоровья и собственности и пытающегося скрыться, а также лица, оказывающего вооруженное сопротивление (в последнем случае может возникнуть уже новое состояние - необходимой обороны). Запрещается применять огнестрельное оружие в отношении женщин, лиц с явными признаками инвалидности и несовершеннолетних, когда возраст очевиден или известен сотрудникам милиции, кроме случаев оказания ими вооруженного сопротивления, совершения вооруженного либо группового нападения, угрожающего жизни людей, а также при значительном скоплении людей, когда от этого могут пострадать посторонние лица.

--------------------------------

<\*> ВВС РСФСР. 1991. N 16. Ст. 503.

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

Причинение смерти по неосторожности ([ст. 109](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D6HBV2G) УК). По УК причинение смерти по неосторожности не относится к видам убийства, а является отдельным самостоятельным преступлением. Основное отличие от убийства заключается в иной форме вины по отношению к наступлению смерти. Причинение смерти по неосторожности может быть совершено по легкомыслию или по небрежности. По легкомыслию причинение смерти будет тогда, когда виновный предвидел возможность наступления смерти от своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на предотвращение смерти. Причинение смерти признается совершенным по небрежности, если лицо не предвидело возможности наступления смерти от своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть ее наступление.

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

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1990. N 9. С. 11, 12.

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

Часть 2 [ст. 109](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D4HBV0G) УК предусматривает более опасный вид этого преступления: причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей. Часть 3 [ст. 109](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D4HBVEG) УК предусматривает уголовную ответственность за причинение смерти по неосторожности двум или более лицам.

Доведение до самоубийства ([ст. 110](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV7G) УК). Суть преступления - в доведении лица до самоубийства или до покушения на самоубийство путем угроз, жестокого обращения или систематического унижения достоинства потерпевшего.

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

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

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

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

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

В случаях совершения при этом иных преступлений (клеветы, причинения телесных повреждений, понуждения к совершению действий сексуального характера и др.) квалификация производится по совокупности.

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

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Комментарий](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718B29634424AA898E5AA5FEF2CD76DB82707B9C6E2EFAB4A558804C3H6V5G) к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) (под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева) включен в информационный банк согласно публикации - ИНФРА-М-НОРМА, 2000 (издание третье, измененное и дополненное).

<\*> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. М., 1996. С. 28, 29; Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. М.: Спарк, 2000. С. 232.

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

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

§ 3. Преступления против здоровья

Преступления против здоровья - это предусмотренные [гл. 16](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV4G) УК общественно опасные деяния, причиняющие вред здоровью человека как определенному физиологическому состоянию, обеспечивающему нормальное биологическое функционирование организма и участие человека в общественных отношениях.

Под вредом здоровью понимают либо телесные повреждения, т.е. нарушение анатомической целостности органов и тканей или их физиологических функций, либо заболевания или патологические состояния, возникшие в результате воздействия различных факторов внешней среды: механических, физических, химических, биологических, психических <\*>.

--------------------------------

<\*> См. [п. 2](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA898E4A95DBE7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBVFG) Правил судебно-медицинской экспертизы тяжести вреда здоровью. Приказ Минздрава РФ от 10.12.1996 N 407 (на сегодняшний день, Правила утратили юридическую силу, но фактически используются правоприменителями) // КонсультантПлюс.

Непосредственным объектом этой группы преступлений выступает здоровье человека.

Все преступления против здоровья можно разделить на две группы:

деяния, реально причиняющие вред здоровью, - [ст. ст. 111 - 115](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV4G), [117](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBVFG), [118](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D6HBV3G), [121](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBVFG), [124](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D6HBVEG) УК;

преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье, - [ст. ст. 116](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBV2G), [119](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV7G), [120](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV4G), [122](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D5HBV4G), [123](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D6HBV5G), [125](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBV3G) УК.

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

Медицинские характеристики тяжкого вреда здоровью закреплены в [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV3G) и включают: а) опасный для жизни вред здоровью, который определяется способом причинения; б) причинение конкретно обозначенного в законе последствия; в) значительную стойкую утрату общей трудоспособности не менее чем на треть; г) заведомую для виновного полную утрату профессиональной трудоспособности.

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

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

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

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

Б. Не опасный для жизни в момент его причинения, но относящийся к тяжкому вреду здоровью, определенному по тяжести последствий, относятся:

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

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

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

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

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

--------------------------------

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

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

заболевание наркоманией или токсикоманией, возникшее под влиянием противоправных действий виновного, характеризуется постоянным желанием к употреблению потерпевшим наркотических средств, психотропных или токсических веществ. Факт заболевания диагностируется врачом-наркологом;

неизгладимое обезображивание лица является, в первую очередь, понятием юридическим, поскольку установление факта обезображивания лица относится к компетенции суда и производится с учетом общепринятых эстетических представлений. Судебно-медицинский эксперт устанавливает лишь тяжесть повреждений и решает, являются ли они изгладимыми. Под изгладимостью повреждений следует понимать возможность исчезновения видимых последствий повреждения или значительное уменьшение их выраженности (т.е. выраженности рубцов, деформаций, нарушений мимики и пр.) с течением времени или под влиянием нехирургических средств. Если же для устранения этих последствий требуется косметическая операция, то повреждения считаются неизгладимыми.

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

У детей утрата трудоспособности определяется исходя из общих положений.

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

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

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

Субъект преступления, предусмотренного [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV4G) УК, - физическое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Содержание квалифицирующих признаков, содержащихся в [ч. 2](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV1G) и [ч. 3](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D8HBV2G) ст. 111 УК, совпадает с аналогичными квалифицирующими признаками, предусмотренными ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV0G) УК, рассмотренными выше.

Исключение представляют такие квалифицирующие признаки, как причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное с издевательством или мучениями для потерпевшего (п. "б" ч. 2 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBVFG) УК), и причинение тяжкого вреда здоровью в целях использования органа или тканей потерпевшего (п. "ж" ч. 2 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D8HBV4G) УК).

Под издевательством и мучениями следует понимать действия, причиняющие потерпевшему дополнительные страдания. Например, длительное причинение боли щипанием или лишением пищи, питья и т.д.

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

Особенность умышленного причинения тяжкого вреда здоровью в целях использования органов или тканей (п. "ж" ч. 2 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D8HBV4G) УК) заключается в том, что вопреки воле потерпевшего его превращают в донора, причиняют тяжкий вред здоровью, чтобы в бессознательном состоянии изъять тот или иной внутренний орган (ткань) или путем проведения принудительной медицинской операции изымают какой-либо внутренний орган. Оконченным данное преступление является независимо от того, удалось ли виновному фактически изъять или использовать орган или ткань потерпевшего.

Часть 4 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D9HBV7G) УК предусматривает ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего.

Это преступление с двумя формами вины, т.е. умышленное отношение к тяжкому вреду здоровья и неосторожное к смерти потерпевшего.

На практике возникает необходимость отграничивать убийство от умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего смерть потерпевшего. Верховный Суд РФ рекомендует в этом случае иметь в виду, что "при убийстве умысел виновного направлен на лишение потерпевшего жизни, а при совершении преступления, предусмотренного ч. 4 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D9HBV7G) УК, отношение виновного к наступлению смерти потерпевшего выражается в неосторожности" <\*>. Решая вопрос о направленности умысла виновного, суды должны исходить из совокупности всех обстоятельств совершенного преступления и учитывать, в частности, способ и орудия преступления, количество, характер и локализацию телесных повреждений (например, ранения жизненно важных органов человека), а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения.

--------------------------------

<\*> [Пункт 3](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE1A35DBA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D0HBVFG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК)" // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. М., 1999. С. 533.

Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью ([ст. 112](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D9HBV5G) УК). Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 112 УК, характеризуется действиями (бездействием), повлекшими причинение средней тяжести вреда здоровью.

Средней тяжести вред здоровью описывается в законе с помощью двух групп признаков:

а) негативных - вред здоровью, не опасный для жизни и не повлекший последствий, указанных в [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV4G) УК;

б) позитивных - вред здоровью, вызвавший длительное расстройство здоровья (т.е. непосредственно связанные с повреждением последствия) продолжительностью свыше 3 недель (более 21 дня) или значительную стойкую утрату общей трудоспособности менее чем на треть (от 10 до 30% включительно).

Состав преступления - материальный.

Субъективная сторона - умышленная форма вины.

Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Часть 2 [ст. 112](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D9HBV2G) УК содержит квалифицированный вид этого преступления - то же деяние, совершенное:

а) в отношении двух или более лиц;

б) в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;

в) с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего, а равно в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии;

г) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

д) из хулиганских побуждений;

е) по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды.

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта ([ст. 113](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D0HBV3G) УК). Объективная сторона преступления состоит из деяния (в форме только действия), направленного на причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, последствий в виде тяжкого или средней тяжести вреда здоровью и причинной связи.

Рассматриваемое деяние относится к преступлениям против здоровья, совершенным при смягчающих обстоятельствах. Это обусловлено особым психическим состоянием виновного, которое снижает возможность руководить своими действиями и вызвано поведением самого потерпевшего. В каждом случае необходимо устанавливать, что аффект (сильное душевное волнение) был внезапным и наступил в результате насилия, издевательства или тяжкого оскорбления со стороны потерпевшего либо иных аморальных или противоправных действий (бездействия), а равно длительной психотравмирующей ситуации, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего.

Субъективная сторона - умышленная форма вины.

Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью двум или более потерпевшим в состоянии аффекта квалифицируется по [ст. 113](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D0HBV3G) УК и п. "б" ч. 1 [ст. 63](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC264D8HBVFG) УК. По этой же статье квалифицируется (ст. 113 УК) умышленное причинение тяжкого вреда здоровью в состоянии аффекта, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М., 1998. С. 45.

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление ([ст. 114](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D0HBV0G) УК) <\*>. Частью 1 [ст. 114](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D0HBVFG) УК предусмотрена уголовная ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны.

--------------------------------

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

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

Субъективная сторона преступления - умышленная форма вины (умысел может быть как прямым, так и косвенным).

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Частью 2 [ст. 114](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBV7G) УК предусмотрена уголовная ответственность за умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

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

Характеристика понятия превышения мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, дана при анализе состава преступления, предусмотренного [ст. 108](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D6HBV7G) УК.

Субъективная сторона - умышленная вина (прямой или косвенный умысел).

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Умышленное причинение легкого вреда здоровью ([ст. 115](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBV5G) УК). Факультативным объектом данного преступления выступает общественный порядок.

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

кратковременное расстройство здоровья, т.е. временная утрата трудоспособности продолжительностью не свыше 3 недель (21 дня);

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

Состав преступления - материальный, т.е. является оконченным с момента наступления общественно опасных последствий (легкого вреда здоровья).

Субъективная сторона - вина в форме умысла (прямого или косвенного).

Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Частью 2 [ст. 115](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D5HBV0G) УК предусмотрена уголовная ответственность за умышленное причинение легкого вреда здоровью из хулиганских побуждений. Это новелла. Такого квалифицирующего признака в [ст. 115](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89DE3A952BF7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBV5G) УК ранее не было. Поэтому причинение легкого вреда здоровью потерпевшему, сопровождающееся очевидным для виновного грубым нарушением общественного порядка и выражающее явное неуважение к обществу, квалифицировалось как хулиганство. На сегодняшний день [ст. 213](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC06ED3HBVEG) УК не охватывает подобных действий.

Истязание ([ст. 117](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBVFG) УК). Объективная сторона преступления заключается в деянии, выраженном в форме двух альтернативных действий: систематическом нанесение побоев (не менее 3 раз нанесении многократных ударов) либо иных насильственных действиях, причиняющих физические или психические страдания (длительное причинение боли щипанием, сечением, причинением множественных, в том числе небольших повреждений тупыми или острыми предметами, воздействием термических факторов, длительное лишение пищи, питья или тепла либо помещение (или оставление) потерпевшего во вредных для здоровья условиях, либо другие сходные действия).

Важно обратить внимание на то, что систематическое нанесение побоев представляет собой цепь взаимосвязанных действий, объединенных общей линией поведения виновного по отношению к потерпевшему и стремлением причинить ему постоянные физические или психические страдания.

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

--------------------------------

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

При этом здоровью потерпевшего не должно быть причинено тяжкого или средней тяжести вреда. В противном случае содеянное охватывается [ст. ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV4G) или [112](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D9HBV5G) УК и дополнительной квалификации по [ст. 117](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBVFG) УК не требует.

Не рассматривается как истязание причинение психических страданий путем систематического унижения достоинства или путем угроз. В соответствующих случаях указанные действия могут образовывать составы других преступлений против личности - [ст. ст. 130](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D2HBV4G), [119](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV7G) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. С. 47.

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

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

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 [ст. 117](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D2HBV6G) УК предусмотрены квалифицирующие признаки: а) в отношении двух или более лиц; б) в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; в) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; г) в отношении заведомо несовершеннолетнего или лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного, а равно лица, похищенного либо захваченного в качестве заложника; д) с применением пытки; е) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; ж) по найму; з) по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды.

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

Под пыткой, согласно примечанию к [ст. 117](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D6HBV4G) УК, понимается причинение физических или нравственных страданий в целях понуждения к даче показаний или иным действиям, противоречащим воле человека, а также в целях наказания либо иных целях.

Вместе с тем применительно к [ст. 117](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBVFG) УК это понятие следует толковать ограничительно, поскольку, если причиняют физические или нравственные страдания в целях понуждения к даче показаний, то уголовная ответственность будет наступать по [ст. ст. 302](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36FD7HBV2G) или [309](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC066D1HBV7G) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> Стоит также отметить отсутствие системного подхода в законодательной технике при конструировании санкций норм Особенной части Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D3HBV6G). Поскольку за преступление, предусмотренное ч. 1 [ст. 117](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBVEG) УК следует наказание в виде лишения свободы на срок до 3 лет, а за умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью - арест на срок от 3 до 6 месяцев и лишение свободы до 3 лет, т.е. санкция [ст. 112](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D9HBV3G) УК мягче, что вряд ли справедливо.

Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности ([ст. 118](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D6HBV3G) УК). В ч. 1 [ст. 118](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D3HBV5G) УК предусмотрена уголовная ответственность за причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности. Понятие тяжкого вреда здоровью рассмотрено при анализе [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV4G) УК. Отличие этих двух преступлений заключается в субъективной стороне.

Субъективная сторона этого преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде преступного легкомыслия либо преступной небрежности. Как правило, это связано с грубым нарушением правил бытовой предосторожности или несоблюдением правил предосторожности в сфере профессиональной деятельности. В последнем случае деяние отличается повышенной степенью общественной опасности, в связи с чем в законе предусмотрен квалифицированный состав причинения тяжкого вреда здоровью по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей (ч. 2 [ст. 118](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D3HBV3G) УК).

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

Заражение венерической болезнью ([ст. 121](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBVFG) УК). Объективная сторона преступления выражена в деянии в форме действия или бездействия, результатом (последствием) которого выступает заражение другого лица венерической болезнью (гонореей, сифилисом, мягким шанкром, паховым лимфогранулематозом и др.). На квалификацию содеянного не влияет вид венерического заболевания, продолжительность лечения, а также способы заражения: оно может состояться как посредством полового сношения, так и бытовым путем в результате, например, нарушения больным правил личной гигиены - использование общей посуды.

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

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

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

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

Согласие потерпевшего на заражение его венерической болезнью не исключает уголовной ответственности лица, знавшего о наличие у него венерического заболевания и заразившего потерпевшего.

В ч. 2 [ст. 121](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D5HBV6G) УК предусмотрена уголовная ответственность за заражение венерической болезнью двух или более лиц либо заведомо несовершеннолетнего.

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

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

Неоказание помощи больному ([ст. 124](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D6HBVEG) УК). Объективная сторона преступления характеризуется деянием в форме бездействия (неоказание помощи больному), особой обстановкой совершения преступления (отсутствием уважительных причин неоказания помощи), последствием (причинением средней тяжести вреда здоровью больного) и причинной связью между общественно опасным деянием и последствием.

Состав преступления - материальный.

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

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

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

Так, в [ст. 39](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE2AA53BB7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC264D8HBVFG) Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан от 22.07.1993 предусмотрено, что скорая медицинская помощь оказывается гражданам при состояниях, требующих срочного медицинского вмешательства (при несчастных случаях, травмах, отравлениях и других состояниях и заболеваниях), осуществляется безотлагательно лечебно-профилактическими учреждениями независимо от территориальной, ведомственной подчиненности и формы собственности, медицинскими работниками, а также лицами, обязанными ее оказывать в виде первой помощи по закону или по специальному правилу. При угрозе жизни гражданина медицинские работники имеют право использовать бесплатно любой имеющийся вид транспорта для перевозки гражданина в ближайшее лечебно-профилактическое учреждение. В случае отказа должностного лица или владельца транспортного средства выполнить законное требование медицинского работника о предоставлении транспорта для перевозки пострадавшего они несут ответственность, установленную законодательством Российской Федерации.

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

В ч. 2 [ст. 124](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBV5G) УК предусмотрена ответственность за совершение того же деяния, но повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего или тяжкий вред здоровью.

Преступления, ставящие в опасность здоровье человека и его жизнь.

Побои ([ст. 116](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBV2G) УК). Основным непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 116 УК, выступает телесная неприкосновенность личности. Факультативным - общественный порядок.

Объективная сторона преступления выражена в деянии в форме действия, которое в законе описано с помощью двух признаков:

негативного - отсутствие последствий, предусмотренных [ст. 115](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBV5G) УК;

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

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

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

Состав преступления - формальный.

Субъективная сторона преступления - вина в форме прямого умысла.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Частью 2 [ст. 116](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D6HBV6G) УК предусмотрена уголовная ответственность за нанесение побоев из хулиганских побуждений. Такого квалифицирующего признака в этой статье ранее не было. Его включение в рассматриваемый состав обусловлено исключением из [ст. 213](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC06ED3HBVEG) УК указания на то, что хулиганство, т.е. грубое нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, сопровождается применением насилия. Последнее охватывало нанесение побоев. Поэтому на сегодняшний день нанесение побоев потерпевшему, сопровождающееся очевидным для виновного грубым нарушением общественного порядка и выражающее явное неуважение к обществу, должно быть квалифицировано по ч. 2 [ст. 116](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D6HBV6G) УК.

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью ([ст. 119](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV7G) УК). Непосредственным объектом преступления выступает психический комфорт (равновесие) личности.

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

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

В некоторых случаях угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью является способом совершения другого более тяжкого преступления и квалифицируется по соответствующей статье УК (например, [ст. ст. 120](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV4G), [131](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D2HBVEG), [132](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D4HBV3G), [296](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36FD3HBVEG) УК).

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

Таким образом, обязательным условием наступления уголовной ответственности за угрозу убийством или причинения тяжкого вреда здоровью является реальность высказанной угрозы. Это означает, что потерпевший должен воспринимать угрозу как реальную, т.е. как намерение виновного через какое-то время реализовать ее.

Состав преступления - формальный. Оно считается оконченным с момента высказывания или совершения действий (жестов), воспринимающихся другим лицом как опасных для жизни или здоровья.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Лицо осознает, что угрожает потерпевшему убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, которые воспринимаются им как реальные, и желает подобного психического воздействия на потерпевшего.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Принуждение к изъятию органов или тканей для трансплантации ([ст. 120](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV4G) УК). Под трансплантацией понимается пересадка органов и (или) тканей человека, являющаяся средством спасения жизни и восстановления здоровья граждан, которая должна осуществляться на основе соблюдения законодательства Российской Федерации и прав человека в соответствии с гуманными принципами, провозглашенными международным сообществом, при этом интересы человека должны превалировать над интересами общества или науки.

Согласно [ст. 1](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE7AD55B87BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D1HBV6G) Закона РФ от 22.12.1992 N 4180-1 "О трансплантации органов и (или) тканей человека" <\*>, "трансплантация органов и (или) тканей живого донора или трупа может быть применена только в случае, если другие медицинские средства не могут гарантировать сохранение жизни больного (реципиента) либо восстановление его здоровья. Изъятие органов и (или) тканей у живого донора допустимо только в случае, если его здоровью по заключению консилиума врачей-специалистов не будет причинен значительный вред. Трансплантация органов и (или) тканей допускается исключительно с согласия реципиента". При этом донор должен свободно и сознательно в письменной форме выразить согласие на изъятие своих органов и (или) тканей.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1993. N 2. Ст. 62.

В [ст. 2](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE7AD55B87BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D1HBV0G) вышеуказанного Закона, а также в [Приказе](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89AE5AB56BB7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D1HBV1G) Минздрава России совместно с РАМН от 13.12.2001 N 448/106 (с изм. на 04.03.2003) содержится Перечень органов человека - объектов трансплантации (сердце, почка, селезенка, эндокринные железы, поджелудочная железа с 12-перстной кишкой) <\*> и перечень учреждений здравоохранения, которым разрешено осуществлять трансплантацию органов.

--------------------------------

<\*> [Закон](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE7AD55B87BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC266D1HBVFG) РФ "О трансплантации органов и (или) тканей человека" не распространяет свое действие на кровь и ее компоненты.

Принуждение любым лицом живого донора к согласию на изъятие у него органов и (или) тканей влечет уголовную ответственность по [ст. 120](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV4G) УК.

Непосредственным объектом преступления является здоровье человека и его право на невмешательство в целостность организма.

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

насилие, под которым понимается физическое воздействие на потерпевшего, нанесение ему побоев, истязание (ч. 1 [ст. 117](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D1HBVEG) УК), причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью (ч. 1 [ст. 112](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D9HBV4G) УК);

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

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

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

Если в результате примененного насилия или угрозы его применения удалось изъять орган и (или) ткань, то уголовная ответственность наступает по совокупности [ст. 120](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV4G) УК и статьи, предусматривающей ответственность за причинение вреда здоровью, в зависимости от причиненного вреда.

Субъективная сторона преступления - прямой умысел. Виновный осознает, что насилием или угрозой его применения принуждает другое лицо к изъятию органов и (или) тканей для трансплантации <\*>, и желает совершить эти действия.

--------------------------------

<\*> Принуждение к изъятию органов и (или) тканей для других целей, например для научных исследований, не образует состава преступления, предусмотренного [ст. 120](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV4G) УК.

Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 120](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D4HBV1G) УК содержит квалифицирующие признаки рассматриваемого преступления, а именно: совершенное в отношение лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного.

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

Заражение ВИЧ-инфекцией ([ст. 122](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D5HBV4G) УК). Объективная сторона преступления выражена в деянии (действии или бездействии), которым создается реальная угроза заражения другого лица ВИЧ-инфекцией.

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

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

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

В ч. 2 [ст. 122](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D5HBV1G) УК предусмотрено заражение другого лица ВИЧ-инфекцией лицом, знавшим о наличии у него этой болезни.

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

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

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

В ч. 3 [ст. 122](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D5HBVFG) УК предусмотрена уголовная ответственность за заражение ВИЧ-инфекцией двух или более лиц либо заведомо несовершеннолетнего.

В ч. 4 [ст. 122](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D6HBV7G) УК предусмотрена ответственность за заражение другого лица ВИЧ-инфекцией вследствие ненадлежащего исполнения виновным своих профессиональных обязанностей.

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

Субъективная сторона - неосторожная форма вины.

В соответствии с примечанием к [ст. 122](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D7HBV6G) УК, "лицо, совершившее деяния, предусмотренные [частями первой](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D5HBV3G) или [второй](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D5HBV1G) настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности в случае, если другое лицо, поставленное в опасность заражения либо зараженное ВИЧ-инфекцией, было своевременно предупреждено о наличии у первого этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения". Использованная законодательная конструкция уголовно-правовой нормы, содержащейся в примечании к [ст. 122](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D7HBV6G) УК, видится не вполне удачной, поскольку с виду представляет собой специальный вид освобождения от уголовной ответственности. Однако, согласно ч. 2 [ст. 75](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC265D6HBV3G) УК, такие виды освобождения от уголовной ответственности связываются уголовным законом с позитивным постпреступным поведением лица, вследствие которого совершенное им деяние перестает быть общественно опасным. Согласно же примечанию для освобождения лица от уголовной ответственности требуется определенная система допреступных действий лица, а именно:

своевременное предупреждение потерпевшего о наличии у виновного ВИЧ-инфекции и

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

Незаконное производство аборта ([ст. 123](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D6HBV5G) УК). Каждая женщина имеет право самостоятельно решать вопрос о материнстве. Искусственное прерывание беременности (аборт) проводится по желанию женщины при сроке беременности до 12 недель, по социальным показаниям - при сроке беременности до 22 недель, а при наличии медицинский показаний и согласия женщины - независимо от срока беременности.

Искусственное прерывание беременности осуществляется в рамках программы обязательного медицинского страхования в учреждениях, получивших лицензию на медицинскую деятельность, врачами, имеющими специальную подготовку ([ст. 36](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE2AA53BB7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC264D7HBV6G) Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан от 22.07.1993).

Непосредственным объектом преступления выступает здоровье беременной женщины.

Потерпевшим - беременная женщина.

Объективная сторона характеризуется только деянием в форме действия, описанного в законе как незаконное производство аборта.

УК незаконным признает аборт только в случае, если он проведен лицом, не имеющим соответствующего медицинского образования (хирургом-гинекологом, акушером). Таким образом, толкование ч. 1 [ст. 123](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D6HBV4G) УК приводит к выводу, что закон связывает основание уголовной ответственности не со способом проведения этой операции, а с личностью виновного. Поэтому проведение искусственного прерывания беременности врачом-гинекологом вне специального медицинского учреждения или в иные сроки, чем предусмотрено законодательством, не является уголовно наказуемым деянием.

Состав преступления - формальный.

Субъективная сторона преступления - прямой умысел.

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

В ч. 2 [ст. 123](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89DE3A952BF7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D6HBV2G) УК закреплена уголовная ответственность за совершение того же деяния, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью.

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

Прерывание беременности без согласия женщины квалифицируется по [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D7HBV4G) УК как причинение тяжкого вреда здоровью.

Оставление в опасности ([ст. 125](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBV3G) УК). Непосредственным объектом преступления является жизнь человека.

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

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

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

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

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

Субъект специальный - вменяемое лицо, достигшее 16 лет и:

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

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

Глава III. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ,

ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

§ 1. Общая характеристика преступлений против свободы,

чести и достоинства личности

В соответствии со [ст. ст. 21](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE8AC51B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC26EHDV8G), [22](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE8AC51B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC26FHDV1G), [23](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89BE8AC51B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC26FHDV4G) Конституции РФ достоинство личности охраняется государством, ничто не может быть основанием для его умаления, никто не должен подвергаться унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию, каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени.

Содержание конституционных положений соответствует Всеобщей декларации прав человека от 10.12.1948 <\*>, Международному [пакту](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE5A855B226DF34B42500HBV6G) о гражданских и политических правах от 16.12.66 <\*\*>. В этих актах международного права указывается, что все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах, никто не должен содержаться в рабстве или подневольном состоянии, подвергаться произвольному аресту, задержанию, а также изгнанию, и каждый имеет право на эффективное восстановление национальными судами основных его прав в случае их нарушения.

--------------------------------

<\*> Международная защита прав и свобод человека: Сборник документов. М., 1990. С. 14.

<\*\*> Там же. С. 32.

В [УК](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B1H9V6G) не дано общего понятия преступлений против свободы, чести и достоинства личности. В теории уголовного права определено, что под ними понимаются деяния, непосредственно посягающие на свободу человека, а также на честь и достоинства личности как блага, принадлежащие всякому человеку от рождения <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. А.И. Рарога. М., 1996. С. 58.

В гл. 17 УК предусмотрены преступления, посягающие на свободу, честь и достоинство личности. Это [ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBVFG) (похищение человека), [ст. 127](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D9HBV0G) (незаконное лишение свободы), [ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC062D8HBV6G) (торговля людьми), [ст. 127.2](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC063D0HBV6G) (использование рабского труда), [ст. 128](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D1HBV6G) (незаконное помещение в психиатрический стационар), [ст. 129](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D1HBV1G) (клевета), [ст. 130](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D2HBV4G) (оскорбление).

Видовым объектом этих преступлений следует считать общественные отношения, обеспечивающие свободу, честь и достоинство человека и гражданина.

Данные преступления объединены в две группы по непосредственному объекту: 1) преступления против личной свободы ([ст. ст. 126 - 128](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBVFG) УК); 2) преступления против чести и достоинства ([ст. ст. 129](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D1HBV1G), [130](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC261D2HBV4G) УК).

Следует отметить, что в УК имеется еще ряд статей, которые также предусматривают ответственность за посягательства на свободу, честь и достоинство, но они помещены в других главах, поскольку посягают на другие объекты, например: [ст. 206](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D2HBV6G) (захват заложника), [ст. 286](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36ED7HBV3G) (превышение должностных полномочий), [ст. 297](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36FD4HBVFG) (неуважение к суду), [ст. 301](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36FD6HBVFG) (незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей), [ст. 305](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC36FD9HBV7G) (вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта) и др. Честь, достоинство и свобода в этих преступлениях выступают в качестве дополнительного объекта.

§ 2. Посягательства на свободу личности

Как дореволюционное, так и советское уголовное законодательство в той или иной степени предусматривало ответственность за преступления против личной свободы. В Уложении о наказаниях уголовных и исправительных имелась глава "О противозаконном задержании и заключении", а в Уголовном уложении 1903 г. - "О преступных деяниях против личной свободы". В УК РСФСР 1922 г. и 1926 г. предусматривалась ответственность за незаконное лишение свободы (насильственное незаконное лишение свободы; лишение свободы способом, опасным для жизни и здоровья или сопровождавшимся мучениями; похищение; подмена или сокрытие чужого ребенка; помещение в больницу для душевнобольных заведомо здорового человека из корыстных или иных личных видов).

Похищение человека ([ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBVFG) УК). Впервые в Российской Федерации ответственность за похищение человека была введена 29 апреля 1993 г. ([ст. 125.1](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA891E6A953B226DF34B42500B699F5E8E246548A0CC564HDV8G) УК РСФСР) <\*>.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1993. N 22. Ст. 789.

Непосредственный объект преступления - общественные отношения, обеспечивающие физическую свободу конкретного потерпевшего (потерпевших). Факультативным объектом могут выступать безопасность жизни, здоровья потерпевшего, его родственников, отношения собственности и др.

Объективная сторона преступления выражается в совершении активных действий, в тайном или открытом похищении человека, т.е. в изъятии помимо его воли с места нахождения (жительства, работы, учебы, отдыха и т.д.) и перемещении в другое место, определенное похитителем, например в другой дом, подвал, гараж, где он удерживается в неволе. В некоторых случаях похищение может осуществляться путем обмана, злоупотребления доверием потерпевшего, когда он, ничего не подозревая, с похитителем идет в то место, где будет насильственно удерживаться в последующем. При похищении человек лишается свободы, возможности свободного передвижения по своему усмотрению <\*>.

--------------------------------

<\*> Некоторые авторы отмечают, что при похищении человека в большинстве случаев предполагается совокупность трех последовательно совершаемых действий - захват, перемещение и последующее удержание потерпевшего (см., например: Мартыненко М.Э. Похищение человека: уголовно-правовые и криминологические аспекты: Автореф. дис. канд. юрид. наук. М., 1994. С. 12, 13).

Потерпевшим может быть любое лицо, независимо от гражданства, возраста, пола, социального происхождения и т.д.

Случаи похищения родителем (в том числе и лишенным родительских прав) собственного ребенка, усыновителем у другого родителя или иных лиц, которым ребенок передан в установленном законом порядке на воспитание, а также похищение ребенка близкими родственниками, если эти действия совершаются в интересах ребенка, в том числе и ложно понятых, не образуют состава преступления, предусмотренного [ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBVFG) УК.

Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента фактического похищения человека, т.е. изъятия потерпевшего из места его нахождения. На какое время человек будет лишен свободы (час, день, месяц и т.д.), значения для состава преступления не имеет.

Согласие потерпевшего на его перемещение в другое место, о чем не знают лица, заинтересованные в его освобождении, не образуют состава данного преступления.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что незаконно похищает другого человека, против его воли перемещает в другое место, ограничивает свободу его передвижения, и желает этого.

Субъект указанного преступления - любое лицо, достигшее 14-летнего возраста <\*>.

--------------------------------

<\*> Ошибочное утверждение, будто субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет (см.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. А.В. Наумов. М., 1999. С. 349).

Квалифицированный состав (ч. 2 [ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D8HBV6G) УК) - то же деяние, совершенное:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) утратил силу;

в) с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, либо с угрозой применения такого насилия;

г) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия;

д) в отношении заведомо несовершеннолетнего;

е) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

ж) в отношении двух или более лиц;

з) из корыстных побуждений.

Похищение человека признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если будет установлено, что в нем участвовали не менее двух лиц, заранее договорившихся о совершении такого преступления, и каждый из них выполнял объективную сторону преступления или ее часть, т.е. непосредственно участвовал в захвате потерпевшего, перемещении в другое место или последующем его удержании там.

Под применением насилия, опасного для жизни и здоровья, либо угрозой применения такого насилия понимается фактическое причинение потерпевшему тяжкого, или средней тяжести, или легкого вреда здоровью, либо насилия, которое не причинило фактического вреда здоровью, но создавало реальную угрозу его причинения, психическая угроза причинения физического вреда. Под таким насилием понимается и введение в организм человека сильнодействующих, ядовитых и одурманивающих веществ, применение газового баллончика, если это могло вызвать причинение вреда, опасного для жизни и здоровья.

Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, предполагает использование любого вида оружия (огнестрельного, газового, холодного, пневматического), а также различных бытовых предметов - топора, молотка, ножниц, отвертки и т.д. При этом не имеет значения, были ли оружие или иные предметы специально принесены с собой или подобраны на месте похищения человека. Использование при угрозе неисправного оружия или его макетов не может служить основанием для квалификации по указанному пункту, так как не создается реальная угроза для жизни и здоровья потерпевшего.

Под похищением заведомо несовершеннолетнего понимается достоверное знание виновным того, что похищаемый не достиг возраста 18 лет. Мнение некоторых авторов о том, что виновный должен нести ответственность и тогда, когда он допускал, что совершает преступление в отношении несовершеннолетнего, не основано на законе, в котором употреблен термин "заведомо" <\*>. Похищением человека нельзя признать удержание заблудившегося малолетнего ребенка вопреки его воле или подмену малолетнего ребенка. В первом случае содеянное необходимо рассматривать как незаконное лишение свободы ([ст. 127](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D9HBV0G) УК), а во втором - как подмену ребенка ([ст. 153](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC26ED7HBV3G) УК).

--------------------------------

<\*> См., например: Комментарий к Уголовному Кодексу Российской Федерации / Отв. ред. В.И. Радченко. М., 1996. С. 198; Ветров Н.И. Уголовное право. Особенная часть. М., 2000. С. 73.

Похищение женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, также предполагает, что виновный знал об этом обстоятельстве достоверно. Повышенная опасность состоит в том, что опасности подвергается как сама женщина, так и будущий ребенок.

Похищение двух или более лиц предполагает похищение как минимум двух лиц, при этом как одновременно, так и в разное время, наличия единого умысла не требуется, важно, чтобы ни за одно из похищений лицо ранее не было осуждено.

Похищение человека из корыстных побуждений предполагает стремление лица при похищении извлечь какую-либо материальную выгоду для себя лично или для других лиц, например: получить выкуп за освобождение, оформить на свое имя квартиру, машину, вклад в сбербанке, лишить потерпевшего возможности участвовать в аукционе, коммерческой сделке, чтобы в результате получить материальную выгоду и т.д. В противном случае корыстный мотив отсутствует.

Например, было признано незаконным осуждение К. за похищение Ф. из корыстных побуждений, поскольку установлено, что хотя К., преследуя цель добиться возвращения полученного от банка кредита, действовал незаконно, в интересах юридического лица - банка, но банк имел полное право требовать возврата кредита. К. или физические лица банка каких-либо материальных выгод не имели <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 5. С. 19.

Когда похищение сопряжено с одновременными незаконными требованиями передачи денег, имущества, других ценностей, то действия виновного квалифицируются по совокупности п. "з" ч. 2 [ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D8HBVEG) и [ст. 163](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC26FD6HBVEG) УК как похищение человека и вымогательство.

Похищение из корыстных побуждений внешне схоже с захватом заложника из корыстных побуждений (п. "з" ч. 2 ст. 206 УК). Однако эти составы преступлений различны по объекту, объективной стороне и субъективной стороне. Объектом преступления, предусмотренного [ст. 206](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D2HBV6G) УК, является общественная безопасность. Захват заложника не связан с похищением человека, в качестве его обязательного признака является выдвижение какого-либо условия государству, организации или гражданину как основания освобождения заложника. При захвате виновный, как правило, заинтересован в широкой огласке своих требований, а при похищении - нет, требование о выкупе предъявляется узкому кругу лиц, как правило, родственникам, в тайне держится место содержания похищенного <\*>.

--------------------------------

<\*> В литературе высказано мнение о том, что по составам преступлений ([ст. ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBVFG), [127](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D9HBV0G), [206](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC365D2HBV6G) УК) отсутствуют весомые теоретические критерии отграничения одного преступления от другого, поэтому предложено объединить их в один состав (см.: Панкратов В.В. Уголовно-правовая охрана личности. Автореф. дис. канд. юрид. наук. Екатеринбург, 1999. С. 21, 22).

Особо квалифицированный состав (ч. 3 [ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D9HBV6G) УК) - деяние, предусмотренное [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D7HBVEG) и [2](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D8HBV6G) рассматриваемой статьи, если они совершены организованной группой либо повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Понятие организованная группа дано в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D4HBV2G) УК. При квалификации действий виновных ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC267D3HBV7G) УК не требуется <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1997. N 8. С. 5, 6.

Под причинением смерти по неосторожности понимаются случаи, когда виновный избрал такой способ похищения, при котором по его легкомыслию или небрежности наступила смерть потерпевшего, например: поместил в подвал, где была плохая вентиляция и потерпевший задохнулся, при сопровождении потерпевшего толкнул его, в результате чего тот упал, ударился головой о бордюр тротуара и умер, и т.д.

Если смерть человека наступила при умышленном причинении тяжкого вреда здоровью, то содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных по ч. 3 [ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D9HBV6G) и ч. 4 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D9HBV7G) УК, поскольку такие последствия не охватываются составом похищения человека. Аналогично убийство похищенного человека также квалифицируется по совокупности ч. 3 ст. 126 и п. "в" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC263D4HBV7G) УК.

Под иными тяжкими последствиями понимаются, в частности, самоубийство похищенного, тяжкое заболевание, психическое расстройство, причинение тяжкого вреда потерпевшему или его родственникам, причинение крупного имущественного ущерба, массовые беспорядки, национальные столкновения и т.д.

В [ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D9HBV1G) УК имеется примечание, согласно которому лицо, добровольно или по требованию властей освободившее заложника, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Под добровольным понимается такое освобождение, при котором виновное лицо осознает, что имеет все возможности удерживать похищенное лицо, однако освобождает его, передает родственникам, органам власти.

Так, было признано необоснованным освобождение на основании примечания к [ст. 126](consultantplus://offline/ref=6D2F1914A3EF6A65C718BD9A21424AA89CE1AA57BA7BD53CED2902B196AAFFE50F588B0CC260D9HBV1G) УК от уголовной ответственности Д., К., С. и С. за похищение дочери потерпевшего К. с целью выкупа, поскольку они согласились освободить ее за 140 тыс. долл., но при передаче денег Д. был задержан <\*>. По делу Р. суд признал, что лицо не может быть освобождено от уголовной ответственности за похищение человека, если освобождение похищенного состоялось после выполнения требований похитителя <\*\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 3. С. 21.

<\*\*> БВС РФ. 1998. N 6. С. 12.

Эти действия не считаются добровольным отказом от совершения преступления ([ст. 31](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1808IAV2G) УК), поскольку преступление уже окончено. В данном случае имеет место специальный вид освобождения от уголовной ответственности. Примечание к [ст. 126](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F03IAV5G) УК дает похитителю возможность одуматься и освободить похищенного человека. Кроме того, оно может способствовать удержанию соучастников от дальнейших насильственных действий в отношении похищенного <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право России: Учебник для вузов. В 2-х т. Т. 2. Особенная часть / Под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. М., 1999. С. 117.

Мотивы освобождения значения для применения примечания к статье не имеют. Ими могут быть, например, раскаяние, страх перед наказанием или местью родственников за содеянное, удовлетворение просьбы потерпевшего, требование властей и т.д.

По смыслу [примечания](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F03IAV5G) под отсутствием иного состава преступления понимается такое преступление, которое связано именно с похищением человека, например: приобретение оружия, которым угрожали потерпевшему при его похищении, угон транспортного средства для перевозки похищенного человека, причинение вреда здоровью при удержании похищенного и т.д.

Например, по делу Ф. и Ш., которые похитили Т., удерживали 2 часа в подвале и избивали, причинили вред здоровью средней тяжести, затем отпустили, а также Ч., оказавшего пособничество в похищении, указано, что Ф. и Ш. добровольно освободили потерпевшего, поэтому они должны нести ответственность лишь за причинение вреда его здоровью, а в отношении Ч. дело подлежит прекращению в полном объеме, так как он не участвовал в избиении <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 2. С. 11.

Также следует иметь в виду, что, поскольку похищение человека предполагает его захват с удержанием в неволе, то дополнительной квалификации по [ст. 127](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F03IAV4G) УК, предусматривающей ответственность за лишение свободы, не требуется, все действия виновного охватываются [ст. 126](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0DIAVBG) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 2. С. 21.

Незаконное лишение свободы (ст. 127 УК). В отличие от похищения человека, которое связано с его захватом, перемещением и удержанием (ст. 126 УК), при незаконном лишении свободы потерпевший не захватывается, не изымается из своей среды, не похищается, а остается на месте, но ограничивается в передвижении.

Непосредственный объект преступления - общественные отношения, обеспечивающие личную (физическую) свободу конкретного потерпевшего (потерпевших). Факультативным объектом могут выступать безопасность жизни, здоровья потерпевшего, его родственников, отношения собственности и др.

Объективная сторона преступления выражается в совершении действий, состоящих в реальном лишении или ограничении личной свободы потерпевшего, не связанных с его похищением. Потерпевший незаконно, в принудительном порядке, помимо его воли удерживается в том месте, где он сам добровольно до этого находился, его лишают возможности передвигаться по своему усмотрению. Например, человека запирают в его же доме, в квартире, кабинете, чулане, подвале, сарае, на даче, чердаке, связывают и содержат в каком-либо помещении, чтобы он никуда не ушел, оставляют на острове, чтобы он не мог оттуда уплыть самостоятельно, и т.д.

Определенные трудности представляют случаи, когда потерпевшего не изолируют, он как бы не лишен возможности передвигаться по своему усмотрению, однако этого не делает под влиянием высказанной ему угрозы убийством, причинением вреда здоровью, если он покинет самостоятельно место своего пребывания, например уйдет из своей квартиры на улицу. По этому вопросу точки зрения различны. Одни авторы предлагают квалифицировать такие действия как незаконное лишение свободы <\*>, другие высказывают в этом сомнение, полагая, что этот вопрос необходимо разрешить в законодательном порядке <\*\*>, третьи считают, что не является незаконным лишением свободы запрет лицу под угрозой убийства покидать пределы населенного пункта, не бывать в тех или иных районах города <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Комментарий к Уголовному кодексу РСФСР. М., 1994. С. 232; [Комментарий](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCCBAC8FC1650A18726C39F4540940CD80B176EDF0C5E8A95801FI1V9G) к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. М., 2000. С. 293.

<\*\*> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 75.

<\*\*\*> См.: Комментарий к Уголовному Кодексу Российской Федерации / Отв. ред. В.И. Радченко. М., 1996. С. 200.

Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента фактического лишения человека свободы независимо от длительности пребывания потерпевшего в таком состоянии. Ряд авторов обоснованно полагают, что явно незначительный промежуток времени принудительного ограничения свободы передвижения может свидетельствовать о малозначительности деяния и не составлять преступления (ч. 2 [ст. 14](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV7G) УК) <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. А.И. Рарога. М., 1996. С. 61; [Комментарий](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCCBAC8FC1650A18726C39F4540940CD80B176EDF0C5E8A95801FI1VAG) к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. С. 293.

Лишение свободы человека с его согласия, а также на законных основаниях - при необходимой обороне, крайней необходимости, задержании преступника - не образует состава данного преступления. Однако если человек лишен свободы с его согласия, но в последующем удерживается против его воли, то виновный должен нести ответственность за незаконное лишение свободы. Удержание чужого заблудившегося малолетнего ребенка, отказ выдать его родителям следует рассматривать как лишение его свободы. Вместе с тем исключается ответственность в случаях, когда родители осуществляют принудительно-воспитательные меры по отношению к своим несовершеннолетним детям <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право России / Под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. Т. 2. М., 1999. С. 118.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что незаконно лишает свободы другого человека, помимо его воли, и желает этого. Мотивы данного преступления могут быть различными, например, ревность, месть, хулиганские побуждения, стремление сорвать деловую встречу и т.д.

Субъект преступления - частное лицо, достигшее 16-летнего возраста. Должностные лица несут ответственность за незаконное лишение свободы при наличии соответствующих обстоятельств за превышение должностных полномочий ([ст. 286](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV7G) УК) или за преступления против правосудия - незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей ([ст. 301](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100CIAVBG) УК), вынесение незаконного приговора суда к лишению свободы (ч. 2 [ст. 305](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1003IAV0G)). Мнение о том, что субъектом рассматриваемого преступления может быть любое лицо <\*>, не соответствует закону.

--------------------------------

<\*> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой и Г.М. Миньковского. М., 1997. С. 258.

Квалифицирующие признаки [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0AIAV3G) и [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0AIAVAG) ст. 127 УК совпадают с квалифицирующими признаками [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F02IAV2G) и [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F03IAV2G) ст. 126 УК, за исключением отсутствия такого признака, как "из корыстных побуждений", и еще нет указания на угрозу насилием ([п. п. "в"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F02IAV7G), ["з"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F02IAVAG) ч. 2), поэтому допустимо не раскрывать их содержание.

Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 127 УК) - то же деяние, совершенное:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) утратил силу;

в) с применением насилия, опасного для жизни и здоровья;

г) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия;

д) в отношении заведомо несовершеннолетнего;

е) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

ж) в отношении двух или более лиц.

Особо квалифицированный состав (ч. 3 [ст. 127](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0AIAVAG) УК) - деяние, предусмотренное [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F03IAVBG) или [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0AIAV3G) ст. 127 УК, если они совершены организованной группой либо повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Если при незаконном лишении свободы совершаются и другие преступления, то содеянное квалифицируется по совокупности. Например, если лишение свободы сопровождается вымогательством, то такие действия образуют совокупность преступлений, предусмотренных [ст. ст. 127](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F03IAV4G) и [163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100CIAVAG) УК.

Торговля людьми ([ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV2G) УК). Указанная норма соответствует международной защите общих прав и свобод человека, Конвенции о борьбе с торговлей людьми и эксплуатацией проституции третьими лицами от 21 марта 1949 г., в преамбуле которой говорится, что торговля людьми и сопровождающая ее проституция несовместимы с достоинством и ценностью человеческой личности и угрожают благосостоянию человека, семьи и общества, требованиям [ст. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A1852C9E954D19980EDF044879D845528B96831C1DI0V9G) Международного пакта о гражданских и политических правах от 19.12.66 о том, что никто не должен содержаться в рабстве и оно, а также работорговля запрещаются во всех их видах <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Международная защита прав и свобод человека: Сборник документов. М., 1990. С. 32, 211.

Непосредственный объект преступления - личная свобода потерпевшего. Дополнительным объектом квалифицированных видов могут выступать безопасность жизни и здоровья потерпевшего.

Объективная сторона преступления выражается в купле-продаже человека либо его вербовке, перевозке, передаче, укрывательстве или получении в целях его эксплуатации.

Под куплей человека понимается его приобретение за определенную плату, а под продажей соответственно передача в распоряжение других лиц.

Вербовка представляет собой деятельность, направленную на заключение соглашения по привлечению людей к эксплуатации, и может выражаться в поиске кандидатов, агитации, записи желающих, направлении их к месту эксплуатации и т.д.

Перевозка означает перемещение человека из одного места в другое, в том числе и в пределах одного населенного пункта любым видом транспорта.

Передача предполагает действия посредника при совершении указанных в законе действий по торговле людьми, а равно последующую передачу другим лицам потерпевшего после его купли-продажи самим покупателем, например, для временного размещения и проживания, использования и т.д. Продавец несет ответственность лишь за продажу человека.

Получение человека означают действия, противоположные передаче.

Укрывательство предполагает сокрытие потерпевшего при совершении указанных в законе действий, например содержание человека в подвале дома после его получения.

Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента фактической купли-продажи человека либо его вербовки, перевозки, передачи, укрывательства или получения.

Субъективная сторона торговли людьми характеризуется прямым умыслом и указанной в законе целью - эксплуатация человека. Само понятие эксплуатации при торговле людьми дано в примечании 2 к [ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180CIAV5G) УК. Лицо осознает, что торгует людьми в целях эксплуатации, и желает этого.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный состав (ч. 2 [ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV6G) УК) - то же деяние, совершенное:

а) в отношении двух или более лиц;

б) в отношении заведомо несовершеннолетнего;

в) лицом с использованием своего служебного положения;

г) с перемещением потерпевшего через Государственную границу РФ или с незаконным удержанием его за границей;

д) с использованием поддельных документов, а равно с изъятием, сокрытием либо уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего;

е) с применением насилия или с угрозой его применения;

ж) в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей.

Торговля людьми в отношении двух или более лиц предполагает совершение указанных в законе действий в отношении как минимум двух лиц, при этом как одновременно, так и в разное время, наличия единого умысла не требуется.

Торговля в отношении заведомо несовершеннолетнего означает, что виновный достоверно знал о недостижении потерпевшим возраста 18 лет.

Использование служебного положения предполагает совершение указанных в законе действий по торговле людьми государственным или муниципальным служащим, коммерческой или общественной организацией.

Перемещение потерпевшего через Государственную границу РФ означает ее незаконное пересечение и требует дополнительной квалификации по [ст. 322](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190DIAV5G) УК. Незаконное удержание потерпевшего за границей означает лишение его возможности возвращения в Россию. Порядок пересечения границы установлен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852594C84711C102DD03I4V7G) от 18.07.1996 N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1996. N 34. Ст. 4029.

Под использованием поддельных документов понимается их официальное предъявление с целью сокрытия совершаемых действий по торговле людьми. Изъятие документов предполагает незаконное лишение потерпевшего его действительных документов, а их сокрытие - незаконное удержание, хранение. Уничтожение документов, удостоверяющих личность потерпевшего, означает их фактическую ликвидацию, делающую невозможным идентификацию человека по ним.

Под торговлей людьми с применением насилия или с угрозой его применения понимается фактическое причинение потерпевшему тяжкого вреда здоровью, предусмотренного [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV7G) или [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV5G) ст. 111 УК, или средней тяжести, или легкого вреда здоровью, либо насилия, которое не причинило фактического вреда здоровью, а также угроза причинения физического вреда. При причинении тяжкого вреда при наличии признаков, указанных в п. "е" ч. 2 [ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D03IAV2G) УК, содеянное квалифицируется по совокупности этой статьи с ч. 3 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C02IAV6G) УК.

Торговля людьми в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей предполагает, что потерпевший будет использован в качестве донора.

Особо квалифицированный состав (ч. 3 [ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D03IAV7G) УК) - деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV0G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV6G) ст. 127.1 УК:

а) повлекшие по неосторожности смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иные тяжкие последствия;

б) совершенные способом, опасным для жизни и здоровья многих людей;

в) совершенные организованной группой.

Под причинением смерти по неосторожности или тяжкого вреда здоровью потерпевшего понимаются случаи, когда при торговле людьми виновным совершаются деяния, указанные в [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV0G) или в [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV6G) ст. 127.1 УК, и в результате его легкомыслия или небрежности наступает одно из указанных последствий - смерть или причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего. При умышленном причинении такого вреда при торговле людьми содеянное квалифицируется по совокупности ч. 2 ст. 127.1 УК и соответственно - [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV7G) или [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV0G) УК. Под иными тяжкими последствиями понимаются, в частности, самоубийство лица, в отношении которого производится торговля, тяжкое заболевание, психическое расстройство, наступление крупного имущественного ущерба и т.д.

Торговля людьми, совершенная способом, опасным для жизни и здоровья многих людей, характеризуется применением виновным такого способа, при котором создается реальная угроза в отношении двух или более лиц.

Понятие организованная группа дано в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК.

Для применения указанного в [ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D03IAVAG) УК примечания 1 и освобождения лица от уголовной ответственности необходимо установить, что: 1) лицо впервые совершило деяние; 2) это предусмотрено [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV0G) или п. "а" [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV5G) ст. 127.1 УК; 3) добровольно освободило потерпевшего и способствовало раскрытию совершенного преступления. При этом виновный не освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях содержится состав иного преступления.

Использование рабского труда [(ст. 127)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F03IAV4G). Согласно ст. 1 Конвенции относительно рабства от 25.09.1926, рабство есть состояние или положение человека, над которым осуществляются атрибуты права собственности или некоторые из них <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Международная защита прав и свобод человека: Сборник документов. С. 201.

В соответствии со [ст. 37](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1DI0V9G) Конституции РФ принудительный труд запрещен, каждый имеет право на труд, отвечающий требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации.

Непосредственный объект преступления - право человека на свободный труд. Дополнительным объектом квалифицированных видов могут выступать безопасность жизни и здоровья потерпевшего.

Объективная сторона преступления выражается в организации рабского труда, т.е. в таком использовании виновным труда другого человека, при котором оно в отношении этого лица осуществляет полномочия, присущие праву собственности. Виновное лицо владеет, пользуется и распоряжается результатами труда подневольного работника, его услугами, а подневольное лицо по не зависящим от него причинам не может отказаться от их выполнения.

Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента фактического использования виновным рабского труда другого человека, если потерпевший по не зависящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ или услуг. Количество отработанного времени потерпевшим при осуществлении такого труда значения не имеет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что использует рабский труд другого человека, и желает этого.

Субъект преступления - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0AIAV6G) и [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0BIAV1G) ст. 127.2 УК в основном совпадают с квалифицирующими признаками [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV6G) и [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D03IAV7G) ст. 127.1 УК.

Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 127.2 УК) - то же деяние, совершенное:

а) в отношении двух или более лиц;

б) в отношении заведомо несовершеннолетнего;

в) лицом с использованием своего служебного положения;

г) с применением шантажа, насилия или с угрозой его применения;

д) с изъятием, сокрытием либо уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего.

Под использованием рабского труда с применением шантажа следует понимать угрозу со стороны виновного лица предать огласке порочащие другое лицо или его близких сведения или такие данные, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего, его близких, например раскрыть тайну усыновления.

Особо квалифицированный состав (ч. 3 [ст. 127](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0AIAVAG) УК) - деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV0G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV6G) ст. 127.1 УК:

а) повлекшие по неосторожности смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иные тяжкие последствия;

б) совершенные способом, опасным для жизни и здоровья многих людей;

в) совершенные организованной группой.

Незаконное помещение в психиатрический стационар ([ст. 128](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0BIAV2G) УК). В настоящее время признано, что в нашей стране помещение на принудительное лечение в психиатрические лечебные учреждения применялось государством по политическим мотивам <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD852893C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) Закона РФ от 18.10.1991 N 1761-1 "О реабилитации жертв политических репрессий" // ВВС РСФСР. 1991. N 44. Ст. 1428.

Многочисленным злоупотреблениям в области психиатрии способствовало отсутствие необходимого законодательства. Лишь в январе 1988 г. впервые было принято Положение об условиях и порядке оказания психиатрической помощи <\*>. Уголовная ответственность за незаконное помещение человека в психиатрическую больницу была введена 5 января 1988 г. ([ст. 126.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1659A2842A9E954D19980EDF044879D845528B96831B1CI0VCG) УК РСФСР) <\*\*>, в отличие от которой [ст. 128](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0BIAV2G) УК предусматривает и квалифицированные виды этого преступления - совершение деяния лицом с использованием своего служебного положения либо если оно повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия. Кроме того, усилена санкция. Потерпевшим может быть не только заведомо психически здоровый человек, но и больной.

--------------------------------

<\*> ВВС РСФСР. 1988. N 2. Ст. 19.

<\*\*> ВВС РСФСР. 1988. N 2. Ст. 39.

Вопросы, связанные с основанием и порядком помещения лица в психиатрический стационар, регламентированы [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822A93C84711C102DD03I4V7G) РФ от 02.07.1992 N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" <\*>.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1992. N 33. Ст. 1913.

Согласно этому Закону ([ст. ст. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822A93C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV0G), [13](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822A93C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV0G), [28](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822A93C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV3G), [29](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822A93C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV5G), [30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822A93C84711C102DD034726CF421B8797831C180FIAV2G)), основанием для госпитализации в психиатрический стационар является наличие у лица психического расстройства и решение врача-психиатра о госпитализации, проведении обследования или лечения в стационарных условиях либо постановление судьи, а также необходимость проведения психиатрической экспертизы (судебной, военной, трудовой) в случаях и порядке, установленными законами РФ, исполнение назначенной судом принудительной меры медицинского характера. При необходимости по просьбе врача-психиатра недобровольную госпитализацию медицинским работникам помогает осуществлять милиция.

Помещение в психиатрический стационар осуществляется добровольно, по просьбе самого помещаемого или с его согласия <\*>. Наряду с принципом добровольности закон предусматривает и недобровольное помещение в психиатрический стационар. Лицо, страдающее психическим заболеванием, может быть госпитализировано в психиатрический стационар без его согласия или без согласия его законного представителя до постановления судьи, если его обследование возможно только в стационарных условиях, а психическое расстройство является тяжелым и обусловливает:

--------------------------------

<\*> В России ежегодно обращаются за психиатрической помощью около 7 млн. человек (около 5% населения страны), каждый четвертый из них нуждается в лечении (см.: Аргументы и факты. 1995. N 17).

а) непосредственную опасность больного для себя или окружающих лиц;

б) его беспомощность, т.е. неспособность самостоятельно удовлетворить основные жизненные потребности, или

в) существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи <\*>.

--------------------------------

<\*> Эти положения [Закона](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822A93C84711C102DD034726CF421B8797831C180BIAV5G) соответствуют основным требованиям документов ООН, в том числе принципам защиты лиц, страдающих психическим заболеванием, и улучшением здравоохранения в области психиатрии (Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН N 46/119 от 17.12.1991) (см.: Комментарий к законодательству Российской Федерации в области психиатрии. М., 1997. С. 8, 10).

Непосредственный объект преступления - общественные отношения, обеспечивающие личную (физическую) свободу конкретного потерпевшего. Факультативным объектом могут выступать безопасность жизни, здоровья потерпевшего, его родственников.

Объективная сторона преступления выражается в несоблюдении указанных в [Законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822A93C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV5G) требований, в совершении действий, состоящих в недобровольной, принудительной госпитализации: а) либо заведомо психически здорового человека в психиатрический стационар; б) либо в помещении в психиатрический стационар лица, страдающего психическим расстройством, при отсутствии установленных в законе оснований; в) либо в незаконном продлении пребывания в психиатрическом стационаре.

Состав преступления - формальный, оно считается оконченным с момента фактического незаконного помещения человека в психиатрический стационар, независимо от длительности пребывания потерпевшего в нем, либо с момента незаконного отказа в выписке.

Удержание в психиатрическом стационаре помещенного туда на законных основаниях лица, которое выздоровело и подлежало выписке, незаконное продление содержания, незаконный отказ в выписке также образуют состав преступления, предусмотренного [ст. 128](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0BIAV2G) УК, поскольку в таких случаях лицо также незаконно содержится в таком стационаре.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что незаконно помещает в психиатрический стационар заведомо здорового человека помимо его воли либо лицо, страдающее психическим расстройством, но без необходимых оснований, и желает этого. Мотивы преступления могут быть различными, например; ревность, месть, карьеризм, желание скомпрометировать потерпевшего и т.д.

Субъект преступления специальный - лица, в служебные обязанности которых входит принятие решения о недобровольном помещении человека в психиатрический стационар, госпитализировать больных, обращаться по этому поводу с заявлением в суд: дежурный врач, врач приемного отделения, врач-психиатр, заведующий и др., поместившие незаконно человека в психиатрический стационар. Частные лица могут быть лишь соучастниками преступления.

Квалифицированный состав (ч. 2 [ст. 128](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0BIAV7G) УК) - то же деяние, если оно совершено лицом с использованием своего служебного положения либо повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Лицо, помещенное в принудительном порядке в психиатрический стационар, подлежит обязательному освидетельствованию в течение 48 час. комиссией врачей-психиатров психиатрического учреждения. Эта комиссия принимает решение об обоснованности или необоснованности госпитализации. При решении комиссии о необоснованности госпитализации человек подлежит немедленному освобождению. Если же госпитализация признается обоснованной, то заключение комиссии врачей-психиатров в течение 24 час. направляется в суд по месту нахождения психиатрического учреждения для решения вопроса о дальнейшем пребывании лица в нем. В течение 5 дней судья должен вынести решение об удовлетворении заявления либо отклонении его.

Действия врачей-психиатров, входящих в комиссию, если они незаконно поместили человека в психиатрический стационар, подготовили заведомо ложное заключение о якобы необходимой госпитализации, главного врача-психиатра, его заместителя, вышестоящего должностного лица органа здравоохранения, которые могут давать распоряжения о помещении в психиатрический стационар, должны квалифицироваться по ч. 2 [ст. 128](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0BIAV7G) УК, поскольку они используют свое служебное положение.

Если помещение в психиатрический стационар произведено по незаконному решению судьи, то ответственность наступает по [ст. 305](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1003IAV3G) УК.

Смерть по неосторожности может наступить, например, в результате передозировки лечебного препарата, нападения агрессивных больных в связи с недосмотром обслуживающего персонала и т.д.

Под иными тяжкими последствиями понимаются, в частности, самоубийство помещенного в психиатрический стационар, тяжкое заболевание, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшему или его родственникам и т.д.

§ 3. Посягательства на честь и достоинство личности

История развития отечественного уголовного законодательства о посягательствах на честь и достоинство личности уходит корнями еще в "Русскую Правду", по которой предусматривалась ответственность за обиду, бесчестие, словесное оскорбление, так называемый лай. Этот институт, в котором сообразно соответствующему периоду времени определялись понятия таких нарушений, их тяжесть, степень ответственности виновных лиц в зависимости от сословия и класса потерпевших, места совершения и других обстоятельств, содержался во многих других правовых памятниках - Уставной двинской грамоте, Судебниках 1497 и 1550 гг., Соборном уложении царя Алексея Михайловича, в Уложении о наказаниях уголовных и исправительных, Уставе о наказаниях, налагаемых мировыми судьями, в Уголовном уложении 1903 г. Все Уголовные кодексы РСФСР также определяли составы клеветы и оскорбления. [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0BIAV5G) сохранил преемственность в этом вопросе.

Клевета (ст. 129 УК). Клевета определяется как распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию.

Непосредственный объект преступления - честь, достоинство, репутация человека.

В русском языке под честью понимаются достойные уважения и гордости моральные качества человека, его соответствующие принципы, хорошая, незапятнанная репутация, доброе имя <\*>. Достоинство - положительное качество, совокупность высоких моральных качеств, а также уважение этих качеств в самом себе <\*\*>. Репутация - приобретаемая кем-нибудь общественная оценка, общее мнение о качествах, достоинствах или недостатках кого-либо <\*\*\*>. Эти понятия взаимосвязаны, неотделимы от личности человека, характеризуют его, отражают определенные отношения между обществом и гражданином, являются оценкой человека в общественном мнении. Сюда входят такие сведения, как образование человека, уровень его знаний, мировоззрение, нравственные качества, поведение в быту и общественных местах, отношение к окружающим и др. Следует отметить, что в российском уголовном законе впервые говорится о сведениях, подрывающих репутацию, упоминавшихся до этого в [ст. 152](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAVBG) ГК РФ (защита чести, достоинства и деловой репутации).

--------------------------------

<\*> См.: Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1998. С. 882.

<\*\*> См.: Там же. С. 177.

<\*\*\*> См.: Там же. С. 677.

Потерпевшим может быть любое лицо, в том числе несовершеннолетний, недееспособный, а также умерший, если распространяемые позорящие сведения о нем задевают честь живых. Исключение составляют специальные случаи, в частности, в [ст. 298](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100FIAV0G) УК предусмотрена ответственность за клевету в отношении других потерпевших - судьи, присяжного заседателя, иного лица, участвующего в отправлении правосудия, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя, а равно их близких при исполнении профессиональных обязанностей.

Объективная сторона преступления состоит в действиях - распространении заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию.

Заведомо ложными признаются такие сведения, которые не соответствуют действительности, являются вымышленными, надуманными. Это сообщения о событиях, фактах, в которых могут содержаться данные о якобы имевших место безнравственных поступках потерпевшего, о нарушении им требований какого-либо закона, например о совершении преступления, о злоупотреблении спиртными напитками, о наличии венерической болезни, заболевания СПИДом, и т.п.

Если сообщения не касаются каких-либо фактов, а лишь содержат оценку типа "нехороший человек", "слабый студент", то они не могут быть признаны порочащими сведениями.

Под распространением таких сведений понимается их огласка в присутствии хотя бы одного человека (третьего лица). Способ распространения может быть самым различным - в устном или письменном заявлении, сообщении, изображении, по телефону, с использованием множительной техники, средствах массовой информации (в печати, по радио, телевидению, в Интернете), в публичных выступлениях, в том числе в служебных документах <\*> и т.д. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением <\*\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1992. N 10. С. 10.

<\*\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1657AC8E259E954D19980EDF044879D845528B96831C19I0VDG) Пленума Верховного Суда РФ от 18.08.1992 N 11 в ред. от 21.12.1993 N 11, с изм., внесенными от 25.04.1995 N 6 "О некоторых вопросах, возникших при рассмотрении судами дел о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" // Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. 1961 - 1996. М., 1997. С. 117, 118.

Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента, когда указанные сведения стали известны хотя бы одному человеку. Угроза распространить порочащие сведения не признается клеветой. В отдельных случаях такие деяния могут признаваться способом совершения преступления, например, вымогательство под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего ([ст. 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100CIAVAG) УК), доведение до самоубийства путем унижения человеческого достоинства ([ст. 110](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV3G) УК) и др.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что распространяет заведомо ложные сведения, порочащие честь и достоинство другого лица или подрывающие его репутацию, и желает этого. Указание в законе на заведомость требует установления именно прямого умысла.

Например, Верховным Судом РФ было признано обоснованным прекращение уголовного дела по ч. 3 [ст. 129](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAV2G) УК за отсутствием состава преступления в отношении К., поскольку не был установлен прямой умысел, ибо она не знала о ложности распространения сведений в отношении А. об убийстве им сына <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 2. С. 12.

При решении вопроса о том, порочат ли распространяемые заведомо ложные сведения честь и достоинство другого лица или подрывают ли его репутацию, учитывается как мнение потерпевшего, так и мнение общества. В правовой литературе высказано обоснованное мнение о том, что решающий критерий принадлежит общественному мнению, а веками устоявшиеся представления о добре и зле, чести и бесчестии, порядочности и бесстыдстве должны лежать в основе определения того, позорят ли сведения пострадавшего или нет <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. С. 78.

Мотив клеветы может быть любой, например: месть, зависть, устранение конкурента, карьеризм, корысть, стремление унизить в глазах окружающих и т.п.

Когда лицо распространяет хотя и позорящие сведения, но соответствующие действительности, или добросовестно заблуждается относительно подлинности сведений, полагая их правдивыми, а также тогда, когда ложные сведения не являются порочащими, ответственность за клевету исключается.

Например, обоснованно было прекращено уголовное дело в отношении Д., который сообщил в интервью и в письме Президенту РФ о совершении тяжких преступлений А. и В., будучи уверенным, что эти сведения правдивые <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 3. С. 21.

Клевету следует отличать от оскорбления. Обязательным элементом клеветы является заведомая ложность, позорящих другое лицо измышлений о конкретных фактах, касающихся потерпевшего. Оскорбление представляет собой выраженную в неприличной форме отрицательную оценку личности потерпевшего, имеющую обобщенный характер и унижающую его честь и достоинство. Если лицо, распространившее ложные измышления, добросовестно заблуждалось относительно соответствия действительности распространяемых им сведений, однако высказывания его носили оскорбительный характер, оно может быть привлечено к уголовной ответственности за оскорбление, а не за клевету <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [п. 14](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7842C94C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV7G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.09.79 N 4 в ред. от 21.12.1993 N 11, с изм., внесенными от 25.10.1996 N 10 "О практике рассмотрения судами жалоб и дел о преступлениях, предусмотренных ст. 112, ч. 1 ст. 130 и ст. 131 УК РСФСР" // Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. 1961 - 1996. С. 256, 257.

Субъект указанного преступления - любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный состав (ч. 2 [ст. 129](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0BIAVAG) УК) - клевета, содержащаяся в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации.

Публичным распространение признается тогда, когда распространение порочащих сведений совершается в общественном месте, среди широкого круга посторонних лиц, например, на митинге, лекциях, вывешивание на видных и доступных для граждан местах листовок, рисунков, изображений, оборудование выставок, витрин, стендов и т.д.

Под средствами массовой информации понимаются газеты, журналы, альманахи, бюллетени, другие издания, постоянно выходящие в свет, радио, телевидение, видео- и аудиокассеты, предназначенные для неограниченного круга лиц, и т.д. <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD852A9DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV5G) РФ от 27.12.1991 N 2124-1 "О средствах массовой информации" // ВВС РФ. 1992. N 7. Ст. 300; [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AD852993C84711C102DD03I4V7G) Конституционного Суда РФ от 22.11.2000 по делу о проверке конституционности ч. 3 ст. 5 Федерального закона "О государственной поддержке средств массовой информации и книгоиздания Российской Федерации" // РГ. 2000. 5 декабря.

Особо квалифицированный состав (ч. 3 [ст. 129](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAV2G) УК) - клевета, соединенная с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления ([ст. 15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV6G) УК).

Клевета, соединенная с обвинением в совершении преступления, отличается от заведомо ложного доноса тем, что при заведомо ложном доносе умысел лица направлен на привлечение потерпевшего к уголовной ответственности, а при клевете - на унижение его чести и достоинства. В связи с этим при заведомо ложном доносе сведения о якобы совершенном потерпевшим преступлении сообщаются, как правило, органам, правомочным возбудить уголовное преследование <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [п. 14](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7842C94C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV5G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.09.79 // Указ. сб. С. 257.

Оскорбление ([ст. 130](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAV0G) УК). В УК оскорбление определяется как унижение чести и достоинства другого лица, выраженного в неприличной форме.

Непосредственный объект преступления - честь и достоинство человека.

Объективная сторона преступления состоит в действиях - унижении чести и достоинства другого лица (группы лиц), выраженном в неприличной форме. Оскорбление может быть в словесной или письменной форме или в форме действия.

Унижение чести и достоинства представляет собой отрицательную оценку виновным другого человека, его дискредитацию, постановку в унизительное положение, подрыв престижа в глазах окружающих и своих собственных.

Обязательным признаком объективной стороны является способ унижения чести и достоинства - неприличная форма. Под ней понимается откровенно циничное, глубоко противоречащее принятым в человеческом обществе нормам нравственности и морали, элементарным правилам поведения между людьми, унизительное обращение с человеком, в частности, нецензурные выражения, общая оценка личности типа "свинья", "ненормальный" и т.п., непристойные телодвижения, жесты, обнажение интимных частей тела или прикосновение к ним, плевок в лицо, пощечина и т.д. Неважно, соответствует ли такая оценка действительности, главное, чтобы она была высказана в неприличной форме.

Оскорбление может быть нанесено не только в присутствии конкретного человека, но и в его отсутствие, когда виновное лицо рассчитывает на то, что присутствующие лица при высказывании оскорбительных оценок понимают, о ком идет речь, и они доведут эти оценки до сведения того конкретного человека, в отношении которого совершены оскорбительные действия. Однако если в таких оценках не указывается конкретное лицо, то состав преступления отсутствует.

Например, обоснованно было прекращено дело в отношении К., который публиковал статьи в газете, сюжеты брал из конкретных дел, но ни в одной статье действительных фамилий не указывал <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1988. N 8. С. 6.

Если лицом высказываются сведения об отрицательных качествах человека, о каких-либо недостатках его характера, критикуются деловые качества и т.д., но не в оскорбительной форме, то состав оскорбления отсутствует.

Например, при прекращении дела В., которая направила в редакцию журнала "Крокодил" письмо о том, что директор окружил себя родственниками и подхалимами, суд указал, что хотя такие сведения оскорбляют потерпевшего, однако неприличная форма, обязательная для состава преступления, отсутствует <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Сборник постановлений и определений по уголовным делам Верховного Суда РСФСР. М., 1989. С. 12, 13.

Потерпевшим может быть любое лицо. Исключение составляют специальные случаи, в частности, в [ст. 297](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100EIAVBG) УК предусмотрена ответственность за оскорбление участников судебного разбирательства, судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, а в [ст. 336](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E180CIAVAG) УК предусмотрена ответственность за оскорбление военнослужащего. В случае установления таких обстоятельств ответственность наступает по указанным специальным нормам, а не по [ст. 130](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAV0G) УК. Согласно ч. 3 [ст. 17](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAVBG) УК, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме.

Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента выражения оскорбительных оценок. Наступления каких-либо последствий не требуется.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что унижает честь и достоинство другого человека в неприличной форме, и желает этого.

Ошибочным представляется мнение некоторых авторов о том, что оскорбление может быть совершено с косвенным умыслом <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. В.И. Радченко. С. 204.

Субъект указанного преступления - любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный состав (ч. 2 [ст. 130](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAV5G) УК) - оскорбление, содержащееся в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации, аналогичен ч. 2 [ст. 129](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0BIAVAG) УК.

Отличие оскорбления от клеветы рассмотрено при анализе [ст. 129](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0BIAV5G) УК. Следует отметить, что одни и те же сведения не могут быть одновременно оскорбительными и клеветническими. Вместе с тем идеальная совокупность клеветы и оскорбления известна судебной практике <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1988. N 8. С. 5; 1991. N 8. С. 8.

Оскорбление путем пощечины отличается от побоев ([ст. 116](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV6G) УК) тем, что при оскорблении лицо имеет цель унизить честь и достоинство другого человека. Например, пощечина наносится парню в присутствии его знакомой девушки, чтобы показать его беспомощность в отношении виновного, неспособность защитить свою знакомую. При нанесении побоев преследуется другая цель, а именно причинение потерпевшему физической боли.

Если оскорбление сопровождается вымогательством ([ст. 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100CIAVAG) УК), то содеянное квалифицируется по совокупности этих преступлений <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [п. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7842B9CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVBG) Постановления Пленума Верховного Суда РСФСР от 04.05.1990 N 3 с изм., внесенными от 18.08.1992 N 10, в ред. от 21.12.1993 N 11 и от 25.10.1996 N 10 // Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. 1961 - 1996. С. 305.

Оскорбление отличается от хулиганства (в том числе и мелкого) тем, что оскорбление обусловлено личными неприязненными отношениями между виновным и потерпевшим, а не направлено на нарушение общественного порядка. В противном случае речь может идти о хулиганстве. Например, по одному делу было признано, что оскорбительные приставания к гражданину образуют мелкое хулиганство <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1991. N 11. С. 5.

Глава IV. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ

И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ

§ 1. Общая характеристика

преступлений против половой неприкосновенности

и половой свободы личности

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

Видовым (групповым) объектом этих преступлений является совокупность общественных отношений, обеспечивающих половую неприкосновенность и половую свободу личности. Половая свобода и половая неприкосновенность являются частью гарантированных [Конституцией](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1EI0VEG) РФ прав и свобод личности. [Статья 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C10I0V8G) Конституции РФ провозглашает: "Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность". Половая неприкосновенность является составляющей половой свободы, поэтому нарушение половой неприкосновенности всегда означает и нарушение половой свободы.

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

Субъективная сторона этих посягательств характеризуется умышленной виной, причем умысел может быть только прямым. Квалифицирующие признаки, закрепленные в [п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV3G) и ["б"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV2G) ч. 3 ст. 131 и [п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAV6G) и ["б"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAV5G) ч. 3 ст. 132 УК, предусматривают неосторожное отношение к последствиям, что позволяет отнести эти деяния к преступлениям с двумя формами вины.

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

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

1. Посягательства на половую свободу личности: изнасилование ([ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAVAG) УК), насильственные действия сексуального характера ([ст. 132](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV7G) УК), понуждение к действиям сексуального характера ([ст. 133](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAVAG) УК).

2. Посягательства на половую неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних и малолетних: изнасилование и насильственные действия сексуального характера в отношении несовершеннолетних и малолетних (п. "д" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV4G) и п. "д" ч. 2 [ст. 132](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAV1G) и п. "в" ч. 3 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV1G) и п. "в" ч. 3 [ст. 132](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAV4G) УК), половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16 лет ([ст. 134](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV1G) УК), развратные действия ([ст. 135](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0CIAV6G) УК).

§ 2. Посягательства на половую свободу

и неприкосновенность личности

Изнасилование ([ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAVAG) УК). Основным объектом изнасилования является половая свобода взрослой женщины. Под половой свободой понимается право лица самостоятельно решать с кем и как удовлетворять свои сексуальные желания. Критерии и границы допустимости половой свободы устанавливаются лицом, в отношении которого совершаются сексуальные действия. При этом лицо самостоятельно решает, пострадала ли его половая свобода. В случае изнасилования несовершеннолетней или малолетней девочки объектом является половая неприкосновенность, которая предполагает запрет на совершение любых сексуальных действий против личности. При изнасиловании в случае применения насилия вред причиняется дополнительному объекту - здоровью потерпевшей. Для наличия состава этого преступления потерпевшей может быть только лицо женского пола, независимо от ее отношений с виновным (муж, сожитель и т.д.).

Объективная сторона изнасилования состоит в половом сношении с применением насилия или угроз его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей. Таким образом, закон говорит о половом сношении, указывая способы подавления сопротивления потерпевшей, или об использовании ее беспомощного состояния.

Изнасилование с применением насилия, а также с угрозой применения насилия имеет сложную структуру, так как объективная сторона преступления в такой ситуации состоит из двух обязательных действий (насилия и полового сношения).

Под изнасилованием следует понимать лишь половое сношение с женщиной вопреки ее воле и согласию. Способы совершения этих действий четко очерчены в законе. Поэтому не могут рассматриваться в качестве изнасилования действия лица, склонившего женщину к совершению полового акта путем обмана или злоупотребления доверием, например заведомо ложного обещания вступить в брак.

Под изнасилованием, по смыслу [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV3G) УК, следует понимать лишь совершаемое вопреки воле и согласию потерпевшей с применением насилия или угрозы его применения или с использованием беспомощного состояния потерпевшей естественное половое сношение, т.е. совершаемое путем введения полового члена мужчины во влагалище женщины, в том случае, когда виновным является мужчина, а потерпевшей - женщина. Все иные насильственные действия сексуального характера не могут расцениваться как изнасилование. Их следует квалифицировать по [ст. 132](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV7G) УК.

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

Физическое насилие может состоять в удержании, связывании, причинении побоев, легкого или средней тяжести вреда здоровью. Такое насилие, согласно [п. 15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656AD852F9E954D19980EDF044879D845528B96831C1AI0V8G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2004 N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации", охватывается диспозицией [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAVAG) УК.

Если при изнасиловании либо покушении на него потерпевшей умышленно причиняется тяжкий вред здоровью, действия виновного квалифицируются по соответствующей части ст. 131 УК и по совокупности с преступлением, предусмотренным [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV0G) УК. Действия лица, умышленно причинившего в процессе изнасилования тяжкий вред здоровью потерпевшей, что повлекло по неосторожности ее смерть, при отсутствии других квалифицирующих признаков следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV3G) УК и ч. 4 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV3G) УК. При совершении убийства в процессе изнасилования, после окончания изнасилования либо покушения на него в целях сокрытия совершенного преступления либо по мотивам мести за оказанное сопротивление содеянное виновным подлежит квалификации по п. "к" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0EIAV4G) УК. Совокупность преступлений, предусмотренных п. "к" ч. 2 ст. 105 и [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAVAG) УК, в соответствии с действующей редакцией [ст. 17](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV6G) УК не образуется.

Под угрозой применения насилия понимается запугивание потерпевшей, совершение таких действий, которые свидетельствовали бы о намерении немедленно применить физическое насилие вплоть до причинения вреда здоровью средней тяжести. Таким образом, в ч. 1 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV3G) УК речь идет об угрозе причинения побоев, легкого и средней тяжести вреда здоровью, поскольку угроза убийством и причинением тяжкого вреда здоровью охватывается п. "в" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV6G) УК. Угроза должна восприниматься потерпевшей как реальная вне зависимости от того, имел ли виновный намерение на самом деле осуществить угрозу. Угроза применить насилие в будущем не может рассматриваться в качестве средства подавления сопротивления потерпевшей, поскольку она имеет возможность обратиться за помощью в правоохранительные органы или к другим гражданам.

Угроза совершить какие-либо иные действия, например разгласить позорящие сведения о потерпевшей или ее близких, уничтожить имущество, не позволяет квалифицировать содеянное по [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAVAG) УК.

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

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

Понятие изнасилования с использованием беспомощного состояния потерпевшей раскрыто в [п. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656AD852F9E954D19980EDF044879D845528B96831C19I0V2G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2004 N 11. Это могут быть случаи, когда:

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

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

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

Изнасилование потерпевшей, находящейся в состоянии алкогольного опьянения, можно признать совершенным с использованием беспомощного состояния не во всех случаях, а лишь при наличии такой степени опьянения, которая лишала потерпевшую возможности оказать сопротивление виновному ([п. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656AD852F9E954D19980EDF044879D845528B96831C19I0V2G) указанного Постановления Пленума).

Для квалификации изнасилования, совершенного с использованием беспомощного состояния потерпевшей, не имеет значения, привел ли сам виновный потерпевшую в такое состояние (например, напоил спиртными напитками, предоставил наркотики) или воспользовался тем, что она находилась в таком состоянии независимо от его действий.

Как изнасилование с использованием беспомощного состояния потерпевшей следует квалифицировать, как правило, и случаи вступления в половое сношение без применения физического или психического насилия с малолетними девочками (см. [п. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656AD852F9E954D19980EDF044879D845528B96831C18I0V8G) указанного Постановления Пленума). Если потерпевшая из-за своего возраста или умственной отсталости не осознает характера и значения совершаемых с ней сексуальных действий, что выясняется в каждом случае индивидуально, следует считать, что она в силу этого находится в беспомощном состоянии.

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

--------------------------------

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

Как отмечалось ранее, при изнасиловании совершаются двоякого рода действия: насилие и половое сношение. Поэтому применение физического или психического насилия с целью совершения полового сношения, когда насилие является средством к достижению именно этой цели, но при этом само половое сношение не было начато по не зависящим от виновного причинам, следует рассматривать как покушение на изнасилование ([п. 7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656AD852F9E954D19980EDF044879D845528B96831C18I0VCG) Постановления Пленума). В связи с этим необходимо отличать покушение на изнасилование от других преступных посягательств, затрагивающих честь, достоинство и неприкосновенность личности женщин (развратные действия, причинение вреда здоровью, оскорбление и другие подобные действия).

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

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

Субъектом преступления по [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAVAG) УК может быть только лицо мужского пола, достигшее 14 лет.

Часть 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV1G) УК предусматривает квалифицирующие признаки изнасилования:

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

--------------------------------

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

Лица, содействовавшие виновному не путем применения насилия к потерпевшей, а другими способами, например путем предоставления помещения или оружия для устрашения, не подлежат ответственности за изнасилование группой лиц, а привлекаются к ответственности лишь за соучастие в изнасиловании по [ст. 33](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1809IAV3G) и соответствующей части [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAVAG) УК.

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

При совершении изнасилования группой лиц, лишь один из которых подлежит уголовной ответственности, а остальные - не подлежат в силу недостижения 14-летнего возраста или невменяемости, содеянное нельзя квалифицировать по п. "б" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV7G) УК. Это согласуется с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 14.02.2000 N 7 "О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних", в [п. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842B95C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV5G) которого подчеркивается, что совершение преступления с использованием лица, не подлежащего уголовной ответственности в силу возраста ([ст. 20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV0G) УК) или невменяемости ([ст. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV4G) УК), не образует соучастия <\*>. Подобная ситуация рассматривается и [п. 13](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4822C97C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV1G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое", где говорится, что лицо, организовавшее преступление либо склонившее к совершению кражи, грабежа или разбоя заведомо не подлежащего уголовной ответственности участника преступления, в соответствии с ч. 2 [ст. 33](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1809IAV1G) УК несет уголовную ответственность как исполнитель содеянного. Таким образом, действия участника группового изнасилования, если другие его участники не были привлечены к уголовной ответственности, следует квалифицировать по ч. 1 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV3G) УК.

--------------------------------

<\*> В литературе высказано мнение, что анализируемое проявление группы в изнасиловании не охватывается правилами соучастия в преступлении, а имеет самостоятельное правовое значение, выступая в качестве одного из способов совершения преступления (см.: [Галиакбаров Р.](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCBB1C8FC1650A784299E954D19980EDF044879D845528B96831C19I0V3G) Как квалифицировать убийства и изнасилования, совершенные групповым способом // РЮ. 2000. N 10. С. 40).

Квалифицирующими признаками по п. "б" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV7G) УК также являются совершение этого преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. также [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) и [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) ст. 35 УК);

2) изнасилование, соединенное с угрозой убийством или угрозой причинения тяжкого вреда здоровью (п. "в" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV6G) УК), имеет место тогда, когда налицо реальная возможность осуществления угрозы, когда угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью является средством воздействия на сознание и волю потерпевшей с целью добиться ее подчинения.

Под угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью следует понимать не только прямые высказывания, которые выражали намерение немедленного применения физического насилия к самой потерпевшей, ее детям, близким родственникам или другим лицам, но и такие угрожающие действия виновного, как, например, демонстрация оружия или предметов, которые могут быть использованы в качестве оружия (нож, бритва, топор и т.п.). При этом нет необходимости доказывать, имел ли виновный намерение осуществить угрозу. Подобные действия охватываются п. "в" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV6G) УК и дополнительной квалификации по [ст. 119](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0EIAV3G) УК не требуют ([п. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656AD852F9E954D19980EDF044879D845528B96831C1BI0VEG) Постановления от 15.06.2004 N 11).

В случае если угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью была выражена виновным после совершения изнасилования, с той целью, чтобы потерпевшая никому не сообщила о случившемся, и у нее были основания опасаться такой угрозы, действия виновного при отсутствии других квалифицирующих обстоятельств необходимо квалифицировать по ч. 1 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV3G) и по [ст. 119](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0EIAV3G) УК по совокупности.

Пункт "в" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV6G) УК в качестве квалифицирующего признака предусматривает также совершение изнасилования с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или к другим лицам. Под этим следует понимать причинение физических или нравственных мучений и страданий. Особая жестокость может выражаться в издевательстве и глумлении над потерпевшей, истязании в процессе изнасилования, в причинении телесных повреждений, в совершении изнасилования в присутствии родных или близких потерпевшей, а также в способе подавления сопротивления, вызывающем тяжелые физические либо нравственные мучения и страдания самой потерпевшей или других лиц. При квалификации таких действий по признаку особой жестокости необходимо устанавливать умысел виновного лица на причинение потерпевшим лицам особых мучений и страданий ([п. 12](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656AD852F9E954D19980EDF044879D845528B96831C1BI0VDG) Постановления от 15.06.2004 N 11);

3) изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием (п. "г" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV5G) УК), может иметь место в случае, когда: а) виновный знал о наличии у него венерического заболевания; б) потерпевшая реально заболела этим заболеванием; в) заражение произошло путем насильственного полового акта.

Последствием является заражение потерпевшей венерическим заболеванием (например, сифилисом, гонореей, мягким шанкром, паховым лимфогранулематозом). Отношение к последствию может быть как умышленным, так и неосторожным. Неосторожность возможна лишь в виде легкомыслия, поскольку лицо осознает, что больно венерической болезнью. Содеянное полностью охватывается п. "г" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV5G) УК и не требует дополнительной квалификации по [ст. 121](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0EIAVBG) УК;

4) изнасилование заведомо несовершеннолетней (п. "д" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV4G) УК) - это изнасилование потерпевшей в возрасте от 14 до 18 лет в том случае, когда виновный достоверно знал о несовершеннолетии потерпевшей. Заведомость означает, что виновному достоверно известен возраст потерпевшей, например, он являлся родственником, знакомым, соседом, или он осознает это обстоятельство исходя из внешних признаков: поведения, внешнего вида, вещей, одежды. В тех случаях, когда виновный добросовестно заблуждался относительно возраста потерпевшей, так как он приближается к 18-летию или потерпевшая в силу акселерации выглядит взрослее, вменение этого обстоятельства произведено быть не может. Таким образом, [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV4G) 1996 г. в качестве квалифицирующего признака предусматривает не просто изнасилование несовершеннолетней или малолетней, а вводит в него указание на заведомость осознания этих обстоятельств, т.е. переносит акцент в их определении с плоскости объективной в субъективную, с уровня судебного толкования на уровень законодательного решения вопроса. Вменение данного квалифицирующего признака возможно лишь при основанном на объективных обстоятельствах убеждении виновного о несовершеннолетнем возрасте потерпевшей.

Часть 3 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAVAG) УК предусматривает состав с особо отягчающими обстоятельствами изнасилования:

повлекшего по неосторожности смерть потерпевшей;

повлекшего по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей;

повлекшего заражение ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия;

совершенного в отношении лица, заведомо не достигшего 14-летнего возраста.

Причинение смерти или тяжкого вреда здоровью потерпевшей может быть вызвано как действиями самого виновного, например сдавливанием шеи при преодолении сопротивления, так и явиться следствием поведения самой потерпевшей, стремящейся избежать насилия (потерпевшая, пытаясь скрыться от нападающего, срывается с балкона). Указанные последствия могут быть вменены виновному лишь в том случае, если имеется причинная связь между действиями виновного и наступившими последствиями. Содеянное охватывается ч. 3 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAVAG) УК и не требует квалификации по совокупности в том случае, если отношение к последствиям в виде смерти или тяжкого вреда здоровью является неосторожным.

Изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей ВИЧ-инфекцией, предполагает установление факта заражения этим заболеванием. Отношение к последствию - заражению ВИЧ-инфекцией - может быть как в виде преступного легкомыслия, так и умышленным, так как их общественная опасность оценена законодателем одинаково, что получило отражение в установлении ответственности как за умышленное, так и за неосторожное заражение ВИЧ-инфекцией в одной и той же статье УК (см. [п. 13](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656AD852F9E954D19980EDF044879D845528B96831C1BI0V2G) Постановления от 15.06.2004 N 11) <\*>. Содеянное охватывается п. "б" ч. 3 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV2G) и не требует дополнительной квалификации по [ст. 122](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0FIAV0G) УК <\*\*>. Указание на неосторожность в п. "б" ч. 3 ст. 131 УК относится лишь к последствию в виде тяжкого вреда здоровью.

--------------------------------

<\*> См.: Иногамова-Хегай Л.В. Конкуренция норм уголовного права. М., 1999. С. 130.

<\*\*> См., например: [Комментарий](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCCBAC8FC1650A18726C39F4540940CD80B176EDF0C5E8A958714I1VEG) к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева. С. 77; Уголовный кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой, Г.М. Миньковского. М., 1997. С. 280; Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. М., 1997. С. 99. В литературе высказано и иное мнение о необходимости квалификации подобных случаев по совокупности со [ст. 122](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0FIAV0G) УК при умышленном отношении к последствиям (см., например: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации с учетом судебной практики. Книга первая / Под ред. О.Ф. Шишова. М., 1998. С. 360; Уголовное право России. Т. 2. Особенная часть / Под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова, Т.А. Костаревой. М., 1998. С. 141).

Заведомое поставление потерпевшей в опасность заражения ВИЧ-инфекцией, произошедшее в результате изнасилования, не является квалифицирующим признаком изнасилования и требует квалификации по совокупности ч. 1 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV3G) и ч. 1 [ст. 122](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0FIAV7G) УК.

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

--------------------------------

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

Ответственность за изнасилование потерпевшей, заведомо не достигшей 14-летнего возраста (п. "в" ч. 3 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV1G) УК), возможна в случае достоверного знания виновным возраста потерпевшей (см. анализ п. "д" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV4G) УК).

Насильственные действия сексуального характера ([ст. 132](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV7G) УК). Объективная сторона преступления заключается в мужеложстве, лесбиянстве или иных действиях сексуального характера с применением насилия или угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего или потерпевшей (ст. 132 УК). Закон устанавливает ответственность за насильственное мужеложство или лесбиянство или иные действия сексуального характера, т.е. реализацию полового влечения к лицам своего пола, а также за совершение иных действий сексуального характера, если они совершены с применением насилия, с угрозой его применения или с использованием беспомощного состояния потерпевшего, т.е. уголовная ответственность связывается с насильственным способом удовлетворения половой страсти, а не с извращенностью или аморальностью способа ее удовлетворения. В случае добровольного согласия партнеров при мужеложстве, лесбиянстве и иных действиях сексуального характера состав данного преступления не образуется.

Введение в [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV7G) данной нормы способствовало равной защите половой свободы и половой неприкосновенности как мужчин, так и женщин, поскольку потерпевшими по этой статье могут быть лица обоих полов. Насильственные действия сексуального характера являются общей нормой по отношению к изнасилованию. К этому выводу приводит сопоставительный анализ этих норм, а также диспозиции [ст. 133](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0CIAV3G) УК, в которой устанавливается ответственность за понуждение к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера. Следовательно, половое сношение является видом действия сексуального характера, а изнасилование - видом насильственных действий сексуального характера, при котором специализация происходит по виду насильственного сексуального действия.

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

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

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

--------------------------------

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

<\*\*> См.: [Кибальник А., Соломоненко И.](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCBB1C8FC1653A4832B9E954D19980EDF044879D845528B96831C1BI0VBG) Насильственные действия сексуального характера // РЮ. 2001. N 8. С. 65.

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

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

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

[Части 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV4G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAV7G) ст. 132 УК предусматривают квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки данного преступления. Их суть рассматривалась при анализе квалифицированных видов изнасилования, поскольку они по перечню и содержанию полностью совпадают.

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

Понуждение к действиям сексуального характера ([ст. 133](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAVAG) УК). Объективная сторона этого преступления состоит в понуждении лица к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера путем шантажа, угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества либо с использованием материальной или иной зависимости потерпевшего или потерпевшей (ст. 133 УК).

Деяние в данном составе преступления состоит в действиях, состоящих в форме психического принуждения (угрозы), направленных на понуждение лица вопреки его воле и желанию совершить действия сексуального характера.

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

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

Под шантажом понимают угрозу разгласить сведения, позорящие потерпевшего (потерпевшую) или его близких. Сведения могут быть как истинными, так и ложными. В случае реального разглашения заведомо ложных сведений, порочащих другое лицо, содеянное образует совокупность со [ст. 129](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0BIAV5G) УК.

Под уничтожением имущества понимают приведение его в полную негодность, препятствующую его дальнейшему использованию.

Повреждение имущества - это такое изменение его функциональных свойств, когда для приведения его в первоначальное состояние необходимо произвести ремонт.

При изъятии имущества потерпевший лишается возможности им пользоваться и распоряжаться.

Понуждение путем угрозы изъятием имущества будет налицо и в том случае, когда собственником имущества, находящегося в правомерном пользовании у потерпевшего, является виновный.

Понуждение к действиям сексуального характера, совершаемое путем угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества, не охватывает реального осуществления угрозы. В случае реального осуществления указанных действий необходима квалификация по совокупности [ст. 133](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAVAG) УК и соответствующих статей о преступлениях против собственности.

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

--------------------------------

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

Материальная зависимость означает, что потерпевший полностью или частично находится на иждивении виновного или, например, проживает на его жилой площади.

Иная зависимость может быть, например, служебной, когда потерпевший подчинен или подконтролен виновному по службе, или же может возникнуть, например, в процессе обучения между преподавателем и учеником, или между потерпевшим и должностным лицом, управомоченным совершить действия должностного характера в интересах потерпевшего (например, работник МСЭК).

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

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

Одно лишь предложение совершить указанные в [ст. 133](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAVAG) УК действия при наличии материальной и иной зависимости не образует состава данного преступления.

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

Понуждение и последующее половое сношение с лицом, заведомо не достигшим 16 лет, следует квалифицировать по совокупности [ст. ст. 133](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAVAG) и [134](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV1G) УК, а при понуждении, а также совершении развратных действий в отношении лица, заведомо не достигшего 16 лет, - по ст. ст. 133 и [135](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0CIAV6G) УК.

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

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

§ 3. Посягательства на половую свободу,

неприкосновенность, нравственное и

физическое здоровье несовершеннолетних

Половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16 лет ([ст. 134](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV1G) УК). Объектом данного преступления является половая неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних. Общественная опасность данного преступления объясняется тем, что раннее начало половой жизни наносит вред как физическому, так и нравственному развитию несовершеннолетнего.

Объективная сторона состоит в ненасильственном совершении полового сношения, мужеложства или лесбиянства лицом, достигшим 18-летнего возраста, с лицом, заведомо не достигшим 16 лет. При этом потерпевшие должны понимать характер и значение совершаемых с ними действий. О понятиях полового сношения, мужеложства и лесбиянства говорилось при анализе [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAVAG) и [132](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV7G) УК. Моментом окончания преступления является начало полового сношения, акта мужеложства или лесбиянства.

Следует обратить внимание, что название [ст. 134](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV1G) УК говорит о половом сношении и иных действиях сексуального характера, а диспозиция - о половом сношении, мужеложстве или лесбиянстве. Как отмечалось при анализе ст. 132 УК, понятие действий сексуального характера шире, чем совокупность понятий "половое сношение", "мужеложство" и "лесбиянство". Таким образом, диспозиция [ст. 134](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV0G) УК уже, чем ее название, следовательно, иные действия сексуального характера, не являющиеся половым сношением, мужеложством или лесбиянством, не подпадают под действие [ст. 134](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV1G) УК, что является пробелом закона, наличие которого едва ли можно признать оправданным.

При разграничении полового сношения с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 134 УК), и изнасилования потерпевшей, заведомо не достигшей 14 лет (п. "в" ч. 3 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV1G) УК), или заведомо несовершеннолетней (п. "д" ч. 2 [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E09IAV4G) УК) необходимо установить, могла ли потерпевшая в силу своего возраста и развития понимать характер и значение совершаемых с нею действий. Если потерпевшая в силу малолетнего возраста или, например, умственной отсталости не могла понимать характера и значения совершаемых с нею действий, содеянное следует рассматривать как изнасилование, совершенное с использованием беспомощного состояния потерпевшей ([п. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656AD852F9E954D19980EDF044879D845528B96831C18I0V8G) Постановления от 15.06.2004 N 11).

Случаи, когда изнасилование потерпевшей, заведомо для виновного не достигшей 16 лет, сопровождалось последующими половыми актами, совершаемыми с ее согласия, образуют совокупность [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E08IAVAG) и [134](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV1G) УК. Аналогично следует решать вопрос и при разграничении мужеложства и лесбиянства, подпадающих под действие ст. 134, п. "д" [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAV1G) и п. "в" [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAV4G) ст. 132 УК.

Субъективная сторона - прямой умысел. Виновный осознает, что совершает половое сношение, мужеложство или лесбиянство с лицом, заведомо не достигшим 16 лет, и желает этого.

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

Развратные действия ([ст. 135](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0CIAV6G) УК). Объектом этого преступления является половая неприкосновенность, нравственное и физическое развитие несовершеннолетних.

Объективная сторона состоит в совершении развратных действий без применения насилия в отношении лица, заведомо не достигшего 16 лет. Потерпевшим может быть лицо любого пола.

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

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

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

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

Преступление является оконченным с момента совершения развратных действий и имеет формальный состав. В случае перерастания развратных действий в половое сношение или иное ненасильственное действие сексуального характера содеянное следует квалифицировать по [ст. 134](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV1G), а не по [ст. 135](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0CIAV6G) УК.

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

Субъектом является лицо любого пола, достигшее возраста 18 лет. Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 15.06.2004 N 11 отметил [(п. 18)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656AD852F9E954D19980EDF044879D845528B96831C1DI0VAG), что при решении вопроса об уголовной ответственности лиц, достигших шестнадцатилетнего возраста, за понуждение к действиям сексуального характера ([ст. 133](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAVAG) УК), а также за развратные действия в отношении лица, заведомо не достигшего шестнадцатилетнего возраста ([ст. 135](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0CIAV6G) УК), необходимо учитывать, что закон в указанных случаях направлен на охрану нормального развития обоих несовершеннолетних. Исходя из этого суд должен учитывать возраст обоих несовершеннолетних, данные, характеризующие их личности, степень тяжести наступивших последствий и иные обстоятельства дела.

Глава V. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД

ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

§ 1. Общая характеристика преступлений против

конституционных прав и свобод человека и гражданина

[Статья 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1BI0VAG) Конституции РФ устанавливает: "Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение, защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства". [Статья 7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1DI0VBG) Конституции РФ провозглашает один из основополагающих принципов деятельности демократического государства, согласно которому создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека, не является сугубо личным делом самого человека, а возводится в ранг государственной политики. [Глава 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1EI0VEG) Конституции РФ конкретизирует и развивает положения [ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1BI0VAG) и [7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1DI0VAG) о человеке, его правах и свободах как высшей ценности.

В системе гарантий прав и свобод человека и гражданина важное место занимает их уголовно-правовая охрана. [Статья 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV0G) УК ставит эту задачу на первое место. В соответствии с ней в [ст. ст. 136 - 149](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV5G) УК сказано, какие общественно опасные деяния признаются преступлениями против конституционных прав и свобод человека и гражданина.

В [гл. 19](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0CIAVBG) УК в соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDFI0V4G) РФ установлены не известные ранее российскому уголовному законодательству меры уголовной ответственности за нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина [(ст. 136)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV5G), за нарушение неприкосновенности частной жизни [(ст. 137)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0DIAV7G), за отказ в предоставлении гражданину информации [(ст. 140)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV7G) и др.

Видовой объект преступлений, включенных в гл. 19 УК, - конституционные права и свободы человека и гражданина.

Непосредственный объект - конкретное конституционное право или свобода человека и гражданина, на которые посягает то или иное преступление. Ряд преступлений посягают на дополнительные объекты (они указываются при анализе составов преступлений (см. [§ 2 - 4](#Par1224) настоящей главы)).

Предмет преступления является либо необходимым признаком состава (например, предусмотренного ч. 3 [ст. 138](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV7G) УК), либо квалифицирующим признаком (ч. 2 [ст. 138](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV1G) УК). В ряде составов он факультативен ([ст. 137](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0DIAV7G) УК) или отсутствует ([ст. 149](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV3G) УК).

Потерпевшими являются физические лица, на чьи конституционные права и свободы было совершено посягательство, а также - при совершении ряда преступлений - их близкие.

Объективная сторона преступлений, предусмотренных [ст. ст. 136 - 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV5G), [141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV4G), [141.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV3G), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAVAG) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV2G) ст. 142, [ст. 142.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV6G), [144](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV0G), [145](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAVBG), ч. 2 [ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A08IAV1G), [ст. 148](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1109IAV4G), [149](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV3G) УК, сформулирована как составов формальных, а в [ст. ст. 140](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV7G), [143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAVBG), [145.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1108IAV2G), ч. 1 [ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A08IAV3G), [ст. 147](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1109IAV1G) - как составов материальных. В ч. 2 [ст. 142](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV2G) УК, сформулированы два альтернативных состава преступления - формальный и материальный.

Способ совершения в некоторых статьях указан или как обязательный признак состава ([ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV5G) УК), или альтернативно обязательный ([ст. 142.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV6G) УК), либо как квалифицирующий (ч. 2 [ст. 138](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV1G) УК).

Субъективная сторона почти всех преступлений характеризуется прямым умыслом. Исключение составляет лишь одно преступление - нарушение правил охраны труда ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAVBG) УК), которое совершается только по неосторожности - по легкомыслию или по небрежности.

Субъект всех преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина - лицо, достигшее возраста 16 лет. В ряде составов преступлений субъект специальный. Например, должностное лицо, отказывающее в предоставлении гражданину информации ([ст. 140](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV7G) УК), или лицо, использующее свое служебное положение для нарушения равенства прав и свобод человека и гражданина (ч. 2 [ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C09IAV3G) УК).

В зависимости от непосредственного объекта преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина можно разделить на три группы:

1) преступления против политических прав и свобод ([ст. ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV5G), [140 - 142.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV7G), [144](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV0G), [149](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV3G) УК);

2) преступления против социально-экономических прав и свобод ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAVBG), [145 - 147](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAVBG) УК);

3) преступления против личных прав и свобод ([ст. ст. 137 - 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0DIAV7G), [148](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1109IAV4G) УК).

Указанная классификация преступлений в определенной степени носит условный характер. Например, нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина ([ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV5G) УК), отнесенное к преступлениям против политических прав и свобод, может посягать не только на них, но и на социально-экономические и личные права и свободы. Так, нарушение равноправия по признакам пола при назначении на должность судьи посягает не только на политическое право участвовать в управлении делами государства и общества в форме осуществления правосудия (ч. 5 [ст. 32](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1BI0VCG) Конституции РФ), но и на социально-экономическое право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию и на личное право равенства прав и свобод мужчины и женщины (ч. 3 [ст. 19](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C11I0VEG) Конституции РФ).

Уголовно-правовая охрана конституционных прав и свобод человека и гражданина осуществляется нормами не только [гл. 19](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0CIAVBG), но и других глав [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV2G). Например, право на жизнь охраняется нормами, устанавливающими ответственность за убийство ([ст. ст. 105 - 108](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV7G) УК), за доведение до самоубийства ([ст. 110](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV3G) УК), за другие преступления, в составе которых лишение жизни предусмотрено как необходимый либо квалифицирующий признак (см., например, [ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G), [295](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1009IAV5G), [317](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190FIAV2G), [109](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0CIAV6G), ч. 2 [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV5G) УК).

§ 2. Преступления против политических прав и свобод

Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина ([ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV5G) УК). Непосредственный объект - установленное [ст. 19](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C11I0VBG) Конституции РФ равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств, в том числе принадлежности к каким-либо социальным группам.

В зависимости от способа нарушения равноправия возможен факультативный объект. Например, при нарушении равенства с применением насилия или с угрозой его применения в зависимости от вида насилия им может быть здоровье, телесная неприкосновенность человека, его свобода. При нарушении равенства с использованием лицом своего служебного положения (ч. 2 [ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C09IAV3G) УК) таким объектом является законная деятельность предприятия, учреждения, организации независимо от формы собственности, где работает виновный, использующий для совершения указанного преступления свои служебные полномочия.

Предмет преступления тоже факультативен. Им может быть вещь, документ и др. Например, уничтожено водительское удостоверение женщины, поскольку, по мнению виновного, женщине "не положено" управлять транспортным средством, или документ о среднем образовании, чтобы она не могла поступить в вуз, ибо женщинам "не нужно" высшее образование (нарушено равноправие по признаку пола).

Потерпевшими являются лица, чье равноправие нарушено, к кому применено насилие или грозят его применить. В [ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV5G) УК говорится о гражданах. Однако потерпевшими от этого преступления могут быть и лица без гражданства. [Статья 62](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831E1AI0VAG) (ч. 3) Конституции РФ устанавливает, что иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, кроме случаев, установленных федеральными законом или международным договором РФ.

Объективная сторона преступления состоит из деяния в форме действия или бездействия, нарушающего равноправие (например, лицу не позволяют пользоваться общественным транспортом или не принимают ребенка в школу, потому что он не "той" национальности или расы).

Состав преступления - формальный.

Способ совершения преступления, за исключением указанного в ч. 2 [ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C09IAV3G) УК (использование служебного положения), не оказывает влияния на квалификацию. Он может быть обстоятельством, отягчающим наказание (например, использование частным лицом форменной одежды или документов представителя власти - п. "и" ч. 1 [ст. 63](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1B03IAV6G) УК).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что нарушает равенство прав и свобод человека и гражданина по признакам, указанным в [ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV5G) УК, и желает это сделать. Перечень этих признаков в ст. 136 УК исчерпывающий. В [ст. 19](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C11I0VBG) Конституции РФ он не является исчерпывающим.

Мотив преступления связан с признаками, указанными в ст. 136 УК. Равноправие нарушается по мотивам неприязни, гнева, злобы и т.п., т.е. недоброжелательного отношения к человеку из-за его национальности, расы, пола и других признаков.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAVBG) УК, - только частное лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C09IAV3G) УК предусматривает один квалифицирующий признак - использование лицом своего служебного положения для нарушения равенства прав и свобод человека и гражданина (специальный субъект). Это может быть как должностное лицо, так и лицо, не являющееся должностным, но использующее свои служебные полномочия, предоставленные ему в связи с работой на предприятии, в учреждении или организации независимо от форм собственности. Например, руководитель любого учебного заведения (не только государственного) нарушает равноправие на получение образования ([ст. 43](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1FI0VFG) Конституции РФ), отчисляя учащегося по признакам, предусмотренным [ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C08IAV5G) УК, или отказывая лицу в зачислении.

Отказ в предоставлении гражданину информации ([ст. 140](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV7G) УК). Непосредственный объект - предусмотренное в [ст. 29](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D18I0VEG) Конституции РФ право каждого искать и получать информацию любым законным способом. Этому праву корреспондирует конституционная обязанность органов государственной власти и местного самоуправления, их должностных лиц обеспечить каждому возможность ознакомиться с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом ([ст. 24](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C10I0V3G) Конституции РФ).

Возможен факультативный объект в зависимости от вида причиненного вреда. Например, честь, достоинство в случае невозможности из-за неправомерного отказа в предоставлении информации опровергнуть порочащие человека сведения (отказано в предоставлении документов, свидетельствующих, что лицо, осужденное в советский период за государственную измену, реабилитировано).

Предмет преступления - либо сами собранные в установленном порядке материалы и документы, непосредственно затрагивающие права и свободы гражданина (например, материалы пенсионного дела, списки очередников на получение жилья, находящиеся в органах государственной власти или местного самоуправления), либо неполная или заведомо ложная информация о таких документах и материалах (например, лицу сообщают, что они отсутствуют, хотя сообщающий знает, что они есть).

Потерпевший - лицо, чьим правам и свободам был причинен ущерб.

Объективная сторона преступления включает:

а) два альтернативно указанных действия:

отказ предоставить названные документы и материалы либо дачу неполной или заведомо ложной информации;

б) последствие в виде вреда правам и законным интересам гражданина;

в) причинную связь между ними.

Отказ должен быть неправомерным, т.е. не соответствовать закону или иному нормативному акту. Он может быть устным, письменным или в форме бездействия (ни устно, ни письменно не дано ответа на запрос).

Предоставление неполной информации - это ознакомление лица с частью документов и материалов, с частью информации, содержащейся в них. Заведомо ложная информация - та, которая не соответствует действительности, и сообщающее ее должностное лицо знает об этом.

Последствия могут быть, например, в виде материального ущерба (лицо не получает пособие) или морального (гражданин не смог получить почетное звание).

Способ совершения преступления альтернативно назван как обязательный.

Состав преступления - материальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что не предоставляет указанные документы, дает заведомо неполную или заведомо ложную информацию, предвидит, что этим неизбежно причиняет ущерб правам и законным интересам гражданина, и желает его причинить.

Субъект преступления специальный - должностное лицо.

Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий ([ст. 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV4G) УК). Согласно [ст. ст. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1BI0VFG), [32](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1BI0VBG) Конституции РФ высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы. Граждане Российской Федерации имеют право избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также участвовать в референдуме, за исключением признанных судом недееспособными, а также содержащихся в местах лишения свободы по приговору суда. [Статья 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV4G) УК предусматривает защиту указанных прав. Поэтому непосредственный объект преступления, предусмотренного этой статьей, - избирательное право гражданина (право избирать и быть избранным), право на участие в референдуме, законная деятельность избирательной комиссии (любого уровня), комиссии референдума.

Возможен дополнительный объект в преступлении, предусмотренном ч. 2 [ст. 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAV3G) УК. В преступлении, предусмотренном ч. 2 ст. 141 УК, дополнительным объектом является здоровье, неприкосновенность, безопасность гражданина (при применении насилия к самому избирателю или его близким), законная деятельность предприятия, учреждения или организации независимо от формы собственности (при использовании виновным своего служебного положения для воспрепятствования осуществлению указанных прав, работе комиссий). Посягательства на эти блага могут быть и самостоятельными преступлениями, если наказываются более строго, чем предусмотрено санкцией ч. 2 [ст. 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAV3G) УК. Тогда содеянное квалифицируется по совокупности преступлений.

Потерпевший - гражданин РФ, чье избирательное право, право на участие в референдуме было нарушено. Им может быть и член избирательной комиссии, комиссии по проведению референдума. При воспрепятствовании с применением насилия или угрозы его применения им может быть также близкий указанных лиц.

Объективная сторона преступления выражается в совершении действия или бездействия, нарушающих право гражданина избирать или быть избранным, участвовать в референдуме, препятствующих работе избирательной комиссии или комиссии референдума, работе Государственной автоматизированной системы Российской Федерации "Выборы", а также нарушающих тайну голосования.

Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента совершения деяния независимо от того, удалось ли воспрепятствовать осуществлению указанных прав или работе комиссий, работе системы "Выборы".

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что препятствует гражданину избирать или быть избранным, работе избирательной комиссии или комиссии референдума, неправомерно вмешивается в систему "Выборы", нарушает тайну голосования, и желает это сделать.

В ч. 3 [ст. 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A09IAVBG) УК указана цель - повлиять на решение избирательной комиссии или комиссии референдума.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Субъект преступления, предусмотренного п. "б" [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAV1G) и ч. 3 ст. 141 УК - специальный: лицо, использующее для совершения преступления свое служебное положение.

В ч. 2 [ст. 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAV3G) УК предусмотрены квалифицирующие признаки:

а) воспрепятствование, соединенное с подкупом, обманом, принуждением, применением насилия либо с угрозой его применения.

Подкуп - это обещание или предоставление имущественных выгод за неучастие в выборах, в референдуме, в том числе за то, чтобы лицо сняло свою кандидатуру на выборах, за неучастие в работе указанных комиссий либо за то, чтобы лицо проголосовало не по своей воле, выполнило в комиссии не свои законные обязанности, а по указанию подкупающего. При подкупе должностного лица избирательной комиссии или комиссии по проведению референдума совершается и другое более тяжкое преступление - дача взятки ([ст. 291](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100BIAV7G) УК), т.е. имеет место совокупность преступлений.

Обман может быть в форме действия. Например, сообщение заведомо ложных сведений о кандидате (его партийной принадлежности, программе и т.п.), времени, месте проведения выборов, способе голосования (где и какой знак ставить на избирательном бюллетене), выдаче фальшивых избирательных бюллетеней, якобы подготовленном взрыве избирательного участка, что влияет на решение идти или не идти голосовать. Обман может быть и в форме бездействия - умолчания о фактах, влияющих на решение гражданина при распоряжении своим избирательным правом, правом на участие в референдуме, на выполнение указанными комиссиями своих обязанностей. Принуждение может осуществляться путем нарушения или угрозы нарушения законных прав и интересов принуждаемого, например, увольнения или угрозы увольнения с работы, уничтожения или угрозы уничтожения имущества. Содержание насилия, которое применяется или которое грозит применить виновный, не конкретизировано. Оно может быть как опасным, так и не опасным для жизни или здоровья. Лицо может угрожать применить насилие немедленно или в будущем, но должны быть реальные основания опасаться осуществления угрозы.

Насилие может применяться (или его грозят применить) как к самому лицу, участвовавшему в выборах, референдуме, так и к его близким. Насилие, наказуемое более строго, чем преступление, предусмотренное ч. 2 [ст. 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAV3G) УК, требует дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК;

б) воспрепятствование, совершенное лицом с использованием своего служебного положения (специальный субъект). Этот признак раскрывается при анализе состава преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C09IAV3G) УК;

в) воспрепятствование, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) ст. 35 УК).

О понятии должностного лица, о котором говорится в ч. 3 [ст. 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A09IAVBG) УК, см. примечание к [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV3G) УК.

Часть 3 ст. 141 УК устанавливает ответственность за преступление, которое посягает на законную деятельность избирательной комиссии, комиссии референдума, работу, Государственной автоматизированной системы Российской Федерации "Выборы".

Объективная сторона преступления выражается во вмешательстве с использованием должностного или служебного положения в осуществление указанной деятельности. В ч. 3 [ст. 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A09IAVBG) УК названы способы такого вмешательства, а именно: требование или указание должностного лица по вопросам регистрации кандидатов, избирательных блоков, подсчета голосов избирателей, участников референдума и по иным вопросам, относящимся к исключительной компетенции избирательной комиссии, комиссии референдума, либо неправомерное вмешательство в работу Государственной автоматизированной системы Российской Федерации "Выборы". Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента вмешательства независимо от того, удалось ли повлиять на решение избирательной комиссии, комиссии референдума, работу автоматизированной системы "Выборы".

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно вмешивается в осуществление избирательной комиссией, комиссией референдума ее полномочий, установленных законодательством о выборах и референдумах, в работу Государственной автоматизированной системы Российской Федерации "Выборы", и желает это сделать. Обязательна цель - повлиять на решение указанных комиссий, относящихся исключительно к их компетенции, на работу Государственной автоматизированной системы Российской Федерации "Выборы".

Субъект преступления специальный - должностное лицо.

Нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума ([ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV3G) УК). Непосредственный объект преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV1G) УК, - порядок финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, а преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV7G) УК, - законный порядок использования финансовой (материальной) поддержки в процессе подготовки и проведения избирательной кампании и референдума.

Предмет преступления - указанные денежные (материальные) средства в крупных размерах.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV1G) УК, - оказание незаконной финансовой (материальной) поддержки в крупных размерах. В ч. 1 ст. 141.1 УК названы альтернативные способы оказания такой поддержки путем:

1) изготовления и (или) распространения агитационных материалов, не оплаченных из избирательного фонда или оплаченных из избирательного фонда по необоснованно заниженным расценкам;

2) оплаты изготовления и (или) распространения таких агитационных материалов;

3) передачи денежных средств, материальных ценностей на безвозмездной основе или по необоснованно заниженным расценкам кандидату, избирательному объединению, избирательному блоку для осуществления ими своей избирательной кампании;

4) оказания финансовой (материальной) поддержки в крупных размерах деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума помимо средств фонда референдума путем изготовления и (или) распространения агитационных материалов, не оплаченных из фонда референдума или оплаченных из фонда референдума по необоснованно заниженным расценкам;

5) оплаты изготовления и (или) распространения таких агитационных материалов;

6) передачи денежных средств, материальных ценностей на безвозмездной основе или по необоснованно заниженным расценкам члену либо уполномоченному представителю инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума для осуществления ими деятельности, направленной на выдвижение инициативы проведения референдума, получения определенного результата на референдуме;

7) внесения пожертвований в крупных размерах в избирательный фонд, фонд референдума через подставных лиц.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV7G) УК, - использование или расходование в крупных размерах незаконной финансовой (материальной) поддержки.

Понятие крупного размера раскрывается в примечании к [ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0EIAVAG) УК. Таковым являются суммы денег, стоимость имущества или выгод имущественного характера, которые превышают 1/10 предельной суммы всех расходов средств избирательного фонда соответственно кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, фонда референдума, установленной законодательством о выборах и референдумах на момент совершения деяния, предусмотренного [ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV3G) УК, но при этом составляют не менее 1 млн. руб.

Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента оказания или использования указанной финансовой (материальной) поддержки.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что оказывает незаконную финансовую (материальную) помощь в крупных размерах (ч. 1 [ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV1G) УК) или использует, расходует ее (ч. 2 [ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV7G) УК), и желает это сделать.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 141.1 УК, - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 141.1 УК, - специальный - альтернативно указанный в названной норме УК.

Фальсификация избирательных документов, документов референдума, неправильный подсчет голосов ([ст. 142](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV4G) УК). Непосредственный объект - избирательное право, право на участие в референдуме.

Предмет преступления - избирательные документы, документы референдума, например подписные листы, документы о праве голосования не по месту жительства.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 142](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAVAG) УК, состоит в фальсификации избирательных документов, документов референдума, т.е. указания в них заведомо ложных данных, способных повлиять на результаты выборов, референдума.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 142](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV2G) УК, заключается в совершении любого из двух альтернативно указанных деяний:

1) подделка подписей избирателей, участников референдума, что является конкретизированным вариантом фальсификации избирательных документов, документов референдума;

2) заверение заведомо подделанных подписей (подписных листов).

Предусмотренные ч. 2 [ст. 142](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV2G) УК деяния должны быть совершены группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV1G) УК) либо соединены с подкупом, принуждением, применением насилия или угрозой его применения (см. анализ п. "а" ч. 2 [ст. 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A09IAV4G) УК), а также уничтожением имущества или угрозой его уничтожения, либо если они повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 [ст. 142](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV0G) УК, состоит из совершения любого из трех деяний:

1) незаконного изготовления избирательных бюллетеней, бюллетеней для голосования на референдуме;

2) хранения указанных бюллетеней;

3) их перевозки.

Состав преступления, предусмотренный [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAVAG), [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV2G), [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV0G) ст. 142 УК, - формальный, за исключением альтернативно указанного в ч. 2 ст. 142 УК состава, когда требуется, чтобы деяние повлекло предусмотренные этой нормой последствия. В этом случае состав преступления является материальным.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает деяние, предусмотренное [ст. 142](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAV4G) УК, и желает это сделать.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 142](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0EIAVAG) УК, - специальный: член избирательной комиссии, комиссии референдума, уполномоченный представитель избирательного объединения, избирательного блока, группы избирателей, инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, а также кандидат или уполномоченный им представитель.

Субъект преступления, предусмотренного [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV2G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV0G) ст. 142 УК, - лицо, достигшее возраста 16 лет. При совершении преступления путем заверения заведомо поддельных подписей (подписных листов) субъект специальный. Им является лицо, уполномоченное заверять подписи лиц, указанных в ч. 2 ст. 142 УК.

Фальсификация итогов выборов ([ст. 142.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV6G) УК). Непосредственный объект - избирательное право, право на участие в референдуме.

Предмет преступления указан в [ст. 142.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0FIAV4G) УК - бюллетени, сведения об избирателях, участниках референдума, их списки, протоколы об итогах голосования, референдума.

Объективная сторона состоит из любого альтернативно указанного деяния: 1) включение неучтенных бюллетеней в число бюллетеней, использованных при голосовании; 2) представление заведомо неверных сведений об избирателях, участниках референдума; 3) заведомо неправильное составление списков избирателей, участников референдума, выражающееся во включении в них лиц, не обладающих активным избирательным правом, правом на участие в референдуме, или вымышленных лиц; 4) фальсификация подписей избирателей, участников референдума в списках избирателей, участников референдума; 5) замена действительных бюллетеней с отметками избирателей, участников референдума; 6) порча бюллетеней, приводящая к невозможности определить волеизъявление избирателей, участников референдума; 7) незаконное уничтожение бюллетеней; 8) заведомо неправильный подсчет голосов избирателей, участников референдума; 9) подписание членами избирательной комиссии, комиссии референдума протокола об итогах голосования до подсчета голосов или установления итогов голосования; 10) заведомо неверное (не соответствующее действительным итогам голосования) составление протокола об итогах голосования; 11) незаконное внесение в протокол об итогах голосования изменений после его заполнения; 12) заведомо неправильное установление итогов голосования, определение результатов выборов, референдума.

Состав преступления - формальный. Преступление окончено после совершения любого из указанных деяний.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает хотя бы одно из указанных деяний, и желает его совершить.

Субъект преступления специальный - лицо, участвующее в подсчете голосов, в подведении итогов голосования.

Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов ([ст. 144](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV0G) УК). Непосредственный объект преступления - свобода печати и других средств массовой информации (ч. 5 [ст. 29](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D18I0VFG) Конституции РФ). Препятствуя законной профессиональной деятельности журналиста, виновный посягает на конституционные права и свободы.

Дополнительный объект - законные права и интересы профессионального журналиста.

Потерпевший - профессиональный журналист любого средства массовой информации.

Объективная сторона преступления заключается в воспрепятствовании законной профессиональной деятельности журналиста. В ч. 1 [ст. 144](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV7G) УК указан способ воспрепятствования - принуждение. Оно может выразиться в применении к самому журналисту или его близким насилия, в угрозе его применения, в уничтожении или угрозе уничтожения имущества, шантаже, т.е. угрозе разглашения нежелательных сведений и других действиях, нарушающих законные права и интересы журналиста. Представляется необоснованным считать принуждением его подкуп <\*>. Преступление окончено с момента совершения самого деяния независимо от того, удалось ли добиться от журналиста распространения или отказа от распространения той или иной информации.

--------------------------------

<\*> Иная позиция изложена в [Комментарии](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCCBAC8FC1650A18726C39F4540940CD80B176EDF0C5E8A958514I1VEG) к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. М., 2000. С. 323.

Состав преступления - формальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что принуждает профессионального журналиста к распространению или отказу от распространения информации, и желает этого.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 144](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV7G) УК, - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 144](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV5G) УК предусматривает один квалифицирующий признак - воспрепятствование в форме принуждения, совершенное лицом с использованием своего служебного положения, - специальным субъектом (см. анализ этого признака при изложении состава преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 136](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C09IAV3G) УК). Таким лицом, использующим служебное положение для принуждения журналиста, может быть как должностное лицо средства массовой информации, где работает журналист, так и другое, использующее для этого свою работу в учреждении, предприятии, организации.

Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них ([ст. 149](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV3G) УК). Непосредственный объект - предусмотренное [ст. 31](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D18I0V3G) Конституции РФ право граждан собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги, демонстрации, шествия, пикетирование. Обеспечению этого права посвящен Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC872D96C84711C102DD03I4V7G) от 19.06.2004 N 54-ФЗ "О собраниях, митингах, шествиях и пикетированиях" <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2004. N 25. Ст. 2485.

Собрание - совместное присутствие людей в заранее определенном месте и в заранее определенное время для коллективного обсуждения и решения каких-либо вопросов.

Демонстрация - организованное публичное выражение мнения по любому вопросу общественной и государственной жизни.

Митинг - форма собрания для организованного выражения общественного мнения, массовой поддержки резолюций, требований и других обращений граждан; проводится в заранее определенном месте и в заранее определенное время.

Шествие - массовое прохождение граждан по заранее определенному маршруту в целях привлечения внимания к каким-либо проблемам.

Пикетирование - форма публичного выражения мнений, осуществляемая путем стационарного размещения людей (одного или нескольких) у пикетируемого объекта с использованием транспарантов, плакатов и иных средств наглядной агитации.

В зависимости от способа воспрепятствования осуществлению указанного права возможен факультативный объект (см. об этом анализ преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 141](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAV3G) УК, в которой говорится об аналогичном со [ст. 149](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV3G) УК понятии "воспрепятствование с применением насилия или угрозой его применения, либо с использованием лицом своего служебного положения", а также [ст. 144](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV0G), называющую такое же, как в ст. 149 УК, понятие "принуждение").

Объективная сторона преступления включает три альтернативных деяния:

1) незаконное воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования (например, незаконное запрещение их проведения);

2) незаконное воспрепятствование участию в них (лицо не пустили на митинг или удалили с него);

3) принуждение к участию в них.

Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента совершения любого из указанных деяний независимо от того, удалось ли воспрепятствовать или принудить. Преступлением будет воспрепятствование только законному проведению указанных акций или участию в них.

Способ воспрепятствования проведению названных публичных акций, участию в них или принуждения к участию в них указан в [ст. 149](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV3G) УК - либо с применением насилия или угрозой его применения, либо с использованием своего служебного положения должностным лицом.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает любое из указанных в ст. 149 УК деяний, и желает его совершить.

Субъект преступления определен альтернативно (в зависимости от способа совершения преступления): либо общий - лицо, достигшее возраста 16 лет, либо специальный - должностное лицо.

§ 3. Преступления против социально-экономических прав

и свобод человека и гражданина

Нарушение правил охраны труда ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAVBG) УК). Непосредственный объект - конституционное право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены (ч. 3 [ст. 37](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1DI0VEG) Конституции РФ). Дополнительный объект преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0FIAV7G) УК, - здоровье работающего, [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV2G) этой статьи - его жизнь.

Потерпевший - только лицо, связанное трудовыми отношениями с предприятием, учреждением, организацией независимо от форм собственности, где были нарушены правила охраны труда. Если пострадали другие лица, то содеянное является преступлением против жизни или здоровья личности ([ст. ст. 109](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0CIAV6G), [118](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D0CIAV7G) УК) либо халатностью ([ст. 293](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1008IAV0G) УК).

Объективная сторона преступления состоит из трех обязательных признаков:

1) деяния в форме действия или бездействия (например, с рабочим не проведен инструктаж о соблюдении правил техники безопасности; его не отстранили от работы на неисправном станке или, наоборот, заставили работать на таком станке);

2) последствий в виде тяжкого вреда здоровью ([ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV0G) УК) - ч. 1 [ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0FIAV7G) УК, смерти работника - [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV2G) этой статьи;

3) причинной связи между ними.

Состав преступления - материальный.

Диспозиция [ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAVBG) УК бланкетная, поэтому необходимо обращаться к нормативным актам, в которых указаны правила техники безопасности и другие правила охраны труда при выполнении конкретных работ <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7852C97C84711C102DD03I4V7G) от 17.07.1999 N 181-ФЗ "Об основах охраны труда в Российской Федерации" // СЗ РФ. 1999. N 29. Ст. 3702.

Последствия как необходимый признак состава преступления конкретизированы - в ч. 1 [ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0FIAV7G) УК говорится о причинении тяжкого вреда здоровью лица, в [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV2G) этой статьи (квалифицированный состав преступления) - о его смерти.

Субъективная сторона преступления характеризуется только неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности. Виновный, нарушая правила техники безопасности или другие правила охраны труда, предвидит, что тем самым может причинить вред здоровью или смерть, но без достаточных к тому оснований рассчитывает на предотвращение этих последствий (легкомыслие), либо не предвидит возможности наступления указанных последствий, но должен был и мог предвидеть (небрежность). Субъект преступления специальный - лицо, достигшее возраста 16 лет, работающее на предприятии, в учреждении, организации независимо от форм собственности, на котором лежала обязанность по соблюдению правил техники безопасности и других правил охраны труда.

В ч. 2 [ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV2G) УК предусмотрен один квалифицирующий признак - причинение смерти человеку по неосторожности в результате нарушения правил охраны труда.

Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет ([ст. 145](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAVBG) УК). Непосредственный объект преступления - предусмотренное [ст. 37](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1DI0V8G) Конституции РФ право каждого свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также гарантированное [ст. 19](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C11I0VEG) Конституции РФ равенство в правах и свободах женщины и мужчины и равенство в возможностях для их реализации.

Потерпевшая от преступления - беременная женщина или женщина, имеющая ребенка (достаточно одного, хотя в [ст. 145](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAVAG) УК сказано "детей") в возрасте до 3 лет.

Потерпевшим в соответствии с формулировкой ст. 145 УК не является лицо мужского пола, на попечении которого находится ребенок в возрасте до 3 лет (отец, усыновитель и др.), в том числе и тогда, когда трудовым законодательством ему предоставлены такие же льготы, как и матери ребенка, например при отсутствии матери (умерла, лишена родительских прав). Представляется, что это недостаток закона (нарушается конституционное равенство прав по признаку пола), который требуется устранить.

Объективная сторона преступления включает два альтернативно указанных деяния:

1) необоснованный отказ в приеме на работу либо

2) необоснованное увольнение.

Преступление окончено с момента совершения любого из этих деяний.

Состав преступления - формальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что необоснованно отказывает в приеме на работу беременной женщине или имеющей ребенка в возрасте до 3 лет либо необоснованно увольняет ее, и желает это сделать.

Мотивы связаны с фактом беременности или наличием у женщины ребенка указанного возраста - нежелание предоставлять отпуск по беременности и родам, льготы по работе, установленные для них законодательством.

Субъект преступления специальный - лицо, принимающее на работу и увольняющее с нее.

Невыплата заработной платы, пенсией, стипендий, пособий и иных выплат ([ст. 145.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1108IAV2G) УК). Непосредственный объект - конституционное право на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы (ч. 3 [ст. 37](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1DI0VEG) Конституции РФ), конституционное право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом (ч. 1 [ст. 39](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1CI0V8G) Конституции РФ).

Предмет преступления - невыплаченные суммы. Потерпевший - лицо, которому не выплачены деньги.

Объективная сторона заключается в бездействии: невыплате свыше двух месяцев заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат, если не было непреодолимых препятствий для такой выплаты. Срок - два месяца - отсчитывается с начала суток, следующих за днем, когда должны быть выплачены указанные деньги.

Состав преступления - материальный. Последствие - имущественный ущерб в виде неполученных денег - является неизбежным для данного состава.

Преступление окончено по истечении двух месяцев со дня, когда выплаты должны были быть.

Субъективная сторона преступления включает прямой умысел. Лицо осознает, что необоснованно не производит указанные выплаты, предвидит неизбежность причинения имущественного ущерба и желает этого.

Мотив - корыстная или иная личная заинтересованность - обязательный признак состава.

Субъект преступления специальный - руководитель предприятия, учреждения или организации независимо от форм собственности.

Часть 2 [ст. 145.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1108IAV6G) УК предусматривает один квалифицирующий признак - наступление тяжких последствий. Таковыми могут быть физический вред - смерть, болезнь (в силу отсутствия денег для лечения, вследствие голодовки), самоубийство потерпевшего, имущественный вред (пришлось продать вещи, чтобы иметь деньги для питания), иной вред (исключение из платного учебного заведения в силу того, что не оплачено обучение), возникновение забастовок и др.

Нарушение авторских и смежных прав ([ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0BIAVBG) УК). Непосредственный объект преступления - авторские и смежные права как составная часть гарантированной [ст. 44](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1EI0V8G) Конституции РФ свободы литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Конституция РФ предусматривает защиту законом интеллектуальной собственности. Регулированию отношений, связанных с авторским правом и смежными правами, посвящен [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) РФ от 09.07.1993 N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" <\*>. В соответствии с п. 1 [ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV1G) названного Закона авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1993. N 32. Ст. 1242.

Предметом преступления при нарушении авторских прав являются объекты авторского права - произведения (научные, художественные и др.), как обнародованные, так и не обнародованные независимо от их достоинства <\*>. Необнародованные произведения должны существовать в какой-либо объективной форме. Предметом преступления при нарушении смежных прав являются объекты смежных прав - исполнение (воспроизведение) произведений (песен, музыки, спектаклей и др.) артистами, режиссерами-постановщиками, создателями звуко- и видеозаписей, организаторами эфирного времени. При совершении преступления путем приобретения, хранения, перевозки контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта (ч. 2 [ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A08IAV1G) УК) предметом преступления являются указанные экземпляры произведений, фонограмм.

--------------------------------

<\*> Однако сам материальный носитель произведения (кассета, картина и др.) охраняется не нормами, устанавливающими ответственность за нарушение авторских прав (см. п. 2 [ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV0G) названного Закона), а нормами [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G) УК.

Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах" не распространяет авторское право на идеи, методы, процессы, системы, концепции, принципы, открытия, факты (см. п. 4 [ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV2G)).

Названный Закон говорит о четырех категориях смежных прав, которые соответственно берутся под защиту [ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0BIAVBG) УК:

1) права исполнителей на их исполнения и постановки (исполнительские права);

2) права производителей фонограмм на их фонограммы (фонограммные права);

3) права организаций эфирного вещания на их передачи в эфир;

4) права организаций кабельного вещания на их передачи для всеобщего сведения.

Потерпевшими являются при нарушении авторских прав - автор, его наследник (см. [ст. 29](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0BIAVBG) Закона), лицо, которому автором переданы права (см. [ст. 30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1B08IAV1G) Закона), при нарушении смежных прав - исполнитель, производитель фонограмм, организация эфирного или кабельного вещания, если она является юридическим лицом, лица, которым переданы исключительные права (см. [ст. ст. 37](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0DIAV1G), [38](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1B03IAV1G), [40](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0BIAV2G) Закона).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A08IAV3G) УК, состоит из:

1) присвоения авторства (плагиат);

2) последствий - крупного ущерба;

3) причинной связи между указанным деянием и ущербом.

Присвоение авторства - объявление себя автором (соавтором) чужого произведения с целью использования авторских прав (плагиат). В этом случае лицо уже использовало авторское право на публикацию с указанием имени или без него. Но если нет цели использования авторского права (например, объявление себя в кругу знакомых автором художественной картины), то нет и состава преступления, предусмотренного [ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0BIAVBG) УК.

В ст. 146 УК в отличие от [ст. 147](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1109IAV1G) УК не сказано о принуждении к соавторству. Представляется, что это пробел законодательства, требующий устранения.

Последствие преступления (обязательный признак состава) - крупный ущерб, как материальный (не получен гонорар, денежная премия), так и моральный (не присвоено почетное звание, оказываются иные почести государственного и общественного характера не автору или исполнителю произведения, а другому лицу, которое выдало себя за них). Понятие "крупный ущерб", если речь идет о моральном ущербе, является оценочным и устанавливается исходя из конкретных обстоятельств дела. Если речь идет об имущественном ущербе, то крупным является ущерб на сумму, превышающую 50 тыс. руб. (см.: примечание к [ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0CIAV5G) УК).

Состав преступления - материальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что присваивает авторство, предвидит, что тем самым неизбежно причинит крупный ущерб потерпевшему, и желает его причинить.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Объективная сторона преступления, предусмотренного [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A08IAV1G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A08IAV7G) ст. 146 УК, состоит из альтернативных деяний, совершенных в крупных (ч. 2) и особо крупных (ч. 3) размерах:

незаконное использование объектов авторского права или смежных прав;

приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта.

Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав будет иметь место, если их использует тот, кто в соответствии с законом или договором ими не обладает. Например, публикация книги без согласия автора, его наследника, лица, которому переданы права, или постановка пьесы без согласия режиссера или лица, которому переданы исключительные права.

Законодательное определение крупного и особо крупного размера дается в примечании к [ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0CIAV5G) УК. Крупный размер будет тогда, когда стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышает 50 тыс. руб., а особо крупный размер, когда превышает 250 тыс. руб.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает любое из указанных в [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A08IAV1G) или [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A08IAV7G) деяний, и желает это сделать.

При приобретении, хранении, перевозке контрафактных экземпляров произведений или фонограмм обязательной является цель их сбыта.

В ч. 3 ст. 146 УК помимо особо крупного размера указаны еще два квалифицирующих признака: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; лицом с использованием своего служебного положения.

Нарушение изобретательских и патентных прав ([ст. 147](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1109IAV1G) УК). Непосредственный объект преступления - изобретательские и патентные права.

Предмет преступления - само изобретение, полезная модель или промышленный образец.

В соответствии с п. 1 [ст. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A48F2B97C84711C102DD034726CF421B8797831C1B02IAV1G) Патентного закона РФ от 23.09.1992 N 3517-1 <\*> изобретением может являться техническое решение, относящееся к устройству, способу, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений и животных, а также применение известного устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1992. N 42. Ст. 2319.

В качестве полезной модели охраняются новые и промышленно применимые технические решения, относящиеся к устройству (п. 1 [ст. 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A48F2B97C84711C102DD034726CF421B8797831C1B03IAV5G) Патентного закона РФ).

Промышленным образцом является художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид, являющееся новым, оригинальным (п. 1 [ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A48F2B97C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0AIAV7G) Патентного закона РФ).

Потерпевший - автор изобретения, полезной модели или промышленного образца, каковым согласно п. 1 [ст. 7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A48F2B97C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV5G) Патентного закона РФ является физическое лицо, творческим трудом которого они созданы, а также лицо, которому патентодержатель уступил свой патент (см. п. 6 [ст. 10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A48F2B97C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0EIAVBG) Патентного закона РФ).

Объективная сторона преступления предусматривает совершение любого из четырех альтернативно указанных деяний:

1) незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца;

2) разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них;

3) присвоение авторства;

4) принуждение к соавторству.

Незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца - это вопреки требованиям нормативных актов или договора внедрение их (пуск в работу) без согласия или уведомления автора, без оплаты причитающегося ему за внедрение вознаграждения, передача их для внедрения или использования в других целях или иные деяния, запрещенные нормативными актами или договорами.

Разглашение - доведение любым способом до третьего лица сущности, т.е. основных положений, раскрывающих содержание изобретения, полезной модели или промышленного образца. Разглашение будет преступным, если оно сделано без согласия самого автора или заявителя до официальной публикации. Присвоение авторства на изобретение, полезную модель, промышленный образец аналогично присвоению авторства на произведение (см. анализ [ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0BIAVBG) УК), только здесь лицо объявляет себя автором (соавтором) другого объекта творческой деятельности с целью использования прав, принадлежащих истинным авторам.

Принуждение к соавторству - оказание любым способом давления на автора с целью получить его согласие на включение кого-либо (не обязательно самого требующего) в соавторы. Насилие, выступающее способом принуждения, требует дополнительной квалификации по соответствующей статье УК, если наказывается более строго, чем преступление, предусмотренное [ст. 147](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1109IAV1G) УК.

Последствия преступления, предусмотренного ст. 147 УК, - крупный ущерб, который может быть как имущественным, так и моральным. Он устанавливается с учетом конкретных обстоятельств дела. При принуждении к соавторству путем физического воздействия на автора или его близких может быть причинен физический вред. Насилие, наказуемое более строго, чем преступление, предусмотренное [ст. 147](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1109IAV1G) УК, требует дополнительной квалификации.

Состав преступления - материальный. Между действиями и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает любое из предусмотренных ст. 147 УК деяний, предвидит, что этим неизбежно причинит крупный ущерб, и желает его причинить.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 [ст. 147](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0CIAVBG) УК назван квалифицирующий признак - совершение его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) ст. 35 УК).

§ 4. Преступления против личных прав и свобод

Нарушение неприкосновенности частной жизни ([ст. 137](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0DIAV7G) УК). Непосредственный объект рассматриваемого состава преступления можно определить как гарантированное ч. 1 [ст. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C10I0VFG) Конституции РФ право человека на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну.

Предметом преступления являются сведения о частной жизни лица, составляющие его личную или семейную тайну. Носители таких сведений могут различаться: документы, вещи, информация на магнитных носителях, а также сам человек. Обязательное требование, предъявляемое к этим носителям законом, заключается в том, что они должны содержать информацию, образующую личную или семейную тайну лица, т.е. субъективно относимые человеком к скрытым от посторонних лиц данные, касающиеся индивида и его связей в обществе, ранее не разглашавшиеся на публике и носящие как порочащий характер, так и нет. Личная или семейная тайна появляется у человека с рождения, и именно с этого момента она охраняется уголовным законом. После смерти человека такая уголовно-правовая охрана прекращается, хотя в определенных ситуациях защита частной жизни лица может иметь место и после его смерти в гражданско-правовом порядке ([ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV1G), [152](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAVBG) ГК).

Объективная сторона состава преступления характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) незаконным собиранием указанных сведений без согласия лица; 2) незаконным распространением указанных сведений без согласия лица; 3) распространением указанных сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации.

Под собиранием следует понимать целенаправленное отыскание сведений о частной жизни лица независимо от способа отыскания (например, путем наблюдения, подслушивания, расспросов, выкрадывания документов или иных носителей). При собирании возможна идеальная совокупность преступлений, предусмотренных [ст. ст. 137](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0DIAV7G) и [ст. 138](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0DIAVAG), [139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV5G) либо [272](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV4G) УК.

Под распространением следует понимать доведение сведений о частной жизни человека до третьего лица любым способом (устно, письменно либо с использованием информационных технологий). При распространении лицо, о котором сообщаются те или иные сведения, должно быть индивидуально конкретизировано до степени его узнаваемости третьим лицом.

Собирание и распространение сведений о частной жизни лица должно быть незаконным, т.е. совершаться в нарушение установленного законодательством порядка постороннего собирания и раскрытия на публике указанных сведений. Такой порядок, например, предусмотрен [ст. ст. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822D95C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV1G), [10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822D95C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAVBG), п. 2 [ст. 13](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822D95C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAVBG) Федерального закона от 24.02.1995 N 38-ФЗ "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)" <\*>, [ст. 61](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A97C84711C102DD034726CF421B8797831C1D08IAV0G) Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан от 22.07.1993 <\*\*>. Согласие лица на собирание и распространение сведений исключает признак незаконности (ч. 1 [ст. 24](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C10I0V2G) Конституции РФ).

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 14. Ст. 1212.

<\*\*> ВВС РФ. 1993. N 33. Ст. 1318.

Распространение сведений о частной жизни лица в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации предполагает доведение указанных сведений до неограниченного числа лиц.

Состав преступления - формальный, и преступление признается оконченным с момента совершения действий по собиранию или распространению сведений независимо от того, получило ли лицо искомую информацию или дошла ли она до третьего лица.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. По смыслу закона виновным в преступлении может быть и человек, которому ранее потерпевшим была доверена личная или семейная тайна и который впоследствии разгласил ее без согласия последнего (например, супруг).

В ч. 2 [ст. 137](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0DIAV4G) УК содержится квалифицированный по субъекту состав преступления, предусматривающий ответственность за совершение рассмотренных действий лицом с использованием его служебного положения (т.е. врач, педагог, адвокат и т.д.).

Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений ([ст. 138](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0DIAVAG) УК). В ст. 138 УК содержится два самостоятельных состава преступления, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV3G), [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV1G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV7G).

Непосредственный объект состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 138 УК, можно определить как гарантированное ч. 2 [ст. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C10I0VCG) Конституции РФ право человека на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Предметом преступления являются сведения, содержащиеся в переписке, телефонных переговорах, почтовых, телеграфных и иных (к примеру, факсовых) сообщениях.

Объективная сторона состава преступления характеризуется нарушением тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений, т.е. совершенными в нарушение установленного законодательством порядка доступа и ознакомления со сведениями, содержащимися в переписке, телефонных переговорах, почтовых, телеграфных и иных сообщениях. Объем полученных сведений и их последующее распространение не влияют на квалификацию преступления. Нарушение тайны переписки по электронной почте квалифицируется по совокупности со [ст. 272](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV4G) УК.

Состав преступления - формальный.

С субъективной стороны преступление характеризуется только прямым умыслом.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 [ст. 138](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV1G) УК содержится квалифицированный по двум признакам - по субъекту и по способу совершения - состав преступления:

во-первых, предусматривается ответственность за совершение рассматриваемого деяния лицом с использованием своего служебного положения (такими лицами могут быть признаны, например, должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность <\*>; работники операторов связи <\*\*> и т.д.);

--------------------------------

<\*> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD842594C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAVBG) от 05.07.1995 N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" // СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3349.

<\*\*> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD842891C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV5G) от 18.06.2003 N 126-ФЗ "О связи" // СЗ РФ. 2003. N 28. Ст. 2895.

во-вторых, предусматривается ответственность за совершение рассматриваемого деяния с использованием специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации (о понятии последних см. анализ ч. 3 [ст. 138](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV7G) УК).

Непосредственный объект состава преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 138 УК, можно определить как установленный законодательством порядок производства и оборота специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации. Общие правила производства и оборота таких средств установлены [ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD842594C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV4G) Федерального закона от 05.07.1995 N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852494C84711C102DD03I4V7G) от 13.07.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" <1>, [Указом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AD8E2B97C84711C102DD03I4V7G) Президента РФ от 09.01.1996 N 21 с изм. на 30.12.2000 <2> и Постановлениями Правительства РФ от 01.07.1996 [N 770](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A381289CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G) <3> и от 15.07.2002 [N 526](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78F259CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) <4>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3430.

<2> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 153; 2001. N 1 (ч. II). Ст. 71.

<3> СЗ РФ. 1996. N 28. Ст. 3382.

<4> СЗ РФ. 2002. N 29. Ст. 2965.

Предметом преступления являются специальные технические средства, предназначенные для негласного получения информации. [Перечень](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A381289CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G) таких средств утвержден Постановлением Правительства РФ от 01.07.1996 N 770.

Объективная сторона состава преступления характеризуется альтернативно предусмотренными действиями:

1) производством специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации;

2) их сбытом;

3) их приобретением.

Под производством следует понимать как промышленное, так и кустарное изготовление указанных средств. Под сбытом - их безвозвратное отчуждение иным лицам в результате совершения каких-либо противоправных сделок (возмездных либо безвозмездных). Под приобретением - их покупку, получение в дар или в уплату долга, в обмен на товары и вещи, присвоение найденного и т.п., а также незаконное временное завладение ими в любых целях, когда в действиях виновного не установлено признаков хищения (хищение квалифицируется по соответствующим статьям [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G) УК).

Указанные действия должны быть незаконными, т.е. совершаться в нарушение установленного законодательством лицензионного порядка производства и оборота специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Федеральные законы от 05.07.1995 [N 144-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD842594C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV4G) "Об оперативно-розыскной деятельности"; от 13.07.2001 [N 128-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852494C84711C102DD034726CF421B8797831C180FIAVBG) "О лицензировании отдельных видов деятельности".

Состав преступления - формальный.

С субъективной стороны преступление характеризуется только прямым умыслом, а применительно к производству и приобретению указанных средств - также целью их сбыта.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Нарушение неприкосновенности жилища ([ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV5G) УК). Непосредственный объект рассматриваемого состава преступления можно определить как гарантированное [ст. 25](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D19I0VAG) Конституции РФ право человека на неприкосновенность жилища.

Дополнительным непосредственным объектом (в ч. 2) [ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAVAG) УК является здоровье и свобода человека.

Объективная сторона состава преступления характеризуется незаконным проникновением в жилище, совершенным против воли проживающего в нем лица, т.е. совершенным в нарушение установленного законодательством порядка физическим (личным) либо техническим (с использованием специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации) вторжением в пределы жилища, как с открытым игнорированием воли проживающего в нем лица, так и обманным образом или же тайно. Понятие "жилище" раскрывается в примечании к [ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV0G) УК.

Кража, грабеж или разбой, совершенные с незаконным проникновением в жилище (ч. 3 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV3G), п. "б" ч. 2 [ст. 161](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831C100EIAV7G), ч. 3 [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F09IAV0G) УК), квалифицируются по соответствующим статьям [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G) УК и квалификации по совокупности со [ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV5G) УК не требуют <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ по делу Доцяка и др. // БВС РФ. 2000. N 1. С. 9.

Проникновение в жилище должно быть незаконным, т.е. совершаться против воли проживающего в нем лица либо в нарушение установленного федеральным законом или судебным решением, вынесенным на основании федерального закона ([ст. 25](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D19I0VAG) Конституции РФ), порядка проникновения в жилище с игнорированием воли проживающего в нем лица. Такие случаи, в частности, предусмотрены [ст. ст. 182](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7812A9CC84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV7G), [183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7812A9CC84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV2G) УПК РФ, [ст. ст. 6 - 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD842594C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV4G) Федерального закона от 05.07.1995 N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", [ст. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6802B90C84711C102DD034726CF421B879786I1VCG) Федерального закона от 18.11.1994 N 69-ФЗ "О пожарной безопасности" <\*>. Согласие проживающего на проникновение в жилище исключает преступность действий; заблуждение относительно согласия расценивается по правилам фактической ошибки.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1994. N 35. Ст. 3649.

Состав преступления - формальный, и преступление признается оконченным с момента получения доступа в пределы жилища независимо от продолжительности такого доступа.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 [ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAVAG) УК содержится квалифицированный по способу совершения преступления состав преступления, предусматривающий ответственность за совершение деяния с применением насилия или угрозой его применения. Охватывается рассматриваемой статьей угроза применения насилия любой степени тяжести ([ст. 119](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0EIAV3G) УК), а также насилие, заключавшееся в побоях ([ст. 116](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV6G) УК) либо повлекшее умышленное причинение легкого вреда здоровью ([ст. 115](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV1G) УК).

В ч. 3 [ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV2G) УК содержится особо квалифицированный по субъекту состав преступления, предусматривающий ответственность за совершение деяния лицом с использованием его служебного положения.

Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий ([ст. 148](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1109IAV4G) УК). Непосредственный объект состава преступления можно определить как гарантированное [ст. 28](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D19I0V2G) Конституции РФ право человека на исповедание индивидуально или совместно с другими религии, а также право на свободный выбор, обладание и распространение религиозных убеждений и действия в соответствии с ними. При этом уголовным законом не защищается такая составляющая свобода совести, гарантированной ст. 28 Конституции РФ, как право человека не исповедовать никакой религии, а также право на свободный выбор, обладание и распространение иных (нерелигиозных) убеждений и действия в соответствии с ними.

Объективная сторона состава преступления характеризуется альтернативно предусмотренными действиями: 1) незаконным воспрепятствованием деятельности религиозных организаций; 2) незаконным воспрепятствованием совершению религиозных обрядов.

Под воспрепятствованием деятельности религиозных организаций следует понимать ограничение деятельности религиозных организаций в какой бы то ни было форме; под воспрепятствованием совершению религиозных обрядов - преграждение гражданам возможности отправлять диктуемые их верой обряды в какой бы то ни было форме. Применение насилия либо угроза его применения, уничтожение или повреждение имущества и т.п. преступные действия в ходе совершения рассматриваемого преступления квалифицируются по совокупности со [ст. 148](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1109IAV4G) УК.

Указанные действия должны быть незаконными, т.е. совершаться в нарушение установленного законодательством (т.е. Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852B9DC84711C102DD03I4V7G) от 19.09.1997 N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях" <\*>) порядка государственного регулирования деятельности религиозных объединений.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1997. N 39. Ст. 4465.

Состав преступления - формальный.

С субъективной стороны преступление характеризуется только прямым умыслом.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Глава VI. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СЕМЬИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

§ 1. Общая характеристика преступлений

против семьи и несовершеннолетних

Теоретической основой обособления любой совокупности норм в самостоятельный раздел или в отдельную главу Особенной части [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV0G) служит учение об объекте преступления. Это учение позволяет определенным образом выделить группу общественных отношений, одним из участников которых является несовершеннолетний, иначе говоря, представитель подрастающего поколения, который требует особой заботы со стороны общества и государства. Принцип 2 Декларации прав ребенка 1959 г. гласит, что ребенку законом и другими средствами должна быть обеспечена специальная защита и предоставлены возможности и благоприятные условия, которые позволяли бы ему развиваться физически, умственно, нравственно, духовно и в социальном отношении здоровым и нормальным путем в условиях свободы и достоинства. Эти цели конкретизированы в [ст. ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48E2B96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV2G) и [7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48E2B96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV0G) Федерального закона от 24.07.1998 N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3802.

Условия формирования личности ребенка в решающей степени зависят от прочности брака и благополучия семьи. Поэтому вопрос об охране личности несовершеннолетнего органически связан с вопросом об охране семейных отношений, в том числе и уголовно-правовыми средствами. В силу этого обстоятельства в отдельной [гл. 20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV0G) УК сосредоточены нормы, устанавливающие уголовную ответственность за преступления против семьи и несовершеннолетних. Эта глава расположена в [разд. VII](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV1G) УК, названном "Преступления против личности", и включает нормы об уголовной ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления [(ст. 150)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G); вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий [(ст. 151)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV0G); подмену ребенка [(ст. 153)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV7G); незаконное усыновление (удочерение) [(ст. 154)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV4G); разглашение тайны усыновления (удочерения) [(ст. 155)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV3G); неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего [(ст. 156)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV0G); злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей [(ст. 157)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV5G).

Родовым объектом данной группы преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие нормальное развитие и воспитание личности несовершеннолетних и интересы семьи.

Видовым (или групповым) объектом преступлений, предусмотренных [гл. 20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV0G) УК, выступают общественные отношения, обеспечивающие как материальные, так и нематериальные условия для нормального физического, интеллектуального и нравственного формирования личности несовершеннолетнего, а также нормальное существование совершеннолетних, но нетрудоспособных детей и нетрудоспособных родителей, а также интересы семьи.

Непосредственным объектом могут быть конкретные общественные отношения, складывающиеся по поводу формирования личности несовершеннолетних либо нормального существования нетрудоспособных родителей или взрослых детей, а также по поводу материального и нематериального благополучия семьи, ее устоев и коренных интересов.

Объективная сторона в подавляющем большинстве преступлений против семьи и несовершеннолетних предполагает совершение действий, и лишь неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего ([ст. 156](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV0G) УК) представляет собой бездействие. Причем как действие, так и бездействие в этих составах не предполагает в обязательном порядке наступления конкретных общественно опасных последствий. Преступления против семьи и несовершеннолетних имеют формальные составы.

В некоторых преступлениях обязательным признаком является способ совершения преступления. Примером может служить [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G) УК, в которой перечисляются наиболее типичные способы вовлечения несовершеннолетних в совершение преступления: обман, угрозы или иные способы. Для ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий требуется систематичность преступного поведения ([ст. 151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV0G) УК).

Субъективная сторона в преступлениях против семьи и несовершеннолетних характеризуется виной в форме умысла. Сознанием виновного охватывается характер противоправных действий или бездействия (вовлечение несовершеннолетних в совершение преступления, подмена ребенка и т.д.), волевой элемент умысла характеризуется желанием совершения действия (бездействия). При этом в большинстве случаев активные действия целенаправленны, т.е. эти преступления совершаются с прямым умыслом.

Нормы об ответственности за некоторые преступления против семьи и несовершеннолетних сконструированы таким образом, что для наличия состава преступления обязательно установление мотивов, целей. Так, подмена ребенка и разглашение тайны усыновления (удочерения) уголовно наказуемыми являются при наличии корыстных или иных низменных побуждений ([ст. ст. 153](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV7G), [155](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV3G) УК).

Субъектом анализируемых преступлений, по общему правилу, является любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Исключение составляет вовлечение несовершеннолетних в совершение преступления или антиобщественных действий ([ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G) и [151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV0G) УК), где виновным может быть только совершеннолетний. Разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155 УК) может быть совершено как специальным субъектом - лицом, обязанным хранить в тайне факт усыновления (удочерения), так и любым иным лицом.

В некоторых преступлениях специальный субъект выступает в качестве квалифицирующего признака (ч. 2 [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV4G); ч. 2 [ст. 151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV5G) УК). За преступление, предусмотренное [ст. 157](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV5G) УК, несут ответственность только родители.

По непосредственному объекту посягательства все преступления, предусмотренные нормами гл. 20 УК, можно разделить на две группы: к первой будут относиться преступления против несовершеннолетних ([ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G), [151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV0G) и [156](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV0G)), а ко второй - преступления против семьи, ее устоев, интересов, материального благосостояния и благополучия ([ст. ст. 153 - 155](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV7G) и [157](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV5G)). Такое деление, конечно же, условно и предпринято ради структурирования учебного материала, поскольку совершение любого преступления в отношении несовершеннолетнего посягает и на интересы семьи.

§ 2. Преступления против несовершеннолетних

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления ([ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G) УК). Согласно ч. 1 [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV6G) УК преступлением признается вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления путем обещаний, обмана, угроз или иным способом лицом, достигшим 18-летнего возраста.

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, связанные с обеспечением нормального физического развития, нравственного воспитания несовершеннолетнего.

Объективная сторона состава преступления характеризуется активными действиями, направленными на возбуждение у несовершеннолетнего желания участвовать в совершении одного или нескольких преступлений. Эти действия виновного могут быть совершены путем обещаний, обмана, путем психического воздействия - угроз или иным способом, под которым следует понимать уговоры, уверения в безнаказанности, подкуп, возбуждение чувства мести, зависти и др. Характер преступления, в совершении которого вовлекается несовершеннолетний, а также роль, на которую он готовится взрослым (исполнитель, пособник и т.д.), для квалификации действий виновного по [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G) УК значения не имеет.

Согласно [п. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842B95C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV6G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14.02.2000 N 7 "О судебной практике по делам несовершеннолетних" преступление, предусмотренное [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G) УК, следует считать оконченным с момента вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления либо антиобщественных действий независимо от того, совершил ли он какое-либо из указанных противоправных действий. Иначе говоря, это преступление имеет формальный состав, когда объективная сторона представляет собой, по сути, успешное, результативное подстрекательство к преступлению.

В тех случаях, когда несмотря на оказание воздействия у несовершеннолетнего не возникло желание совершить преступление, т.е. взрослому не удалось вовлечь несовершеннолетнего в совершение преступления, действия виновного должны быть признаны покушением на совершение данного преступления.

Вопрос о моменте окончания преступления является спорным, поскольку "склоненный" не совершил никаких действий, свидетельствующих о том, что виновный достиг реального результата, поэтому в науке уголовного права получила распространение и такая трактовка, в соответствии с которой преступление, предусмотренное [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G) УК, признается оконченным с момента, когда несовершеннолетний совершил преступление, хотя бы на стадии приготовления.

Если несовершеннолетний совершил преступление, в которое оказался вовлечен, виновный должен нести ответственность по совокупности ст. 150 УК и за подстрекательство к преступлению, в которое он вовлек несовершеннолетнего, а если он при этом и сам участвовал в совершении этого преступления - как соисполнитель этого преступления. По совокупности двух преступлений взрослый отвечает и тогда, когда под его воздействием преступление совершил подросток, не достигший возраста уголовной ответственности (взрослый отвечает за преступление как исполнитель и за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления).

С субъективной стороны преступление, предусмотренное [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G) УК, характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что вовлекает несовершеннолетнего путем обещаний, обмана, угроз или иным способом в совершение уголовно наказуемого деяния, и желает вовлечь несовершеннолетнего в совершение преступления. Не может быть привлечен к уголовной ответственности взрослый, если он не осознавал, что своими действиями вовлекает несовершеннолетнего в совершение преступления или же не знал о несовершеннолетии вовлекаемого в преступление лица ([п. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842B95C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV6G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14.02.2000 N 7).

Субъект преступления, как об этом прямо говорится в [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV6G) УК, может быть вменяемое лицо, достигшее возраста 18 лет.

Часть 2 [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV4G) УК предусматривает то же деяние, совершенное родителем, педагогом либо иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, что делает преступление более опасным. Квалифицирующий признак в данном случае относится к субъекту преступления (он специальный): виновный по отношению к вовлекаемому в совершение преступления несовершеннолетнего является не посторонним, а лицом, на котором лежит юридическая, установленная законодательством о семье или другими нормативными актами обязанность по воспитанию подростка (родитель, педагог, усыновитель, опекун, воспитатель и т.д.).

Другим квалифицирующим признаком вовлечения несовершеннолетних в совершение преступления закон (ч. 3 [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAVAG) УК) считает деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV6G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV4G) ст. 150 УК, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения (физическое воздействие). Из этой формулировки следует, что субъектом данного вида преступления может быть как лицо, постороннее по отношению к вовлекаемому в преступление подростку, так и его родители и воспитатели. Квалифицирующий же признак относится к объективной стороне и налицо тогда, когда вовлечение в преступление несовершеннолетнего сопряжено с реальным насилием или угрозой его применения (побои, причинение телесных повреждений и т.д.). При этом реальное причинение тяжкого вреда здоровью следует квалифицировать по совокупности преступлений по ч. 3 [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAVAG) и ч. 1 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV7G) УК.

Особо квалифицированный состав рассматриваемого преступления предусмотрен ч. 4 [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV2G) УК, которой установлена ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в преступную группу либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления. В данном случае подросток вовлекается в преступление, которое совершается группой без предварительного сговора (ч. 1 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV0G) УК), по предварительному сговору (ч. 2 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) УК), организованную группу (ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК) или преступное сообщество (ч. 4 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV5G) УК) или же в совершение преступления, которое относится к разряду тяжких или особо тяжких ([ч. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAVAG) и [ч. 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV3G) ст. 15 УК).

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий ([ст. 151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV0G) УК). Согласно ч. 1 [ст. 151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0DIAV1G) УК преступлением признается вовлечение взрослым человеком несовершеннолетнего в: а) систематическое употребление спиртных напитков; б) одурманивающих веществ; в) занятие бродяжничеством или попрошайничеством.

Общественная опасность преступления состоит в том, что в результате приобщения к регулярному употреблению алкоголя организм несовершеннолетнего подвергается реальной опасности алкогольной деградации; употребление одурманивающих веществ создает реальную угрозу физическому и психическому здоровью подростка; занятие бродяжничеством и попрошайничеством, которое представляет наиболее острую форму эксплуатации, наносит ущерб моральному, физическому развитию несовершеннолетнего.

Объектом преступления также являются общественные отношения, связанные с обеспечением необходимых условий нормального физического и правильного нравственного формирования личности ребенка, подростка.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется совершением следующих действий.

1. Вовлечением несовершеннолетнего в систематическое употребление спиртных напитков. Оно представляет собой действия взрослого, направленные на вовлечение несовершеннолетнего в систематическое употребление спиртных напитков независимо от того, совершил ли подросток под влиянием алкоголя преступление или другие антиобщественные действия, наступили или не наступили для него какие-либо последствия. Преступление следует считать оконченным с момента, когда подросток поддался вовлекающим действиям, т.е. пристрастился к спиртному, состав преступления является формальным. При оценке единичных случаев распития спиртных напитков вместе с несовершеннолетними необходимо исходить из конкретных обстоятельств, цели, мотива, повода совместного распития, количества спиртного, возраста участников выпивки и иных данных. Попытки приобщить несовершеннолетнего к систематическому употреблению алкоголя могут рассматриваться как покушение на преступление, предусмотренное [ст. 151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV0G) УК.

2. Вовлечением несовершеннолетнего в немедицинское систематическое употребление одурманивающих веществ, под которыми имеются в виду лекарственные препараты (димедрол, эфедрин, триоксазин и др.) и химические вещества хозяйственно-бытового назначения, в частности фосфорорганические соединения, растворители, пестициды и токсические вещества, употребление которых вызывает своеобразное влияние на эмоционально-нервную и психическую сферу человека как наихудший заменитель (суррогат) наркотиков.

3. К третьему действию анализируемого преступления закон относит вовлечение несовершеннолетнего в занятие бродяжничеством или попрошайничеством, которое представляет собой действия взрослого, направленные на приобщение к бродяжничеству, кочевому, бездомному образу жизни или к систематическому выпрашиванию у посторонних лиц денег, продуктов, одежды, спиртного, сигарет и т.д. Эти действия, как показывает практика, совершаются, как правило, в целях паразитического существования взрослого за счет средств, добываемых несовершеннолетним.

С субъективной стороны преступление, предусмотренное [ст. 151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV0G) УК, во всех его формах характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что пагубно воздействует на несовершеннолетнего, вовлекая его в ту или иную антиобщественную деятельность, и желает совершить эти действия.

Если лицо объективно способствовало этому, но не имело намерений вовлечь несовершеннолетнего в антиобщественную деятельность, формы которой перечислены в [ст. 151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV0G) УК, в его действиях нет состава преступления, предусмотренного этой статьей. Отсутствует состав преступления и в тех случаях, когда лицо не осознавало, что вовлекаемый не достиг совершеннолетия. Мотивы и цели для квалификации значения не имеют, однако установление их позволяет правильно определить степень общественной опасности совершенного преступления. Как правило, мотивы выражаются в корысти, мести, зависти и других низменных побуждениях.

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0DIAV1G) УК, может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 18 лет.

Квалифицированным видом данного преступления является вовлечение несовершеннолетнего в антиобщественное поведение, совершенное родителем, педагогом или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (ч. 2 [ст. 151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV5G) УК).

Особо квалифицированный состав данного преступления характеризуется вовлечением несовершеннолетнего в антиобщественное поведение с применением насилия или угрозой его применения. Причем в понятие насилия и угрозы его применения вкладывается тот же смысл, что и в ч. 3 [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAVAG) УК, о чем речь уже шла выше.

Согласно примечанию к [ст. 151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C0DIAV7G) УК уголовной ответственности не подлежит родитель, который в занятие бродяжничеством вовлек своего родного ребенка в силу безвыходного положения, которое возникло вследствие тяжелых жизненных обстоятельств, вызванных утратой источника средств существования или отсутствием места жительства и когда бродяжничество для обоих стало единственным способом поддержания жизни. В действиях такого родителя состав преступления отсутствует.

Неисполнение обязанности по воспитанию несовершеннолетнего ([ст. 156](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV0G) УК). В УК сущность преступления раскрывается как невыполнение или ненадлежащее выполнение обязанности по воспитанию несовершеннолетнего родителем или иным лицом, на которого возложена эта обязанность, а равно педагогом или другим работником учебного или воспитательного учреждения, если это деяние соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним.

[Статья 156](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV0G) УК направлена на обеспечение выполнения родителями конституционной обязанности воспитывать своих детей и заботиться о них ([ст. 38](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1DI0V3G) Конституции РФ).

Это положение находит отражение и в СК РФ. [Статья 63](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1B02IAVAG) СК РФ устанавливает правило, согласно которому родители обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей, обеспечить получение детьми основного общего образования.

Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, связанные с обеспечением нормального развития несовершеннолетнего, воспитания, дополнительным объектом является здоровье несовершеннолетнего. Под воспитанием понимается процесс целенаправленного, систематического формирования личности в целях подготовки ее к активному участию в общественной, производственной и культурной жизни.

С объективной стороны преступление, предусмотренное [ст. 156](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV0G) УК, выражается прежде всего в бездействии либо в недобросовестных действиях, которые заключаются в том, что виновный или вовсе не занимается воспитанием несовершеннолетнего, или занимается, однако заведомо недостаточно, небрежно и бессистемно. Для наличия состава преступления необходимо, чтобы невыполнение обязанности по воспитанию несовершеннолетнего сопровождалось жестоким обращением с ним (постоянной руганью, унизительными наказаниями, побоями, издевательскими действиями, ограничениями в пище, одежде, развлечениях и т.д.). Для оконченного состава преступления наступления каких-либо последствий не требуется (формальный состав). Умышленное причинение побоев, легкого вреда здоровью несовершеннолетнего охватывается составом преступления, предусмотренного [ст. 156](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV0G) УК. Умышленное причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью, а также истязание ребенка квалифицируется по совокупности двух преступлений - по ст. 156 УК и соответственно по [ст. ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV0G), [112](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV1G), [117](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAVBG) УК. Причинения любой тяжести вреда здоровью в результате жестокого обращения с несовершеннолетним по неосторожности дополнительной квалификации не требует.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что нарушает правовую обязанность по воспитанию несовершеннолетнего, что обращается с потерпевшим жестоко, и желает совершать такие действия и не выполнять свои обязанности по воспитанию несовершеннолетнего путем жестокого с ним обращения.

Невыполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего - преступление, совершаемое специальным субъектом. Уголовную ответственность по [ст. 156](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV0G) УК несут: 1) родители несовершеннолетнего (его мать и отец); 2) иные лица, на которых семейным законодательством возложена правовая обязанность по воспитанию несовершеннолетнего - усыновители, опекуны и попечители; 3) работники учебных или воспитательных учреждений для несовершеннолетних (дошкольных детских учреждений, образовательных школ, профессионально-технических училищ, школ-интернатов и воспитательных учреждений для трудных детей и подростков).

§ 3. Преступления против семьи

Подмена ребенка ([ст. 153](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV7G) УК). Статья 153 УК устанавливает уголовную ответственность за подмену ребенка, совершенную из корыстных или иных низменных побуждений.

Опасность этого преступления заключается в том, что подменой ребенка насильственно разрываются кровные узы родства, нарушаются наполненные глубоким нравственным общечеловеческим содержанием отношения между родителями и детьми.

Объектом рассматриваемого преступления являются интересы семьи и нормальное (психическое и духовное) развитие ребенка. Потерпевшим может быть как чужой, так и свой ребенок.

С объективной стороны подмена ребенка выражается в том, что один ребенок заменяется другим, что возможно, как правило, лишь в отношении новорожденного младенца, а местом преступления является родильный дом. Однако возможна подмена и вне родильного дома. Например, подмена ребенка, который находился в коляске на улице в отсутствие около него взрослых, которые с ним были на прогулке. Подмена ребенка имеет формальный состав. Преступление считается оконченным с момента подмены одного ребенка другим. Обнаружение и пресечение преступления в момент его совершения, например, задержание виновного с ребенком на месте совершения подмены или в непосредственной близости от него, квалифицируется как покушение на подмену.

С субъективной стороны преступление, предусмотренное [ст. 153](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV7G) УК, предполагает только прямой умысел: виновный осознает, что совершает подмену ребенка, и желает совершить ее. Обязательным признаком субъективной стороны преступления, предусмотренного [ст. 153](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV6G) УК, являются корыстные (за вознаграждение от заинтересованных лиц) либо иные низменные побуждения (хулиганские, порожденные расовой враждой, зависть, месть и т.д.). При отсутствии указанных мотивов, а равно прямого умысла, например, подмена ребенка, совершенная вследствие небрежного, недобросовестного отношения к своим обязанностям со стороны медицинского персонала родильного дома, состава преступления не образует и квалифицируется как проступок по работе.

Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, по отношению к которому подменяемый ребенок является чужим. В отдельных случаях субъектом может быть родитель, стремящийся избавиться от больного ребенка и подменяющий его другим ребенком.

Незаконное усыновление (удочерение) ([ст. 154](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV4G) УК). В данной статье УК установлена ответственность за незаконные действия по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство), на воспитание в приемные семьи граждан, совершенные из корыстных побуждений. Ее содержание тесно связано с установленными законодательством о семье институтами усыновления (удочерения), опеки и попечительства, передачи детей на воспитание. Согласно законодательству усыновление (удочерение), опека и попечительство допускаются только в интересах несовершеннолетних ([ст. ст. 124 - 127](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1C0CIAV0G) СК РФ). Усыновитель, опекун и попечитель должны отвечать требованиям, которые также диктуются интересами несовершеннолетнего ([ст. ст. 127](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1C02IAVBG) и [146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1F0DIAV4G) СК РФ). Усыновление производится судом по просьбе лица (лиц), желающего усыновить ребенка ([ст. 125](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1C0CIAVAG) СК РФ). Это решение является юридическим актом, вследствие которого между ребенком и его родителями семейные отношения прекращаются и аналогичные правоотношения возникают между усыновителем и усыновленным, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению (ч. 1 [ст. 137](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1F0EIAV2G) СК РФ). Усыновление имеет целью создание условий для нормального воспитания в семье приемных родителей. Эти законоположения максимально детализированы в подзаконных нормативных актах <\*> и разъяснены Пленумом Верховного Суда РФ <\*\*>. [Статья 154](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV4G) УК устанавливает ответственность за такие действия, которые совершаются с нарушением или в обход приведенных норм законодательства о семье.

--------------------------------

<\*> См.: [Положение](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5812B93C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV0G) о приемной семье, утв. Постановлением Правительства РФ от 17.07.1996 N 829 // РГ. 1996. 15 августа. N 154; [Правила](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6842894C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществление контроля за условиями их жизни и воспитания в семье усыновителей на территории Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 29.03.2000 N 275 // РГ. 2000. 13 апреля. N 72.

<\*\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A1862E9CC84711C102DD03I4V7G) Пленума Верховного Суда РФ от 04.07.1997 N 9 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления" // РГ. 1997. 19 июля. N 138.

Объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие нормальное развитие и воспитание несовершеннолетнего, интересы семьи.

С объективной стороны преступление, предусмотренное [ст. 154](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV4G) УК, выражается в действиях, совершаемых вопреки требованию законодательства о семье и направленных на то, чтобы добиться противоправного усыновления (удочерения) определенного лица, установления над ним опеки, попечительства или передачи на воспитание определенному лицу. Эти действия, как правило, связаны с фальсификацией документов, на основании которых совершается усыновление, учреждается опека или попечительство, внесением в них сведений, не соответствующих действительности. В подобных случаях ответственность наступает по совокупности двух преступлений за незаконное усыновление (удочерение) и за подделку официальных документов, если они предоставляют права или освобождают от обязанностей ([ст. 327](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E180AIAV1G) УК). Преступление с формальным составом, оно признается оконченным с момента усыновления (удочерения).

Если незаконное усыновление (удочерение) является скрытой формой торговли несовершеннолетним, ответственность наступает по совокупности п. "б" ч. 2 [ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D02IAV4G) и [ст. 154](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110DIAV4G) УК.

С субъективной стороны незаконное усыновление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что противозаконно совершает действия по усыновлению (удочерению) или передаче под опеку (попечительство) либо в приемные семьи, и желает совершить эти действия. Обязательным признаком субъективной стороны являются корыстные побуждения, т.е. стремление получить материальную выгоду от незаконного усыновления (удочерения), установления опеки или попечительства. Типичным примером может служить стремление пользоваться жилой площадью или имуществом усыновленного (удочеренной) или подопечного.

Субъектом преступления может быть любое совершеннолетнее лицо, как то, которое незаконно приобрело право усыновителя, опекуна или попечителя, так и то, которое содействовало такому приобретению, независимо от того, состоит ли данное лицо в каких-либо родственных отношениях с несовершеннолетним.

Разглашение тайны усыновления (удочерения) ([ст. 155](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV3G) УК). УК устанавливает ответственность за разглашение тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя, совершенное лицом, обязанным хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну, либо иным лицом из корыстных или иных низменных побуждений <\*>.

--------------------------------

<\*> Везде, где речь идет об усыновлении, имеется в виду и удочерение.

Разглашение тайны усыновления, которое справедливо называют трагедией разоблачения, ставит под угрозу распада созданную семью. Поэтому законодательством о семье установлен ряд правил, призванных обеспечить тайну усыновления. Так, [ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1F0EIAVAG) СК РФ предусмотрена возможность изменить в соответствующих документах место и дату рождения усыновленного ребенка, запрет без согласия усыновителя (а в случае их смерти - без согласия органов опеки и попечительства) сообщать какие-либо сведения об усыновлении, выдавать выписки из книг регистрации актов гражданского состояния, из которых можно заключить, что ребенок усыновлен. По просьбе усыновителя ребенку присваивается фамилия усыновителя, а также указанное им имя (ч. 2 [ст. 134](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1F08IAVBG) СК РФ).

Согласно [ст. 273](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A487299DC84711C102DD034726CF421B8797831D1B03IAV2G) ГПК РФ дела об установлении усыновления ребенка суд рассматривает в закрытом судебном заседании. Пленум Верховного Суда РФ разъясняет, что и само итоговое решение по такому делу объявляется в отсутствие публики. При этом участвующие в рассмотрении дела лица должны быть предупреждены о необходимости сохранять в тайне ставшие им известными сведения об усыновлении, а также о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя, что отражается в протоколе судебного заседания ([п. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A1862E9CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV1G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.07.1997 N 9 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления") <\*>.

--------------------------------

<\*> РГ. 1997. 19 июля. N 138.

Нарушение тайны усыновления способно не только разрушить семью, но и причинить существенный вред личности, поскольку оно, как правило, влечет серьезные моральные переживания, наиболее опасные для ребенка, способные причинить незаживающую психическую травму и, таким образом, поставить под угрозу его здоровье и нормальное развитие.

Объектом преступления являются и сама семья, и условия нормального развития и формирования личности несовершеннолетнего.

С объективной стороны разглашение тайны усыновления представляет собой сообщение усыновленному, а также любому другому лицу сведений о действительном его происхождении, т.е. о том, кто является его кровными родителями, а равно других обстоятельств и подробностей, связанных с этим. Форма такого сообщения (устная, письменная, анонимная) не имеет юридического значения. Разглашение сведений о юридически не оформленном в надлежащем порядке усыновлении (фактическом усыновлении) состава преступления не содержат. Согласие на оглашение факта усыновления безотносительно к мотивам этого согласия, например из-за желания подготовить почву для отмены усыновления, исключает наличие состава преступления, потому что разглашение тайны закон связывает с условием "против воли усыновителя". Отношение же усыновленного к факту разглашения тайны усыновления на основание уголовной ответственности не влияет. Преступление является оконченным независимо от наступления каких-либо общественно опасных последствий.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что вопреки воле усыновителя предает огласке тайну усыновления, и желает, чтобы эти сведения стали достоянием посторонних (хотя бы одного лица). Действия субъектов преступления первой группы (лиц, которым факт усыновления стал известен в связи со служебной или профессиональной деятельностью) могут мотивироваться любым образом, а если факт усыновления разглашен иными лицами, не относящимися к указанным двум категориям, состав преступления будет налицо лишь в том случае, если они действовали из корыстных или иных низменных побуждений. Речь идет, в частности, о "продаже" тайны усыновления, использовании ее в качестве средства шантажа при вымогательстве, а также из хулиганских побуждений, мести, зависти и т.п.

Разглашение тайны усыновления, сопряженное с вымогательством, квалифицируется по совокупности [ст. ст. 155](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV3G) и [163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100CIAVAG) УК.

Субъекты предусмотренного ст. 155 УК преступления делятся на две группы. К первой относятся специальные субъекты - лица, которым факт усыновления стал известен в связи со служебной или профессиональной деятельностью. Это прежде всего работники органов местного самоуправления, которые так или иначе соприкасались с делом об усыновлении по своей работе, а также адвокат, консультировавший заинтересованных участников процесса усыновления, и др. Ко второй группе относятся все иные лица (субъект общий), достигшие 16 лет, осведомленные о факте усыновления, в том числе любой из супругов, в семье которых находится усыновленный, если он действовал вопреки воле другого супруга.

Злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей ([ст. 157](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV5G) УК). Уголовный кодекс признает преступлением:

1) злостное уклонение родителя от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших 18-летнего возраста (ч. 1 [ст. 157](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV4G));

2) злостное уклонение совершеннолетних трудоспособных детей от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей (ч. 2 [ст. 157](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAVAG)).

Под содержанием (это понятие является общим для обеих частей диспозиции [ст. 157](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV5G) УК) понимается материальное обеспечение одним лицом другого за собственный счет. Содержание родителем своих детей, а равно - детьми своих родителей осуществляется, во-первых, в форме ведения с ним общего хозяйства и общего семейного бюджета; во-вторых, в форме регулярного предоставления определенных, необходимых для жизни материальных благ (денежных средств, продуктов питания, одежды и т.д.). Регулярные платежи денежных средств называются алиментированием, а сами средства - алиментами, которые уплачиваются в добровольном порядке, либо взыскиваются через администрацию по месту его работы или получения пенсии, стипендии. Добровольный порядок уплаты алиментов не исключает права взыскателя в любое время обратиться в суд с исковым заявлением о взыскании алиментов и тем самым закрепить в судебном порядке эту обязанность по содержанию. Судебное решение о взыскании алиментов выносится по результатам гражданского судопроизводства и является способом принудительного осуществления права на получение содержания одним членом семьи с другого.

Ответственность по [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV4G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAVAG) ст. 157 УК наступает за уклонение родителя от уплаты алиментов детям или за уклонение детей от уплаты средств на содержание нетрудоспособных родителей, присужденных по решению суда, т.е. когда установленные законодательством отношения по алиментированию родителями своих несовершеннолетних (а также совершеннолетних нетрудоспособных) детей или детьми своих нетрудоспособных родителей уже получили закрепление во вступившем в законную силу судебном решении по гражданскому делу, но это решение злостно не выполняется.

Объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие материальные условия нормального физического, интеллектуального и нравственного формирования личности несовершеннолетнего, материальные условия нормального существования совершеннолетних, но нетрудоспособных детей и нетрудоспособных родителей, а также интересы семьи.

Объективная сторона преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV4G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAVAG) ст. 157 УК, выражена как в действии, так и бездействии. Под уклонением родителей от уплаты по решению суда средств на содержание детей и уклонением детей от уплаты средств на содержание нетрудоспособных родителей следует понимать: 1) прямой отказ от такой уплаты; 2) сокрытие виновным своего действительного заработка; 3) смена работы или места жительства с целью избежать удержаний по исполнительному листу; 4) уклонение с той же целью от устройства на работу; 5) иные действия, свидетельствующие об уклонении от уплаты, в качестве которых судебной практике известны: изменение своей фамилии и иных анкетных данных, подделка документов, удостоверяющих личность, сговор с должностным лицом бухгалтерии, от которого зависит удержание алиментов из заработка, предъявление фиктивного иска о взыскании алиментов на детей от другого брака в целях уменьшения взыскания по первому исполнительному листу и т.д.

Уголовная ответственность по [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV4G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAVAG) ст. 157 УК наступает, если уклонение было злостным. Слово "злостный" означает: 1) исполненный зла, злых умыслов; 2) сознательно недобросовестный; 3) закоренелый в чем-нибудь дурном <\*>. Это же понятие можно определить и через термин "упорный". Из словарных определений анализируемого понятия явствует, что оно относится к субъективной сфере, характеризует психическое отношение субъекта к своим действиям. Злостные действия (поведение) всегда сознательны и целенаправленны на какой-то отрицательный (дурной, предосудительный, достойный порицания) результат.

--------------------------------

<\*> Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1998. С. 230.

Внешними признаками, по которым можно сделать вывод о наличии у виновного признака злостности являются: 1) продолжительность деяния; 2) уклонение от уплаты после официального предупреждения об уголовной ответственности; 3) повторное совершение того же самого преступления и 4) способ совершения преступления. Длительность уклонения от уплаты алиментов и уклонение, несмотря на соответствующее предупреждение, означает, что эти алименты или средства не выплачиваются без уважительных причин в течение свыше трех месяцев, несмотря на предупреждение органов суда и милиции об уголовной ответственности по [ст. 157](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV5G) УК. Следует считать злостным и уклонение от уплаты алиментов родителя или детей, ранее судимых по ст. 157 УК. В данном случае также налицо упорство, которое в преступном поведении проявляется в том, что даже применение уголовного наказания не изменило отношения виновного к обязанностям, возложенным на него законом и судебным решением, что свидетельствует о повышенной общественной опасности и требует применения более строгого наказания, нежели в первый раз.

О злостном характере уклонения могут свидетельствовать и способы совершения преступления, к которым относятся ранее названные, подделка документов, удостоверяющих личность, тайное изменение фамилии или места жительства и др.

Преступление признается оконченным с момента совершения действий, направленных на уклонение, которые изложены выше. Состав преступления по законодательной конструкции является формальным.

С субъективной стороны злостное уклонение родителя от уплаты алиментов (детей от содержания нетрудоспособных родителей) характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что нарушает правовую обязанность, возложенную на него судебным решением, а также то, что уклонение от этой обязанности вызывает неполучение определенным лицом (ребенком, родителем) необходимых ему материальных средств, и желает уклониться от их уплаты.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 157](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV4G) УК, - лицо, являющееся родителем (отцом, матерью) несовершеннолетнего или нетрудоспособного лица, в чью пользу решением суда подлежат взысканию средства, независимо от того, обладает это лицо в настоящий момент родительскими правами или лишено их, а также усыновитель указанных лиц независимо от того, отменено ли усыновление в настоящий момент (субъект специальный). Субъект преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 157](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAVAG) УК, - трудоспособное лицо, являющееся сыном или дочерью лица, в пользу которого решением суда подлежат взысканию средства, независимо от того, лишено ли данное лицо родительских прав, а также усыновленный (удочеренная).

На основании и в порядке, предусмотренных семейным законодательством, родитель может быть лишен родительских прав или у него может быть отобран ребенок без лишения таких прав с передачей его на попечение органов опеки и попечительства. Ни та, ни другая мера не освобождают родителей от обязанностей по содержанию детей. Следовательно, родитель, лишенный родительских прав, и родитель, у которого ребенок отобран без лишения указанных прав, злостно уклоняющиеся от уплаты алиментов, не лишаются качеств субъекта преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 157](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1102IAV4G) УК. Вопрос об уголовной ответственности указанных лиц должен решаться на общих основаниях. При отмене усыновления (удочерения) взаимные права и обязанности между усыновленным и усыновителем прекращаются, однако суд вправе обязать бывшего усыновителя выплачивать средства на содержание несовершеннолетнего.

Глава VII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против собственности

В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом все формы собственности (ч. 2 [ст. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1DI0VFG) Конституции РФ). Охрана собственности от преступных посягательств провозглашена одной из задач УК (ч. 1 [ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV0G)). Ответственность за указанные посягательства предусмотрена нормами [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G), которая входит в раздел VIII УК.

Родовым объектом рассматриваемых преступлений являются отношения в сфере экономики, а видовым - собственность. Собственность - категория двуединая (экономическая и правовая). Экономическое содержание собственности образуют отношения присвоения. Правовое содержание собственности составляют правомочия собственника, предоставленные ему законом. Согласно [ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV5G) ГК РФ указанные правомочия включают владение, пользование и распоряжение имуществом. Они в полном объеме принадлежат собственнику, а частично - иному законному владельцу имущества.

Непосредственным объектом преступлений против собственности ряд ученых считают ту конкретную форму собственности, которая подверглась посягательству. Однако необходимо иметь в виду, что конкретные формы собственности (частная, государственная, муниципальная и др.) самостоятельного уголовно-правового значения для квалификации преступлений не имеют <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Сборник постановлений Пленума Верховного Суда РФ. 1991 - 1996. М., 1997. С. 374.

Наряду с собственностью (основным непосредственным объектом) при совершении ряда преступлений, предусмотренных [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G) УК, следует выделить дополнительный непосредственный объект (например, здоровье при разбое или вымогательстве).

Вопрос о собственности как объекте преступлений возникает при совершении преступлений, ответственность за которые установлена не только нормами гл. 21 УК. Так обстоит дело при совершении преступлений, предусмотренных [ст. ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G), [221](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV5G), [226](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAVAG), [229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0BIAVBG), [243](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV1G), [261](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E08IAV6G), [325](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1903IAV3G) УК и т.д. Основным непосредственным объектом преступлений, предусмотренных этими статьями, законодатель считает другие ценности. Поэтому здесь собственность может быть лишь дополнительным непосредственным объектом.

Предмет обязателен для всех преступлений против собственности. Им, согласно закону, выступает имущество (движимое и недвижимое).

Предметом преступлений против собственности может быть лишь чужое имущество, т.е. имущество, которое не находится в собственности или законном владении виновного. Кроме того, оно как предмет преступлений против собственности должно обладать экономической ценностью, выражением которой является стоимость похищенного имущества.

Для объективной стороны преступлений против собственности типично активное поведение виновных лиц. Большинство составов преступлений в [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G) УК сконструировано как материальные. К их обязательным признакам относятся деяние, общественно опасное последствие и причинная связь между ними. Лишь составы разбоя, вымогательства и неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения являются формальными.

В отдельных случаях указанные в законе общественно опасные последствия играют роль квалифицирующего признака (п. "в" ч. 2 [ст. 164](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1002IAVAG); п. "б" ч. 3 [ст. 165](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0FIAV6G); ч. 2 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV0G) УК).

В большинстве составов обязательным признаком выступает способ преступления (например, обман или злоупотребление доверием при мошенничестве и причинении имущественного ущерба - [ст. ст. 159](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0AIAV2G) и [165](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1003IAV2G) УК).

С субъективной стороны преступления против собственности характеризуются умышленной формой вины. Только одно преступление ([ст. 168](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV7G) УК) совершается по неосторожности.

Субъективными признаками для большинства преступлений выступают цель (нажива) и мотив (корысть).

Субъектом преступлений против собственности является вменяемое лицо, достигшее к моменту его совершения 16 лет. Однако согласно [ст. 20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180CIAV1G) УК за совершение кражи, грабежа, разбоя, вымогательства, неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения и умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества при отягчающих обстоятельствах ответственность наступает с 14 лет.

Субъект присвоения, растраты и мошенничества (предусмотренного ч. 3 [ст. 159](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0AIAV4G) УК) - специальный. Это должностные лица, лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также лица, которым чужое имущество вверено.

Таким образом, преступления против собственности - это виновно совершенные общественно опасные деяния, запрещенные [ст. ст. 158 - 168](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV3G) УК под угрозой наказания.

В литературе имеются различные классификации преступлений против собственности. Наиболее распространенным следует считать деление их на корыстные и некорыстные.

В свою очередь, корыстные преступления делятся на хищения (ст. ст. 158 - 162, [164](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1002IAV0G) УК) и преступления, не содержащие признаков хищения ([ст. ст. 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100CIAVAG) и [165](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1003IAV2G) УК). К некорыстным преступлениям мы относим не только уничтожение или повреждение имущества ([ст. ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G), [168](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV7G) УК), но и неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения ([ст. 166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190AIAV2G) УК), поскольку корысть не является обязательным признаком данного преступления.

§ 2. Понятие и признаки хищения чужого имущества

Под хищением понимаются совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества (примечание 1 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV5G) УК).

Из приведенного определения следует ряд основных (обязательных) признаков хищения. Прежде всего, это непосредственный объект хищения. Им, как уже было отмечено, является собственность. Что касается имущества, предмета хищения, то необходимо отметить следующее.

Во-первых, предмет хищения всегда материален (физический признак). Им не могут быть идеи, взгляды, информация, энергия и т.д.

Во-вторых, предметом хищения могут быть лишь объекты, в которые вложен человеческий труд (социальный признак). Именно этим обстоятельством хищение отличается от экологических преступлений ([ст. ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAV4G), [258](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV2G), [260](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV0G) УК и т.д.), где предметом выступают природные ресурсы.

В-третьих, предметом хищения является лишь чужое имущество (юридический признак).

В-четвертых, предмет хищения имеет определенную хозяйственную ценность (экономический признак).

Таким образом, к предмету хищения можно относить продукты, напитки, транспортные средства, промышленные товары, квартиры и т.д. Предметом хищения могут быть также деньги, валютные ценности и ценные бумаги, все то, что выступает эквивалентом стоимости. Однако им не являются легитимационные знаки, т.е. предметы или документы, сами не представляющие какой-либо значительной ценности, но предоставляющие право на получение имущества или оказание услуги (номерки, жетоны, квитанции и т.п.). Не являются предметом хищения в смысле [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G) УК также предметы, изъятые из гражданского оборота или оборот которых ограничен: ядерные материалы, радиоактивные вещества, огнестрельное оружие, наркотические средства, психотропные вещества, официальные документы и т.д. Ответственность за хищение (похищение) этих предметов предусмотрена [ст. ст. 221](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV5G), [226](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAVAG), [229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0BIAVBG) и [325](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1903IAV3G) УК.

С объективной стороны хищение характеризуется тремя действиями:

а) изъятием чужого имущества, либо

б) обращением чужого имущества в пользу виновного или других лиц, либо

в) изъятием и обращением чужого имущества в пользу указанных лиц.

При изъятии чужое имущество исключается, удаляется из собственности (законного владения) потерпевшего, переводится в фактическое обладание виновного лица. При обращении виновный употребляет чужое имущество, пользуется им как своим собственным. В обоих случаях потерпевший лишается возможности владеть, пользоваться и распоряжаться собственным имуществом.

Если для кражи, мошенничества, грабежа характерно изъятие чужого имущества в пользу виновного, то при растрате и присвоении имеет место только обращение уже находящегося правомерно во владении виновного чужого имущества в его пользу или в пользу других лиц.

В отдельных случаях для признания хищения оконченным (например, когда оно совершается на охраняемой территории) требуется, чтобы лицо не только изъяло чужое имущество, но и обратило его в свою пользу или в пользу других лиц. Этим и можно объяснить использование в примечании 1 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV5G) УК законодателем соединительного союза "и".

Изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц совершаются противоправно. Последнее означает как отсутствие у виновного прав на похищенное имущество, так и запрещенность совершенных действий уголовным законом.

Названные в законе действия становятся хищением лишь при условии совершения их безвозмездно, т.е. без соответствующего (полного) возмещения стоимости похищенного имущества.

Следующий признак хищения - причинение собственнику или иному владельцу имущества указанными в законе действиями ущерба (реального), который, в отличие от упущенной выгоды, определяется только стоимостью похищенного.

Собственником, согласно [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV2G) ГК РФ, являются граждане, юридические лица (кроме унитарных предприятий и финансируемых собственником учреждений), а также Российская Федерация, субъекты Федерации или муниципальные образования.

К иным законным владельцам имущества, не являющимися собственниками, можно относить лиц, владеющих имуществом, например, на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления либо по другому основанию, предусмотренному законом или договором (например, по договору аренды, хранения, перевозки и т.д.).

Хищение следует считать оконченным, если имущество изъято и виновный имеет реальную возможность им распоряжаться (пользоваться) по своему усмотрению <\*>. Высшие судебные инстанции страны неоднократно подчеркивали, что при отсутствии такой возможности действия виновного следует рассматривать как неоконченное хищение. Например, первоначально как оконченная кража были квалифицированы действия рядовых Т. и Ш., которые ночью в состоянии опьянения проникли в хранилище воинской части, откуда тайно похитили 10 покрышек для автомобиля "УАЗ" и спрятали их около другого хранилища. Военная коллегия Верховного Суда РФ судебные решения отменила, указав, что виновные, изъяв покрышки из одного хранилища, оставили их у другого хранилища. Из материалов дела видно, что оба хранилища находятся на территории, обнесенной забором и охраняемой сторожами. Последние видели преступников, пытавшихся закрыть дверь хранилища и убежавших при их появлении, а затем вскоре обнаружили и оставленные ими покрышки. Следовательно, отметила Военная коллегия, виновные не имели реальной возможности распорядиться по своему усмотрению или пользоваться имуществом, изъятым из хранилища, т.е. не довели преступление до конца по причинам, не зависящим от их воли <\*\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. М., 1995. С. 92 - 99.

<\*\*> БВС РФ. 1998. N 6. С. 22, 23; 2000. N 2. С. 22, 23; 2001. N 1. С. 11.

Еще один признак хищения - причинная связь между изъятием и (или) обращением чужого имущества в пользу виновного и причиненным этими действиями ущербом собственнику или иному владельцу данного имущества.

Как свидетельствует анализ диспозиции ч. 1 [ст. 164](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1002IAV7G) УК, в качестве обязательного признака можно называть также способ хищения.

С субъективной стороны хищение характеризуется умышленной формой. Вид умысла - прямой. Лицо, совершившее хищение, осознавало, что противоправно, безвозмездно изымает и (или) обращает чужое имущество в свою пользу или в пользу других лиц, предвидело неизбежность причинения ущерба собственнику или иному владельцу этого имущества и желало причинения такого ущерба.

Особенностью волевого элемента умысла виновного является то, что при хищении виновный желает навсегда лишить потерпевшего возможности владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом. Именно этим хищение отличается, например, от угона ([ст. 166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190AIAV2G) УК), при котором пользование чужим имуществом (транспортным средством) носит временный характер <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1993. N 2. С. 14; 2003. N 2. С. 3.

Субъективным признаком хищения, согласно закону, является также корыстная цель, преследуемая виновным при его совершении <\*>. Она предполагает стремление виновного получить в ущерб другому наживу, материальную пользу.

--------------------------------

<\*> Мы считаем, что слово "корысть" следует относить исключительно к характеристике мотива совершения хищения (как это имеет место в [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD03I4V7G) применительно к другим составам преступлений) (см. об этом: Кочои С.М. Ответственность за корыстные преступления против собственности. М., 2000. С. 111 - 115).

§ 3. Формы хищения

В литературе выделяют шесть форм хищения: кражу, мошенничество, присвоение, растрату, грабеж и разбой. В основе данной классификации лежит способ совершения хищения.

Кража ([ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV1G) УК) в законе определяется как "тайное хищение чужого имущества". Видовой объект кражи - собственность, непосредственный - конкретные формы собственности. Предметом кражи является имущество <\*>.

--------------------------------

<\*> Здесь и далее во избежание повторений характеристика рассмотренных ранее признаков даваться не будет.

С объективной стороны хищение совершается незаметно и ненасильственно. В теории и практике выработаны критерии, одновременное установление которых дает основание говорить о незаметности совершенного хищения. Таких критериев два: объективный и субъективный. Установление первого из них означает выяснение отношения к факту совершаемого виновным хищения со стороны лиц, в ведении или под охраной которых находится имущество, а также посторонних лиц (к последним, при определенных обстоятельствах, могут быть отнесены также родственники и близкие лица виновного).

Прежде всего, хищение является тайным, если оно совершено в отсутствие собственника или иного владельца имущества, или посторонних лиц или в присутствии указанных выше лиц, но незаметно для них.

При хищении в присутствии посторонних лиц возможна ситуация, когда указанные лица не расценивали действия виновного как преступление (на что, собственно, и рассчитывал преступник) в силу психической болезни, сильного опьянения, умственной неполноценности, малолетства или иных причин. И здесь действия виновного квалифицируются как кража.

Установление субъективного критерия незаметности (тайного хищения) предполагает выяснение отношения к факту совершаемого преступления со стороны самого виновного. Решающим закон и судебная практика считают субъективный признак. Поэтому совершение хищения, например, в присутствии посторонних лиц, когда те принимают виновного за владельца похищаемого имущества, а сам виновный, в свою очередь, считает свои действия незаметными, тайными, надлежит квалифицировать как кражу.

С другой стороны, если в ходе совершения кражи действия виновного обнаруживаются собственником или иным владельцем имущества либо другими лицами, однако виновный, осознавая это, продолжает совершать незаконные изъятие имущества или его удержание, содеянное следует квалифицировать как грабеж ([ст. 161](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1009IAVAG) УК), а в случае применения насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия - как разбой ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAV4G) УК) <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2003. N 2. С. 2.

По конструкции состав кражи - материальный. Она окончена с момента причинения ущерба собственнику или иному владельцу похищенного имущества.

Кража с субъективной стороны характеризуется виной в виде прямого умысла и корыстной целью.

Субъект кражи - лицо, достигшее 14 лет.

Квалифицированной является кража, совершенная:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище;

в) с причинением значительного ущерба гражданину;

г) из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем (ч. 2 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV7G) УК).

Под хищением, совершенным по предварительному сговору группой лиц, следует понимать такое хищение, в котором участвовали двое и более лиц, заранее договорившихся о совместном его совершении. Ответственность за кражу, совершенную группой лиц по предварительному сговору (п. "а" ч. 2 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV6G) УК), наступает в тех случаях, когда согласно предварительной договоренности между соучастниками непосредственное изъятие имущества осуществляет один из них. Оказание непосредственного содействия исполнителю в совершении преступления (например, взлом дверей, запоров, решеток) является соисполнительством, не требующим ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1809IAV3G) УК. Содействие совершению преступления лицом, непосредственно не участвовавшим в хищении, например, советами, устранением препятствий и т.д., надлежит квалифицировать как соучастие со ссылкой на ст. 33 УК <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2003. N 2. С. 3.

В случае совершения кражи несколькими лицами без предварительного сговора их действия следует квалифицировать, при отсутствии квалифицирующих признаков, по ч. 1 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV1G) УК. Постановляя приговор, суд, при наличии к тому оснований, вправе признать совершение преступления в составе группы лиц обстоятельством, отягчающим наказание (п. "в" ч. 1 [ст. 63](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1B02IAVAG) УК).

Если лицо совершило кражу посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, его действия, при отсутствии квалифицирующих признаков, следует квалифицировать по ч. 1 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV1G) УК как непосредственного исполнителя преступления. Так же квалифицируются действия лица, организовавшего преступление или склонившего к его совершению заведомо не подлежащего уголовной ответственности участника преступления. При наличии к тому оснований действия указанных лиц должны дополнительно квалифицироваться по [ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G) УК.

В тех случаях, когда группа лиц предварительно договорилась о совершении кражи чужого имущества, но кто-либо из соисполнителей вышел за пределы состоявшегося сговора, совершив действия, подлежащие правовой оценке как грабеж или разбой, содеянное им следует квалифицировать по соответствующим пунктам и частям [ст. ст. 161](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1009IAVAG), [162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAV4G) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2003. N 3. С. 11.

Кража, совершенная с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище, предусмотрена в п. "б" ч. 2 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV5G) УК.

Понятия "помещения" и "хранилища" раскрываются в примечании 3 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAVBG) УК. Под помещением в статьях [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G) УК понимаются строения и сооружения независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях. Оно может быть как постоянным, так и временным, как стационарным, так и передвижным.

Хранилище - это хозяйственные помещения, обособленные от жилых построек, участки территории, магистральные трубопроводы, иные сооружения независимо от формы собственности, которые оборудованы ограждением либо техническими средствами или обеспечены иной охраной и предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей. Хранилищем могут быть признаны передвижные автолавки, рефрижераторы, контейнеры, сейфы и т.п. Однако участки территории (акватории), используемые не для хранения, а, например, для выращивания какой-либо продукции, к понятию "иное хранилище" не относятся. Основным критерием для признания хранилища таковым является отведение и оборудование участка исключительно для целей хранения. Иное назначение таких площадей не дает основания рассматривать подобные участки как хранилище. Поэтому, например, вся территория завода независимо от ее оборудования и охраны не может признаваться иным хранилищем <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1993. N 1. С. 6; 1999. N 2. С. 12, 13; 2001. N 7. С. 16.

Под незаконным проникновением в помещение или иное хранилище (а также жилище) следует понимать противоправное тайное или открытое в них вторжение с целью совершения кражи (грабежа, разбоя). Оно может совершаться как с преодолением препятствий или сопротивления людей, так и без этого. Проникновение может быть осуществлено также с помощью приспособлений, когда виновный извлекает похищаемые предметы без вхождения в соответствующее помещение.

Для вменения лицу, совершившему кражу, признака незаконного проникновения в помещение либо иное хранилище необходимо выяснить, с какой целью виновный оказался там и когда именно у него возник умысел на хищение. Если лицо вначале находилось в помещении или ином хранилище (жилище) правомерно, без намерения совершить хищение, но затем совершило кражу, то в его действиях данный признак исключается. То же самое имеет место, когда лицо оказалось в помещении или ином хранилище (жилище) с согласия потерпевшего или лиц, под охраной которых находилось имущество, в силу родственных отношений, знакомства либо находилось в торговом зале магазина, в офисе, других помещениях, открытых для посещения гражданами.

Сам факт незаконного проникновения в помещение либо иное хранилище (жилище) с умыслом совершить кражу может быть квалифицирован как неоконченное хищение <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 7. С. 10, 11.

Хищение чужого имущества, совершенное с незаконным проникновением в помещение или иное хранилище (жилище), сопряженное с умышленным уничтожением или повреждением другого имущества, не являющегося предметом хищения, при наличии к тому оснований, следует квалифицировать по совокупности преступлений как хищение и умышленное уничтожение или повреждение имущества <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1995. N 6. С. 8.

Потерпевшим от кражи, совершенной с причинением значительного ущерба гражданину (п. "в" ч. 2 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV4G) УК), является только физическое лицо.

В соответствии с примечанием 2 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV4G) УК значительный ущерб гражданину в статьях [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G) УК определяется с учетом его имущественного положения, но не может составлять менее 2500 руб.

Об имущественном положении свидетельствуют такие обстоятельства, как значимость похищенного имущества для потерпевшего, размер заработной платы или пенсии, наличие у потерпевшего иждивенцев, совокупный доход членов его семьи и т.д. В любом случае рассматриваемый квалифицирующий признак может быть вменен при условии, что реально причиненный гражданину материальный ущерб превышает 2500 руб.

Ответственность за кражу, совершенную из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем, установлена в п. "г" ч. 2 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAVBG) УК.

Совершение кражи из одежды, сумки или другой ручной клади (чемодана, портфеля, рюкзака и т.п.) свидетельствует, главным образом, о дерзости виновного. Его не останавливает даже то обстоятельство, что хищение совершается из предметов (ручной клади), находящихся при потерпевшем. Опасность быть пойманным на месте преступления уступает желанию незаконно обогатиться за чужой счет. Конечно, сумма похищенного может оказаться и незначительной, однако совершение кражи при таких обстоятельствах, по мнению законодателя, увеличивает степень опасности содеянного в целом.

Кража признается особо квалифицированной, когда она совершена:

а) с незаконным проникновением в жилище либо

б) в крупном размере (ч. 3 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV3G) УК).

При краже, совершенной с незаконным проникновением в жилище, неприкосновенность жилища, гарантированная Конституцией РФ [(ст. 25)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D19I0VAG), выступает дополнительным непосредственным объектом преступления.

Понятие "жилища" содержится в примечании к [ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAV0G) УК. Под жилищем в статьях УК "понимаются индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящие в жилищный фонд, но предназначенные для временного проживания".

Практика признает жилищем индивидуальный дом, квартиру, комнату в гостинице, дачу, садовый домик и т.д. Не могут признаваться жилищем помещения, не предназначенные для постоянного или временного проживания (например, обособленные от жилых построек погреба, амбары, гаражи и другие хозяйственные помещения).

Кража, совершенная с незаконным проникновением в жилище, в дополнительной квалификации по [ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV5G) УК не нуждается <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 1. С. 9.

Часть 3 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV3G) УК предусматривает еще один особо квалифицирующий признак - кража, совершенная в крупном размере.

Крупным размером в статьях [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G), согласно примечанию 4 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0AIAV3G) УК, признается стоимость имущества, превышающая 250 тыс. руб.

Как хищение в крупных размерах должно квалифицироваться и совершение нескольких хищений чужого имущества, общая стоимость которого превышает 250 тыс. руб., если они совершены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле совершить хищение в крупных размерах. При квалификации хищения, совершенного несколькими лицами, следует исходить из стоимости похищенного всеми участниками группы.

Определяя размер похищенного имущества, необходимо учитывать его фактическую стоимость на момент совершения преступления. При отсутствии сведений о цене стоимость похищенного имущества может быть установлена на основании заключения экспертов.

В ч. 4 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV1G) УК установлена ответственность за кражу, совершенную:

а) организованной группой;

б) в особо крупном размере.

В отличие от группы лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления, организованная группа (п. "а" ч. 4 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV0G) УК) характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла.

Об устойчивости организованной группы могут свидетельствовать не только большой временной промежуток ее существования, неоднократность совершения преступлений членами группы, но и их техническая оснащенность, длительность подготовки даже одного преступления, а также иные обстоятельства (например, специальная подготовка участников организованной группы к проникновению в хранилище для изымания денег или других материальных ценностей) <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2002. N 6. С. 11.

Особо крупным размером кражи признается стоимость имущества, превышающая 1 млн. руб. (примечание 4 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0AIAV3G) УК). Кража, совершенная в таком размере, квалифицируется по п. "б" ч. 4 [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV7G) УК.

Мошенничество ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0AIAV2G) УК), согласно закону, образуют "хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием".

Таким образом, в диспозиции ч. 1 [ст. 159](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0AIAV0G) УК речь идет о двух видах мошенничества. Если предметом первого вида мошенничества (хищения) является имущество как вещь, то предметом второго его вида в литературе обычно считают право на имущество.

Рассматриваемые виды мошенничества отличаются также по объективной стороне. В одном случае формой общественно опасного действия является "хищение", в другом - "приобретение".

Оба вида мошенничества совершаются с помощью обмана или злоупотребления доверием, выступающих самостоятельными способами преступления. Обман - это ложь, неправда, введение в заблуждение, нарушение обещания. Это практически единственный способ совершения мошенничества.

Второй указанный в законе способ мошенничества - злоупотребление доверием - предполагает использование доверительных отношений, сложившихся с потерпевшим, для завладения чужим имуществом. Чаще всего злоупотребление доверием бывает сопряжено с обманом, оно фактически в "чистом" виде не встречается.

По [ст. 159](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0AIAV2G) УК наказуемы не сами по себе обман или злоупотребление доверием с целью хищения, а хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество, способом совершения которых они выступают. Поэтому если обман (или злоупотребление доверием) совершен только для того, чтобы облегчить совершение хищения (т.е. он не выступает в качестве способа хищения), то последнее не может квалифицироваться как мошенничество.

В практике как мошенничество квалифицируются: получение обманным путем из кассы предприятия заработной платы за другое лицо; незаконное получение надбавки за выслугу лет путем подделки документов; получение денег из сберегательной кассы по утерянному или подложному аккредитиву; сбыт под видом денег помещенных в печати рисунков с изображением образцов денежных знаков, которые ввиду их грубой и примитивной подделки не могли попасть в обращение и были рассчитаны на обман отдельных граждан; продажа гражданам поддельных лотерейных билетов, на которые якобы пал крупный выигрыш; сбыт изготовленных "под золото" фальшивых монет дореволюционной чеканки; обманное получение средств путем заключения сделок на производство каких-либо работ без намерения их выполнять <\*> и т.д. Кроме того, в последние годы особое распространение получило мошенничество с использованием пластиковых платежных средств, векселей и т.п.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1997. N 10. С. 6; N 12. С. 7, 8; 2001. N 8. С. 11, 12.

Если лицо, виновное в мошенничестве, использовало подложный документ, то дополнительно квалифицировать его действия по [ст. 327](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E180AIAV1G) УК не требуется, так как такое использование охватывается понятием "обман" (кроме случаев, когда подлог осуществляется самим лицом, совершающим хищение).

С субъективной стороны мошенничество характеризуется прямым умыслом.

Субъект мошенничества - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки мошенничества совпадают с теми из них, которые нами были рассмотрены применительно к краже. Определенной спецификой отличается мошенничество, совершенное лицом с использованием своего служебного положения. Его субъектом может быть как лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (примечание 1 к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110BIAV6G) УК), так и должностное лицо (примечания к [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV3G) УК).

Присвоение или растрата ([ст. 160](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0BIAV2G) УК). В ч. 1 [ст. 160](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0BIAV0G) УК предусмотрена ответственность за присвоение или растрату, "то есть хищение чужого имущества, вверенного виновному". Стало быть, в ст. 160 УК объединены две самостоятельные формы хищения, главным образом, с учетом специфики субъекта этих преступлений, состоящей в том, что им может быть только лицо, которому чужое имущество вверено, т.е. доверено, поручено.

Объективная сторона присвоения и растраты характеризуется обращением чужого имущества в пользу виновного или других лиц. Разница между указанными формами хищения, по мнению многих специалистов, заключается в том, что присвоение - это удержание, невозвращение виновным чужого имущества, а растрата - его издержание, израсходование.

Например, как присвоение либо растрата имущества (в зависимости от характера содеянного) должно квалифицироваться незаконное безвозмездное обращение в свою собственность или в собственность другого лица имущества, находящегося в правомерном владении виновного, который в силу должностных обязанностей, договорных отношений или специального поручения осуществлял в отношении этого имущества правомочия по распоряжению, управлению, доставке или хранению (кладовщик, экспедитор, агент по снабжению, продавец, кассир и другие лица). Так же следует квалифицировать изъятие имущества, вверенного виновному, путем замены его на менее ценное, совершенное с целью обращения в свою пользу или пользу других лиц.

Действия комбайнеров, шоферов, трактористов, возчиков, выразившиеся в обращении в свою собственность или собственность других лиц зерна либо иной сельскохозяйственной продукции при уборке урожая и перевозке с поля на ток или в хранилище, подлежат квалификации по статье [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV3G), предусматривающей ответственность за кражу. Однако если такие действия совершены в отношении продукции, вверенной шоферу, трактористу, возчику для транспортировки (доставки) на основании товарно-транспортной накладной либо иного документа с указанием количества (веса) продукции, то эти действия надлежит квалифицировать как присвоение либо растрату <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. С. 253 - 261; БВС РФ. 2002. N 2. С. 20.

Составы и присвоения, и растраты являются материальными. Они окончены с момента наступления общественно опасных последствий, предусмотренных [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0BIAV2G), - причинения ущерба собственнику или иному владельцу имущества.

Субъективная сторона обоих преступлений характеризуется прямым умыслом.

Субъект присвоения и растраты - специальный. Это вменяемое, достигшее 16 лет лицо, которому чужое имущество вверено. Лицо, которому чужое имущество не вверено, но которое участвовало в групповом хищении ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0BIAV6G) и [4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0BIAVAG) ст. 160 УК), по закону не может быть исполнителем (соисполнителем) присвоения или растраты. Оно может быть только соучастником (организатором, подстрекателем или пособником) при их совершении.

В ч. ч. 2 - 4 ст. 160 УК предусматривается ответственность за квалифицированные и особо квалифицированные виды присвоения и растраты, признаки которых полностью совпадают с соответствующими видами мошенничества (ч. ч. 2 - 4 [ст. 159](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0AIAV6G) УК).

Субъектом присвоения или растраты, совершенных с использованием своего служебного положения (ч. 3 [ст. 160](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0BIAV4G) УК), является лицо, занимающее определенную должность, служебное положение на предприятии, в учреждении или организации.

Грабеж ([ст. 161](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1009IAVAG) УК). С объективной стороны грабеж характеризуется как "открытое хищение чужого имущества". Открытым является такое хищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда лицо, совершающее это преступление, осознает, что присутствующие при этом лица понимают противоправный характер его действий независимо от того, принимали ли они меры к пресечению этих действий или нет <\*>. Так были квалифицированы, например, действия Н., который на автобусной остановке в присутствии трех свидетелей похитил у гражданки Ж. хозяйственную сумку с находившимся в ней имуществом на сумму 5865 руб. <\*\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2003. N 2. С. 2.

<\*\*> БВС РФ. 2003. N 4. С. 21.

Состав грабежа является материальным. Преступление окончено с момента наступления общественно опасных последствий - причинения ущерба собственнику или иному владельцу имущества.

Субъективная сторона грабежа характеризуется прямым умыслом. Субъект грабежа - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированные составы грабежа (ч. 2 [ст. 161](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100EIAV1G) УК) предполагают его совершение:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище;

в) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия;

г) в крупном размере.

Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.) <\*>. В этом случае насилие должно быть средством завладения имуществом либо его удержания. По этой причине в судебной практике не признаются насильственным грабежом, например, случаи похищения имущества так называемым рывком, когда виновный не применяет насилие к потерпевшему <\*\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2003. N 1. С. 19.

<\*\*> БВС РФ. 1998. N 10. С. 5.

Если в организм потерпевшего, с целью приведения его в беспомощное состояние и завладения чужим имуществом, введены сильнодействующие, ядовитые или одурманивающие вещества, не представляющие опасности для жизни или здоровья, содеянное виновным необходимо квалифицировать в зависимости от последствий как грабеж, соединенный с насилием (при этом свойства и характер действия веществ, примененных при его совершении, могут быть установлены с помощью соответствующего специалиста либо экспертным путем).

По ч. 2 [ст. 161](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100EIAV1G) УК подлежит квалификации не только применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, но и угроза его применения.

Угрозу можно определить как "запугивание, обещание причинить кому-нибудь неприятность, зло" <\*>, в данном случае - применить насилие. Если угроза при хищении носила неопределенный характер, то оно может быть квалифицировано не только как грабеж, но и как разбой. Вопрос этот необходимо решать с учетом всех обстоятельств дела: места и времени совершения преступления, числа нападавших, характера предметов, которыми они угрожали потерпевшему, субъективного восприятия потерпевшим характера угрозы, совершения каких-либо конкретных демонстративных действий, свидетельствовавших о намерении нападавших применить физическое насилие, и т.п.

--------------------------------

<\*> Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1984. С. 733.

Остальные признаки грабежа, предусмотренные [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100EIAV1G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100EIAVAG) ст. 161 УК, совпадают по содержанию с соответствующими признаками уже рассмотренных нами составов хищения.

Разбой ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAV4G) УК) определяется как "нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия". Стало быть, дополнительным непосредственным объектом разбоя выступает здоровье.

Объективная сторона разбоя, в отличие от рассмотренных ранее преступлений ([ст. ст. 158 - 161](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV3G) УК), состоит не в хищении, а в нападении с применением насилия или с угрозой его применения. Под "нападением" следует понимать действия, направленные на достижение преступного результата (хищения) путем внезапного применения насилия над потерпевшим либо создания реальной угрозы его немедленного применения.

К насилию, опасному для жизни или здоровья (ч. 1 [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAVAG) УК), относится такое насилие, которое повлекло причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего. Дополнительная квалификация по [ст. ст. 112](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV1G) или [115](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV1G) УК здесь не требуется.

По ч. 1 ст. 162 УК квалифицируется также нападение, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, которое хотя и не причинило вред здоровью потерпевшего, однако в момент применения создавало реальную опасность для его жизни или здоровья. По одному из дел, например, суд постановил: "Сжимание горла потерпевшего при нападении с целью завладения его имуществом создает опасность для жизни потерпевшего, поэтому такие действия могут квалифицироваться как разбой" <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1968. N 3. С. 14; БВС РФ. 1992. N 3. С. 13.

Под "угрозой применения насилия" в ч. 1 [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAVAG) УК в практике и теории понимают угрозу истязанием, причинением вреда (любого) здоровью потерпевшего, а также убийством.

По конструкции состав разбоя, в отличие от составов преступлений, предусмотренных [ст. ст. 158 - 161](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV3G) УК, является формальным. Он окончен с момента нападения с применением указанного в законе насилия или угрозы его применения независимо от того, успел ли преступник завладеть имуществом.

Обязательным субъективным признаком разбоя является цель - хищение. Таким образом, при разбое возможен только прямой умысел.

Субъектом разбоя признается лицо, достигшее возраста 14 лет.

Разбой считается квалифицированным (ч. 2 [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F09IAV2G) УК), если он совершен:

а) группой лиц по предварительному сговору, а равно

б) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Если группа лиц по предварительному сговору имела намерение совершить грабеж (или кражу), а один из участников применил или угрожал применить насилие, опасное для жизни или здоровья потерпевшего, то его действия следует квалифицировать как разбой, а действия других лиц - соответственно как грабеж (или кражу) при условии, что они непосредственно не способствовали применению насилия либо не воспользовались им для завладения имуществом потерпевшего.

При квалификации действий виновного как разбой, совершенный с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852C90C84711C102DD03I4V7G) от 13.12.1996 N 150-ФЗ "Об оружии" (с последующими изменениями и дополнениями) и на основании экспертного заключения устанавливается, является ли примененный при нападении предмет оружием, предназначенным для поражения живой или иной цели. При наличии оснований, указанных в законе, разбой с применением оружия подлежит квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAV4G) и [222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0FIAV2G) УК.

Под "другими предметами", используемыми в качестве оружия, следует понимать предметы, которыми потерпевшему могли быть причинены телесные повреждения, опасные для жизни или здоровья (перочинный или кухонный нож, бритва, топор, ломик, дубинка, ракетница и т.п.), а также предметы, предназначенные для временного поражения цели (механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми и раздражающими веществами, и т.д.).

По рассматриваемому квалифицирующему признаку, с учетом конкретных обстоятельств дела, отвечают также лица, совершившие нападение с целью хищения чужого имущества с использованием собак или других животных, представляющих опасность для жизни или здоровья человека, либо с угрозой применения такого насилия.

Если виновный лишь демонстрировал оружие или угрожал заведомо негодным оружием или незаряженным оружием либо имитацией оружия (например, макетом пистолета, игрушечным кинжалом и т.д.), не намереваясь использовать эти предметы для причинения телесных повреждений, опасных для жизни или здоровья, его действия (при отсутствии иных отягчающих обстоятельств), с учетом конкретных обстоятельств дела, следует квалифицировать по ч. 1 [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAVAG) УК <\*> (правда, возможна квалификация содеянного как грабеж, если потерпевший понимал, что ему угрожают негодным или незаряженным оружием или имитацией оружия).

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1993. N 1. С. 10; N 5. С. 12; 1998. N 10, С. 4, 5; 1999. N 9. С. 16.

В случае, когда умыслом виновных, совершивших разбойное нападение группой лиц по предварительному сговору, охватывалось применение оружия (или предметов, используемых в качестве оружия), все участники совершенного преступления несут ответственность как соисполнители и в том случае, когда оружие (или предметы, используемые в качестве оружия) было применено одним из них.

Особо квалифицированный состав разбоя (ч. 3 [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F09IAV0G) УК) предполагает его совершение:

а) с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище или

б) в крупном размере.

Содержание этих признаков совпадает с признаками рассмотренных выше форм хищения.

Часть 4 [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F09IAV6G) УК устанавливает ответственность за разбой, совершенный:

а) организованной группой;

б) в целях завладения имуществом в особо крупном размере;

в) с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Пункт "в" ч. 4 [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F09IAVBG) УК (разбой, совершенный с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего) применяется, если реально примененное насилие повлекло причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Дополнительной квалификации по [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV0G) УК не требуется, за исключением наступления по неосторожности смерти потерпевшего. В таком случае содеянное виновным будет квалифицироваться по п. "в" ч. 4 ст. 162 и ч. 4 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV3G) УК.

Если виновный во время разбойного нападения совершит убийство, то содеянное им следует квалифицировать также по п. "в" ч. 4 [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F09IAVBG) и дополнительно п. "з" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0EIAV6G) УК.

Как разбой квалифицируется также введение в организм потерпевшего против его воли или путем обмана опасных для жизни или здоровья сильнодействующих, ядовитых или одурманивающих веществ с целью приведения его таким способом в беспомощное состояние и завладения чужим имуществом. По конкретному делу о разбое, совершенном с применением газового баллончика, например, суд обратил внимание на то, что "ни органы расследования, ни суд не выяснили, представляет ли опасность для жизни и здоровья человека газ в баллончике. Необходимо было назначить экспертизу вещественного доказательства - баллончика с газом и на разрешение экспертов поставить вопросы: каково воздействие отравляющего вещества раздражающего действия, содержащегося в баллончике, на организм человека; какова степень тяжести телесных повреждений, могущих возникнуть в результате применения этого газа" <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 5. С. 20, 21.

§ 4. Виды хищения

Уголовная ответственность дифференцируется в зависимости не только от способов (форм) хищения, но и его видов. В основу деления хищения на виды положен, главным образом, размер, определяемый стоимостью имущества, ставшего предметом посягательства.

Законодательство знает следующие виды хищения:

мелкое (путем кражи, мошенничества, присвоения, растраты);

совершенное с причинением значительного ущерба гражданину (путем кражи, мошенничества, присвоения, растраты);

совершенное в крупном размере;

совершенное в особо крупном размере;

предметов, имеющих особую ценность (независимо от способа совершения).

Хищение признается мелким, если стоимость имущества не превышает один минимальный размер оплаты труда, установленный законодательством. Оно влечет ответственность по [ст. 7.27](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1D0DIAV0G) КоАП РФ. Однако при наличии в действиях виновного квалифицирующих признаков кражи, мошенничества, присвоения или растраты (ч. ч. 2 - 4 [ст. 158 - 160](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV7G) УК) наступает уголовная ответственность, даже если стоимость похищенного не превышает один минимальный размер оплаты труда. Грабеж или разбой независимо от стоимости похищенного влекут только уголовную ответственность ([ст. ст. 161](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1009IAVAG) и [162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAV4G) УК).

Хищение, совершенное с причинением значительного ущерба гражданину, имеет своим объектом только собственность физических лиц. Этим указанный вид хищения отличается от других видов данного преступления. Вторая его особенность заключается в том, что размер хищения, согласно примечанию 2 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV4G) УК, может быть определен не только с учетом стоимости имущества, но и имущественного положения потерпевшего (гражданина).

Понятия крупного и особого крупного размеров хищения, как уже было показано, раскрываются непосредственно в примечании 4 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0AIAV3G) УК.

Хищение предметов, имеющих особую ценность ([ст. 164](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1002IAV0G) УК). К самостоятельному виду хищения можно относить также хищение предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность.

Признаки предмета хищения, рассмотренные нами выше, в полной мере относятся и к предмету хищения, предусмотренного ст. 164 УК. Дополнительным признаком этого вида хищения является особая историческая, научная, художественная или культурная его ценность, которая определяется на основании экспертного заключения с учетом не только стоимости предметов или документов в денежном выражении, но и значимости для истории, науки, культуры.

С объективной стороны преступление, предусмотренное [ст. 164](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1002IAV0G) УК, может быть совершено любым способом: тайно, открыто, путем обмана, злоупотребления доверием, насилия и т.д. Оно имеет материальный состав и окончено с момента причинения ущерба собственнику или иному владельцу имущества.

С субъективной стороны рассматриваемое преступление совершается с прямым умыслом. Причем особая ценность похищенных предметов или документов также должна быть осознана виновным.

Субъект хищения предметов, имеющих особую ценность, - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав рассматриваемого преступления (ч. 2 [ст. 164](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1002IAV5G) УК) предусматривает хищение:

а) совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) повлекшее уничтожение, порчу или разрушение предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность.

Под уничтожением (разрушением) следует понимать истребление, прекращение существования имущества, а под порчей - приведение его в негодность <\*>. Представляется, что форма вины по отношению к уничтожению, порче или разрушению похищенных предметов или документов может быть только неосторожной (при этом само хищение, естественно, совершается с прямым умыслом).

--------------------------------

<\*> Ожегов С.И. Словарь русского языка. С. 467, 501, 742.

§ 5. Корыстные преступления против собственности,

не содержащие признаков хищения

В [гл. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100CIAVAG) УК корыстными преступлениями против собственности являются также вымогательство и причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотреблением доверия. Оба преступления имеют определенное сходство с хищением, однако в отличие от хищения при их совершении нет изъятия и (или) обращения чужого имущества в пользу виновного или других лиц.

Вымогательство ([ст. 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100DIAV3G) УК) есть "требование передачи чужого имущества или права на имущество или совершения других действий имущественного характера под угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких" [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100DIAV3G).

Основной непосредственный объект вымогательства - собственность. Дополнительным непосредственным объектом выступают честь и достоинство потерпевшего и его близких, а также их личная неприкосновенность и здоровье.

Предметом вымогательства является чужое имущество (включая право на чужое имущество). Если имущество принадлежит виновному, то квалификация вымогательства исключается. Например, один из областных судов, не согласившись с квалификацией действий Л. как вымогательство, отметил, что "Л. не преследовал цели завладения чужим имуществом, принадлежащим лично потерпевшему К., а прибег к самоуправным действиям, направленным на получение денег за свой сломанный магнитофон. Эти действия Л. нельзя квалифицировать как вымогательство, поскольку он пытался таким способом заставить К. отдать ему деньги. Вымогательство же предполагает истребование чужого имущества. Поэтому действия Л. должны быть квалифицированы... как самоуправство..." <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1998. N 11. С. 8, 9; 2002. N 12. С. 6.

Состав вымогательства - формальный. Оно считается оконченным с момента предъявления требования, сопровождающегося угрозой, независимо от достижения виновным поставленной цели.

Получение вымогателем требуемого имущества или права на имущество или совершение в его интересах других действий имущественного характера находятся за пределами состава рассматриваемого преступления. Они подлежат учету только при назначении наказания.

Согласно ч. 1 [ст. 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100DIAV3G) УК, виновный может угрожать:

а) насилием;

б) уничтожением или повреждением чужого имущества;

в) распространением сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам указанных лиц.

Для квалификации не имеет значения, применением какого насилия вымогатель угрожает: побоями, причинением здоровью любого из предусмотренных законом видов вреда или убийством.

Как вымогательство под угрозой оглашения позорящих или иных сведений (шантаж) следует квалифицировать требование передачи имущества, сопровождающейся угрозой разглашения сведений о совершенном потерпевшим или его близким правонарушении, а равно иных сведений, оглашение которых может нанести ущерб чести и достоинству потерпевшего или его близких. При этом не имеет значения, соответствуют ли действительности сведения, под угрозой разглашения которых совершается вымогательство. В случае если о потерпевшем или его близких оглашены сведения заведомо клеветнического характера, содеянное, при наличии к тому оснований, следует квалифицировать по совокупности преступлений <\*>.

--------------------------------

<\*> Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. С. 513; БВС РФ. 2001. N 10. С. 13, 14.

Потерпевшим может быть лицо, в собственности или ведении которого находится требуемое виновным имущество. Близкими потерпевшего могут быть признаны как его родственники, так и другие лица. Последнее обстоятельство судом должно быть установлено с учетом показаний также самого потерпевшего.

К сведениям, которые могут причинить существенный вред, относятся охраняемые законом персональные данные о потерпевшем или его близких (например, информация о частной жизни, а равно информация, нарушающая личную тайну, семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений физического лица), распространяемые без его согласия, кроме как на основании судебного решения или законных к тому оснований. Однако, как следует из [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV2G), сведения могут быть не только охраняемые законом, но и не охраняемые им. Ограничений в этом смысле [ст. 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100CIAVAG) УК не знает.

С субъективной стороны вымогательство характеризуется умышленной формой вины. Вид умысла - прямой.

Субъект вымогательства - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированный состав вымогательства (ч. 2 [ст. 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100DIAV1G) УК) включает три признака:

а) совершение группой лиц по предварительному сговору;

б) с применением насилия;

в) в крупном размере.

Вымогательство, совершенное с применением насилия предполагает нанесение ударов, побоев, причинение любого вреда здоровью потерпевшего (кроме причинения тяжкого вреда его здоровью) и т.д.

Применение насилия или угроза его применения являются признаком не только вымогательства, но и грабежа и разбоя, поэтому важным является вопрос о разграничении этих преступлений. Решая этот вопрос, следует учитывать, что если при грабеже и разбое насилие является средством завладения имуществом или его удержания, то при вымогательстве оно подкрепляет угрозу. Завладение имуществом при грабеже и разбое происходит одновременно с совершением насильственных действий либо сразу после их совершения, тогда как при вымогательстве умысел виновного направлен на получение требуемого имущества в будущем.

Как хищение (разбой) были квалифицированы, например, действия Т. Он вошел следом за незнакомой ему К. в подъезд дома, затем в лифт, остановил его между этажами и, раскрыв нож, потребовал у нее деньги. К. сказала, что денег у нее нет. Т. вновь потребовал деньги и, получив тот же ответ, вышел из лифта.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ обоснованно отказалась по протесту заместителя Генерального прокурора РФ переквалифицировать действия Т. как вымогательство, поскольку Т., "угрожая ножом, потребовал передать ему деньги в момент нападения, а не в будущем" <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1993. N 4. С. 9.

Вымогательство совершается в крупном размере, если стоимость требуемого виновным чужого имущества превышает 250 тыс. руб.

Особо квалифицированный состав вымогательства (ч. 3 [ст. 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100DIAV4G) УК) характеризуется:

а) совершением организованной группой;

б) целью получения имущества в особо крупном размере;

в) причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Под организованной группой, совершившей вымогательство, следует понимать устойчивую группу из двух и более лиц, объединенных умыслом на совершение одного или нескольких преступлений. Как правило, такая группа тщательно готовит и планирует преступление, распределяет роли между соучастниками, оснащается технически и т.д. Кроме того, об устойчивости группы могут свидетельствовать, в частности, подбор и вербовка соучастников, распределение ролей между ними, обеспечение мер по сокрытию преступления, подчинение групповой дисциплине и указаниям организатора группы.

Если виновный требует передачи чужого имущества, стоимость которого превышает 1 млн. руб., то его действия подлежат квалификации как вымогательство, совершенное с целью получения имущества в особо крупном размере (п. "б" ч. 3 [ст. 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0EIAV6G) УК).

Вымогательство, совершенное с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, дополнительной квалификации по [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV0G) УК не требует. Поскольку убийство не охватывается составом вымогательства, то его совершение требует квалификации по совокупности преступлений, так же как и умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего.

Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием ([ст. 165](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1003IAV2G) УК). Предмет преступления, предусмотренного ст. 165 УК, - имущество, как движимое, так и недвижимое. Оно так же, как и в преступлениях, предусмотренных [ст. ст. 158 - 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV3G) УК, является чужим.

С объективной стороны преступление, предусмотренное ст. 165 УК, заключается в причинении имущественного ущерба собственнику или иному владельцу имущества. Он может быть причинен как действием, так и бездействием.

Способами причинения имущественного ущерба являются обман или злоупотребление доверием, имеющие такое же фактическое содержание, что и при мошенничестве.

По конструкции состав рассматриваемого преступления является материальным. Оно окончено с момента причинения имущественного ущерба.

В законе (ч. 1 [ст. 165](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1003IAV1G) УК) форма имущественного ущерба не определена. Однако лицо причиняет имущественный ущерб тем, что обращает путем обмана или злоупотребления доверием в свою пользу такое имущество, которое еще не поступило в фонды (владение) собственника (иного его владельца), но должно было поступить <\*>. Таким образом, здесь причиняется имущественный ущерб в форме упущенной выгоды.

--------------------------------

<\*> БВС СССР. 1991. N 12. С. 5, 6.

Как в теории, так и в практике преобладает мнение о возможности привлечения к ответственности по [ст. 165](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1003IAV2G) УК в случае причинения виновным только более или менее значительного имущественного ущерба. В противном случае следует применить ч. 2 [ст. 14](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV7G) УК.

Видами причинения имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием, как показывает практика, являются: причинение имущественного ущерба в результате уклонения от уплаты обязательных платежей путем использования заведомо подложных документов (при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных, в частности, [ст. ст. 194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAVAG), [198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G), [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G) и [199.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV1G) УК); обращение в свою собственность работником предприятия сферы обслуживания населения денежных средств, полученных от заказчика по прейскуранту за выполненную им работу (при условии, что не использованы сырье или материалы самого предприятия); использование водителем в корыстных интересах автомашины, принадлежащей предприятию; сокрытие фактической стоимости покупаемого домостроения с целью недоплатить государственную пошлину и т.д. <\*>.

--------------------------------

<\*> Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. С. 97, 223, 256; БВС РФ. 2002. N 11. С. 9, 10 и др.

По [ст. 165](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1003IAV2G) УК подлежат квалификации также действия работника транспорта, получившего от граждан и обратившего в свою пользу деньги за безбилетный проезд или незаконный, без оформления документов, провоз багажа (однако те же действия, совершенные работником транспорта, уполномоченным в силу своего служебного положения на получение денег с граждан за транспортные услуги, следует квалифицировать как хищение).

Кроме того, по [ст. 165](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1003IAV2G) УК квалифицируется также уклонение от уплаты за пользование коммунальными услугами (газом, электроэнергией и т.д.).

С субъективной стороны рассматриваемое преступление совершается умышленно. В ст. 165 УК речь идет о преступлении, последствием которого является имущественный ущерб. Характер последнего и способы, к которым виновный прибегает, говорят о том, что лицо, причиняя такой ущерб, преследует цели извлечения материальной выгоды, незаконного обогащения или уклонения от материальных затрат. Из этого исходит и судебная практика. Преследуя же определенную цель, виновный в преступлении действует только с прямым умыслом.

Субъектом преступления, предусмотренного [ст. 165](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1003IAV2G) УК, признается только частное лицо. Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием со стороны должностного лица или лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, использовавших при этом свое служебное положение, в практике квалифицируется, при наличии к тому оснований, по [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV3G) или [285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G) УК.

Квалифицированный состав преступления (ч. 2 [ст. 165](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0FIAV0G) УК) предусматривает его совершение группой лиц по предварительному сговору либо в крупном размере, а особо квалифицированный (ч. 3) - совершение организованной группой [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1003IAV4G) или причинение особо крупного ущерба [(п. "б")](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0FIAV6G).

Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения ([ст. 166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190AIAV2G) УК). Предмет рассматриваемого преступления - автомобиль или иное транспортное средство (как механическое, так и немеханическое).

Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава, а равно захват такого судна или состава в целях угона квалифицируется по [ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G) УК. Однако маломерные водные суда (моторные лодки, катамараны, байдарки, яхты и т.п.) практика относит к предмету преступления, предусмотренного [ст. 166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190AIAV2G) УК.

Потерпевшим может быть признано любое лицо - как собственник (владелец) транспортного средства, так и другие лица (например, сторож стоянки).

Объективная сторона преступления состоит в завладении транспортным средством. Под неправомерным завладением транспортным средством без цели хищения следует понимать захват транспортных средств и поездку на них.

Состав преступления - формальный. Неправомерное завладение транспортным средством без цели хищения является оконченным преступлением с момента отъезда транспортного средства с места, на котором оно находилось <\*>.

--------------------------------

<\*> Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. С. 409.

Для квалификации преступления как оконченного не имеет значения расстояние удаления автомобиля или иного транспортного средства с места стоянки. Однако если лицо проникло в транспортное средство и ему не удалось отъехать на нем с места стоянки (например, не завелся двигатель), то преступление не может считаться оконченным.

В практике как завладение транспортным средством без цели хищения были квалифицированы, например, действия водителя, отстраненного от работы на автомашине и совершившего ее угон в личных целях. И, наоборот, было отказано в квалификации как угон самовольного использования автомашины для поездки в личных целях лицом, имеющим доступ к транспорту по службе <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1976. N 10. С. 16; БВС РФ. 2001. N 12. С. 13, 14.

С субъективной стороны угон характеризуется виной в форме умысла. Вид умысла - прямой.

Угон транспортного средства отличается от хищения по умыслу, направленному не на обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, а на противоправное временное пользование этим имуществом в корыстных или иных целях без согласия собственника или иного владельца.

При установлении умысла (цели) на хищение транспортного средства, а также иных признаков хищения действия виновного следует квалифицировать по [ст. ст. 158 - 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV3G) УК. Дополнительная квалификация здесь по [ст. 166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190AIAV2G) УК не требуется.

Субъектом неправомерного завладения транспортным средством без цели хищения является вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

Квалифицированный состав преступления (ч. 2 [ст. 166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190AIAV7G) УК) предусматривает неправомерное завладение транспортным средством, совершенное:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

При неправомерном завладении транспортным средством без цели хищения несколькими лицами действия всех соисполнителей следует квалифицировать как угон независимо от того, кто из участников группы фактически управлял транспортным средством.

Особо квалифицирующими признаками неправомерного завладения транспортным средством (ч. 3 [ст. 166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV2G) УК) являются его совершение организованной группой либо причинение особо крупного ущерба.

Сама стоимость угнанного транспортного средства не может служить основанием для квалификации содеянного как угон, причинивший особо крупный ущерб. Для такой квалификации необходимо установить, что в результате неправомерного завладения транспортным средством собственнику причинен реальный, особо крупный материальный ущерб (в частности, повреждением, уничтожением автомобиля) <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2001. N 1. С. 9.

Неправомерное завладение транспортным средством без цели хищения, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, является признаком особо квалифицированного состава, предусмотренного ч. 4 [ст. 166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV2G) УК.

Угон, совершенный с умышленным причинением тяжкого вреда здоровью, повлекший по неосторожности смерть потерпевшего, необходимо квалифицировать по совокупности преступлений (ч. 4 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV3G) и ч. 4 [ст. 166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV2G) УК). Требует дополнительной квалификации и угон, соединенный с убийством потерпевшего ([ст. ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV7G) и [166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190AIAV2G) УК).

Неправомерное завладение транспортным средством без цели хищения, соединенное с умышленным уничтожением или повреждением чужого имущества, необходимо квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 166 и [167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК.

Если лицо, неправомерно завладевшее транспортным средством без цели хищения, при управлении им допустило нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, повлекшее последствия, указанные [ст. 264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV2G) УК, его действия надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 166](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190AIAV2G) и 264 УК.

§ 6. Некорыстные преступления против собственности

Умышленные уничтожение или повреждение имущества ([ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК). Предметом преступления является любое имущество: движимое или недвижимое. Для виновного оно должно быть чужим. Уничтожение или повреждение собственного имущества по ст. 167 УК ненаказуемы. Однако если в результате уничтожения или повреждения такого имущества, например, путем поджога также причинен значительный ущерб чужому имуществу, то ответственность по ст. 167 УК не должна исключаться <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2002. N 8. С. 4, 5.

С объективной стороны преступление, предусмотренное [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК, характеризуется:

а) уничтожением чужого имущества;

б) повреждением чужого имущества.

Под уничтожением следует понимать истребление, прекращение существования имущества, а под повреждением - порчу, поломку имущества <\*>. Уголовная ответственность наступает только за противоправные уничтожение или повреждение чужого имущества.

--------------------------------

<\*> Ожегов С.И. Словарь русского языка. С. 467, 742.

Состав рассматриваемого преступления по конструкции является материальным. По ч. 1 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV7G) УК наказуемы такие уничтожение или повреждение чужого имущества, которые повлекли реальное причинение значительного ущерба. Как следует из текста ст. 167 УК, уничтожение или повреждение являются деянием, значительный ущерб - последствием (ч. 1), а поджог и взрыв выступают в качестве способов преступления [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV0G).

Если в частях 2 [ст. ст. 158 - 160](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV4G) УК потерпевшим указан конкретно гражданин, то в ч. 1 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV7G) УК он не назван. Соответственно, значительный ущерб здесь может быть причинен любому лицу - как физическому, так и юридическому. При оценке причиненного физическому лицу ущерба следует руководствоваться примечанием 2 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV4G) УК. Если же ущерб причинен юридическому лицу, то необходимо учитывать, кроме стоимости уничтоженного имущества или стоимости восстановления поврежденного имущества, также род деятельности, финансово-экономическое состояние лица и т.д. <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС. РФ. 2001. N 1. С. 11.

Обязательным признаком состава преступления, предусмотренного [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК, является причинная связь между указанными в ней деяниями и наступившими последствиями.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Умысел может быть любым.

Мотивы и цели для квалификации рассматриваемых преступлений, согласно закону, роли не играют. Однако их установление важно с точки зрения отграничения от смежных преступлений (предусмотренных, в частности, [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G), [212 - 214](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV2G), [281](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV6G) УК).

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV7G) УК, является лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV0G) УК названы следующие квалифицирующие признаки умышленных уничтожения или повреждения чужого имущества: а) совершение из хулиганских побуждений; б) совершение общеопасным способом; в) наступление по неосторожности смерти человека или иных тяжких последствий.

Уничтожение или повреждение чужого имущества из хулиганских побуждений - это преступление, совершенное на почве явного неуважения к обществу и общепринятым моральным нормам. Оно может быть совершено без повода или с использованием незначительного повода как предлога для уничтожения или повреждения чужого имущества.

Ответственность за умышленные уничтожение или повреждение чужого имущества, совершенные общеопасным способом, наступает только в случае реального причинения потерпевшему значительного ущерба. Данное обстоятельство (общеопасный характер выбранного способа) должно охватываться умыслом виновного.

В законе нет исчерпывающего перечня общеопасных способов уничтожения или повреждения имущества. В нем сказано лишь о поджоге, взрыве и "ином" общеопасном способе. В практике под общеопасным способом совершения преступления понимается "учинение таких действий, в результате которых создается опасность для многих людей или других объектов, помимо тех, на которые было направлено преступление" <\*>.

--------------------------------

<\*> Постановления и определения по уголовным делам Верховного Суда РСФСР. М., 1989. С. 139.

При поджоге имеет место преднамеренный вызов пожара, т.е. неконтролируемого процесса горения, сопровождающегося уничтожением материальных ценностей и создающего опасность для жизни людей <\*>. При взрыве же происходит освобождение большого количества энергии (химической, внутриядерной, электромагнитной, механической) в ограниченном объеме за короткий промежуток времени. В твердой среде взрыв сопровождается разрушением и дроблением окружающих тел <\*\*>. К общеопасному способу могут быть отнесены также затопление, обвал и т.д.

--------------------------------

<\*> Большой энциклопедический словарь. М., 1997. С. 928.

<\*\*> См.: Там же. С. 200.

При отсутствии опасности для окружающих поджог, взрыв и т.п. деяния, используемые в качестве способа уничтожения или повреждения чужого имущества, нельзя квалифицировать по ч. 2 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV0G) УК. Например, по конкретному делу Президиум Верховного Суда РФ указал следующее: "Виновные угнали автомашину потерпевшего в удаленное место и сожгли ее в кювете, что исключало возможность причинения вреда чужому имуществу или распространение огня на иные объекты" <\*>. Значит, действия осужденных необходимо квалифицировать по [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV7G), а не ч. 2, ст. 167 УК.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2003. N 7. С. 9.

Частью 2 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV0G) УК охватывается только неосторожное (по легкомыслию или небрежности) причинение смерти. Если в результате умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества с умыслом (прямым или косвенным) были причинены смерть человека или вред здоровью потерпевшего, то содеянное виновным следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0EIAV0G) (п. "е" ч. 2) или [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAVAG) (п. "в" ч. 2) либо [ст. ст. 112](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV1G), [115](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV1G) и ч. 2 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV0G) УК.

Причинение по неосторожности тяжкого вреда хотя бы одному человеку или средней тяжести вреда здоровью двум и более лицам, оставление потерпевшего без жилья или средств к существованию, отключение потребителей от источников жизнеобеспечения, длительная приостановка работы предприятия и т.п. последствия охватываются понятием "иные тяжкие последствия".

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV0G) УК, может быть лицо, достигшее возраста 14 лет.

Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности ([ст. 168](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV7G) УК). По своим объективным признакам преступление, предусмотренное ст. 168 УК, в основном совпадает с преступлением, ответственность за совершение которого установлена ч. 1 [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV7G) УК. Разница только в том, что в ст. 168 УК прямо не указаны последствия.

Обязательным объективным признаком является также размер уничтоженного или поврежденного имущества. Он должен быть крупным. Согласно примечанию 4 к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0AIAV3G) УК, крупным размером признается стоимость имущества, превышающая 250 тыс. руб.

Способом рассматриваемого преступления является неосторожное обращение с огнем или иными источниками повышенной опасности. Оно может, в частности, заключаться в ненадлежащем обращении с источниками воспламенения вблизи горючих материалов, в эксплуатации технических устройств с неустраненными дефектами (например, использование в лесу трактора без искрогасителя, оставление без присмотра непогашенных печей, костров либо невыключенных эклектроприборов, газовых горелок и т.п.).

Одним из источников повышенной опасности в законе прямо назван огонь (горящие светящиеся газы высокой температуры, пламя). В целом же под источниками повышенной опасности следует понимать любую деятельность, осуществление которой создает повышенную опасность причинения вреда из-за невозможности полного контроля за ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и иных объектов производственного, хозяйственного и иного назначения, обладающих такими же свойствами. К указанным видам деятельности ГК РФ [(ст. 1079)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV3G) относит, например, использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ и т.д.

Основное отличие между преступлениями, предусмотренными [ст. ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) и [168](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV7G) УК, следует проводить по субъективной стороне. Во второй из названных статей ответственность установлена за неосторожное уничтожение или повреждение чужого имущества. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное ст. 168 УК, предвидело возможность уничтожения или повреждения чужого имущества, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение (легкомыслие) либо не предвидело возможность уничтожения или повреждения чужого имущества, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть (небрежность).

Субъектом уничтожения или повреждения имущества по неосторожности является лицо, достигшее возраста 16 лет.

Глава VIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ

ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений

в сфере экономической деятельности

Уголовная ответственность за преступления в сфере экономической деятельности предусмотрена нормами [гл. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV0G) УК.

Происходящие в России экономические и политические преобразования определили необходимость реформирования всей правовой системы в целом и уголовного законодательства в частности. Слом старой хозяйственной системы, основанной на командно-административном методе регулирования экономических отношений и, следовательно, на жестком контроле со стороны государства, и переход к новым экономическим отношениям, ориентированным на свободное развитие рыночной экономики, на свободное предпринимательство, честную конкуренцию при равенстве всех форм собственности, создали (как побочный продукт) условия для совершения общественно опасных деяний, ранее не известных уголовному законодательству. В стремлении провести идею: "разрешено все, что не запрещено законом" государство предоставило возможность новым хозяйственным структурам действовать самостоятельно, без вмешательства со стороны государства, что объективно создавало условия для злоупотреблений, мошеннических операций со стороны недобросовестных хозяйствующих субъектов. Эти общественно опасные деяния (проявления монополизма, недобросовестной конкуренции, обман кредиторов, ложное банкротство и др.) затрагивали интересы всех субъектов: и государства, и частного предпринимателя, - и мешали поступательному развитию новых экономических отношений.

Основополагающие начала правового регулирования новых экономических отношений были заложены в Конституции РФ, в [ст. ст. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1DI0V9G), [34](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1BI0V3G), [35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1AI0V8G), [36.](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1AI0VDG) Статья 8 гарантирует участникам новых экономических отношений единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности в условиях равенства всех форм собственности. Статьи 34, 35, 36 устанавливают гарантии права граждан на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Но признание свободы экономических отношений не означает отказа от их государственного регулирования, поэтому ч. 2 [ст. 34](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1AI0VBG) Конституции РФ признала недопустимой деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Эти конституционные принципы явились основой новых законов, регулирующих экономику в сфере гражданских, финансовых, валютных отношений, а также позволили определить круг общественных отношений, которые должны быть защищены при помощи норм уголовного права от преступных посягательств.

[Глава 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A6852997C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAVAG) УК в первоначальной редакции включала 32 статьи, в которых законодательно определялись признаки 37 преступлений. Позднее глава была дополнена [статьями 171.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190EIAV2G) (Федеральный закон от 09.07.1999) <1>, [174.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAVAG) (Федеральный закон от 07.08.2001) <2>, [185.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180CIAV2G) (Федеральный закон от 04.03.2002) <3>. Существенным образом была изменена редакция [статей 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) и [171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AD822F90C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G), [174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D190CIAV1G), [180](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV3G), [183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAV6G), [185](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV7G), [188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV4G) и [189](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAV3G), а также [ст. ст. 194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAVAG), [198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0EIAV2G) и [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0EIAVAG) УК <4>. Дальнейшая работа по усовершенствованию законодательства в области борьбы с преступлениями в сфере экономической деятельности была проделана в 2003 г., в результате чего многие нормы, содержащиеся в [гл. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV0G) УК, претерпели серьезные изменения как в диспозициях, так и в санкциях.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1999. N 28. Ст. 349.

<2> СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3424.

<3> СЗ РФ. 2002. N 10. Ст. 966.

<4> См.: в ред. Федеральных законов от 25.06.2002 (СЗ РФ. 2002. N 26. Ст. 2518); от 07.08.2001 (СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3424); от 17.11.2001 (СЗ РФ. 2001. N 47. Ст. 4404); от 04.03.2002 (СЗ РФ. 2002. N 10. Ст. 966); от 07.05.2002 (СЗ РФ. 2002. N 19. Ст. 1795); от 25.06.1998 (СЗ РФ. 1998. N 26. Ст. 3012).

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A28F2A96C84711C102DD034726CF421B8797831C1D0CIAV0G) от 08.12.2003 N 162-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации" <\*> исключил из УК [ст. 182](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAV1G) (заведомо ложная реклама) и [ст. 200](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0CIAV3G) (обман потребителей). Ответственность за эти правонарушения предусмотрена только нормами КоАП РФ (соответственно [ст. 14.3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAVBG) и [ст. 14.7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV1G)). В иной редакции представлены [ст. ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G), [174.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAVAG), [178](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E08IAV3G), [196](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV6G), [198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G) и [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G) УК.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4848.

[Глава 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV0G) УК дополнена новыми статьями: [ст. 199.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV1G), установившей уголовную ответственность налогового агента за неисполнение обязанностей в личных интересах или в интересах иных лиц по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов, и [ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAVBG), предусматривающей ответственность за сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов.

Уточнены понятия крупного и особо крупного размера, крупного ущерба, дохода либо задолженности как оснований уголовной ответственности для большей части экономических преступлений. Отсутствие этих признаков может повлечь только административную ответственность. Понятия крупного размера, ущерба, дохода, задолженности признаны равнозначными понятиями и определяются в твердой сумме рублей в примечаниях к конкретным статьям [гл. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV0G) УК. Данные изменения весьма позитивны и сыграют положительную роль при уяснении признаков объективной стороны составов преступлений, поскольку ранее действовавший закон излагал данный вопрос непоследовательно и нечетко.

Новый закон исключил некоторые квалифицирующие обстоятельства, которые ранее отягчали ответственность виновных: признаки неоднократности и судимости за ранее совершенное экономическое преступление.

Существенные изменения претерпели санкции уголовно-правовых норм. Прежде всего следует иметь в виду, что конфискация имущества как мера уголовного наказания исключена из [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831C1B08IAV0G) и заменена штрафом. Размеры штрафа по новому закону исчисляются в трех измерениях: в рублях, в размере заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период.

В настоящее время [гл. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV0G) УК содержит 35 статей, в которых определяются признаки преступлений, препятствующих становлению и нормальному функционированию системы экономических отношений в рамках рыночной экономики на основе всех форм собственности при государственном регулировании. Ранее использовавшийся термин "хозяйственные преступления" теперь неприемлем, так как не охватывает содержания норм, включенных в гл. 22 УК, поскольку часть из них предусматривает ответственность за налоговые, валютные преступления, а также за преступления, совершаемые в сфере таможенных отношений, которые не относятся к хозяйственной деятельности, но составляют часть экономических отношений <\*>.

--------------------------------

<\*> Некоторые авторы используют явно устаревший термин "хозяйственные преступления" (см., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М., 2002. С. 194 и др.).

Из 73 составов, включенных в нормы, 24 состава относятся к преступлениям небольшой тяжести, 27 - средней тяжести, 19 - тяжким, а 3 - особо тяжким преступлениям (ч. 3 [ст. 174.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0AIAV6G) и [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0FIAV1G), [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV3G) ст. 186 УК). Все нормы (кроме [ст. 175](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1902IAV5G) УК) носят бланкетный характер, для их уяснения нужно обратиться к гражданскому, налоговому, валютному законодательству и другим нормативным актам, регулирующим экономическую деятельность, в которых даются понятия, используемые в нормах [гл. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV0G) УК.

В теории уголовного права не содержится единого понятия экономического (ранее - хозяйственного) преступления, хотя этой проблеме было посвящено немало научных трудов, относящихся к исследованиям уголовных законов прошлых лет и ныне действующего законодательства <\*>. Для выработки понятия "экономические преступления" важно правильно определить видовой объект, который является основанием объединения норм в единую главу. Относительно понятия видового объекта в науке уголовного права высказаны различные мнения, с некоторыми из них трудно согласиться. Попытки определить видовой объект как интересы государства и отдельных субъектов в сфере экономической деятельности не представляются состоятельными <\*\*>. Интересы разных хозяйствующих субъектов могут быть противоречивыми и не соответствовать закону. Не является достаточно корректным определение понятия объекта как общественных отношений в сфере реализации принципов осуществления экономической деятельности <\*\*\*>. Как видно, в данном определении не совсем точно расставлены акценты. Объектом отношений является сама экономическая деятельность (то, по поводу чего складываются отношения), а не ее принципы. Принципы - это те основные начала, на которых базируется экономическая деятельность.

--------------------------------

<\*> См.: Волженкин Б.В. Экономические преступления. СПб., 2002; Гаухман Л.Д. Хозяйственные преступления. М., 1995; Гаухман Л.Д., Максимов С.В. Преступления в сфере экономической деятельности. М., 1998; Горелик А.С., Шишко И.В., Хлупина Г.Н. Преступления в сфере экономической деятельности. Красноярск, 1998; Коржанский Н.И. Квалификация хозяйственных преступлений. Волгоград, 1984; Леонтьев Б.М. Ответственность за хозяйственные преступления. М., 1963; Лопашенко Н.А. Вопросы квалификации преступлений в сфере экономической деятельности. Саратов, 1997; Ляпунов Ю.И. Хозяйственные преступления. М., 1964; Таций В.Я. Ответственность за хозяйственные преступления. Объект и система. Харьков, 1984.

<\*\*> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. Г.Н. Борзенкова и В.С. Комиссарова. М., 1997. С. 246.

<\*\*\*> См.: Лопашенко Н.А. Указ. соч. С. 12.

Достаточно обоснованной представляется точка зрения, согласно которой под видовым объектом преступлений в сфере экономической деятельности следует понимать общественные отношения, возникающие в целях осуществления нормальной экономической деятельности по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ и услуг <\*>. Термин "нормальная экономическая деятельность" следует понимать как "соответствующая норме права". Другое выражение - "установленный порядок осуществления экономической деятельности", используемое в ином научном источнике, по существу, совпадает с данным определением <\*\*>. Известно, что установить порядок в государстве можно только при помощи норм права (тогда порядок будет нормальным) и что порядок реализуется в процессе определенных общественных отношений.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М., 1997. С. 143; Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. М.П. Журавлева, С.И. Никулина. М., 1998. С. 163.

<\*\*> См.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 53, 54.

Уяснив суть понятия видового объекта, можно дать следующее определение преступления в сфере экономической деятельности: это умышленное общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, посягающее на общественные отношения в сфере производства, распределения, обмена и потребления материальных благ и услуг.

Сохраняя общепризнанный подход к классификации объектов (по вертикали) на родовой, видовой и непосредственный, можно выделить непосредственные объекты. Ими являются конкретные общественные отношения, складывающиеся в процессе осуществления определенной сферы предпринимательской и иной экономической деятельности. В некоторых нормах указывается дополнительный объект - права и свободы граждан как участников экономических отношений. Весьма спорной является позиция, высказанная в литературе относительно предмета преступления. Предмет преступления всегда является элементом правоотношения, это то, по поводу чего возникают правоотношения. Трудно себе представить, чтобы экономические отношения возникли по поводу товарных знаков ([ст. 180](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV3G) УК), пробирных клейм ([ст. 181](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV4G) УК), государственного земельного кадастра ([ст. 170](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAVAG) УК), которые ошибочно отнесены к предмету преступления <\*>. Данные признаки относятся к характеристике объективной стороны. Но в некоторых нормах действительно можно выделить предмет преступления, например ценные бумаги ([ст. 185](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV7G) УК); российские деньги, иностранная валюта или ценные бумаги при совершении преступления, предусмотренного [ст. 186](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180CIAV6G) УК; драгоценные металлы и природные драгоценные камни являются предметами преступления при их незаконном обороте ([ст. 191](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0AIAV1G) УК) и в некоторых других случаях.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1996. С. 178; 1999. С. 180, 181.

Объективная сторона преступлений в сфере предпринимательской и другой экономической деятельности характеризуется в основном действиями, например: лжепредпринимательство ([ст. 173](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190FIAVAG) УК), незаконное получение кредита ([ст. 176](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV5G) УК), принуждение к совершению сделки ([ст. 179](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180BIAV1G) УК). Часть преступлений может совершаться только бездействием: невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте ([ст. 193](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV6G) УК), уклонение от уплаты таможенных платежей или налогов ([ст. ст. 194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAVAG), [198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G), [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G) УК) и другие преступления. Отдельные преступления могут совершаться как действием, так и бездействием. Такими преступлениями, например, являются: воспрепятствование законной предпринимательской деятельности ([ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) УК), неправомерные действия при банкротстве ([ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G) УК).

Обязательным признаком объективной стороны некоторых преступлений являются общественно опасные последствия, указанные в диспозициях уголовно-правовых норм в виде крупного или особо крупного ущерба (ч. 1 [ст. 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV1G), ч. 1 [ст. 172](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190FIAV2G), [ст. 173](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190FIAVAG), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV4G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAVAG) ст. 176 УК и др.).

Новый закон уточнил и частично унифицировал признаки крупного и особо крупного размера и ущерба в примечании к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК. Составы, в которых объективная сторона включает общественно опасные последствия в виде крупного и особо крупного ущерба, называются материальными. Преступления с такими составами признаются оконченными с момента фактического наступления этих общественно опасных последствий.

Составы, в которых не содержатся признаки, относящиеся к характеристике общественно опасных последствий, являются формальными. Нередко объективная сторона таких преступлений включает дополнительные признаки в виде крупного или особо крупного размера, дохода или задолженности. В большинстве случаев данные понятия определяются в примечании к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК, как и размеры ущерба. Но в некоторых случаях они раскрываются в примечаниях к конкретным статьям. Преступления с формальными составами признаются оконченными с момента выполнения указанных в законе действий, включая дополнительные (обязательные) признаки в виде крупного или особо крупного размера, дохода или задолженности.

Следует отметить, что некоторые ученые определяют конструкцию составов, содержащих признаки крупного размера, дохода, задолженности, как материальных <\*>, что не представляется достаточно обоснованным. Доход или размер финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом не всегда может быть связан с причинением общественно опасных последствий гражданам, обществу или государству. Неуплата таможенных платежей, налогов и (или) сборов действительно имеет своим последствием причинение ущерба различной тяжести государству (в виде упущенной выгоды), но эти общественно опасные последствия находятся вне рамок составов преступлений, закон лишь определяет крупный и особо крупный размер самого деяния, а не его последствий. По существу, указанные признаки определяют условия, при которых данное общественно опасное поведение признается преступным. При отсутствии таких признаков деяние признается административным правонарушением. Так, [ст. 194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAVAG) УК предусматривает уголовную ответственность за уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организаций или физических лиц, только при условии, если сумма неуплаченных таможенных платежей превысит 500 тыс. руб., что признается крупным размером; если сумма будет меньшего размера, то правонарушение повлечет административную ответственность. [Статья 177](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180AIAV2G) УК (злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности) может быть применена к виновному только при условии вступившего в законную силу судебного акта или при наличии кредиторской задолженности в крупном размере. Перемещение товаров или иных предметов через таможенную границу (ч. 1 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAVBG) УК) будет признано преступлением (контрабандой) при условии крупного размера, т.е. если стоимость перемещенных товаров превысит 250 тыс. руб.

--------------------------------

<\*> См., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М., 2002. С. 269.

При описании признаков объективной стороны некоторых составов законодатель указывает способ совершения преступления. Статья 188 УК перечисляет несколько способов совершения контрабанды: по [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAVBG) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV3G) - помимо или с сокрытием от таможенного контроля, с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, с недекларированием или с недостоверным декларированием; по [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV1G) - с использованием должностным лицом своего служебного положения или с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль; а также совершение контрабанды организованной группой [(ч. 4)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV4G). В этой же статье определяется место совершения преступления - таможенная граница Российской Федерации.

Субъективная сторона преступлений в сфере экономической деятельности характеризуется виной в форме умысла. В некоторых составах содержатся дополнительные признаки субъективной стороны: мотив и цель. О корыстной цели или иной личной заинтересованности говорится в [ст. ст. 170](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAVAG), [181](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV4G), ч. 3 [ст. 183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV2G) УК, специальные цели указаны в [ст. ст. 173](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190FIAVAG), [184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV6G), [187](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV1G) УК.

Субъектом преступления в сфере экономической деятельности может быть физическое лицо, вменяемое, достигшее определенного возраста. Возрастной признак данной группы преступлений нуждается в уточнении. Во всех монографиях, комментариях к УК, учебниках весьма категорично говорится о том, что уголовная ответственность за все преступления, входящие в данную группу, наступает с 16 лет <\*>. Более корректной была бы формулировка: "в возврате не моложе 16 лет". Определение возрастного признака для субъектов преступлений в сфере экономической деятельности требует дифференцированного подхода, в зависимости от признаков объективной стороны или субъекта того или иного преступления.

--------------------------------

<\*> См., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 181; Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. М.П. Журавлева, С.И. Никулина. С. 164.

Нужно учесть, что субъектами данных преступлений могут быть как общий, так и специальный. Иногда специальный субъект прямо не называется в норме УК, но это вытекает из смысла закона. Среди специальных субъектов особо выделяются субъекты, указанные в [ст. ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) и [170](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAVAG) УК. Ими могут быть только должностные лица органов юстиции, уполномоченные осуществлять государственную регистрацию индивидуального предпринимателя или коммерческой организации или сделок с землей. Возраст таких лиц бесспорно значительно старше 16 лет и даже старше 18 лет. Среди специальных субъектов указаны также руководители или собственники организаций ([ст. ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G), [196](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV6G), [197](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAVBG) УК). В этом случае уместно обратиться к нормам ГК РФ. В соответствии со [ст. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C180BIAV4G) ГК РФ гражданская дееспособность возникает в полном объеме по достижении 18 лет или 16 лет, когда лицо вступает в брачные отношения в несовершеннолетнем возрасте. В возрасте 16 лет несовершеннолетний вправе быть членом кооператива или заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, с согласия родителей или попечителя ([ст. ст. 26](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C180FIAV7G) и [27](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C180FIAVBG) ГК РФ). Иными словами, несовершеннолетний в возрасте 16 лет может быть предпринимателем, но не может быть собственником организации или ее руководителем <\*>. Лицо в возрасте 16 лет практически не может быть спортивным судьей, тренером или руководителем спортивной команды (ч. 4 [ст. 184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV1G) УК), главным (старшим) бухгалтером ([ст. 199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G) УК). Не может быть субъектом преступления, предусмотренного [ст. 185](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV7G) УК (злоупотребления при эмиссии ценных бумаг), лицо, достигшее 16-летнего возраста. Таким лицом может быть только должностное лицо, уполномоченное утверждать проспект ценных бумаг, или лицо, обладающее организационно-распорядительными функциями в коммерческой организации.

--------------------------------

<\*> В связи с этим не убеждает ссылка на [ст. 27](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C180FIAV4G) ГК РФ об эмансипации возраста субъектов гражданско-правовых отношений, сделанная автором публикации в подтверждение 16-летнего возраста субъекта (см.: Лопашенко Н.А. Преступления в сфере экономической деятельности. Комментарий к гл. 22 УК РФ. М., 1999. С. 66, 67).

[Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV2G) устанавливает повышенную ответственность за совершение преступлений при отягчающих и особо отягчающих обстоятельствах, относящихся к характеристике всех элементов составов преступлений. Большая часть отягчающих и особо отягчающих обстоятельств относится к характеристике объективной стороны преступления: крупный и особо крупный размер, совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; с использованием служебного положения, с применением насилия. В одном случае указывается отягчающее обстоятельство, относящееся к характеристике субъективной стороны, - корысть (ч. 3 [ст. 183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV2G) УК).

Вопрос о системе преступлений в сфере экономической деятельности тоже, как и понятие видового объекта, не нашел окончательного разрешения в науке уголовного права. Причиной тому являются различные подходы при выборе критерия для классификации. Часть ученых, критикуя ранее сложившуюся систему хозяйственных преступлений, предлагают для построения системы преступлений в сфере экономической деятельности два и более критериев (особенности субъекта, общие принципы экономической деятельности, порядок ее осуществления, интересы отдельных участников экономических отношений, способ совершения преступления), в соответствии с которыми делят все преступления, входящие в [гл. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV0G) УК, на разное количество групп: от четырех до девяти <\*>. Такой разброс в выборе критериев, возможно, связанный с терминологическими неточностями, мало что проясняет в характеристике непосредственного объекта. Нельзя принять систему, построенную на основе различных принципов экономической деятельности <\*\*>, поскольку принцип законности, используемый в качестве непосредственного объекта, по существу, поглощает четыре других принципа. Встречаются и другие точки зрения.

--------------------------------

<\*> См.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 57, 58; Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. Л.Л. Кругликова. М., 1999. С. 240, 241; Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. М., 1997. С. 175; Уголовное право. Особенная часть: Учебник / Отв. ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамова, Г.Н. Новоселов. М., 1997. Гл. 11.

<\*\*> См.: Лопашенко Н.А. Указ. соч. С. 16, 17; Российское уголовное право. В 2 т. Т. 2. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М., 2003. С. 223, 224.

Конечно, любая классификация, отражающая теоретические взгляды того или иного ученого, возможна, и она заслуживает внимания. Однако многие из них отступают от принятого в российском уголовном праве принципа построения системы преступлений, основанного на признаках непосредственного объекта посягательства. Представляется более продуктивной, с научной точки зрения, ранее сложившаяся классификация хозяйственных преступлений в зависимости от сфер экономической деятельности. Этот подход разделяется частью ученых и в настоящее время <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. М.П. Журавлева и С.И. Никулина. С. 164, 165; Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М., 1997. С. 145.

В соответствии с непосредственным объектом посягательства все преступления, входящие в [гл. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV0G) УК, можно подразделить на пять групп и представить, не претендуя на окончательный вариант, в виде следующей системы:

1) преступления в сфере предпринимательства и иной экономической деятельности: [ст. ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G), [170](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAVAG), [171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G), [171.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190EIAV2G), [172](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190FIAV2G), [173](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190FIAVAG), [174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G), [174.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAVAG), [175](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1902IAV5G) УК;

2) преступления в сфере кредитных отношений: [ст. ст. 176](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV5G), [177](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180AIAV2G), [195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G), [196](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV6G), [197](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAVBG) УК;

3) преступления в сфере отношений, обеспечивающих свободную и добросовестную конкуренцию: [ст. ст. 178](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E08IAV3G), [179](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180BIAV1G), [180](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV3G), [183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAV6G), [184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV6G) УК;

4) преступления в сфере финансовых отношений и отношений, связанных с оборотом драгоценных металлов, драгоценных камней: [ст. ст. 181](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV4G), [185](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV7G), [185.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180CIAV2G), [186](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180CIAV6G), [187](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV1G), [191](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0AIAV1G), [192](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV2G), [198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G), [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G), [199.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV1G), [199.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAVBG) УК;

5) преступление в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля: [ст. ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV4G), [189](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAV3G), [190](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAVAG), [193](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV6G), [194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAVAG) УК.

§ 2. Преступления в сфере предпринимательства

и иной экономической деятельности

Экономическая деятельность хозяйствующих субъектов осуществляется в различных сферах: предпринимательства, финансовой, денежно-кредитной, внешнеэкономической, торговли и услуг. Предпринимательство, как и другие формы экономической деятельности, имеет важное значение в системе рыночной экономики.

Под предпринимательством понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVAG) ГК РФ).

Не любая хозяйственная деятельность может считаться предпринимательством, а только та, которая обладает совокупностью признаков, вытекающих из данного определения: 1) эта деятельность связана с использованием имущества, продажей товаров, выполнением работ, оказанием услуг; 2) осуществляется самостоятельно на свой риск; 3) направлена на получение прибыли систематически; 4) осуществляется лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Первые три признака выражают экономическую сущность этого явления, четвертый признак - его юридическую характеристику. Отсутствие хотя бы одного из перечисленных признаков означает, что осуществляемая экономическая деятельность либо не является предпринимательской, либо осуществляется незаконно (при отсутствии юридического признака).

Участниками отношений в сфере предпринимательства являются граждане и юридические лица. В соответствии со [ст. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1808IAV4G) ГК РФ гражданин имеет право заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, но может также заниматься предпринимательской деятельностью совместно с другими гражданами, образуя юридическое лицо ([ст. 18](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C180AIAV1G) ГК РФ). Юридические лица, преследующие в качестве основной цели извлечение прибыли из своей деятельности, называются коммерческими организациями и могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий ([п. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B02IAV2G) и [п. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B02IAV1G) ст. 50 ГК РФ). Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации (п. 2 [ст. 51](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B03IAV2G) ГК РФ). Индивидуальные предприниматели и юридические лица, зарегистрированные в установленном законом порядке, могут совершать любые не запрещенные законом сделки и участвовать в обязательствах ([ст. 18](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C180AIAV1G) ГК РФ).

Гражданский [кодекс](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD03I4V7G) РФ не содержит понятия иной экономической деятельности, но исходя из смысла и содержания других норм ГК РФ, можно сделать вывод, что эта деятельность обладает теми же признаками, что и предпринимательство, но осуществляется в других сферах: в сфере финансовых и кредитных отношений или оказания некоторых видов коммерческих услуг (например, в сфере культуры, образования, медицины, бытовых услуг). Не представляется обоснованным суждение профессора Н.А. Лопашенко о том, что [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) УК, в редакции Федерального закона от 25.06.2002 (название статьи было дополнено словами: "иной деятельности"), признает уголовно наказуемым воспрепятствование не только предпринимательской, но и иной законной деятельности, например социальной, благотворительной, политической <\*>. Признав данное законодательное решение как неудачное, автор упускает из виду, что любая некоммерческая организация, включая политические партии и благотворительные фонды, зарегистрированные в установленном законом порядке в органах юстиции, приобретает статус юридического лица и может заниматься коммерческой деятельностью, которая должна быть тоже зарегистрирована в соответствующем органе исполнительной власти <\*\*>. О воспрепятствовании именно коммерческой деятельности различных, в том числе некоммерческих, объединений граждан идет речь в [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) УК.

--------------------------------

<\*> См.: Российское уголовное право: Учебник. В 2 т. Т. 2 / Под ред. А.И. Рарога. М., 2002. С. 226.

<\*\*> См. Федеральные законы: от 19.05.1995 [N 82-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872993C84711C102DD034726CF421B8797831C1903IAV0G) "Об общественных объединениях" (СЗ РФ. 1995. N 21. Ст. 1930); от 12.01.1996 [N 7-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A181249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVBG) "О некоммерческих организациях" (СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 145).

Нормы гражданского права являются юридическими гарантиями конституционного права граждан свободно распоряжаться своими способностями и использовать свое имущество для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности ([ст. 34](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1AI0VAG) Конституции РФ). Задача уголовного закона заключается в том, чтобы охранять предпринимательскую и иную экономическую деятельность, основанную на законе. Любое нарушение установленного порядка предпринимательской и иной экономической деятельности, совершенное ее участниками или должностными лицами, уполномоченными от имени Российской Федерации осуществлять порядок их регистрации и контроля, в случаях, предусмотренных в нормах [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV2G), признается преступлением. В число таких деяний входят преступления, предусмотренные [ст. ст. 169 - 175](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) УК.

Непосредственным объектом данных преступлений являются отношения в сфере законной предпринимательской и иной экономической деятельности.

Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности (ст. 169 УК). Статья 169 УК предусматривает уголовную ответственность за воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности. Законное предпринимательство и иная экономическая деятельность основывается не только на свободе выбора вида предпринимательской или иной экономической деятельности, не запрещенной законом, выбора его организационно-правовой формы, реализации продукта своей деятельности, независимости при распоряжении прибылью и самое главное - обязательности государственной регистрации и соблюдении нормативно установленного порядка и условий регистрации.

Дополнительным объектом преступления является конституционное право граждан на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Объективная сторона характеризуется воспрепятствованием законной предпринимательской и иной экономической деятельности. Воспрепятствование означает создание каких-либо препятствий, помех или создание таких условий, при которых предпринимательская деятельность становится невозможной или она существенно ограничивается. Воспрепятствование может совершаться как действием, так и бездействием и проявляться в шести формах преступной деятельности: а) неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; б) уклонение от их регистрации; в) неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности; г) уклонение от его (ее) выдачи; д) ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы; е) ограничение самостоятельности или иное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица.

Неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица выражается в открытом нежелании уполномоченного лица провести регистрацию, несмотря на то, что все основания для данной регистрации имеются.

Регистрация индивидуального предпринимателя или юридического лица осуществляется на основании Федеральных законов: от 08.08.2001 N 129-ФЗ "[О государственной регистрации юридических лиц](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872991C84711C102DD03I4V7G) и индивидуальных предпринимателей" <\*>; от 09.07.1999 N 160-ФЗ ["Об иностранных инвестициях в Российской Федерации"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1822A9CC84711C102DD03I4V7G) <\*\*>; ["О банках и банковской деятельности"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5852E92C84711C102DD034726CF421B8797831C180AIAV6G) в ред. Федерального закона от 03.02.1996 N 17-ФЗ <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3431.

<\*\*> СЗ РФ. 1999. N 28. Ст. 3493.

<\*\*\*> СЗ РФ. 1996. N 6. Ст. 492.

Государственная регистрация - это акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый путем внесения в единые государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридического лица, о приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя, о прекращении предпринимательской деятельности, а также при внесении изменений в учредительные документы. Государственные реестры являются федеральными информационными ресурсами.

Государственную регистрацию осуществляет федеральный орган исполнительной власти - Федеральная регистрационная служба Министерства юстиции РФ <\*>, имеющая свои территориальные органы в субъектах Федерации, и главные регистраторы и регистраторы при органах власти местного самоуправления в городах, районах, населенных пунктах. Регистрацию кредитных организаций проводит ЦБР и его отделения. Все виды экономической деятельности, связанные с иностранными инвестициями, подлежат регистрации в Государственной регистрационной палате при Правительстве РФ.

--------------------------------

<\*> См.: [Указ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A38E2C91C84711C102DD034726CF421B8797831C1B08IAV5G) Президента РФ от 09.03.2004 N 314 "О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти" // СЗ РФ. 2004. N 11. Ст. 945.

Новый [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872991C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV3G) о государственной регистрации устанавливает единый порядок регистрации для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (ранее для индивидуальных предпринимателей был упрощенный порядок).

Законы определяют исчерпывающий перечень документов, необходимых для регистрации юридического лица и индивидуального предпринимателя. Соискатели подают в регистрирующий орган заявление по форме, установленной Правительством РФ, и квитанцию об уплате регистрационного сбора. Подписи заявителей должны быть нотариально заверены. При этом заявитель указывает свои паспортные данные или данные иного удостоверяющего личность документа и идентификационный номер налогоплательщика. Кроме того, для регистрации юридического лица должны быть представлены: документ, подтверждающий оплату (не менее 50%) уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов), решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа, устав организации с указанием организационно-правовой формы этой организации, вида экономической деятельности, руководящего органа и юридического адреса, а также в установленных законом случаях документ о согласовании с соответствующими органами и (или) органами местного самоуправления вопросов создания юридического лица. В случае регистрации иностранного юридического лица должна быть представлена выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения.

Перечень документов, необходимых для регистрации индивидуального предпринимателя, расширен по сравнению с ранее действовавшим [Порядком](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AD842494C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAVAG), установленным Указом Президента РФ от 08.07.1994 N 1482 <\*>. Кроме заявления и квитанции об оплате регистрационного сбора, соискатель представляет копию (нотариально заверенную) основного документа, удостоверяющего личность, с обязательным указанием гражданства, даты и места рождения, адреса места жительства. Для несовершеннолетнего заявителя нужно представить нотариально заверенное согласие родителей, усыновителей или попечителей на осуществление предпринимательской деятельности либо копию свидетельства о браке, либо копию решения суда об объявлении физического лица полностью дееспособным. В соответствии с п. 4 [ст. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872991C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAVAG) Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" регистрирующий орган не вправе требовать представления других документов, кроме документов, установленных названным Законом.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1994. N 11. Ст. 1194.

В течение установленных сроков регистрирующий орган обязан принять решение о регистрации, внести соответствующую запись в единый государственный реестр, выдать бессрочное регистрационное свидетельство или вынести решение об отказе в регистрации. Отказ имеет письменную форму, с обязательным указанием мотивов и доводится до сведения заявителя.

Отказ в регистрации возможен по основаниям, указанным в законе: а) в случае представления недостоверных документов; б) если истек срок действия документа, подтверждающего право иностранного гражданина или лица без гражданства проживания на территории России; в) если не утратила силу более ранняя регистрация; г) если не истек срок со дня принятия судом решения о признании предпринимателя несостоятельным (банкротом) в связи с невозможностью удовлетворить требования кредиторов, связанные с ранее осуществлявшейся экономической деятельностью; д) при наличии решения суда о прекращении предпринимательской деятельности в принудительном порядке; е) если не истек срок, на который лицо было лишено права по приговору суда заниматься предпринимательской деятельностью.

Отказ в регистрации по другим основаниям не допускается и образует признаки преступления, предусмотренного [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) УК, в первой форме.

Уклонение от регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица - это скрытая форма воспрепятствования законной предпринимательской деятельности. В отличие от отказа в регистрации, который носит официальный характер, уклонение от регистрации может выражаться под различными предлогами в неоднократном непринятии документов, в сознательном нарушении сроков регистрации. Государственная регистрация должна быть осуществлена в срок не более чем 5 рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Другие законы тоже устанавливают точные сроки: для регистрации предприятий с иностранными инвестициями - в течение 21 дня, а заявление об учреждении кредитной организации должно быть рассмотрено ЦБР не более чем в течение 6 месяцев. В течение этих сроков уполномоченные должностные лица должны выдать регистрационные свидетельства заинтересованным лицам или уведомить их об отказе в регистрации. Умышленное затягивание сроков выдачи регистрационного свидетельства, при отсутствии уважительных причин, образует признаки преступления во второй форме.

Неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности выражается в открытом нежелании выдать лицензию на законных основаниях. [Статья 49](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B0DIAV0G) ГК РФ устанавливает, что отдельными видами экономической деятельности можно заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). В целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации устанавливаются единый перечень лицензируемых видов деятельности, единый порядок процесса лицензирования, единые требования и условия для осуществления отдельных видов деятельности. Вопросы лицензирования регулируются Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852494C84711C102DD03I4V7G) от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3430.

Лицензирование осуществляют федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации. Правительство РФ уполномочено определить федеральные органы исполнительной власти, утвердить положения о лицензировании конкретных видов деятельности, работ и услуг и выделить виды деятельности, лицензирование которых осуществляют органы исполнительной власти субъектов Федерации.

Порядок лицензирования отдельных видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг Российской Федерации установлен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6842C97C84711C102DD034726CF421B8797831C1D02IAV0G) от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" <\*>, Постановлениями Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 15.08.2000 [N 10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A3862D97C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G) и от 18.07.2001 [N 14](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A7862D92C84711C102DD03I4V7G) <\*\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1996. N 17. Ст. 1918.

<\*\*> СЗ РФ. 2001. N 14. Ст. 1591.

Закон определяет перечень документов, которые соискатель лицензии должен представить: заявление с указанием наименования и организационно-правовой формы юридического лица, основного государственного регистрационного номера юридического лица <\*>, места его нахождения и вида деятельности, которую соискатель намерен осуществлять. Индивидуальный предприниматель в заявлении указывает данные основного документа, удостоверяющего его личность, место жительства, основной государственный регистрационный номер, записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя и вид деятельности. К заявлению прилагаются копии учредительных документов юридического лица, свидетельства о регистрации, а также о постановке соискателя лицензии на учет в налоговом органе и квитанция об уплате регистрационного сбора. Не допускается требовать представления документов, не предусмотренных законом.

--------------------------------

<\*> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1812897C84711C102DD03I4V7G) от 23.12.2003 N 185-ФЗ // СЗ РФ. 2003. N 52. Ст. 5032.

Лицензирующий орган обязан принять решение о выдаче лицензии и сделать запись в государственном реестре или об отказе в срок, не превышающий 60 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии с приложением всех необходимых документов (ч. 2 [ст. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852494C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV7G) Закона "О лицензировании отдельных видов деятельности"). [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852494C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV0G) называет только два основания для отказа: а) представление недостоверных или искаженных сведений; б) если объекты, принадлежащие или используемые соискателями, не соответствуют лицензионным требованиям (экологического, санитарно-эпидемиологического, гигиенического или противопожарного характера). Отказ в выдаче лицензии по другим основаниям (например, по причине отсутствия средств для проведения экспертизы) является незаконным и может быть основанием привлечения должностного лица к уголовной ответственности по [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) УК (по признакам третьей формы преступной деятельности).

Уклонение от выдачи лицензии выражается в затягивании сроков (свыше 60 дней) оформления специальных разрешений и является пассивной формой неправомерного отказа, например выдача лицензии откладывается на неопределенное время под предлогом временной ненужности конкретного вида деятельности в данной местности.

Ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы. Никакое должностное лицо не имеет права ограничивать права и законные интересы индивидуального предпринимателя или юридического лица, если это ограничение не установлено законом ([ст. 55](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831E19I0V3G) Конституции РФ). Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только федеральным законом и только в той мере, в какой это необходимо для защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, а также прав и законных интересов других лиц. Никакие другие ограничения права на предпринимательскую деятельность, в том числе в зависимости от ее организационно-правовой формы, недопустимы. Поэтому предоставление каких-либо льгот или установление преимуществ, например, акционерному обществу (выдача лицензии, предоставление кредитов на льготных условиях) и лишение этих преимуществ муниципального унитарного предприятия образуют признаки данной преступной деятельности.

Ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица является нарушением основных начал предпринимательской деятельности: самостоятельности и независимости. Вмешательство в предпринимательскую деятельность со стороны государственных органов и должностных лиц возможно только в случаях нарушения правил охраны труда, санитарно-эпидемиологических правил, техники безопасности и других правил, обеспечивающих жизнедеятельность общества. Вмешательство возможно также в целях ограничения монополизма и недобросовестной конкуренции. В иных случаях вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица будет признано неправомерным.

При характеристике объективной стороны указывается дополнительный признак - способ: с использованием служебного положения лица, осуществляющего регистрацию субъектов предпринимательства, выдачу лицензии, или лица, взаимодействующего с предпринимательством в иных формах.

По конструкции состав, предусмотренный ч. 1 [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV6G) УК, - формальный. Преступление признается оконченным с момента выполнения деяния хотя бы в одной из перечисленных форм преступной деятельности.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что своими действиями препятствует законной предпринимательской деятельности, и желает действовать таким образом. Мотивы могут быть различными: желание продемонстрировать власть, месть, но чаще всего корысть.

Субъект преступления - только должностное лицо. Понятие должностного лица дается в примечании к [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV3G) УК. Но в анализируемой статье имеется в виду специальное должностное лицо, уполномоченное от имени государства на проведение регистрации субъекта предпринимательства или выдачу ему лицензии на занятие отдельными видами предпринимательской и иной экономической деятельности. Вмешательство в предпринимательскую деятельность может осуществляться и другими должностными лицами.

Часть 2 [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV4G) УК содержит два отягчающих признака: а) воспрепятствование законной предпринимательской деятельности после вступления в законную силу судебного акта; б) причинение крупного ущерба.

Первое отягчающее обстоятельство влияет на квалификацию преступления, когда воспрепятствование законной предпринимательской деятельности продолжалось уже после судебного решения, определившего неправомерность действий должностного лица, отказавшего в регистрации индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу или совершившего другие действия, предусмотренные [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) УК. Такое воспрепятствование имеет повышенную степень общественной опасности, поскольку сопряжено с игнорированием акта судебной власти.

Понятие крупного ущерба - второе отягчающее обстоятельство - раскрывается в примечании к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК. В соответствии с п. 1 [ст. 15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1903IAV1G) ГК РФ ущерб может заключаться в виде реальных материальных потерь (например, в виде затрат на покупку оборудования, аренду помещения) или в виде упущенной выгоды (например, в случае сорвавшейся выгодной сделки в связи с неполучением лицензии на данный вид деятельности). Крупный ущерб определяется суммой, превышающей 250 тыс. руб.

Примечание к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК определяет единые понятия крупного и особо крупного размера, крупного ущерба, дохода или задолженности в крупном размере в отношении и других экономических преступлений, предусмотренных [ст. ст. 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G), [171.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190EIAV2G), [177](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180AIAV2G), [188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV4G), [191](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0AIAV1G) и [192](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV2G) УК. Крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью признается стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей 250 тыс. руб., особо крупным - 1 млн. руб. Исключение составляют [ст. ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAVBG), [174.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAVAG), [178](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E08IAVBG), [185](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0EIAVAG), [185.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180CIAV2G), [193](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0DIAV5G), [194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV2G), [198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV1G), [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV2G) и [199.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV1G) УК, в примечаниях к которым установлены другие, строго дифференцированные, определения крупного и особо крупного размера, крупного ущерба.

Регистрация незаконных сделок с землей ([ст. 170](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAVAG) УК). [Статья 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1DI0VCG) Конституции РФ устанавливает, что земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории, и могут находиться в частной, государственной, муниципальной или иных формах собственности. Использование земель должно осуществляться способами, обеспечивающими не только сохранение экологических систем, но и сохранение способности земли быть средством производства в сельском и лесном хозяйстве, основой осуществления хозяйственной и иных видов деятельности ([ст. 12](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A9CC84711C102DD034726CF421B8797831C180AIAV3G) Земельного кодекса РФ) <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2001. N 44. С. 4147.

Гражданский кодекс РФ относит земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, участки леса и все, что прочно связано с землей, к недвижимым вещам [(ст. 130)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831E180DIAV6G). Из содержания [ст. 131](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1E03IAVBG) ГК РФ и других гражданско-правовых норм вытекает, что земля может находиться в хозяйственном обороте в тех пределах, как это установлено в законе <\*>. Она может быть предметом купли-продажи, сдаваться в аренду, в залог для получения банковских кредитов, вноситься в качестве доли в уставный капитал коммерческой организации, передаваться в хозяйственное ведение или оперативное управление, а следовательно, быть предметом в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Поэтому точный учет земель в Государственном земельном кадастре, определение их целевого назначения и правового положения, а также их оценка имеют важное значение не только для регулирования земельных отношений, но и для отношений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. В связи с этим [ст. 170](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAVAG) УК включена в главу, объединяющую преступления, посягающие на нормальную экономическую деятельность <\*\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A92C84711C102DD03I4V7G) от 24.07.2002 N 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения" // СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3018.

<\*\*> Вызывает недоумение позиция некоторых авторов, полагающих включение [ст. 170](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAVAG) УК в главу об экономических преступлениях случайным (см.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М., 2000. С. 195).

Важной предпосылкой рационального использования и охраны земли как основы жизни и деятельности людей является государственный учет и порядок гражданского оборота земель, установленный федеральными законами и подзаконными актами. Поэтому предметом преступления является государственный учет и порядок гражданского оборота земель в Российской Федерации.

При характеристике объективной стороны преступления следует учесть, что наименование [ст. 170](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAVAG) УК уже, чем ее содержание. Объективная сторона преступления содержит три формы преступной деятельности: а) регистрация заведомо незаконных сделок с землей; б) искажение учетных данных Государственного земельного кадастра; в) умышленное занижение размеров платежей на землю. Все формы взаимосвязаны.

Регистрация заведомо незаконных сделок с землей существенно нарушает земельные отношения. В соответствии со [ст. 164](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1009IAV4G) ГК РФ и [ст. ст. 25](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B0BIAV0G), [26](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B0BIAV4G) Земельного кодекса РФ любая сделка с землей подлежит обязательной регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним с соблюдением требований, установленных в нормах гражданского права. Порядок регистрации различных сделок с землей определяется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A28E2497C84711C102DD034726CF421B8797831C1903IAV7G) от 21.07.1997 N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" <\*>. Факт регистрации является единственным основанием для получения свидетельства о праве собственности на землю.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3594.

Регистрация сделок с землей с умышленным отступлением от установленных правил является незаконной и может привести к выведению части земель из сельскохозяйственного оборота, к нарушению права собственности других лиц. Поэтому закон признает регистрацию незаконных сделок с землей как преступление.

Искажение учетных данных Государственного земельного кадастра выражается в сознательной фальсификации учетных данных при помощи ложных записей или частичных подделок. В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD842F93C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV2G) Федерального закона от 02.01.2000 N 28-ФЗ "О государственном земельном кадастре" <\*> Государственным земельным кадастром признается систематизированный свод документированных сведений, получаемых в результате проведения государственного учета земельных участков: о местоположении, целевом назначении и правовом положении земель. Все земельные участки, расположенные на территории России, подлежат кадастровому учету, в результате которого им присваивается кадастровый номер <\*\*>. Искажение учетных данных в отношении категории земельного участка, его размера, целевого назначения или правового положения неизменно повлечет другие нарушения в сфере экономических отношений, например занижение или завышение нормативной цены земли, установленной для покупки, для получения банковского кредита под залог земельного участка, для определения размеров налога, арендной платы. В случае искажения сведений о целевом назначении земли (земельный участок сельскохозяйственного назначения определяется как городская земля) нарушается разрешительная система землепользования, что может повлечь заключение незаконной сделки о купле-продаже земли.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2000. N 2. Ст. 149.

<\*\*> См.: [Правила](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC832C97C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) кадастрового деления территории Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 06.09.2000 N 660 // СЗ РФ. 2000. N 37. Ст. 3726; [Приказ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AC852A93C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVAG) Федеральной службы земельного кадастра России от 29.07.2002 N П/301 "О внесении изменений и дополнений в Порядок ведения государственного реестра земель кадастрового района. Раздел "Земельные участки" // РГ. 2002. 28 августа. N 161.

Умышленное занижение размеров платежей за землю заключается в занижении всех видов оплаты за пользование землей. В соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B9DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAV4G) РФ от 11.10.1991 N 1738-1 "О плате за землю" <\*> использование земель в Российской Федерации является платным. Формами платы являются: земельный налог, арендная плата, нормативная цена земли. Собственники земли, землевладельцы и землепользователи, кроме арендаторов, облагаются ежегодным земельным налогом. За земли, переданные в аренду, взимается арендная плата. Для покупки и выкупа земельных участков или для получения банковского кредита под залог земли устанавливается нормативная цена земли. При определении размера земельного налога, базовых размеров арендной платы и нормативной цены земли учитывается кадастровая оценка земли <\*\*>.

--------------------------------

<\*> ВВС РСФСР. 1991. N 44. Ст. 1424.

<\*\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7812B97C84711C102DD03I4V7G) Правительства РФ от 15.03.1997 N 319 "О порядке определения нормативной цены земли" // СЗ РФ. 1997. N 13. Ст. 1539; [Инструкцию](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A6852595C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV0G) Министерства РФ по налогам и сборам от 21.02.2000 N 56 с изм. на 21.04.2003 // РГ. 2000. N 82, 83; 2003. 28 мая. N 100.

В соответствии с российским законодательством органам исполнительной власти и органам местного самоуправления предоставляется право, с учетом условий размещения земельных участков, повышать или понижать ставки налога для отдельных плательщиков. Умышленное занижение размеров платежей за землю должностным лицом государственного или муниципального органа путем уменьшения налогооблагаемой базы, занижения категории земли, изменения назначения земельного участка (вместо пашни указано "под выпас скота") или незаконного применения льгот образует признаки данного преступления.

Следует заметить, что все три формы преступной деятельности взаимосвязаны. Искажение учетных данных Государственного земельного кадастра может повлечь умышленное занижение размеров платежей за землю, что, в свою очередь, отразится на законности регистрируемой сделки с землей.

Состав преступления - формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения хотя бы одного из трех деяний.

Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Лицо осознает, что регистрирует незаконную сделку с землей, искажает учетные данные Государственного земельного кадастра, занижает размеры платежей за землю, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления - должностное лицо, уполномоченное регулировать земельные отношения и исполнять контролирующие функции, которое, используя свое служебное положение, совершает действия, нарушающие закон: регистратор прав на недвижимое имущество и сделок с ним, должностное лицо комитета по земельным ресурсам и землеустройству, должностные лица органов исполнительной власти или органов местного самоуправления (местной администрации), земельных комитетов, налоговой службы (см. примечание к [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV3G) УК).

Незаконное предпринимательство ([ст. 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G) УК). Статья 171 УК предусматривает уголовную ответственность за незаконное предпринимательство.

В соответствии с Конституцией РФ каждый гражданин имеет право заниматься предпринимательством и иной не запрещенной законом экономической деятельностью [(ст. 34)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1AI0VAG) <\*>. Поощряя предпринимательство, государство устанавливает определенные формы контроля в целях обеспечения прав и законных интересов других предпринимателей, общества и государства. Порядок организации предпринимательства и основные его принципы урегулированы нормами российского права, законами и подзаконными актами. Предпринимательская деятельность, если она осуществляется индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом в соответствии с положениями гражданского, административного, финансового, таможенного, налогового права, будет считаться законной. Предпринимательство, осуществляемое в обход установленного порядка, считается незаконным и при определенных условиях влечет ответственность по [ст. 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G) УК.

--------------------------------

<\*> Понятие предпринимательской деятельности было раскрыто при анализе [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) УК.

Объективная сторона преступления характеризуется пятью формами преступной деятельности: а) осуществление предпринимательской деятельности без регистрации; б) осуществление предпринимательской деятельности с нарушением правил регистрации; в) представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, документов, содержащих заведомо ложные сведения; <\*> г) осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), когда такое разрешение обязательно; д) осуществление предпринимательской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий.

--------------------------------

<\*> Данная форма преступной деятельности представлена в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4822B96C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV1G) от 08.12.2003 N 169-ФЗ "О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации, а также о признании утратившими силу законодательных актов РСФСР" // РГ. 2003. 16 декабря. N 252.

Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации как первая форма преступной деятельности будет иметь место, когда индивидуальный предприниматель или коммерческая организация уклоняются от регистрации, имея для этого все возможности. [Статья 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G) УК имеет в виду те виды предпринимательства, которые могут быть зарегистрированы и осуществляться на законных основаниях, но виновные уклоняются от этой обязанности. В случаях, когда предприниматель занимается запрещенной законом экономической деятельностью, его ответственность наступает не по ст. 171 УК, а по другим статьям УК. Например, незаконное изготовление оружия, боеприпасов, взрывных устройств, комплектующих деталей, взрывчатых веществ влечет уголовную ответственность по [ст. 223](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0CIAV2G) УК; незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов - по [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК.

В соответствии с правилами, установленными [ст. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1808IAV4G) ГК РФ, гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью только с момента регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства признается предпринимателем после регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. [Статьи 50](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B02IAV3G), [51](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B02IAV5G) ГК РФ требуют обязательной регистрации юридических лиц в качестве коммерческих организаций. Таким образом, государственная регистрация - это юридическое признание предпринимательства в определенной организационно-правовой форме. Основания и требования, предъявляемые при регистрации Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872991C84711C102DD03I4V7G) от 08.08.2001 "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" в редакции 2003 г. были рассмотрены при анализе [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) УК.

Возможны три варианта поведения виновных лиц: а) индивидуальный предприниматель или коммерческая организация полностью уклоняются от регистрации, не намереваясь ее осуществить, хотя имеют право на регистрацию; б) хозяйствующие субъекты представили заявление и все необходимые документы в орган юстиции и, не дожидаясь получения регистрационного свидетельства, начали экономическую деятельность; в) предпринимательская деятельность продолжается после аннулирования регистрационного свидетельства или получения отказа в регистрации решением органа, выдавшего его, или суда. При всех вариантах поведения предпринимательство будет незаконным.

Осуществление предпринимательской деятельности с нарушением правил регистрации означает, что субъекты предпринимательской деятельности, например, имея регистрационное свидетельство на один вид предпринимательской деятельности, осуществляют другую хозяйственную деятельность или осуществляют ее в ином месте или в иной организационно-правовой форме. В том случае, когда сроки действия регистрационного свидетельства истекли, но хозяйствующий субъект продолжает свою деятельность, будет иметь место первая форма преступной деятельности.

Представление в орган, осуществляющий регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, документов, содержащих заведомо ложные сведения, свидетельствует о том, что регистрация была получена обманным путем. Регистрирующий орган был введен в заблуждение представленными документами, фальсификация которых была обнаружена позднее, например документ об уплате регистрационного сбора оказался поддельным.

Осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) означает, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеют регистрационное свидетельство на право ведения предпринимательской деятельности, но не имеют специального разрешения (лицензии) на тот вид экономической деятельности, который они осуществляют, когда такая лицензия обязательна ([ст. 49](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B0DIAV5G) ГК РФ). Лицензия - это официальный документ, дающий право предпринимателю заниматься определенным видом экономической деятельности в течение установленного срока при соблюдении условий осуществления этой деятельности. Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852494C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV5G) от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" относит к лицензируемым видам деятельности такие виды деятельности, осуществление которых может повлечь нанесение ущерба правам, законным интересам, нравственности и здоровью граждан, обороне страны и безопасности государства. [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852494C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV4G) перечисляет 125 видов деятельности, на осуществление которых получение лицензии является обязательным, и определяет общие принципы лицензирования с указанием конкретных видов деятельности, которые лицензируются только на федеральном уровне (торговля оружием, все операции с драгоценными металлами и драгоценными камнями, с наркотическими средствами и психотропными веществами, добыча полезных ископаемых, хранение газа, нефти и продуктов их переработки, работы, связанные с электро- и теплоснабжением, транспортные услуги (кроме пассажирских автомобильных перевозок), платные юридические услуги и т.д.), а также виды деятельности, разрешения на осуществление которых выдаются органами исполнительной власти субъектов Федерации (риелторская, медицинская (кроме инфекционных и онкологических заболеваний), ветеринарная деятельность, эксплуатация автозаправочных станций и т.д.). Лицензии должны быть получены зарегистрированными предпринимателями на каждый вид деятельности на срок не менее 5 лет, но могут быть бессрочными в случаях, предусмотренных нормативными актами.

Порядок лицензирования работ и услуг по космической, ветеринарной, медицинской деятельности устанавливается специальными положениями. Часть 2 [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852494C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) Федерального закона от 08.08.2001 перечисляет виды деятельности (всего 17), лицензирование которых осуществляется в соответствии с другими законами и нормативными правовыми актами.

При выполнении преступной деятельности в данной форме тоже возможны три варианта поведения, как и при первой форме.

Осуществление предпринимательской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий означает, что у предпринимателя имеются регистрационное свидетельство и лицензия на определенный вид предпринимательства, но он нарушает условия и требования, установленные в лицензии. [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852494C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV7G) указывает общие и специальные требования. Общими требованиями являются: а) предпринимательство должно осуществляться только в том виде деятельности, на который лицензия получена; лицензия выдается на один вид деятельности; б) лицензия выдается определенному индивидуальному предпринимателю или руководителю (собственнику) юридического лица; в) нельзя передавать лицензию другим лицам; г) соблюдать законы Российской Федерации и правила противопожарной, технической, экологической, санитарно-эпидемиологической безопасности. Специальные требования установлены в отношении специальных знаний предпринимателя или лиц, которые будут выполнять техническую часть деятельности, наличия помещения, оборудования, технических средств и других особенностей конкретной предпринимательской деятельности. Отступления от этих требований могут быть признаны преступными, но, как представляется, не во всех случаях, а только при нарушении основных условий лицензирования. В иных случаях лицензия может быть просто отозвана в административном порядке, что и делается на практике.

Деяние, выраженное в любой из пяти форм незаконной предпринимательской деятельности, будет признано преступным при наличии хотя бы одного из двух условий: а) если оно причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству; б) было сопряжено с извлечением дохода в крупном размере. Понятие крупного ущерба или дохода в крупном размере определяется в примечании к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК - свыше 250 тыс. руб. Совершение тех же действий при отсутствии указанных условий влечет административную ответственность по [ст. 14.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAVBG) КоАП РФ, а в отношении юридических лиц, представивших в регистрирующий орган документы, содержащие заведомо ложные сведения, - по ч. 4 [ст. 14.25](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7862C9DC84711C102DD034726CF421B879480I1V5G) КоАП РФ. Следует согласиться с точкой зрения, высказанной в литературе, что при этом не образуется совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G) и [198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G) или [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 97.

По конструкции состав сформулирован двумя способами. Если в характеристику объективной стороны включить причинение крупного ущерба, то такой состав следует считать материальным. Преступление будет считаться оконченным с момента причинения крупного ущерба. В том случае, если объективная сторона преступления будет характеризоваться извлечением дохода в крупном размере, то такой состав следует признать формальным и преступление будет считаться оконченным с момента получения такого дохода <\*>.

--------------------------------

<\*> Такая законодательная формулировка, нужно отметить, нередко встречающаяся в определениях экономических преступлений, послужила некоторым авторам основанием для признания формально-материального состава, что не представляется обоснованным с научной точки зрения.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что занимается незаконной предпринимательской деятельностью, и желает осуществлять ее. Мотивы не указаны в законе, но они всегда являются корыстными.

Субъект преступления - индивидуальный предприниматель, а также руководитель юридического лица или собственник коммерческой организации.

Часть 2 [ст. 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV6G) УК содержит два квалифицирующих обстоятельства: а) совершение преступления организованной группой; б) если деяние сопряжено с извлечением дохода в особо крупном размере. Понятие организованной группы дается в ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК. Размер особо крупного дохода определен в примечании к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК - свыше 1 млн. руб.

Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции ([ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190EIAV2G) УК). Статья 171.1 была включена в гл. 22 УК Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1832B92C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) от 09.07.1999 <\*> в связи с большой распространенностью общественно опасных деяний, описанных в диспозиции данной уголовно-правовой нормы, которые, по существу, являются одним из видов незаконного предпринимательства, не предусмотренного какой-либо специальной нормой. Эти деяния нарушают установленный порядок осуществления нормальной экономической деятельности хозяйствующими субъектами.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1999. N 28. Ст. 3491.

Предмет преступления - товары и продукция, подлежащие обязательной маркировке.

Объективная сторона преступления характеризуется пятью формами преступной деятельности: а) производство товаров или продукции, которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками и знаками соответствия; б) приобретение немаркированных товаров или продукции; в) хранение таких товаров или продукции; г) перевозка немаркированных товаров или продукции; д) сбыт немаркированных товаров или продукции. При анализе признаков объективной стороны следует учесть, что первые четыре формы преступной деятельности характеризуются дополнительным признаком субъективного характера, а именно целью сбыта немаркированных товаров или продукции. Следовательно, в [ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190EIAV2G) УК речь идет о незаконной предпринимательской деятельности (незарегистрированной и нелицензированной), но которая ни при каких условиях не может быть признана законной, как это следует из содержания [ст. 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G) УК.

Обязательным условием привлечения лица к уголовной ответственности является крупный размер стоимости немаркированных товаров. В соответствии с примечанием к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК крупным размером признается стоимость немаркированных товаров и продукции, превышающая 250 тыс. руб. на момент совершения преступления. Выпуск организацией - производителем товаров и продукции в меньших размерах влечет административную ответственность ([ст. 15.12](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV4G) КоАП РФ).

Производство товаров или продукции, которые подлежат обязательной маркировке, означает, что индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (зарегистрированные или незарегистрированные) производят для сбыта товары или продукцию, которые подлежат обязательной маркировке, но предприниматели уклоняются от этого обязательного требования. Для нормального функционирования экономических отношений в сфере производства, торговли и услуг установлен особый порядок маркировки отдельных видов товаров и продукции. Общий порядок маркировки установлен [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AD8F249CC84711C102DD03I4V7G) РФ от 23.09.1992 N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" <\*> и включает товарный знак изготовителя и знак обслуживания, наименование места происхождения товара или продукции, номер изделия, дату изготовления или выпуска и срок годности (в тех случаях, когда это требуется, например, при производстве пищевых продуктов и лекарств).

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1992. N 42. Ст. 2322.

Товарный знак и знак обслуживания - это обозначения (словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинация, выполненные и зарегистрированные в любом цвете или цветовом сочетании), служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц. Наименование места происхождения товара - это обозначение товара, содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, связанное с местом его изготовления. Использованием указанных обозначений признается их применение на товаре, этикетках, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в гражданский оборот.

Законы и подзаконные акты Российской Федерации предусматривают специальные виды маркировки товаров, продукции, услуг. К ним относятся: марки акцизного сбора, специальные марки и знаки соответствия техническим стандартам, условиям изготовления и образцам.

Акцизы - это косвенные налоги, включаемые в цену товара и оплачиваемые покупателем. Облагаются акцизным сбором и маркируются марками акцизного сбора товары повышенного спроса, предметы роскоши, определенные виды минерального сырья. Согласно [ст. 181](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7832C9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1F0CIAV2G) НК РФ подакцизными товарами признаются: спирт этиловый и спиртосодержащая продукция (содержание спирта более 9%), пиво, табачная продукция, ювелирные изделия, легковые автомобили и мотоциклы, автомобильный бензин, дизельное топливо, моторные масла, нефть и стабильный газовый конденсат, природный газ <\*>.

--------------------------------

<\*> Следует иметь в виду, что Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A1832897C84711C102DD03I4V7G) от 07.03.1996 "Об акцизах", на который имеются ссылки в других учебниках и комментариях, утратил силу с 01.01.2001 в связи с вступлением в силу [части второй](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7832C9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1F0AIAV5G) Налогового кодекса РФ.

Специальными марками маркируются алкогольная продукция, табак и табачные изделия для подтверждения легальности производства данной продукции на территории Российской Федерации <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A58E2F97C84711C102DD03I4V7G) Правительства РФ от 11.04.2003 N 212 "О маркировке алкогольной продукции федеральными специальными марками нового образца" // СЗ РФ. 2003. N 16. Ст. 1528 и другие нормативные акты.

Знак соответствия - это зарегистрированный в установленном порядке знак, с учетной информацией к нему, который подтверждает соответствие товара и продукции техническим стандартам, условиям изготовления и образцам. Нормативными актами Российской Федерации установлена и введена в действие [Номенклатура](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7822895C84711C102DD03I4V7G) продукции, услуг (работ), в отношении которых законом предусмотрена их обязательная сертификация, и [Номенклатура](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A0832C9CC84711C102DD03I4V7G) продукции, соответствие которой может быть подтверждено декларацией о соответствии <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Постановления Госстандарта России от 30.07.2002 [N 64](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AC842F9DC84711C102DD03I4V7G) и от 27.09.2002 [N 214](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A6812C9DC84711C102DD03I4V7G) // Вестник Госстандарта РФ. 2003. N 7.

Знаки общей и специальной маркировки подлежат обязательной регистрации и включению в государственные реестры соответствующих наименований, порядок ведения которых определяется Российским агентством по патентам и товарным знакам Федеральной службы по интеллектуальной собственности и товарным знакам <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Приказы Российского агентства по патентам и товарным знакам от 05.03.2004 [N 28](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A386259CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G), [29](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A3862497C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G), [30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A3872D9CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV2G), [31](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A3872D92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G), [32](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A386259DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) о Порядке ведения Государственных реестров моделей, промышленных образцов, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров // РГ. 2004. 24 марта.

Новый Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4842994C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании" <\*>, а также [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1862996C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G) Государственного комитета РФ по стандартизации и метрологии от 01.09.2003 N 99 "Об утверждении Порядка проведения Государственным комитетом Российской Федерации по стандартизации и метрологии государственного контроля и надзора" <\*\*> устанавливают единый порядок правового регулирования отношений в области установления, применения и исполнения обязательных требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранению, перевозке, реализации, утилизации, выполнению работ и оказанию услуг. [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4842994C84711C102DD034726CF421B8797831C1D0DIAV1G) предусматривает замену государственных стандартов техническими регламентами, включающими другие требования к продукции и маркировке. В течение 7 лет со вступления в силу указанного Закона российские производители должны перейти на систему технических регламентов, в которых будут заданы обязательные нормы безопасности продукции. Каждый технический регламент будет иметь статус закона. Когда продукция пройдет сертификацию, т.е. будет документально подтверждено ее соответствие национальным стандартам, она будет маркироваться специальным знаком - знаком обращения на рынке ([ст. 27](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4842994C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0EIAV6G) Федерального закона "О техническом регулировании") <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2002. N 52 (ч. I). Ст. 5140; Законы РФ от 10.06.1993 ["О стандартизации"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4832E9DC84711C102DD03I4V7G) и ["О сертификации продукции и услуг"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4832496C84711C102DD03I4V7G) // ВВС РФ. 1993. N 25. Ст. 917; N 26. Ст. 966 (утратили силу).

<\*\*> РГ. 2003. 10 декабря. N 250.

<\*\*\*> Описание и изображение знака обращения на рынке, утв. [Постановлением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1872C96C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) Правительства РФ от 19.11.2003 N 696 // СЗ РФ. 2003. N 47. Ст. 4547.

Технические регламенты должны быть приняты в течение 7 лет, но в продолжение этого времени действуют обязательные требования к продукции, процессам производства, эксплуатации и т.д., установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации <\*>, поэтому новый закон сохраняет и старый порядок маркирования товаров и продукции знаками соответствия национальному стандарту, прошедших подтверждение соответствия в форме добровольной или обязательной сертификации ([ст. ст. 15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4842994C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0AIAV2G), [20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4842994C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0EIAVBG), [22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4842994C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0DIAV5G) Федерального закона "О техническом регулировании").

--------------------------------

<\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A2832A96C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV1G) Правительства РФ от 13.08.1997 N 1013 "Об утверждении перечня товаров, подлежащих обязательной сертификации, и перечня работ и услуг, подлежащих обязательной сертификации" // СЗ РФ. 1997. N 33. Ст. 3899; [Правила](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AC872894C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV0G) по проведению сертификации в Российской Федерации, утв. Постановлением Госстандарта России от 10.05.2000 N 26 // БНА РФ. 2000. N 28; РГ. 2002. 4 декабря; 2003. 18 июня.

Приобретение немаркированных товаров или продукции - это покупка, получение в качестве подарка, взамен на другой товар или за предоставление какой-либо услуги для дальнейшего сбыта. Хранение - временное складирование в каком-либо помещении немаркированных товаров или продукции для дальнейшего сбыта. Перевозка - это перемещение немаркированных товаров или продукции от места их приобретения к месту хранения или от места хранения к месту сбыта. Сбыт немаркированных товаров означает продажу, мену, предоставление в качестве оплаты за услугу, дарение, дачу взаймы.

Состав по конструкции - формальный. Преступление признается оконченным с момента выполнения хотя бы одного действия.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что совершает хотя бы одно действие из предусмотренных в [ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190EIAV2G) УК, и желает его совершить. Мотивы и цели не указаны в законе, но, как правило, они корыстные. Виновные не маркируют изготовленные товары или продукцию, чтобы избежать расходов, связанных с регистрацией, лицензированием, приобретением марок и знаков соответствия, а главное - чтобы уклониться от уплаты налогов с неучтенной продукции. В отдельных случаях мотивом может быть другая личная заинтересованность, например, при перевозке или хранении (из родственных или дружеских чувств).

Субъект преступления - лицо в возрасте 16 лет; индивидуальный предприниматель, а также руководители производственных или товарных организаций.

Часть 2 [ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190EIAV6G) УК содержит два квалифицирующих обстоятельства: а) совершение преступления организованной группой; б) совершение преступления в особо крупном размере. Понятие организованной группы дается в ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК. Понятие особо крупного размера - в примечании к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК, он составляет сумму, превышающую 1 млн. руб.

Незаконная банковская деятельность ([ст. 172](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190FIAV2G) УК). Уголовно-правовая норма, предусмотренная ст. 172 УК, является специальной по отношению к норме, содержащейся в [ст. 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G) УК: незаконная банковская деятельность есть частный вид незаконного предпринимательства. По способу описания нормы, по структуре и конструкции составов, по квалифицирующим признакам данные преступления совпадают. Однако имеются существенные различия в порядке организации, лицензирования, в признаках субъектов преступлений.

Согласно положениям [Закона](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5852E92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV0G) РФ "О банках и банковской деятельности" в ред. от 03.02.1996 банковская система Российской Федерации состоит из ЦБР, кредитных организаций, их филиалов и представительств иностранных банков. Кредитные организации включают банки и небанковские кредитные организации. Банк - это кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять банковские операции: привлекать вклады физических и юридических лиц, размещать их от своего имени и за счет собственных средств в других организациях на основе платности, срочности и возвратности, а также вести счета физических и юридических лиц ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5852E92C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) Закона). Банки могут действовать на основе любой формы собственности как хозяйственное общество в целях извлечения прибыли. На основе лицензии ЦБР банки могут осуществлять и другие банковские операции: вести расчеты по поручению физических и юридических лиц, проводить инкассацию денежных средств, покупать и продавать иностранную валюту в наличной и безналичной формах, принимать вклады в виде драгоценных металлов, производить выпуск, покупку и продажу ценных бумаг, выполняющих функции платежного средства, и другие операции ([ст. 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5852E92C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV1G) Закона). Небанковские кредитные организации (почтово-сберегательная система, ломбарды, кредитные товарищества, страховые компании, пенсионный фонд и др.) также действуют в целях извлечения прибыли, но вправе осуществлять в соответствии с лицензией лишь отдельные банковские операции, им запрещено заниматься производственной или торговой деятельностью (ч. 2 [ст. 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5852E92C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAVBG) Закона).

Государственную регистрацию кредитных организаций и выдачу им лицензий осуществляет ЦБР (в соответствии со [ст. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC8E2C96C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAVBG) Федерального закона от 10.07.2002 N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)"). Для регистрации кредитных организаций должны быть представлены, кроме документов, необходимых для регистрации предпринимательской деятельности, сведения о наличии капитала, подтвержденные декларациями о доходах, анкеты кандидатов на должности руководителя и главного бухгалтера с документами о наличии высшего юридического или экономического образования, а в случае отсутствия высшего образования должны быть представлены свидетельства о стаже работы не менее 2 лет, связанной с банковскими операциями, а также указаны данные о наличии или отсутствии судимости. Лицензии выдаются одновременно с регистрацией, где указываются виды банковских операций, которые вправе проводить кредитная организация, валюта, в которой они могут осуществляться, а также местность, где эта деятельность будет производиться. Порядок регистрации и лицензирования был рассмотрен при анализе преступлений, предусмотренных [ст. ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) и [171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G) УК.

Признаки объективной и субъективной стороны анализируемого преступления совпадают с аналогичными признаками незаконной предпринимательской деятельности. Следует выделить особенности субъекта преступления. Субъектом преступления, предусмотренного [ст. 172](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190FIAV2G) УК, не может быть индивидуальный предприниматель, так как кредитная организация - это коммерческое общество. Поэтому субъектами незаконной банковской деятельности являются специальные субъекты: учредители кредитной организации, руководители, бухгалтер. Исходя из анкетных данных этих лиц, которые представляются в ЦБР для регистрации (наличие высшего юридического или экономического образования и опыта работы с банковскими операциями), возраст субъектов будет значительно старше 18 лет.

Квалифицирующие обстоятельства полностью совпадают с аналогичными признаками, предусмотренными ч. 2 [ст. 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV6G) УК.

Лжепредпринимательство ([ст. 173](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190FIAVAG) УК). Под лжепредпринимательством следует понимать создание коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность, преследующей корыстные цели и причинившей своей фактической деятельностью крупный ущерб гражданам, организациям или государству (ст. 173 УК).

Дополнительный объект преступления - права и законные интересы граждан, организаций или государства.

Объективная сторона преступления характеризуется действием - созданием коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность и общественно опасными последствиями в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству. Следует обратить внимание на некоторую не совсем удачную законодательную формулировку объективной стороны преступления. Навряд ли сам факт создания лжепредприятия (коммерческой организации) может объективно причинить не только крупный, но какой-либо имущественный ущерб гражданам, организациям или государству. Для этого должны быть совершены другие действия, промежуточные между фактом создания коммерческой организации и причинением имущественного ущерба. Поэтому, как представляется, будет более правильным характеризовать объективную сторону рассматриваемого преступления системой действий, функционально связанных между собой: а) созданием лжекоммерческой организации; б) невыполнением деятельности, указанной в регистрационном свидетельстве и лицензии (если она имеется); в) получением кредитов или льгот по налогам; г) использованием вырученных средств не по назначению. Именно два последних действия - получение кредитов или льгот по налогам и использование их не по назначению могут объективно причинить крупный ущерб гражданам, организациям или государству.

Создание коммерческой организации означает ее официальную регистрацию, иногда даже лицензирование конкретного вида деятельности. Этому предшествуют другие действия: сбор пакета документов, проведение собрания учредителей, подготовка устава или текста учредительного договора, открытие расчетного и текущего счетов в банке после получения регистрационного свидетельства. Все эти действия были выполнены без намерения в дальнейшем осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность. Лжепредприниматели преследовали другую цель - получить кредиты, освободиться от налогов или получить налоговую льготу, а кредиты использовать на проведение других коммерческих операций. Организационно-правовые формы таких организаций могут иметь различный характер: производственный кооператив, хозяйственное товарищество, закрытое акционерное общество и др. Невыполнение деятельности, указанной в регистрационном свидетельстве или в лицензии, означает, что коммерческая организация не приступала к этой деятельности или для прикрытия частично ее выполняла. Получение кредитов или освобождение от налогов свидетельствуют о создании условий для другой деятельности, более выгодной, для совершения других коммерческих операций с целью извлечения большей прибыли и более легким способом. Например, учредители создают банк, но не проводят банковских операций, а используют вклады граждан для торгово-посреднической деятельности или, получив кредиты для производства каких-либо товаров, хозяйственное товарищество "прокручивает" их в банках и т.д. Нередко лжепредприятие используется для прикрытия запрещенной деятельности, например для торговли оружием или наркотиками. Такие действия квалифицируются по совокупности преступлений - по [ст. 173](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190FIAVAG) и [ст. 222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0FIAV2G) или [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК.

Обязательным признаком объективной стороны является причинение крупного ущерба гражданам, организациям, государству. Размер крупного ущерба определен в примечании к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК - свыше 250 тыс. руб. В размер крупного ущерба должны войти: сумма невозвращенного кредита, общая сумма вкладов граждан, сумма налога, не уплаченная в связи с примененной льготой, и другие убытки, причиненные преступными действиями.

Состав по конструкции - материальный. Преступление признается оконченным с момента причинения крупного ущерба при наличии причинной связи между действиями лица и крупным ущербом.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что создает лжепредприятие, получает кредиты и другие материальные выгоды и использует их не по назначению, предвидит, что причинит своими действиями крупный ущерб, и желает совершить эти действия и причинить ущерб, преследуя цель обогащения, корыстную цель. Закон также предусматривает специальные цели: получение кредитов, освобождение от налогов, извлечение иной имущественной выгоды или прикрытие запрещенной деятельности, которые должны возникнуть у виновных до создания коммерческой организации. В литературе встречаются утверждения о том, что данное преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом, а некоторые авторы полагают, что возможен только косвенный умысел, что не представляется обоснованным <\*>. Такие позиции совсем не согласуются с характером данного преступления, его целями, а также с нормой Общей части [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAV5G).

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Комментарий](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCCBAC8FC1650A18726C39F4540940CD80B176EDF0C5E8A92861FI1VDG) к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) (под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева) включен в информационный банк согласно публикации - ИНФРА-М-НОРМА, 2000 (издание третье, измененное и дополненное).

<\*> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. Изд. 2-е / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. М., 1998. С. 391.

Субъект преступления - специальный: учредитель коммерческой организации, ее директор.

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем ([ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G) УК). Статьи 174 и [174.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAVAG) УК предусматривают уголовную ответственность за действия, направленные на легализацию (отмывание) преступно нажитых средств или имущества путем введения их в хозяйственный оборот.

Данная проблема напрямую связана с организованной преступностью и является актуальной для многих стран. Огромные средства, получаемые от подпольной торговли оружием и наркотиками, игорного бизнеса, торговли людьми, контрабанды и других преступлений, внедряются в экономические и финансовые структуры государства и затем приобретают вид законных средств. Поэтому борьба с отмыванием "грязных" денег признается практически всеми странами в качестве одного из важных средств противостояния организованной преступности. Успех этой борьбы в значительной мере зависит от международного сотрудничества и координации действий между разными государствами. В декабре 1988 г. была принята Конвенция ООН о борьбе с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ, в которой впервые была затронута проблема отмывания незаконно нажитых средств. На европейском уровне координация усилий в борьбе с отмыванием незаконных средств нашла отражение в принятой Советом Европы в ноябре 1991 г. Конвенции по отмыванию денег, выявлению, аресту и конфискации обнаруженных средств, добытых преступным путем <\*>. С августа 1996 г. Российская Федерация стала членом Совета Европы, и в УК была включена новая норма - [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G).

--------------------------------

<\*> См.: "Грязные" деньги и Закон. Сборник материалов / Под ред. Е.А. Абрамова. М., 1995.

Преступления, связанные с легализацией (отмыванием) преступных средств, существенно нарушают установленный законами порядок предпринимательской и иной экономической деятельности, ставя хозяйствующих субъектов и иных участников экономической деятельности в неравное положение, в результате чего нарушается принцип честной конкуренции между участниками экономических отношений. Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC812C95C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) от 07.08.2001 N 115-ФЗ "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" <\*> установил правовой механизм противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, в целях защиты прав и законных интересов граждан, общества и государства, в соответствии с которым была изменена редакция [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G) УК и введена новая [ст. 174.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAVAG). Организации, осуществляющие операции с денежными средствами или иным имуществом, обязаны осуществлять внутренний контроль (идентифицировать личность, документально фиксировать всю информацию, полученную от клиента) и передать эту информацию уполномоченному органу исполнительной власти - Федеральной службе по финансовому мониторингу (ФСФМ) <\*\*> для обязательного контроля, если сумма операции с денежными средствами или иным имуществом равна или превышает 600 тыс. руб. или равна сумме в иностранной валюте, эквивалентной 600 тыс. руб., или превышает ее. Сделка с недвижимым имуществом подлежит обязательному контролю, если сумма, на которую она совершается, равна или превышает 3 млн. руб. либо равна сумме в иностранной валюте, эквивалентной 3 млн. руб. или превышает ее. Обязанность идентифицировать личность, документально фиксировать и представлять в ФСФМ информацию о клиенте и об операции с денежными средствами распространяется на адвокатов, нотариусов и лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере оказания юридических или бухгалтерских услуг, если есть основания полагать, что сделки или финансовые операции осуществляются или могут быть осуществлены в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем. Результаты двойного контроля могут быть основанием для возбуждения уголовных дел по признакам [ст. ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G) и [174.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAVAG) УК.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3418.

<\*\*> См.: [статья 7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC812C95C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0BIAV6G) Федерального закона от 07.08.2001, введенная Федеральным законом от 28.07.2004 N 88-ФЗ // СЗ РФ. 2004. N 31. Ст. 3224. См. также: [Указ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A38E2C91C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV5G) Президента РФ от 09.03.2004 N 314 "О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти" // СЗ РФ. 2004. N 11. Ст. 945; [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC872491C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV2G) Правительства РФ от 23.06.2004 N 307 "Об утверждении Положения о Федеральной службе по финансовому мониторингу" // СЗ РФ. 2004. N 26. Ст. 2676.

Непосредственным объектом преступления, предусмотренного [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G) УК, являются общественные отношения в сфере законной предпринимательской и иной экономической деятельности. В литературе встречаются и другие определения непосредственного объекта. Некоторые ученые таким объектом считают кредитно-денежные отношения, что является явно ошибочным <\*>, другие необоснованно расширяют понятие непосредственного объекта, включая в него экономическую безопасность государства, стабильность финансовой системы и интересы правосудия <\*\*>. Предмет анализируемого преступления - деньги и иное имущество, приобретенные заведомо преступным путем. Денежные средства (наличные и безналичные) могут быть выражены в любой валюте. Имущество включает ценные бумаги, вещи, движимое и недвижимое имущество: земельные участки, транспортные средства, здания и сооружения и другие объекты имущественных прав граждан. Перечисленные объекты могут быть предметом преступления только в том случае, если они были получены в виде дохода, залога или вклада от заведомо преступной деятельности. Незаконность выражается в том, что они (предметы) приобретены в результате совершения различных преступлений. Закон ограничивает круг преступлений, которые являются источником перечисленных предметов, исключив преступления, предусмотренные [ст. ст. 193](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV6G), [194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAVAG), [198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G), [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G), [199.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV1G), [199.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAVBG) УК. Заведомость означает, что субъекту достоверно известно, что он использует средства или иное имущество, которые были получены другим лицом в виде дохода от преступной деятельности.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 197.

<\*\*> См.: Комментарий к УК РФ. Книга вторая / Под ред. О.Ф. Шишова. М., 1998. С. 84.

Объективная сторона преступления выражается в действиях, характеризующих понятие легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, т.е. придание правомерного вида владению, пользованию и распоряжению денежными средствами или иным имуществом, приобретенными иными лицами преступным путем. Закон указывает способ, при помощи которого это можно сделать - совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом <\*>.

--------------------------------

<\*> Некоторые авторы считают это не способом, а формами преступной деятельности, разделив понятие на две части: совершение финансовых операций и совершение иных сделок, что вполне приемлемо (см.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 108; Уголовное право России. Часть Особенная: Учебник / Под ред. Л.Л. Кругликова. М., 1998. С. 266).

Совершение финансовых операций является наиболее распространенным и трудно раскрываемым способом легализации средств, нажитых преступным путем. Чтобы пустить незаконно нажитые средства в экономический оборот без риска быть разоблаченным, требуется легальное прикрытие, которое достигается путем вложения этих средств в виде вкладов в банки. Манипулируя различными видами вкладов в разных банках, клиент запутывает следы, в результате чего теряется первоначальный источник вклада. Например, сначала деньги вносятся на номерной счет в одном банке, затем он переводится на депозит в другой банк. После этого в третьем банке предъявляется выписка из депозитного счета, находящегося во втором банке, и запрашивается кредит, который позднее погашается за счет "грязных" денег, находящихся на вкладе во втором банке. Другие сделки с денежными средствами или имуществом включают все виды гражданско-правовых сделок, предусмотренных в [ГК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD03I4V7G) РФ: купля-продажа, мена, дарение, аренда, заем, кредит, подряд и т.д. Например, покупка акций и облигаций, приобретение квартир, загородных домов, земельных участков, ресторанов, казино и другого движимого и недвижимого имущества и перепродажа их.

Состав преступления по конструкции - формальный. Преступление признается оконченным с момента выполнения указанных действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что совершает финансовые операции и другие сделки с доходами, полученными преступным путем другими лицами, и желает совершить эти действия. Цель - придать правомерный вид владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами или имуществом. Мотив - чаще всего корыстный, но может быть и иная личная заинтересованность. В этом случае, если виновному достоверно известно, что деньги или имущество получены иным лицом в результате совершения особо тяжкого преступления, то возможна уголовная ответственность по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G) и [316](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190EIAV5G) УК (укрывательство преступления).

Субъект преступления может быть специальным: руководитель или иное лицо коммерческой организации, уполномоченное осуществлять операции с денежными средствами или иным имуществом, а также частное лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAV3G) УК включает квалифицирующее обстоятельство: совершение преступления в крупном размере. Согласно примечанию к [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAVBG) УК финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, признаются совершенными в крупном размере, если их сумма превышает 1 млн. руб.

Часть 3 [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAV1G) УК предусматривает ответственность за деяние, предусмотренное [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAV3G) рассматриваемой статьи, если оно совершено: а) группой лиц по предварительному сговору или б) лицом с использованием своего служебного положения. Понятие группы лиц по предварительному сговору дается в ч. 2 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) УК. Совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения означает, что преступление совершается должностным лицом или служащим государственных органов или органов местного самоуправления; а также лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой организации. Такими лицами могут быть банковские служащие, государственные служащие, работники правоохранительных органов, управляющий или генеральный директор какой-либо коммерческой организации и т.д. <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: примечания к [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110BIAV6G) и [285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV3G) УК.

Часть 4 [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAV5G) УК устанавливает уголовную ответственность при особо отягчающих обстоятельствах, если действия, предусмотренные [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAV3G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAV1G) рассматриваемой статьи, совершаются организованной группой. Понятие организованной группы раскрывается в ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК. В составе организованной группы могут быть работники банков, фондовых бирж, брокерских контор, инвестиционных фондов и т.д. В том случае если преступление совершается преступным сообществом, то квалификация действий организатора или руководителя должна быть по совокупности преступлений: по ч. 3 [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAV1G) и ч. 1 [ст. 210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV7G) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 112.

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления ([ст. 174.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F03IAVAG) УК). Предмет преступления совпадает с аналогичным понятием, предусмотренным [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G) УК. Различие предметов заключается в том, что применительно к ст. 174 УК это денежные средства и иное имущество, которые пускаются в хозяйственный оборот, нажиты преступным путем другими лицами, о чем заведомо известно виновному. По ст. 174.1 УК предметом преступления являются деньги и иное имущество, нажитые самим преступником.

Объективная сторона преступления характеризуется действиями, направленными на легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступлений (за исключением преступлений, предусмотренных [ст. ст. 193](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV6G), [194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAVAG), [198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G), [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G), [199.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV1G) и [199.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAVBG) УК). Но закон расширяет число способов, при помощи которых можно легализировать эти средства и иное имущество. Кроме названных в [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G) УК способов - совершение финансовых операций и других сделок, закон называет использование указанных средств или имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности. Например, лицо регистрируется в качестве индивидуального предпринимателя и действует в этом качестве или вносит суммы в уставный капитал какой-либо коммерческой организации, или создает благотворительный фонд и так далее.

Преступная деятельность, которая предшествует легализации (отмыванию), не входит в понятие анализируемого преступления, она находится за рамками состава и должна квалифицироваться дополнительно по другим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV0G) (за исключением [ст. ст. 193](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV6G), [194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAVAG), [198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G), [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G), [199.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV1G) и [199.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAVBG)), если не истекли сроки давности. Например, деньги и вещи были приобретены в результате вымогательства, получения взяток или хищения и затем были пущены в хозяйственный оборот, т.е. легализованы <\*>.

--------------------------------

<\*> Не представляется убедительной точка зрения, согласно которой "расхититель не может нести дополнительную ответственность за способ использования" похищенного имущества, т.е. за его легализацию (см.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. Книга вторая / Под ред. О.Ф. Шишова. С. 84.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и целью придать преступным доходам легальный характер.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет, в некоторых случаях - специальный субъект.

[Части 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0AIAV0G), [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0AIAV6G) и [4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0AIAVAG) ст. 174.1 УК содержат отягчающие и особо отягчающие обстоятельства, аналогичные соответствующим признакам, предусмотренным [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G) УК.

Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем ([ст. 175](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1902IAV5G) УК). По внешним признакам анализируемое преступление совпадает с предпринимательством. Но законное предпринимательство основывается на собственном риске за счет собственных средств. Действия, предусмотренные в ст. 175 УК, связаны с имуществом, добытым преступным путем, которым лицо, не являясь его подлинным собственником, владеет и распоряжается как собственным. Поэтому закон признает такое поведение преступным.

Предметом преступления признается имущество, заведомо добытое преступным путем, т.е. в результате грабежа, разбойного нападения, вымогательства и других преступных действий. Не могут быть предметом рассматриваемого преступления драгоценные металлы и природные драгоценные камни, оружие, боеприпасы, взрывные устройства, ядерные материалы или радиоактивные вещества, наркотики и другие предметы, изъятые из свободного гражданского оборота. Приобретение или сбыт таких предметов образуют признаки самостоятельных преступлений ([ст. ст. 191](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0AIAV1G), [220](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV2G), [222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0FIAV2G), [228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G), [228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG), [234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV3G), [242](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0AIAVAG) УК).

Объективная сторона преступления характеризуется действиями, составляющими две формы преступной деятельности: приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем. Обязательным признаком данных действий является то, что они не были заранее обещаны первичному преступнику. В случае заранее обещанных приобретения или сбыта краденого имущества виновный становится соучастником (пособником) хищения (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 31.07.62 N 11 "О судебной практике по делам о заранее обещанном укрывательстве преступлений, приобретении и сбыте заведомо похищенного имущества" <\*>).

--------------------------------

<\*> См.: Сборник Постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. М., 2000. С. 21.

Приобретение имущества включает его покупку, принятие в подарок, получение в порядке обмена, в уплату долга и т.д.

Сбыт имущества выражается во всех формах его отчуждения: продаже, дарении, обмене, в виде оплаты услуг и т.д.

Состав по конструкции - формальный; преступление признается оконченным с момента выполнения любого из действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что приобретает или сбывает имущество, заведомо добытое преступным путем, и желает совершить эти действия. Признак заведомости обязателен для характеристики субъективной стороны. Цель и мотив - как правило, корыстные.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 175](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1902IAVAG) УК включает два квалифицирующих обстоятельства: а) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; б) совершение преступления в отношении автомобиля или иного имущества в крупном размере. Понятие группы лиц по предварительному сговору дается в ч. 2 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) УК. Крупный размер определен в примечании к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК - свыше 250 тыс. руб.

Часть 3 [ст. 175](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV7G) УК содержит два особо отягчающих обстоятельства: а) совершение преступлений, предусмотренных [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1902IAV4G) и [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1902IAVAG) названной статьи, организованной группой; б) совершение тех же преступлений лицом с использованием своего служебного положения. Понятие организованной группы дано в ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК. Понятие служебного положения может быть раскрыто на основании примечаний к [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110BIAV6G) и [285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV3G) УК.

Следует заметить, что рассматриваемое преступление сходно с преступлением, предусмотренным [ст. 174](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F02IAV5G) УК. В обоих случаях виновный заведомо знает, что совершает сделку с имуществом, полученным в результате совершения преступления другим лицом. Различие заключается в том, что в первом случае (ст. 174 УК) виновный совершает сделку в целях придания этому имуществу легального характера. Во втором ([ст. 175](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1902IAV5G) УК) - такая цель отсутствует.

§ 3. Преступления в сфере кредитных отношений

Непосредственным объектом этих преступлений являются кредитные отношения, т.е. основанные на доверии имущественные отношения в сфере народного хозяйства, в которых одна сторона соглашается ждать исполнения обязательства другой стороной. Отношения эти регулируются в основном нормами гражданского права (это обязательственные отношения). Кредитные отношения имеют большое народнохозяйственное значение, позволяя непрерывно осуществлять хозяйственную деятельность в условиях временного недостатка материальных средств, а также обеспечивая рациональное и эффективное использование в экономической деятельности временно свободных материальных ресурсов.

Система уголовно-правовой охраны кредитных отношений включает нормы: 1) о незаконном получении кредита ([ст. 176](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV5G) УК); 2) о злостном уклонении от погашения кредиторской задолженности ([ст. 177](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180AIAV2G) УК); 3) о преступлениях, связанных с банкротством ([ст. ст. 195 - 197](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G) УК).

Все эти преступления подрывают общественное доверие к кредитным отношениям, увеличивают кредитные риски и цену кредита, лишая тем самым народное хозяйство необходимых для его развития ресурсов. Кроме того, они поражают обязательственные права кредиторов, которые являются дополнительным объектом этих преступлений <\*>.

--------------------------------

<\*> Норм, направленных на защиту прав должника от злоупотреблений кредитора (например, норм о ростовщичестве, существующих в уголовном законодательстве практически всех экономически развитых стран), уголовное право России не знает.

Незаконное получение кредита ([ст. 176](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV5G) УК). Статья 176 УК предусматривает ответственность за два самостоятельных преступления: 1) получение кредита (или льготных условий кредитования) путем обмана, причинившее крупный ущерб (кредитный обман) [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV4G); 2) незаконное получение государственного целевого кредита, а равно его нецелевое использование, причинившее крупный ущерб гражданам, организациям или государству [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAVAG).

Объективная сторона кредитного обмана включает: 1) действие (получение кредита либо льготных условий кредитования путем предоставления потенциальному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации); 2) последствие (крупный ущерб) и 3) причинную связь. Состав преступления - материальный.

Понятие "кредит" в [ст. 176](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV5G) УК остается дискуссионным. Общего понятия кредита закон не раскрывает, этот термин требует доктринального толкования. Широкое распространение получило узкое его понимание в качестве кредита исключительно банковского, т.е. предоставленного банком или иной кредитной организацией на основании кредитного договора. Вместе с тем такая позиция не основана ни на законе, ни на использовании слова "кредит" в русском языке. Слово "кредитор" используется в [ГК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD03I4V7G) РФ для обозначения любого участника обязательственного правоотношения, праву которого корреспондирует обязанность должника. Собственно "кредиту" в ГК РФ посвящены: [ст. ст. 488](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831C180CIAVAG) и [489](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831C180DIAV5G), [500](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0BIAVAG) (оплата товара, проданного в кредит), [ст. 733](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV7G) (предоставление по договору подряда материала подрядчиком заказчику в кредит), [§ 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D02IAV6G) гл. 42 ГК РФ (банковский кредит), [§ 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D03IAV5G) - (коммерческий и товарный кредит). Параграф 2 главы 42 ГК РФ, посвященный банковскому кредиту, именуется просто "Кредит", что и является едва ли не единственным основанием ограничительного толкования слова "кредит" в [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV5G) в смысле кредита банковского <\*>. Однако такая позиция противоречит ГК РФ, который в [ст. ст. 822](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D03IAV4G), [823](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0AIAV3G) прямо говорит о коммерческом и товарном кредите и дает данным видам кредита законодательное определение. Наименование [§ 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D02IAV6G) гл. 42 ГК РФ объясняется тем, что в банковском кредите кредитные отношения представлены "в чистом виде" (в отличие от коммерческого кредита, где кредитные отношения усложнены основным обязательством по поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг). Сложно объяснить, почему закон, охраняя интересы банков, при тех же самых обстоятельствах должен игнорировать интересы прочих кредиторов.

--------------------------------

<\*> Другой аргумент в пользу узкого понимания кредита основан не на заголовках параграфов, а на тексте [ст. 819](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D02IAV4G) ГК РФ: "По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит)". Из этого делается вывод, что в тексте этой статьи содержится определение кредита, который следует понимать исключительно как денежные средства, предоставленные банком или иной кредитной организацией по кредитному договору. Однако в действительности в [ст. 819](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D02IAV5G) ГК РФ нет указания на исключительность понимания кредита в таком узком смысле. Статья 819 ГК РФ не содержит ни понятия "кредит", ни понятия "кредитор". Она лишь дает наименование стороне договора и его предмету, вовсе не исключая такого же наименования сторон и предметов других договоров. Это широко используемая в [ГК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD03I4V7G) РФ техника.

Под получением кредита в [ст. 176](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV5G) УК следует понимать вступление в любые договорные обязательства, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм (или вещей, определяемых родовыми признаками), если срок исполнения встречных обязанностей по договору не совпадает ([ст. ст. 819](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D02IAV5G), [822](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D03IAV4G), [823](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0AIAV3G) ГК РФ). В частности, получением кредита будет, например, получение аванса или предварительной оплаты при принятии на себя любого обязательства, получение отсрочки или рассрочки по оплате любых товаров, работ или услуг. Представляется, что поставка любого товара без предварительной оплаты также может рассматриваться в качестве получения кредита, если договор прямо не предусматривает оплату в момент исполнения поставщиком своей обязанности (например, срок оплаты вовсе не определен).

Получение льготных условий кредитования означает получение кредита на условиях, лучших, чем обычные условия кредитования. Льгота всегда имеет нормативный характер, она должна быть предусмотрена нормативным актом (хотя бы локальным).

Способом получения кредита или льготных условий кредитования будет обман, выразившийся в предоставлении потенциальному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии потенциального должника. Вопрос о том, что можно считать хозяйственным положением и финансовым состоянием, является дискуссионным. Представляется, что законодатель хотел запретить обман относительно любых фактов, значимых для принятия решения о предоставлении кредита. Хозяйственное положение можно понимать как права и обязанности, а также фактические возможности и направления деятельности должника в хозяйственной сфере. Так, обман в обеспечении обязательств, например подложная гарантия, будет обманом относительно прав и обязанностей должника в хозяйственных отношениях. Обман в факте наличия клиентуры в экономическом обосновании кредита - обманом относительно возможностей должника в хозяйственной сфере. Обман относительно целей получения кредита - обманом в отношении направлений деятельности должника в хозяйственной сфере. Обман относительно финансового состояния - это обман относительно финансовых результатов деятельности должника, относительно имущества должника, его хозяйственных операций и обязательств, выраженных в денежном измерителе.

Последствием преступления является причинение крупного ущерба. Крупный ущерб в сумме должен превышать 250 тыс. руб. (примечание к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК). Ущерб исчисляется с учетом как утраченного имущества, так и неполученных доходов (в отличие от мошенничества, где размер хищения определяется стоимостью похищенного). При мошенничестве никакого кредита и вовсе не будет, так как отсутствует сам факт договора (воля преступника не направлена на вступление в обязательство). При мошенничестве обязательство возникает не из договора, а из причинения вреда, и ущерб, по общему правилу, причиняется в виде утраты имущества (обусловленные проценты мошенник платить не должен). При кредитном обмане договор и обязательство существуют, хотя сделка и является оспоримой (кредитор, если пожелает, может в соответствии со [ст. 179](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1003IAV1G) ГК РФ обратиться в суд с требованием о признании ее недействительной). Таким образом, в данном правоотношении договорное обязательство трансформируется в деликтное (ущерб, причиненный преступлением) в части неисполненного обязательства и невозмещенных убытков.

Субъективная сторона кредитного обмана характеризуется виной в форме умысла. По существу, кредитный обман предполагает целенаправленные действия. Лицо осознает, что вводит в заблуждение потенциального кредитора, и желает получить кредит в результате обманных действий. Однако нетипичная конструкция объективной стороны преступления - материальный состав, где последствия (ущерб) не совпадают с результатом целенаправленных действий (получение кредита), позволяет говорить о косвенном умысле при совершении этого преступления. Лицо осознает, что вводит в заблуждение потенциального кредитора, желает получить кредит в результате обманных действий, допускает, что может причинить ущерб в результате неисполнения обязательства, или относится к этому безразлично.

Прямой умысел нетипичен для этого преступления. В случае, когда лицо, получая кредит, не намерено исполнить обязательство (и тем самым желает причинить ущерб потенциальному "кредитору"), содеянное образует не кредитный обман, а более опасное преступление - мошенничество. Вместе с тем прямой умысел не исключается, например, при получении льготных условий кредитования, когда лицо осознает, что путем обмана получает льготные условия кредитования, предвидит неизбежность причинения крупного ущерба кредитору (в виде неполученных доходов) и желает наступления такого последствия (как неизбежно сопутствующего приобретаемой выгоде).

Субъект кредитного обмана - специальный. Это руководитель организации или индивидуальный предприниматель, достигший возраста 16 лет. Закон не предусматривает ответственности других работников организации, они могут выступать в качестве организаторов, подстрекателей или пособников. Если руководитель о неправомерных действиях своих подчиненных не знал - состав преступления отсутствует.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 176](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAVAG) УК, выражается в: 1) альтернативных действиях (незаконном получении государственного целевого кредита или использовании такого кредита не по прямому назначению); 2) последствии (крупный ущерб гражданам, организациям или государству) и 3) причинной связи.

Государственный целевой кредит - это кредит, предоставленный за счет средств федерального бюджета или средств бюджета субъекта Федерации (бюджетный кредит, в том числе и налоговый кредит). Порядок предоставления бюджетных кредитов определен в [ст. ст. 76](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A782299CC84711C102DD034726CF421B8797831C1D0EIAVAG) и [77](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A782299CC84711C102DD034726CF421B8797831C1D0CIAV0G) Бюджетного кодекса РФ. Получение и использование кредитов за счет средств муниципальных бюджетов ч. 2 [ст. 176](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAVAG) УК не охватывает. Все бюджетные кредиты являются целевыми.

Незаконное получение кредита - это получение его лицом, не имеющим на это права в соответствии с законом или иным нормативным актом. Незаконное получение кредита может быть связано с обманом, подкупом, использованием ошибки или халатности уполномоченного должностного лица.

Нецелевое использование кредита - это использование средств, полученных в качестве государственного целевого кредита, на иные цели, чем указано в договоре.

Крупный ущерб (более 250 тыс. руб.) этим преступлением может быть причинен не только государству, но и гражданам, организациям. Нецелевое использование кредита, например, может причинить ущерб даже организации-должнику.

Субъективная сторона этого преступления сходна с субъективной стороной преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 176](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAV4G) УК.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 176](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1903IAVAG), - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. В случае получения кредита организацией ответственность несет лицо, действующее или обязанное действовать в интересах этой организации.

Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности ([ст. 177](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180AIAV2G) УК). Объективная сторона преступления выражается в бездействии, обычно усложненном активными действиями (злостном уклонении от погашения кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг после вступления в силу соответствующего судебного акта).

Кредиторская задолженность - это сумма всех денежных обязательств должника. Именно в этом значении термин "кредиторская задолженность" используется в законодательстве о бухгалтерском учете и в русском языке. Кредиторская задолженность возникает не только из договоров, но и из причинения вреда и из иных предусмотренных законом оснований <\*>. [Положение](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC802D9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1803IAV2G) по бухгалтерскому учету "Бухгалтерская отчетность организации" (ПБУ 4/99), утв. Минфином РФ 06.07.1999, относит к "кредиторской задолженности" задолженность по расчетам с поставщиками и подрядчиками, по векселям к уплате, перед дочерними и зависимыми организациями, перед персоналом организации (в том числе и по оплате труда), задолженность перед бюджетом и государственными внебюджетными фондами, перед участниками и учредителями организации, полученные авансы и прочую кредиторскую задолженность.

--------------------------------

<\*> [Пункт 7.3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A3852C97C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV7G) Концепции бухгалтерского учета в рыночной экономике России, одобренной 29 декабря 1997 г. Методологическим советом по бухгалтерскому учету при Минфине РФ устанавливает: "Кредиторской задолженностью признается существующее на отчетную дату обязательство организации, которое является следствием прошлых событий ее хозяйственной деятельности и расчеты по которой должны привести к оттоку ресурсов организации, которые должны были принести ей экономические выгоды. Кредиторская задолженность может возникнуть в силу действия договора или правовой нормы, а также обычаев делового оборота".

Задолженность по оплате ценных бумаг является частью кредиторской задолженности. Закон не связывает ответственность за уклонение от оплаты ценных бумаг с крупным размером задолженности по ним (в отличие от прочих видов задолженности).

Узкое понимание кредиторской задолженности в качестве задолженности по кредитам банков и иных кредитных организаций не имеет оснований ни в законе, ни в правовой доктрине. Не используется термин "кредиторская задолженность" и для обозначения иных обязанностей, чем обязанность уплатить деньги (например, обязанность произвести работы, оказать услуги, поставить товары, опровергнуть ложные сведения). Такие обязанности в связи с их неисполнением могут обусловить возникновение денежных обязательств и тогда войдут в состав кредиторской задолженности.

Злостность уклонения - оценочный признак. Злостным уклонением может быть признано сокрытие доходов или имущества от принудительного взыскания, подкуп судебного исполнителя, руководителя организации-должника, попытка должника скрыться и иные подобные действия. Простое бездействие нельзя рассматривать в качестве злостного уклонения от погашения кредиторской задолженности. В такой ситуации взыскание производится судебным приставом-исполнителем принудительно ([ст. 44](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD862491C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0DIAV6G) Федерального закона от 21.07.1997 N 119-ФЗ "Об исполнительном производстве"). В практике нередко встречаются ситуации, когда должник не имеет доходов и имущества, на которые может быть обращено взыскание, при этом нигде не работает и не пытается трудоустроиться. При квалификации содеянного при таких обстоятельствах следует учитывать, что неспособность исполнить обязательство ввиду отсутствия необходимых для этого материальных средств нельзя квалифицировать как преступление в силу ряда норм международного права (см., например, [ст. ст. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A1852C9E954D19980EDF044879D845528B96831C1DI0V8G) и [11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A1852C9E954D19980EDF044879D845528B96831C1EI0V3G) Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г., [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A4842F97C84711C102DD034726CF421B8797831C1A08IAVBG) Протокола N 4 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод, [ст. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A4842F97C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0EIAV2G) этой Конвенции, Конвенции относительно принудительного и обязательного труда 1930 г.).

Уголовную ответственность влечет уклонение от погашения задолженности только после вступления в силу судебного акта. Не влечет уголовной ответственности уклонение от погашения задолженности, если взыскание производится на основании исполнительной надписи нотариуса и иных несудебных актов.

Кредиторской задолженностью в крупном размере в соответствии с примечанием к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК признается задолженность в сумме, превышающей 250 тыс. руб.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицу известно, что имеется или будет издан судебный акт, на основании которого производится взыскание, оно осознает, что уклоняется от погашения кредиторской задолженности, и желает этого. Мотивы преступления на квалификацию не влияют (преступление может быть совершено и в пользу государственной организации).

Субъект преступления - специальный: руководитель организации-должника или гражданин-должник (в том числе и не предприниматель), достигший возраста 16 лет.

Неправомерные действия при банкротстве ([ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G) УК). Традиционная система норм о банкротстве, сложившаяся в уголовном праве народов континентальной Европы (в том числе и в России) к XIX веку, включала две основные нормы: 1) норму о "злостном" банкротстве; 2) норму о "неосторожном" банкротстве <\*>. "Злостное" (злонамеренное, обманное, мошенническое) банкротство понималось как умышленное причинение вреда кредиторам вследствие обманного уменьшения активов (сокрытия имущества) или увеличения пассивов (фальсификации долгов). "Неосторожное" банкротство трактовалось как виновное причинение должником ущерба кредиторам вследствие расточительности. Слово "банкротство" использовалось для обозначения исключительно преступных деяний. Несчастная (простая) "несостоятельность" уголовной ответственности не влекла. Практически во всех правовых системах предусматривались "объективные предпосылки" уголовного преследования банкротства (чаще всего - начало конкурсного производства).

--------------------------------

<\*> В действительности понятием "неосторожного" банкротства охватывалось и умышленное причинение вреда в результате явной бесхозяйственности (при отсутствии обмана).

В XX столетии традиционная система норм о банкротстве сохранилась в праве многих европейских стран (например, в Австрии, большинстве Скандинавских стран). В Германии, Франции, Швейцарии и некоторых других странах была проведена реформа норм о банкротстве, основным направлением которой явилось ужесточение ответственности за наиболее опасные проявления "неосторожного" банкротства - за явную и грубую бесхозяйственность. При этом от традиционного различения "злостного" и "неосторожного" банкротства пришлось отказаться.

Российское законодательство об ответственности за преступления, связанные с банкротством ([ст. ст. 195 - 197](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G) УК), находится в стадии становления. Законодательство это крайне неэффективно, чрезвычайно либерально, казуистично, противоречиво и находится за рамками европейской правовой традиции. В результате процедуры банкротства в России нередко используются для недобросовестного обогащения за чужой счет.

Особенностью российского законодательства является то, что для уголовного преследования банкротских злоупотреблений не требуется каких-либо объективных гражданско-процессуальных предпосылок, что с учетом материальных составов преступлений, предусмотренных [ст. ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G) и [197](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAVBG) УК, значительно усложняет уголовное преследование лиц, совершивших эти преступления. Сотрудники правоохранительных органов нередко воздерживаются от возбуждения уголовного дела, ожидая окончания производства по делу о несостоятельности в арбитражном суде. Представляется, что такая практика не основана на законе. Следует исходить из того, что уголовное дело может быть возбуждено в любой момент, когда имеются достаточные данные, указывающие на признаки преступления ([ст. 140](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7812A9CC84711C102DD034726CF421B8797831D190DIAV2G) УПК РФ), независимо от возбуждения производства в арбитражном суде и от стадии этого производства. При этом "вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для арбитражного суда по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они определенным лицом" ([ст. 69](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6802994C84711C102DD034726CF421B8797831C1D0AIAVAG) АПК РФ), а не наоборот.

Другая особенность - слово "банкротство" используется в законодательстве России в качестве синонима слова "несостоятельность", а также для обозначения "процедур банкротства" - объясняется влиянием законодательств правовой семьи общего права (прежде всего, британского).

Статья 195 УК предусматривает в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV2G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV0G) два самостоятельных состава преступления.

Объективная сторона неправомерных действий при банкротстве, предусмотренных ч. 1 ст. 195 УК, включает деяние (неправомерное действие или бездействие, указанное в законе), последствие в виде крупного ущерба и причинную связь, а также особую обстановку "банкротства или его предвидения".

Деяние (действие или бездействие) может альтернативно выразиться в шести разновидностях, которые можно разбить на две группы:

1) сокрытие имущества в широком смысле (включая имущественные обязательства), не связанное с отчуждением имущества (сокрытие имущества; сокрытие имущественных обязательств; сокрытие сведений об имуществе, его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе; передача имущества в иное владение; сокрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность);

2) отчуждение или уничтожение имущества.

Сокрытие имущества и сведений о нем следует рассматривать в смысле сокрытия вещей (поскольку сокрытие обязательств выделено в особый вид деяния). Сокрытие имущественных обязательств может выразиться в сокрытии информации о них и документов, их удостоверяющих. Речь идет об обязательствах, в которых лицо выступает в качестве кредитора или должника. Передача имущества (вещи) в иное владение должна быть связана с его сокрытием. Не может причинить какого-либо вреда передача его, например, на хранение или в аренду, если местонахождение имущества не скрывается.

Отчуждение имущества само по себе не может причинить ущерба, если не является безвозмездным, неэквивалентным (по заниженным ценам) или явно бесхозяйным (например, деньги проиграны предпринимателем в азартной игре). Не охватывается ч. 1 [ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV2G) УК отчуждение имущества во исполнение действительных обязательств перед кредиторами. Такие действия квалифицируются по ч. 2 [ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV0G) УК.

Сокрытие имущества не должно быть причиной неплатежеспособности (тогда ответственность наступает за преднамеренное банкротство), но может причинить ущерб кредиторам в связи с увеличением суммы непогашенных требований.

[Статья 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G) УК указывает лишь на действительное или мнимое уменьшение активов. Законодатель недооценил опасности обманного увеличения пассива (фальсификации долгов), что широко используется в ситуациях с "заказными банкротствами" и позволяет аферистам не только заявить неправомерные требования, но и приобрести решающий голос в комитете кредиторов.

Крупным признается ущерб, превышающий 250 тыс. руб. (примечание к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК). Крупный ущерб в данном преступлении связан с неисполнением обязательств в их сумме (как в отношении контрагентов в обязательствах, так и в отношении бюджета, внебюджетных фондов, работников).

Обстановка совершения преступления - "банкротство или его предвидение". Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872994C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVAG) о несостоятельности (банкротстве) определяет несостоятельность (банкротство) как признанную арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Часть 2 [ст. 65](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1A02IAV6G) ГК РФ сохранила норму о добровольном объявлении должником о своей несостоятельности, однако ч. 3 [ст. 65](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1A02IAV5G) ГК РФ предусматривает, что порядок ликвидации такого юридического лица устанавливается законом о несостоятельности (банкротстве). Действующий [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872994C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAV1G) о несостоятельности (банкротстве) 2002 г. несудебного порядка констатации несостоятельности не предусматривает, предусмотрено лишь право должника на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании его банкротом. Представляется, что положения ч. 2 [ст. 65](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1A02IAV6G) ГК РФ могут быть реализованы путем заключения в арбитражном суде мирового соглашения в порядке, предусмотренном [гл. VIII](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872994C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV6G) Закона о несостоятельности (банкротстве). Конечно же, стороны, если закон не препятствует этому, могут и в несудебном порядке урегулировать свои имущественные отношения, например, простив долг или прибегнув к новации (реструктурирование долгов). Однако в этом случае лицо не признается несостоятельным (банкротом).

Совершение преступления "при банкротстве" возможно только после признания судом несостоятельности должника. "Предвидение банкротства" означает предвидение лицом возможности или неизбежности признания его в установленном порядке несостоятельным должником. Предвидение банкротства возможно как до принятия дела о несостоятельности к производству арбитражным судом, так и после принятия дела к производству вплоть до вынесения судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде умысла (прямого или косвенного), причем в большинстве случаев имеет место прямой умысел. Косвенный умысел возможен при отчуждении или уничтожении имущества (например, предприниматель, получив кредит, проиграл деньги в азартной игре).

Субъект преступления - специальный: индивидуальный предприниматель-должник либо руководитель <\*> или собственник организации-должника, достигший возраста 16 лет. В связи с упразднением в России индивидуальных частных предприятий "собственником организации" может быть только государство, муниципальное образование или собственник иностранной организации. Учредитель и участник организации-должника, не являющийся ее руководителем или собственником, не являются субъектом этого преступления. Не являющиеся субъектами преступления лица, совершившие деяние, предусмотренное в [ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G) УК, могут нести ответственность только в качестве соучастников должника, его руководителя или собственника. Они могут быть привлечены к ответственности за хищение при наличии признаков хищения. На тех же условиях несет ответственность за хищение и руководитель организации-должника. Если он действует в пользу организации-должника - ответственность наступает за неправомерные действия при банкротстве. Если он просто присваивает или растрачивает имущество организации - он несет ответственность не за это преступление, а за присвоение или растрату.

--------------------------------

<\*> При толковании норм о преступлениях, связанных с банкротством, следует учитывать, что руководителем должника является не только единоличный исполнительный орган юридического лица, но и иные лица, осуществляющие в соответствии с федеральными законами деятельность от имени юридического лица без доверенности, например, арбитражные управляющие на стадиях внешнего управления и конкурсного производства.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV0G) УК, включает деяние (неправомерное удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов в ущерб другим кредиторам лицом, знающим о своей фактической несостоятельности, а равно принятие такого удовлетворения кредитором), последствия в виде крупного ущерба и причинную связь между этим деянием и крупным ущербом.

Законодатель рассматривает это преступление в качестве менее опасного, чем преступление, предусмотренное ч. 1 [ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV2G) УК. Ответственность по ч. 2 [ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV0G) УК наступает лишь в случае, когда требование кредитора является действительным. Если речь идет о недействительной сделке, направленной исключительно на уклонение от исполнения обязательств (такая сделка обычно бывает неэквивалентной) - ответственность наступает по ч. 1 ст. 195 или [ст. 196](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV6G) УК.

Обстановка преступления - фактическая несостоятельность, которая осознается преступником. Фактической несостоятельностью будет фактическая неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Крупный ущерб (более 250 тыс. руб.) причиняется в связи с нарушением очередности и пропорциональности удовлетворения требований кредиторов. При его исчислении суммируется ущерб, причиненный всем кредиторам, бюджету и работникам организации-должника.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде только прямого умысла.

Субъект преступления - специальный: в случае неправомерного удовлетворения требований - это индивидуальный предприниматель-должник, руководитель или собственник организации должника (достигший возраста 16 лет); в случае неправомерного принятия исполнения обязательства - кредитор или лицо, уполномоченное действовать в его интересах (достигшее возраста 16 лет).

Преднамеренное банкротство ([ст. 196](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV6G) УК). Объективная сторона преступления выражается в альтернативных деяниях (создание или увеличение неплатежеспособности), последствии (крупный ущерб) и причинной связи.

Если при неправомерных действиях при банкротстве ([ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G) УК) преступник лишь предвидит возможность или неизбежность несостоятельности (но не причиняет ее), то при создании неплатежеспособности лицо совершает действия, вследствие которых платежеспособный предприниматель (организация) становится неплатежеспособным. Создание неплатежеспособности - это любые действия, следствием которых стала неспособность (действительная или видимая, фальсифицированная) <\*> должника исполнить свои обязательства перед кредиторами или обязанности по обязательным платежам. Эти действия могут выразиться в сокрытии имущества, его отчуждении по неэквивалентным или безвозмездным сделкам, уничтожении или повреждении имущества, в заведомо бесхозяйственном ведении дел (например, расходование чрезмерных средств на оплату труда руководства организации).

--------------------------------

<\*> Действительная неплатежеспособность возможна, например, в случае, когда должник уничтожает имущество, расходует его на явно бесхозяйственные сделки. Фальсифицированная неплатежеспособность является обычно результатом фиктивных сделок по отчуждению имущества.

Увеличение неплатежеспособности - это действия, совершенные в предвидении неплатежеспособности или после ее наступления, не причинившие неплатежеспособность, но увеличившие размер задолженности, которую не способен погасить должник. Эти действия чрезвычайно сходны с действиями, запрещенными [ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV3G) УК (неправомерные действия при банкротстве), в связи с чем возникает проблема разграничения этих преступлений. Представляется, что увеличение неплатежеспособности следует квалифицировать по [ст. 196](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV6G) УК лишь в том случае, если деяние совершено лицом, участвовавшим в ее преднамеренном создании. В такой ситуации ущерб может быть суммирован. Кроме того, ст. 196 УК может применяться в случае неплатежеспособности организаций, к которым процедуры банкротства не применяются (некоммерческих организаций и казенных предприятий).

Крупным признается ущерб, превышающий в сумме 250 тыс. руб.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Деяние может быть совершено как в личные интересах, так и в интересах иных лиц.

Субъект преступления - специальный: индивидуальный предприниматель, собственник или руководитель коммерческой организации, достигшие возраста 16 лет.

Фиктивное банкротство ([ст. 197](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAVBG) УК). Объективная сторона преступления выражается в действии (заведомо ложное объявление должником о своей несостоятельности), последствии в виде крупного ущерба и причинной связи между деянием и последствием.

Добровольное объявление должником (совместно с кредиторами) о несостоятельности предусмотрено в ч. 2 [ст. 65](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1A02IAV6G) ГК РФ, однако порядок реализации этой нормы действующий [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872994C84711C102DD03I4V7G) о несостоятельности (банкротстве) не предусматривает (см. характеристику объективной стороны преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 195](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV2G) УК). В литературе предложено рассматривать в качестве объявления должником о банкротстве обращение его в суд с заявлением о признании банкротом. Это предложение представляется обоснованным <\*>. Обращение должника в суд с заявлением о банкротстве является не только правом должника (руководителя), но и его обязанностью, неисполнение которой влечет гражданско-правовую ответственность <\*\*>. Если, осуществляя это право или исполняя обязанность, должник или руководитель сообщит ложные сведения, утверждая о несостоятельности платежеспособной организации, содеянное образует действие, характеризующее объективную сторону фиктивного банкротства.

--------------------------------

<\*> В пользу такого толкования говорит и [ст. 10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872994C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV4G) Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" // СЗ РФ. 2002. N 43. Ст. 4190.

<\*\*> См.: [ст. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872994C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAVBG) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)".

Последствие преступления - крупный ущерб (более 250 тыс. руб.). Ущерб причиняется кредиторам в связи с необоснованным предоставлением отсрочки или рассрочки платежей, скидки с долгов (как до возбуждения производства по делу о несостоятельности, так и в ходе производства путем заключения мирового соглашения), а также в связи с освобождением должника от долгов по завершении конкурсного производства (организация-должник при этом ликвидируется).

Следует отметить, что само по себе ложное объявление о банкротстве не причинит крупного ущерба, если оно не сопряжено с сокрытием имущества. Поэтому возникает проблема отграничения фиктивного банкротства от неправомерных действий при банкротстве и преднамеренного банкротства. Представляется, что основное отличие - это инициатива должника при фиктивном банкротстве (объявление им о своей несостоятельности).

Субъективная сторона фиктивного банкротства характеризуется виной в виде прямого умысла и целью введения в заблуждение кредиторов для получения отсрочки или рассрочки причитающихся кредиторам платежей или скидки с долгов или для неуплаты долгов.

Субъект преступления - достигшие возраста 16 лет индивидуальные предприниматели, а также руководители или собственники коммерческих организаций.

В практике эта норма почти не применяется. Фиктивное банкротство - очень нетипичное поведение. Обычно недобросовестный должник не спешит объявлять о своей несостоятельности, так как это поставит его хозяйственную деятельность (в том числе и прошлую) в рамки жесткого контроля. Напротив, он пытается максимально отдалить правовые процедуры, выиграть время с тем, чтобы растратить остатки имущества или скрыть их по фиктивным сделкам. При этом он нередко ложно сообщает кредиторам о том, что невозможность исполнить обязательство является временной, и вскоре обязательство будет исполнено.

§ 4. Преступления в сфере отношений, обеспечивающих

свободу и добросовестность конкуренции

Свободная и честная конкуренция является необходимым условием эффективного функционирования рыночной экономики. В сфере хозяйственной деятельности конкуренция понимается как состязательность хозяйствующих субъектов, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товаров (работ, услуг) на соответствующем товарном рынке. Закон охраняет свободу конкуренции, пресекая неправомерные ее ограничения и злоупотребления доминирующим положением на рынке, а также призван обеспечить честную конкуренцию, пресекая недобросовестные способы конкурентной борьбы.

Непосредственным объектом преступлений данной группы являются общественные отношения, в содержание которых входит, с одной стороны, свобода конкуренции, а с другой стороны, честная конкуренция. Соответственно, различаются:

1) посягательство на свободу конкуренции: недопущение, ограничение или устранение конкуренции ([ст. 178](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E08IAV3G) УК);

2) преступные виды недобросовестной конкуренции: незаконное использование товарного знака ([ст. 180](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV3G) УК), незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну ([ст. 183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAV6G) УК), подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов ([ст. 184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV6G) УК).

Особняком стоит преступление, предусмотренное [ст. 179](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180BIAV1G) УК (принуждение к совершению сделки или отказу от ее совершения). Непосредственный объект этого преступления выходит за рамки отношений, обеспечивающих свободу конкуренции. Это преступление поражает свободу личности как таковую (в части свободы волевого решения и волеизъявления). Однако ввиду его существенного сходства с насильственным ограничением конкуренции и в целях более успешного усвоения материала это преступление рассматривается в данном параграфе.

Недопущение, ограничение или устранение конкуренции ([ст. 178](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E08IAV3G) УК). Диспозиция ст. 178 УК является бланкетной. Для уяснения признаков состава преступления следует обратиться к положениям [Закона](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B97C84711C102DD03I4V7G) РФ от 22.03.1991 N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" (ВВС РСФСР. 1991. N 16. Ст. 499) <\*>. Все указанные в ст. 178 УК действия Закон о конкуренции рассматривает в качестве разновидностей монополистической деятельности, запрещенной при наличии ряда условий, указанных в этом [Законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B97C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV0G). Например, "установление единых цен", указанное в [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E08IAV3G), запрещено [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B97C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0BIAV5G) о конкуренции в отношении картеля, доля участников которого на рынке превышает 35%.

--------------------------------

<\*> Далее: [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B97C84711C102DD03I4V7G) о конкуренции. Особенности защиты конкуренции на рынке финансовых услуг (ценных бумаг, банковских, страховых и иных финансовых услуг) определяются Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A3842F9DC84711C102DD03I4V7G) от 23.06.1999 N 117-ФЗ "О защите конкуренции на рынке финансовых услуг". Правовое положение естественных монополий регламентируется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852C97C84711C102DD03I4V7G) от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях".

Объективная сторона преступления выражается в альтернативных деяниях: 1) недопущении, ограничении или устранении конкуренции; 2) последствии в виде крупного ущерба (более 1 млн. руб.); 3) причинной связи.

Способы недопущения, ограничения или устранения конкуренции: 1) установление или поддержание монопольно высоких или монопольно низких цен; 2) раздел рынка; 3) ограничение доступа на рынок; 4) устранение с него хозяйствующих субъектов; 5) установление или поддержание единых цен.

Монополистическая деятельность возможна только в отношении какого-либо конкретного товара (работ, услуг) и только на каком-либо конкретном рынке. Товарный рынок - это сфера обращения товара, не имеющего заменителей, либо взаимозаменяемых товаров на территории России или ее части, определяемой исходя из экономической возможности приобретателя приобрести товар на соответствующей территории и отсутствия этой возможности за ее пределами. Релевантный рынок не ограничен границами субъектов Федерации, например, поселение, отрезанное наводнением от окружающей территории, является релевантным рынком.

Установление монопольно высоких или монопольно низких цен Закон о конкуренции [(ст. 5)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B97C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0AIAV5G) рассматривает в качестве вида злоупотребления доминирующим положением на рынке. Такие деяния запрещены в отношении "хозяйствующих субъектов" и "групп лиц", занимающих доминирующее положение на рынке. Доминирующее положение - это исключительное положение хозяйствующего субъекта (нескольких хозяйствующих субъектов) на рынке товара, не имеющего заменителя, либо взаимозаменяемых товаров, дающее возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынке или затруднять доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение на рынке хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 65% и более, если он не докажет, что его положение не является доминирующим. Кроме того, антимонопольный орган может своим актом признать, что доминирующим является положение на рынке хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке составляет менее 65%, но более 35%.

Монопольно высокая цена устанавливается для компенсации необоснованных затрат или получения прибыли существенно более высокой, чем это может быть в нормальных условиях. Монопольно низкая цена устанавливается в целях получения дополнительной прибыли или компенсации необоснованных затрат за счет продавца (например, при закупках сельхозпродукции). Монопольно низкой признается также демпинговая цена, сознательно установленная с целью вытеснения конкурентов с рынка на уровне, приносящем убытки от продажи товара.

Ограничение конкуренции путем раздела рынка, установления или поддержания единых цен, ограничения доступа на рынок или устранения с него других субъектов экономической деятельности [ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B97C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAV6G) Закона о конкуренции рассматривает в качестве результата: 1) монополистических соглашений (картелей); 2) согласованных действий; 3) координации предпринимательской деятельности коммерческих организаций (например, со стороны какой-либо ассоциации). Монополистические соглашения (согласованные действия) могут влечь ответственность при наличии следующих условий: а) субъекты действуют на рынке одного товара (взаимозаменяемых товаров); б) совокупная их доля на рынке превышает 35%. В исключительных случаях картели допускаются, но только при условии предварительного разрешения антимонопольного органа.

Раздел рынка возможен как по территориальному признаку, так и по объему продаж, закупок, по ассортименту товаров, по кругу продавцов или покупателей.

Установление или поддержание единых цен (тарифов) влечет ответственность независимо от того, являются ли они монопольно высокими или монопольно низкими.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Поскольку антимонопольное законодательство определяет монополистическую деятельность в качестве действий "хозяйствующих субъектов" и "групп лиц", исполнителем этого преступления может быть только лицо, действующее в интересах или обязанное действовать в интересах соответствующих "хозяйствующих субъектов" или "групп лиц" <\*>. [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B97C84711C102DD03I4V7G) о конкуренции в действующей его редакции не рассматривает органы исполнительной власти и местного самоуправления в качестве субъектов монополистической деятельности, что не исключает привлечение должностных лиц к ответственности по [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1908IAV7G) УК и по нормам о должностных преступлениях ([гл. 30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV1G) УК).

--------------------------------

<\*> К числу "хозяйствующих субъектов" закон относит не только предпринимателей и коммерческие организации, но и ассоциации, союзы и иные некоммерческие организации (за исключением "не занимающихся предпринимательской деятельностью"). "Группа лиц" - это группа физических или юридических лиц, которые в силу указанных в законе обстоятельств (например, родственных отношений) могут оказывать влияние на принятие решений хозяйствующим субъектом (см. [ст. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B97C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV2G) Закона о конкуренции). По общему правилу закон приравнивает "группу лиц" к единичному хозяйствующему субъекту.

Квалифицирующие признаки: совершение деяния лицом с использованием своего служебного положения (в широком смысле этого слова) или группой лиц по предварительному сговору. Особо квалифицирующие признаки: совершение деяния с применением насилия или с угрозой его применения, а равно с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с угрозой его уничтожения или повреждения, при отсутствии признаков вымогательства, либо организованной группой.

Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения ([ст. 179](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180BIAV1G) УК). Объективная сторона преступления выражается в действии (принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения, при отсутствии признаков вымогательства). Состав преступления - формальный, преступление окончено с момента предъявления подкрепленного угрозой требования совершить сделку или отказаться от ее совершения.

Способ принуждения - угроза применения насилия, уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких.

Сделки - это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей ([ст. 153](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1103IAV1G) ГК РФ).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки преступления: совершение преступления с применением насилия и организованной группой.

Данная норма применяется только при отсутствии признаков вымогательства, например, в случае принуждения: к совершению сделки неимущественного характера (принуждение к мировому соглашению в споре о детях), к заключению или расторжению трудового договора, к совершению сделки, выгодной для потерпевшего, к совершению сделки в общественных интересах. Следует учитывать, что вымогательство - это корыстное преступление, состав вымогательства усеченный. Для вымогательства характерен умысел, направленный на принуждение протерпевшего к предоставлению вымогателю какого-либо имущественного блага (деньги, вещи, ценные бумаги, права на имущество, прощение долга и иные действия имущественного характера). При этом вымогатель или лицо, в интересах которого он действует, приобретают соответствующее благо. Поэтому, например, принуждение к отказу совершить сделку с целью занять место потерпевшего в данной сделке следует квалифицировать не как вымогательство, а по [ст. 179](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180BIAV1G) УК.

Если принуждение к совершению сделки или к отказу в ее совершении имело место в ходе насильственного ограничения конкуренции, содеянное при наличии всех признаков состава этого преступления полностью охватывается ч. 3 [ст. 178](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E08IAV5G) УК и дополнительной квалификации по ст. 179 УК не требует.

Незаконное использование товарного знака ([ст. 180](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV3G) УК). Статья 180 УК предусматривает ответственность за два разных преступления:

1) незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV2G);

2) незаконное использование предупредительной маркировки в отношении незарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV0G).

Предмет преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 180 УК, - товарный знак, знак обслуживания или место происхождения товаров.

Товарный знак и знак обслуживания <\*> - это обозначения (словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации), "служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц" <\*\*>. Наименование места происхождения товара - это "обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами" <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD03I4V7G) не охраняет исключительных прав на фирменное наименование.

<\*\*> См.: [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AD8F249CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B0CIAV6G) Закона РФ от 23.09.1992 N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров".

<\*\*\*> См.: [ст. 30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AD8F249CC84711C102DD034726CF421B8797831C1D0EIAV1G) Закона РФ от 23.09.1992 N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров".

Сходство иных обозначений с чужими должно быть значительным (до степени смешения).

Объективная сторона преступления выражается в незаконном использовании чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, если деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб. Состав преступления - альтернативный, формально-материальный.

Использование товарного знака (знака обслуживания) - это применение их на товарах, упаковке, в рекламе, печатных изданиях, на вывесках, на официальных бланках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Российской Федерации. Использованием наименования места происхождения товара считается применение его на товаре, этикетках, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в гражданский оборот.

Использование будет незаконным, если имеются в совокупности три признака: 1) знак (наименование) зарегистрирован Патентным ведомством в отношении другого лица либо (хотя знак и не зарегистрирован) является общеизвестным <\*>; 2) лицо не имеет права на использование знака в силу договора о его уступке, лицензионного договора или по иным основаниям, предусмотренным законом или международным договором; 3) знак (наименование) используется в отношении именно той группы однородных товаров, в отношении которой он зарегистрирован <\*\*>. Использование в качестве товарного знака какого-либо обозначения, не зарегистрированного и не являющегося "общеизвестным" или "сходным" обозначением для чужих товаров, ответственности не влечет.

--------------------------------

<\*> См.: ст. 6 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г., пересмотрена в Брюсселе 14.12.1900, в Вашингтоне 02.06.1911, в Гааге 06.11.1925, в Лондоне 02.06.1934, в Лиссабоне 31.10.1958 и в Стокгольме 14.07.1967 и изменена 02.10.1979). Вступила в силу для СССР 01.07.1965.

<\*\*> В России используется Международная классификация товаров и услуг для регистрации знаков, учрежденная Ниццким [соглашением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1657A483249E954D19980EDFI0V4G) о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков.

Представляется, что неоднократность в рассматриваемой [статье](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV2G) следует понимать лишь в смысле совершения деяния лицом, ранее совершившим преступление, предусмотренное [ст. 180](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV3G) УК. Повторение административных проступков не может образовать состав преступления.

Крупный ущерб (свыше 250 тыс. руб.) причиняется владельцу знака (наименования) в виде упущенной выгоды в связи с безвозмездным использованием знака (использование которого могло быть разрешено возмездно, на основе лицензионного соглашения), в связи с ухудшением положения владельца на рынке (ввиду подрыва его деловой репутации в связи с маркировкой товаров низкого качества, а также ввиду сокращения продаж в результате вытеснения с рынка). Такой ущерб неизбежен, однако определение его точного размера представляет значительную сложность. Крупный ущерб может быть причинен и лицам, не являющимся владельцами знака (например, лицу, приобретшему товар для реализации).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления общий - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Состав преступления, предусмотренный ч. 2 [ст. 180](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV0G) УК, схож с составом, предусмотренным [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV2G). Единственным существенным отличием является то, что ответственность наступает не за незаконное использование чужих средств идентификации, а за незаконное использование предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара.

Использованием предупредительной маркировки является проставление знаков "R", "товарный знак" или "зарегистрированный товарный знак" рядом с товарным знаком, а также проставление рядом с наименованием места происхождения товара словесного обозначения "зарегистрированное наименование места происхождения товара" или "зарегистрированное НМПТ". Использование предупредительной маркировки будет незаконным, если соблюдены следующие условия: 1) предупредительная маркировка используется в отношении незарегистрированного в России знака (наименования); 2) у лица нет права на маркировку, вытекающего из международного договора. Предупредительная маркировка служит исключительно для предупреждения предпринимателей о том, что данный знак или наименование зарегистрированы в России, чтобы они не использовали тождественные или сходные обозначения. Представляется, что такое деяние не может причинить никому ущерба, в том числе и в связи с неуплатой пошлины. Неуплата пошлины за регистрацию не причиняет какого-либо ущерба, так как отсутствуют основания для ее уплаты - незарегистрированные знаки (наименования) не охраняются, и государство не несет никаких расходов в связи с проставлением предпринимателем предупредительной маркировки в отношении незарегистрированного знака (наименования).

Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну ([ст. 183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAV6G) УК). Статья 183 УК предусматривает ответственность за два разных преступления с формальными составами: 1) незаконное собирание сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAV4G); 2) незаконное их разглашение или использование [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAVAG).

Предмет преступления - коммерческая, налоговая или банковская тайна.

Коммерческая тайна - это информация, имеющая действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и по отношении к которой обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности ([ст. 139](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1108IAV4G) ГК РФ). Круг сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну, определен [ст. 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC80249CC84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV3G) Федерального закона от 29.07.2004 N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" (сведения, содержащиеся в учредительных документах, документах о регистрации, лицензиях, сведения о загрязнении окружающей среды, о численности и составе работников, системе оплаты труда, об условиях труда и др.). Не могут рассматриваться в качестве коммерческой тайны и сведения, не соответствующие ее понятию (например, сведения, уже разглашенные, или к которым имеется свободный доступ, или не принимаются меры к охране конфиденциальности сведений) <\*>.

--------------------------------

<\*> Федеральный закон "О коммерческой тайне" понимает под "мерами к охране конфиденциальности" введение режима коммерческой тайны (п. 3 [ст. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC80249CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVBG), [ст. ст. 9 - 13](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC80249CC84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV2G) данного Закона).

Налоговую тайну составляют любые полученные налоговым органом, органами внутренних дел, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщике, за исключением сведений: 1) разглашенных налогоплательщиком самостоятельно или с его согласия; 2) об идентификационном номере налогоплательщика; 3) о нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за эти нарушения; 4) предоставляемых налоговым и иным органам других государств в соответствии с международными договорами (в части сведений, предоставленных этим органам) <\*>. Запрет на разглашение налоговой тайны адресован налоговым органам, органам налоговой полиции, органам государственных внебюджетных фондов и таможенным органам, их должностным лицам и привлекаемым специалистам, экспертам.

--------------------------------

<\*> Так записано в [ст. 102](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC812A96C84711C102DD034726CF421B8794I8V7G) НК РФ, однако следует читать: "в части предоставления сведений этим органам". Очевидно, что предоставление таких сведений иностранному государству не предоставляет права сотруднику налогового органа, например, опубликовать эти сведения.

Банковскую тайну составляют сведения об операциях, о счетах и вкладах клиентов и корреспондентов, а также иные сведения о клиентах ([ст. 26](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5852E92C84711C102DD034726CF421B8797831C1A02IAV1G) Федерального закона "О банках и банковской деятельности", [ст. 857](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872B96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0EIAV4G) ГК РФ). Это разновидность профессиональной тайны (наряду с врачебной тайной, тайной исповеди и т.п.). Собственно это тайна не банка, а тайна клиента или корреспондента (они могут свободно разглашать эти сведения).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAV4G) УК, выражается в действии (собирание сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, незаконным способом). Незаконность получения сведений определяется незаконностью способа их собирания. Способы - похищение документов, подкуп, угрозы, а равно иные незаконные способы (например, неправомерный доступ к компьютерной информации, прослушивание телефонных переговоров) <\*>.

--------------------------------

<\*> О законности способов получения сведений, составляющих коммерческую тайну, см. [ст. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC80249CC84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV6G) Федерального закона "О коммерческой тайне".

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAVAG) УК, выражается в альтернативных действиях: незаконном разглашении или использовании сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, без согласия их владельца.

Разглашение - это сообщение сведений хотя бы одному лицу, не имеющему к ним доступа.

Использование - это получение любой имущественной или неимущественной выгоды (для себя или иных лиц) в связи с доступом к сведениям, составляющим коммерческую или банковскую тайну.

Разглашение или использование сведений будет незаконным в случае, если производится без согласия их владельца (предпринимателя, руководителя и иного уполномоченного работника организации, налогоплательщика, клиента банка или его корреспондента).

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAV4G) УК, - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Субъект преступления, предусмотренного [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAVAG), специальный: вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, которому тайна была доверена или стала известна по службе или работе. При этом следует учитывать, что такие лица могут (а иногда и должны) законно использовать тайные сведения (например, в интересах ее владельца либо в связи с сообщением в правоохранительные органы о совершенном преступлении). Лица, которым тайные сведения стали известны случайно или, например, были переданы лицом, незаконно их получившим, не несут ответственности по [ст. 183](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAV6G) УК.

[Части 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1809IAVAG) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV2G) ст. 183 УК в качестве квалифицирующих признаков указывают на: 1) причинение крупного ущерба (более 250 тыс. руб.); 2) совершение деяния из корыстной заинтересованности; 3) причинение тяжких последствий (оценочный признак). Причинение крупного ущерба или тяжких последствий возможно как с умыслом, так и по неосторожности.

Подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов ([ст. 184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV6G) УК). Появление данной нормы в главе об экономических преступлениях связано с коммерциализацией спорта.

Статья 184 УК предусматривает три основных состава преступления, предусматривающих ответственность за различные проявления коррупции в спорте и при проведении зрелищных конкурсов:

1) подкуп спортсменов, спортивных судей, тренеров, руководителей команд и других участников или организаторов профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторов или членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов в целях оказания влияния на результаты этих соревнований или конкурсов [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV5G);

2) принятие незаконных имущественных выгод спортсменами [(ч. 3)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV3G);

3) принятие незаконных имущественных выгод спортивными судьями, тренерами, руководителями команд и другими участниками или организаторами профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторами или членами жюри зрелищных коммерческих конкурсов [(ч. 4)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV1G). Подкуп участников зрелищных коммерческих конкурсов ответственности не влечет.

С объективной стороны активная коррупция (ч. 1 [ст. 184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV5G) УК) выражается в действии (незаконной передаче спортсменам, судьям, тренерам, руководителям команд и другим участникам или организаторам профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторам или членам жюри зрелищных коммерческих конкурсов денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно в незаконном оказании им услуг имущественного характера за совершение ими неправомерных или неэтичных действий или бездействия <\*>, влияющих на результаты соревнований или конкурсов).

--------------------------------

<\*> Вознаграждение за хорошую игру не может рассматриваться в качестве подкупа.

С объективной стороны пассивная коррупция ([ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV3G) и [4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV1G) ст. 184 УК) выражается в действии (получении спортсменами, тренерами и т.д. денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно в пользовании услугами имущественного характера за совершение неправомерных или неэтичных действий (бездействия), влияющих на результаты соревнований или конкурсов).

Понятие профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов в праве строго не определено. Профессиональное спортивное соревнование можно понимать как соревнование, участие в которых является профессиональной обязанностью спортсмена в силу трудового или иного договора <\*>. Зрелищный коммерческий конкурс можно понимать как любое состязание (но не конкурс в смысле торгов), проводимое коммерческой организацией в рамках ее предпринимательской деятельности и представляющее собой зрелище для публики (конкурс красоты, некоторые телевизионные конкурсы).

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право России: Особенная часть. Т. 2 / Под. ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. М., 1999. С. 277.

Субъективная сторона всех этих преступлений характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV5G) УК, - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Субъект преступления, предусмотренного ч. 3 [ст. 184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV3G) УК, специальный - спортсмен, являющийся участником профессиональных спортивных соревнований, достигший возраста 16 лет. Субъект преступления, предусмотренного ч. 4 [ст. 184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV1G) УК, специальный - спортивный судья, тренер, руководитель команды или другой участник (кроме спортсмена), организатор профессиональных спортивных соревнований, организатор или член жюри зрелищного коммерческого конкурса, достигший возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаками подкупа (только ч. 1 [ст. 184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV5G) УК) является совершение преступления организованной группой (ч. 2 [ст. 184](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0EIAV1G) УК).

§ 5. Преступления в сфере финансовых отношений

Непосредственным объектом этих преступлений являются общественные финансовые отношения (финансы) - имущественные властные отношения, которые складываются в связи с образованием и расходованием средств централизованных денежных фондов (государственных и муниципальных бюджетов), а также в связи с обращением валютных ценностей (денег и ценных бумаг). Эти отношения регулируются нормами финансового права и охраняются нормами уголовного права в той мере, в какой это необходимо для нормального функционирования финансовой системы в рамках единого народнохозяйственного комплекса.

Преступления в сфере финансов поражают финансовую систему в части денежного обращения, оборота ценных бумаг ([ст. ст. 185](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV7G), [186](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180CIAV6G), [187](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV1G) УК), а также в части налоговых отношений ("властных отношений по... взиманию налогов и сборов" <\*>) ([ст. ст. 198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G), [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G), [199.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV1G) и [199.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAVBG) УК).

--------------------------------

<\*> См.: [ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC812A96C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV7G) НК РФ.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC842B9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV1G) от 10.12.2003 N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" <\*> больше не рассматривает драгоценные металлы и камни в качестве валютных ценностей. Валютный контроль за оборотом драгоценных металлов и камней не осуществляется. Поэтому отношения в сфере оборота драгоценных металлов и камней больше не рассматриваются в качестве отношений финансовых. Вместе с тем сохраняются некоторые ограничения в части совершения сделок с указанными предметами, их таможенного оформления. Система правового регулирования оборота драгоценных металлов в настоящее время находится в стадии активного преобразования.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4859.

В данном параграфе нормы о преступлениях, связанных с драгоценными металлами и камнями, рассматриваются в связи с тем, что эти нормы исторически возникли и развивались с целью правовой охраны именно финансовых отношений в части обращения драгоценных металлов и камней в качестве валютных ценностей.

Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг ([ст. 185](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180FIAV7G) УК). Данное преступление поражает финансовые отношения в части рынка ценных бумаг. Дополнительным объектом преступлений, предусмотренных ст. ст. 185 и [185.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180CIAV2G) УК, являются инвестиционные отношения. Подрывая общественное доверие к надежности и доходности инвестиций в ценные бумаги, это преступление лишает экономику инвестиций, необходимых для ее развития. [Статья 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD862991C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV3G) Федерального закона от 05.03.1999 N 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" <\*> запрещает рекламировать и предлагать неограниченному кругу лиц ценные бумаги эмитентов, не раскрывающих в установленных законодательством объеме и порядке информацию об этих бумагах. [Статья 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD862991C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV7G) этого Закона запрещает публичное размещение, рекламу и предложение в любой иной форме неограниченному кругу лиц ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию, ценных бумаг, публичное размещение которых запрещено или не предусмотрено законодательством, а также документов, удостоверяющих денежные и иные обязательства, но при этом не являющихся ценными бумагами в соответствии с законодательством. Запрещается также совершение владельцем ценных бумаг любых сделок с ними до их полной оплаты и регистрации отчета об итогах их выпуска.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1999. N 10. Ст. 1163.

Предметы преступления: 1) проспект эмиссии ценных бумаг; 2) отчет об итогах выпуска ценных бумаг или 3) эмиссионные ценные бумаги как таковые (при их размещении без регистрации выпуска). Эмиссионная ценная бумага - любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно тремя признаками: 1) закрепляет совокупность имущественных и (или) неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению; 2) размещается выпусками; 3) имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги. Обычно в качестве эмиссионных ценных бумаг выпускаются облигации, акции и опционы эмитентов. При незаконной эмиссии возможен выпуск в качестве эмиссионных и иных ценных бумаг, например векселей. Буквальное толкование [Закона](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD862991C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV7G) позволяет прийти к выводу, что "документы, удостоверяющие денежные и иные обязательства, но при этом не являющиеся ценными бумагами в соответствии с законодательством" (например, "билеты МММ", "боны"), предметом этого преступления не являются.

Состав преступления - материальный. Объективная сторона преступления выражается в: 1) альтернативных действиях (внесение в проспект эмиссии заведомо недостоверной информации; утверждение проспекта эмиссии или отчета об итогах выпуска ценных бумаг, содержащего заведомо недостоверную информацию; размещение эмиссионных ценных бумаг без регистрации их выпуска); 2) последствии в виде крупного ущерба и 3) причинной связи.

Регистрация проспекта эмиссии является обязанностью эмитента при выпуске эмиссионных ценных бумаг, если их размещение производится путем открытой подписки или среди круга лиц, число которых превышает 500 <\*>.

--------------------------------

<\*> В иных случаях подготовка проспекта эмиссии не является обязанностью эмитента.

Недостоверная информация - это информация, не соответствующая действительности. Заведомо недостоверная информация - это информация, недостоверность которой была известна лицу, вносившему ее в проспект, утверждавшему проспект или отчет.

Подготовка проспекта и его утверждение, а также утверждение отчета - обязанности эмитента, которые исполняются органами эмитента (уполномоченными на это законодательством или учредительными документами). Проспект ценных бумаг хозяйственного общества утверждается советом директоров (наблюдательным советом) или органом, осуществляющим функции совета директоров (наблюдательного совета). Проспект ценных бумаг юридических лиц иных организационно-правовых форм утверждается лицом, осуществляющим функции исполнительного органа эмитента, если иное не установлено федеральным законом ([ст. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6842C97C84711C102DD034726CF421B8797831C100EIAV6G) Федерального закона от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" <\*>). Нельзя согласиться с той точкой зрения, что утверждением проспекта или отчета является его регистрация государственным органом. Государственный орган лишь регистрирует уже утвержденный проспект или отчет, а вовсе не утверждает его.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1996. N 17. Ст. 1918.

Размещение эмиссионных ценных бумаг - это отчуждение эмиссионных ценных бумаг эмитентом первым владельцам путем заключения гражданско-правовых сделок. Размещение влечет ответственность при условии, что выпуск ценных бумаг не прошел государственную регистрацию в порядке, установленном [ст. ст. 19](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6842C97C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV7G) и [20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6842C97C84711C102DD034726CF421B8797831C1108IAVAG) Федерального закона "О рынке ценных бумаг". Государственная регистрация обязательна при размещении любых эмиссионных ценных бумаг (в том числе и в случаях, когда регистрация проспекта эмиссии не производится).

Крупный ущерб (превышающий 1 млн. руб.) причиняется в результате принятия необоснованного решения о совершении сделки на рынке ценных бумаг. Необоснованность решения должна быть связана с недостоверностью сведений в проспекте эмиссии или в отчете об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 185](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0EIAV4G) УК в качестве квалифицирующих признаков устанавливает совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах ([ст. 185.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180CIAV2G) УК). Предмет преступления - информация, содержащая данные об эмитенте, о его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделках и иных операциях с ценными бумагами, которая должна быть предоставлена инвестору или контролирующему органу в соответствии с законодательством РФ о ценных бумагах (Федеральными законами ["О рынке ценных бумаг"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6842C97C84711C102DD03I4V7G) и ["О защите прав и законных интересов инвесторов](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD862991C84711C102DD03I4V7G) на рынке ценных бумаг", другими нормативными актами).

Инвесторы - это юридические или физические лица, "объектом инвестирования которых являются эмиссионные ценные бумаги" ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD862991C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) Федерального закона "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг").

Понятие "контролирующий орган" в законе не определено. В соответствии со [ст. 40](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6842C97C84711C102DD034726CF421B8797831D190EIAV4G) Федерального закона "О рынке ценных бумаг" федеральным органом исполнительной власти по контролю за деятельностью профессиональных участников рынка ценных бумаг является Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг (ФКЦБ).

Состав преступления - материальный. Объективная сторона преступления выражается в: 1) альтернативных действиях (злостное уклонение от предоставления информации; предоставление заведомо неполной или ложной информации); 2) последствии в виде крупного ущерба (превышающего 1 млн. руб.) и 3) причинной связи.

Злостность уклонения - оценочный признак. Злостным, например, может быть признано непредоставление информации по неоднократным требованиям контролирующего органа либо непредоставление информации, имеющей существенное значение для принятия решения об инвестиции.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме умысла и заведомостью в отношении неполноты или ложности информации.

Субъект преступления специальный - вменяемое и достигшее 16 лет лицо, обязанное обеспечить указанной информацией инвестора или контролирующий орган. В большинстве случаев это руководитель или иной работник организации-эмитента или профессионального участника рынка ценных бумаг.

Изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг ([ст. 186](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180CIAV6G) УК). Предмет преступления - денежные знаки и ценные бумаги. Это преступление поражает отношения в сфере денежного обращения и оборота ценных бумаг.

К денежным знакам относятся не изъятые из обращения, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену, банкноты и монеты Банка России, а также иностранная валюта. Не будут предметом этого преступления изъятые из обращения и не подлежащие обмену денежные знаки, а также денежные средства на банковских счетах и в банковских вкладах (безналичные деньги). Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении <\*>. Гражданский [кодекс](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV3G) РФ предусматривает, что ценной бумагой будет лишь такой документ, который прямо отнесен к числу ценных бумаг законом (облигации, акции, опционы, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, сберегательные книжки на предъявителя, коносаменты, приватизационные ценные бумаги, складские свидетельства, варранты, закладные на недвижимость и др.). Не являются ценными бумагами лотерейные или проездные билеты, иные документы, прямо не отнесенные к числу ценных бумаг законом. Предметом этого преступления могут быть любые ценные бумаги: как государственные, муниципальные, так и корпоративные; как внутренние, так и внешние; как именные, так и предъявительские; как денежные, так и вещные; как документарные, так и бездокументарные; как эмиссионные, так и иные.

--------------------------------

<\*> См.: [ст. 142](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV3G) ГК РФ.

Объективная сторона преступления выражается в действии (изготовление или сбыт поддельных денег или ценной бумаги).

Изготовление денежных знаков или ценных бумаг считается оконченным преступлением, если с целью сбыта изготовлен хотя бы один денежный знак или ценная бумага. Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A5832C92C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) от 28.04.1994 N 2 "О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег или ценных бумаг" разъяснил: "Состав преступления образует как частичная подделка денежных купюр или ценных бумаг (переделка номинала подлинного денежного знака, подделка номера, серии облигации и других реквизитов денег и ценных бумаг), так и изготовление полностью поддельных денег и ценных бумаг. При решении вопроса о наличии либо отсутствии в действиях лица состава преступления... необходимо установить,.. имеют ли они существенное сходство по форме, размеру, цвету и другим основным реквизитам с находящимися в обращении подлинными денежными знаками или ценными бумагами. В тех случаях, когда явное несоответствие фальшивой купюры подлинной, исключающее ее участие в денежном обращении, а также иные обстоятельства дела свидетельствуют о направленности умысла виновного на грубый обман ограниченного числа лиц, такие действия могут быть квалифицированы как мошенничество". В частности, "переделка номинала подлинного денежного знака" в подавляющем большинстве случаев будет грубым обманом, исключающим участие его в денежном обращении.

Сбытом поддельных денег или ценных бумаг будет передача их другому лицу, в том числе и безвозмездная. Сбытом поддельных денег будет и использование их в качестве средства платежа, в том числе и в торговых автоматах. Не образует сбыта передача поддельных знаков на хранение или с иными целями соучастнику в этом же преступлении. Использование ценной бумаги без ее сбыта, например при голосовании в АО, также не образует состава этого преступления. Уголовной ответственности за сбыт подлежат не только лица, изготовившие или приобретшие заведомо поддельную бумагу, но и лица, "в силу стечения обстоятельств ставшие обладателями поддельных денег или государственных ценных бумаг, сознающие это и тем не менее использующие их как подлинные" <\*>. Приобретение поддельных денег или ценных бумаг с целью их сбыта образует приготовление к сбыту.

--------------------------------

<\*> См.: [п. 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A5832C92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV1G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28.04.1994 N 2 "О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег или ценных бумаг" в ред. Постановления Пленума от 17.04.2001 N 1 (БВС РФ. 2001. N 6).

Сбыт поддельных денег или ценных бумаг не требует дополнительной квалификации содеянного в качестве мошенничества.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла: лицо осознает, что изготовляет или сбывает поддельные деньги или ценные бумагу, и желает совершить это действие. Изготовление влечет ответственность лишь при наличии цели сбыта.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующий признак - совершение деяния в крупном размере, если "стоимость" денег или ценных бумаг превышает 250 тыс. руб. (примечание к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК). При определении их "стоимости" следует исходить из номинала денежных знаков, официального курса иностранной валюты и рыночного (биржевого) курса ценных бумаг на момент совершения преступления. Особо квалифицирующий признак - совершение деяния организованной группой.

Изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов ([ст. 187](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV1G) УК). Преступление поражает финансовые отношения в части безналичного денежного обращения, систему безналичных расчетов.

Предмет преступления - кредитные или расчетные карты, иные поддельные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами.

Кредитные и расчетные карты - это электронные платежно-расчетные документы, используемые их держателями (клиентами кредитных организаций и их уполномоченными представителями) в безналичных расчетах, для получения кредита (кредитные карты), а также для получения денег в банкоматах <\*>. В [Положении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC862D9DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) о порядке эмиссии кредитными организациями банковских карт и осуществления расчетов по операциям, совершаемым с их использованием, утв. Центральным банком РФ 9 апреля 1998 г., банковская карта определяется как "средство для составления расчетных и иных документов, подлежащих оплате за счет клиента". Представляется, что предметом этого преступления являются именно банковские карты, а проездные карты для расчета за проезд в метро, телефонные карты, дисконтные карты и т.п. платежными документами и предметом этого преступления не являются.

--------------------------------

<\*> Речь идет о банковских "пластиковых картах", хотя они могут быть изготовлены и из иного материала.

Понятие "иных платежных документов" остается дискуссионным. Правильным, по-видимому, следует считать понимание в качестве "платежных" таких документов, на основании которых кредитная организация осуществляет платеж. К их числу относятся платежное поручение, платежное требование (в том числе сводное), платежный ордер, инкассовое поручение и др. Нельзя считать платежным документом проездной билет, квитанцию об оплате и т.п. Не являются предметом преступления ценные бумаги, например чеки и тратты.

Объективная сторона преступления выражается в действии - изготовлении или сбыте поддельных кредитных либо расчетных карт, иных платежных документов. Использование поддельных карт и платежных документов без их сбыта (например, для получения денег в банкомате) не образует состава преступления. Иногда такие действия влекут ответственность по нормам о хищениях.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Изготовление влечет ответственность лишь при наличии цели сбыта.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующий признак - совершение деяния организованной группой.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица ([ст. 198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G) УК). Объективная сторона преступления выражается в бездействии (уклонение физического лица от уплаты налога или сбора), последствии (имущественном ущербе, связанном с неуплатой налога в крупном размере), причинной связи, а также в особом способе совершения преступления.

Состав преступления - материальный <\*>. Пленум Верховного Суда РФ разъяснил: "Преступления, предусмотренные [ст. ст. 198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G) и [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G) УК, считаются оконченными с момента фактической неуплаты налога за соответствующий налогооблагаемый период в срок, установленный налоговым законодательством" <\*\*>. Например, при уклонении от уплаты налога на доходы физического лица преступление по общему правилу будет окончено не по истечении срока подачи декларации, а по истечении срока уплаты налога. До этого момента содеянное квалифицируется как покушение на преступление и не исключен добровольный отказ.

--------------------------------

<\*> Вопрос о конструкции состава этого преступления в правоведении остается дискуссионным.

<\*\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A1872593C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G) Пленума Верховного Суда РФ от 04.07.1997 N 8 "О некоторых вопросах применения судами Российской Федерации уголовного законодательства об ответственности за уклонение от уплаты налогов" // БВС РФ. 1997. N 9.

Способом уклонения от уплаты налогов является активный или пассивный обман. Активный обман должен быть выражен во включении заведомо ложных сведений в налоговую декларацию или в иные документы, представление которых в соответствии с законодательством о налогах и сборах является обязательным. Пассивный - в незаконном непредставлении таких документов. Простое бездействие при уклонении от уплаты налогов, не сопряженное с обманом (когда налогоплательщик добросовестно отчитывается перед налоговой службой, но не платит налогов), декриминализировано.

Лицо несет ответственность за уклонение только от уплаты законно установленных налогов и сборов. Исчерпывающий перечень налогов предусмотрен [ст. ст. 13](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC812A96C84711C102DD034726CF421B8790I8V2G), [14](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC812A96C84711C102DD034726CF421B8791I8V0G) и [15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC812A96C84711C102DD034726CF421B8791I8VBG) Налогового кодекса РФ.

Деяние признается совершенным в крупном размере, если сумма неуплаченного налога и (или) сбора составляет за период в пределах трех финансовых лет подряд более 100 тыс. руб. и при этом доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% от подлежащих уплате сумм налогов и сборов. Кроме того, крупным размером признается сумма неуплаченных налогов и сборов, превышающая 300 тыс. руб., независимо от суммы налогов и сборов, подлежащих уплате. При этом могут суммироваться разные налоги и сборы. Возможность суммирования разных налогов и сборов неизбежно означает и возможность суммирования налогов и сборов за разные налоговые периоды (поскольку разные налоги имеют разные налоговые периоды). При определении процента следует учитывать не только налоги и сборы, от уплаты которых лицо уклонялось, но и иные налоги и сборы за соответствующие налоговые периоды.

Профессор П.С. Яни предложил рассматривать уклонение от уплаты налогов в качестве длящегося преступления исходя из того, что обязанность по уплате налогов погашается лишь их уплатой. В правоведении этот вопрос остается дискуссионным. Представляется, что применительно к прежней редакции [ст. ст. 198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8E2E94C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAVBG) и [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8E2E94C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV7G) УК, предусматривавших ответственность за простое бездействие (не сопряженное с обманом), такая точка зрения была правильной. В действующей же редакции закон рассматривает в качестве преступления не неуплату налога как таковую, а уклонение от уплаты налога, совершенное определенным способом. Поэтому срок давности привлечения к уголовной ответственности должен исчисляться с момента окончания преступления, независимо от того, исполнена ли финансовая обязанность по уплате налога. Дальнейшая неуплата налога, не сопряженная с обманом, не представляет той степени опасности, которая характерна для преступления (что принципиально отличает это преступление, например, от побега, хранения наркотиков и других длящихся преступлений, опасность которых не определяется способом их совершения).

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла и заведомой ложностью представленных сведений. Следует учитывать, что добросовестное заблуждение относительно сложных вопросов толкования налогового законодательства следует рассматривать в качестве фактической, а не юридической ошибки. Такая ошибка может исключить умышленную вину в совершении преступления (например, лицо неправильно истолковало инструкцию по составлению декларации, в результате чего сделало ошибку при ее заполнении, уменьшив облагаемый доход).

Субъект преступления - специальный: налогоплательщик (плательщик сбора), в том числе и предприниматель, достигший возраста 16 лет. Налоговые агенты за уклонение от уплаты налога с физического лица привлекаются к ответственности по [ст. 199.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV1G) УК.

Налогоплательщик подлежит ответственности за это преступление лишь при условии, что он не исполнил или исполнил недобросовестно какие-либо конкретные обязанности по представлению документов, лично на него возложенные.

Квалифицирующий признак - совершение деяния в особо крупном размере - если сумма неуплаченных налогов и (или) сборов в пределах трех финансовых лет подряд превышает 500 тыс. руб. и при этом доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% от подлежащих уплате сумм налогов и сборов, либо если сумма неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 1,5 млн. руб.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации ([ст. 199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G) УК). Рассматриваемое преступление отличается от преступления, предусмотренного [ст. 198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G) УК, лишь тем, что предусматривает ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов, налогоплательщиком в отношении которых является организация. Кроме того, предусмотрев, с одной стороны, более строгое наказание за это преступление, законодатель, с другой стороны, увеличил требования к "крупному" и "особо крупному" размеру.

Деяние признается совершенным в крупном размере, если сумма неуплаченного налога и (или) сбора за период в пределах трех финансовых лет подряд превышает 500 тыс. руб. и при этом доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% от подлежащих уплате сумм налогов и сборов либо если сумма неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 1,5 млн. руб.

Преступление признается совершенным в особо крупном размере, если сумма неуплаченного налога и (или) сбора за период в пределах трех финансовых лет подряд превышает 2,5 млн. руб. и при этом доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% от подлежащих уплате сумм налогов и сборов либо если сумма неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 7,5 млн. руб.

Ответственность за преступление, предусмотренное [ст. 199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G) УК, несет не только руководитель организации, но и иные лица, виновные в его совершении. Пленум Верховного Суда РФ в упомянутом [Постановлении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A1872593C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVAG) разъяснил, что к ответственности могут быть привлечены: "руководитель организации налогоплательщика и главный (старший) бухгалтер, лица, фактически выполняющие обязанности руководителя и главного (старшего) бухгалтера, а также иные служащие организации налогоплательщика, включившие в бухгалтерские документы заведомо искаженные данные о доходах или расходах либо скрывшие другие объекты налогообложения. Лица, организовавшие совершение преступления,.. или руководившие этим преступлением либо склонившие к его совершению руководителя, главного (старшего) бухгалтера организации-налогоплательщика или иных служащих этой организации, или содействовавшие совершению преступления советами, указаниями и т.п., несут ответственность как организаторы, подстрекатели или пособники".

Неисполнение обязанностей налогового агента ([ст. 199.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV1G) УК). Объективная сторона преступления выражается в бездействии (неисполнение в крупном размере обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и или сборов), последствии (имущественном ущербе, связанном с неуплатой налога), причинной связи <\*>.

--------------------------------

<\*> Вопрос о конструкции состава этого преступления в науке остается дискуссионным.

В отличие от [ст. ст. 198](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV5G) и [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G) УК закон не указывает на способ совершения этого преступления. Вместе с тем представляется, что простое бездействие, не сопряженное с активным или пассивным обманом, не достигает той степени общественной опасности, которая характерна для преступления. Поэтому такое бездействие, когда налоговый агент добросовестно отчитывается перед налоговой службой, но при этом не перечисляет налог в установленный срок, по общему правилу не является преступлением в силу ч. 2 [ст. 14](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV7G) УК.

Крупный и особо крупный размер при совершении этого преступления определяется по тем же правилам, что и при уклонении от уплаты налога с организации ([ст. 199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAV2G) УК).

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Преступление должно быть совершено в личных интересах виновного.

Субъект преступления: налоговый агент (например, предприниматель или наниматель домашних работников) или лицо, выполняющее соответствующие обязанности в организации (налоговом агенте), вменяемое и достигшее возраста 16 лет.

Налогоплательщик может быть привлечен к ответственности за это преступление лишь при условии, что совершил какие-либо конкретные действия, составляющие соучастие в преступлении (например, склонил налогового агента к совершению преступления). То обстоятельство, что он просто получал заработную плату "в конверте" (без ведомости) образует не соучастие в этом преступлении, а лишь недонесение, которое не влечет уголовной ответственности. Более того, в уголовном процессе налогоплательщик может быть признан потерпевшим от этого преступления, например, при неисполнении налоговым агентом функций по уплате единого социального налога.

Сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов ([ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAVBG) УК). Предмет преступления - денежные средства либо имущество организации или индивидуального предпринимателя в крупном размере (более 250 тыс. руб.), за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством о налогах и сборах, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам и (или) сборам.

Недоимка - это сумма налога или сумма сбора, не уплаченная в установленный законодательством о налогах и сборах срок ([ст. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC812A96C84711C102DD034726CF421B8797831C180AIAV5G) НК РФ). Следует обратить внимание на то, что закон прямо говорит о порядке взыскания, "предусмотренном законодательством о налогах и сборах" ([ст. ст. 46 - 48](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC812A96C84711C102DD034726CF421B8797831C1D09IAV0G) НК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в сокрытии упомянутых ценностей, которое возможно в форме как действия (например, передача имущества третьим лицам, фальсификация бухгалтерских документов), так и бездействия (умолчание о существовании искомых ценностей).

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - специальный: собственник или руководитель организации, иное лицо, выполняющее в ней управленческие функции, или индивидуальный предприниматель.

Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга ([ст. 191](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0AIAV1G) УК). Предмет преступления - драгоценные металлы, природные драгоценные камни или жемчуг в любом виде или состоянии (в том числе и минеральное сырье), за исключением ювелирных и бытовых изделий и их лома.

К числу драгоценных металлов закон относит золото, серебро, платину и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий). Драгоценные камни - природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, жемчуг <\*> в сыром (естественном) и обработанном виде. К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования в порядке, установленном Правительством РФ <\*\*>. Драгоценные камни, непригодные для изготовления ювелирных изделий, используются как продукция производственно-технического назначения без ограничений и не являются предметом этого преступления <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872A94C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV2G) от 26.03.1998 N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" относит к драгоценным камням любой природный жемчуг, однако обычно в этом качестве рассматривается только жемчуг ориенталь или речной, исчисляемый в каратах. Не образует предмет этого преступления просверленный (ниточный жемчуг), который признается ювелирным изделием или его ломом.

<\*\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5832890C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) Правительства РФ от 05.01.1999 N 8 "Об утверждении порядка отнесения уникальных янтарных образований к драгоценным камням".

<\*\*\*> См.: [ст. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872A94C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0CIAV3G) Федерального закона "О драгоценных металлах и драгоценных камнях", [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A586289DC84711C102DD03I4V7G) Правительства РФ от 23.11.1998 N 1365 "О критериях и порядке отнесения драгоценных камней к непригодным для изготовления ювелирных изделий".

Хотя Правительство РФ прямо не установило четких критериев идентификации ювелирных и бытовых изделий, на эти критерии косвенно указывают некоторые его Постановления ([Правила](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A2812595C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) скупки у граждан ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней и лома таких изделий, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 07.06.2001, [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A58E2A91C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVBG) Правительства РФ от 19.01.1998 "Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров..." и др.). В практике возникают определенные сложности при уяснении признаков предмета этого преступления. Например, скупка у населения радиодеталей может рассматриваться как операция с драгоценными металлами, если детали приобретаются с целью получения из них драгоценных металлов (т.е. рассматриваются в качестве отходов потребления, содержащих драгоценные металлы). Если же лицо приобретает те же самые детали для их использования по прямому назначению (или с целью перепродажи для их использования по прямому назначению), состава преступления, предусмотренного [ст. 191](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0AIAV1G) УК, не будет. В практике в качестве предмета этого преступления не рассматриваются не только ювелирные и бытовые изделия и их лом, но и некоторые другие вещи (например, ордена, медали и монеты, изготовленные из драгоценных металлов, драгоценное оружие).

Объективная сторона преступления выражается в альтернативных действиях (совершение сделки, связанной с указанными предметами, нарушение установленных правил, а равно незаконные хранение, перевозка или пересылка этих предметов).

Незаконным будет оборот драгоценных металлов и камней вопреки правилам, установленным законами и подзаконными актами. При этом не всякое нарушение правил, регламентирующих обращение с драгоценными металлами и камнями, превращает саму операцию с ними в незаконную. Например, нарушение правил хранения драгоценных металлов не является их незаконным хранением, если этот металл приобретен на законных основаниях. По общему правилу незаконность операции с драгоценными металлами и камнями определяется незаконностью их приобретения. В любом случае необходимо установить, какое конкретное правило, предусмотренное конкретным нормативным актом, нарушено.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки: совершение деяния в крупном размере (если стоимость предметов превышает 250 тыс. руб.); совершение деяния организованной группой или группой лиц по предварительному сговору.

Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней ([ст. 192](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV2G) УК). Предмет преступления - драгоценные металлы или драгоценные камни, добытые из недр, полученные из вторичного сырья, а также поднятые и найденные, в крупном размере (если стоимость указанных предметов в сумме превышает 250 тыс. руб.).

Объективная сторона этого преступления выражается в альтернативном бездействии: 1) уклонении от обязательной сдачи на аффинаж или 2) уклонении от обязательной продажи государству.

Аффинаж драгоценных металлов - это процесс очистки драгоценных металлов от примесей и сопутствующих компонентов. В результате получаются стандартные слитки драгоценных металлов. Аффинаж вправе осуществлять только организации, указанные в [Перечне](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A3812592C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV0G), утвержденном Правительством РФ. Добытые и произведенные любым лицом (из руд, концентратов, других полупродуктов, из лома и отходов) драгоценные металлы, за исключением самородков, после необходимой переработки должны направляться на аффинаж. Уклонение от обязательной сдачи на аффинаж и образует состав преступления. Полученные слитки, если иное не предусмотрено договором, остаются в собственности организаций, передавших металлы на аффинаж.

Хотя [ст. 192](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV1G) УК и упоминает о "поднятых и найденных" драгоценных металлах и камнях, закон не предусматривает обязательной сдачи на аффинаж самородков драгоценных металлов, а также драгоценных металлов, не добытых, а найденных гражданами (например, золотых слитков). В этом случае, в зависимости от обстоятельств дела, применяются правила [ГК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV1G) РФ о находке или о кладе. В практике лица, не объявившие о находке драгоценных металлов или камней, отнесенных законом к числу валютных ценностей, привлекаются к ответственности за их незаконное хранение, перевозку или пересылку, а также за совершение сделок с ними ([ст. 191](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0AIAV1G) УК).

"Обязательной" является продажа государству драгоценных металлов и камней с соблюдением преимущественного права на их приобретение органами исполнительной власти. Это право возникает в двух случаях:

1) при условии предварительного заключения договоров купли-продажи драгоценных металлов и драгоценных камней с авансированием (выдачей задатка);

2) в отношении уникальных самородков и драгоценных камней.

Остальные драгоценные металлы (после аффинажа, а самородки - без аффинажа) и драгоценные камни поступают в относительно свободный гражданский оборот.

Пункт 4 [ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872A94C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV0G) Федерального закона "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" устанавливает, что собственником незаконно добытых драгоценных металлов и драгоценных камней является Российская Федерация <\*>. Поэтому незаконно добытые драгоценные металлы и камни не могут быть проданы государству, что не исключает ответственности за уклонение от сдачи их на аффинаж.

--------------------------------

<\*> Вместе с тем незаконную добычу драгоценных металлов и камней нельзя квалифицировать как их хищение, поскольку на момент завладения ими они не были обособлены от природной среды и не изымались из владения государства. В качестве хищения имущества горнодобывающей организации может быть квалифицировано лишь хищение металлов и камней, обнаруженных в промышленной зоне этой организации, где они считаются уже обособленными от природной среды. Незаконная добыча драгоценных металлов и камней сама по себе уголовной ответственности не влечет. Это административный проступок ([ст. 7.3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7862C9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1A02IAVAG) КоАП РФ). Однако незаконная добыча обычно связана с незаконным хранением, пересылкой, перевозкой ценностей, совершением с ними сделок, что влечет уголовную ответственность по [ст. 191](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0AIAV1G) УК. Возможна ответственность также и по норме о незаконном предпринимательстве.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16, обязанное предложить добытые металлы и камни для их приобретения органам исполнительной власти или обеспечить направление драгоценных металлов на аффинаж.

Нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм ([ст. 181](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1808IAV4G) УК). Дополнительными объектами преступления являются отношения, складывающиеся в сфере реализации прав потребителей, а также честная конкуренция на рынке ювелирных и бытовых изделий из драгоценных металлов. Предмет - государственное пробирное клеймо (как само клеймо, так и его оттиск).

Объективная сторона преступления выражается в альтернативных действиях (несанкционированные изготовление, сбыт или использование, а равно подделка государственного пробирного клейма).

В России установлена государственная монополия на опробование и клеймение государственным пробирным клеймом ювелирных и иных бытовых изделий из драгоценных металлов. [Порядок](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5842C9CC84711C102DD03I4V7G) опробования и клеймения определяется Правительством РФ <\*>. Все изготовляемые в России ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов, а также указанные изделия, ввезенные на территорию России для продажи, должны быть заклеймены государственным пробирным клеймом. Опробование и клеймение изделий осуществляются Российской государственной пробирной палатой при Минфине России.

--------------------------------

<\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5842C9CC84711C102DD03I4V7G) Правительства РФ от 18.06.1999 N 643 "О порядке опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов".

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Мотив преступления - корыстная или иная личная заинтересованность.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующий признак: совершение преступления организованной группой.

§ 6. Преступления в сфере внешнеэкономической

деятельности и таможенного контроля

Под внешнеэкономической (внешнеторговой) деятельностью понимается деятельность по осуществлению сделок в области внешней торговли товарами, услугами, информацией и результатами интеллектуальной деятельности ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD85289CC84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV1G) Федерального закона от 08.12.2003 N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности") <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4850.

Внешнеэкономическая деятельность как государственная функция является частью экономической политики Российской Федерации, которая имеет целью защиту экономического суверенитета, экономических интересов страны и российских лиц, создание благоприятных условий для российских экспортеров, импортеров, производителей и потребителей товаров и услуг, обеспечение безопасности жизни и здоровья людей, окружающей среды при ввозе и вывозе товаров или иных предметов, а также активизацию связей российской экономики с мировым хозяйством ([ст. ст. 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD85289CC84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV7G) и [6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD85289CC84711C102DD034726CF421B87I9V4G) указанного Закона). Для реализации этих целей в Российской Федерации в соответствии с нормами международного права установлено государственное регулирование внешнеторговой деятельности, включающее разрешительный порядок экспорта или импорта отдельных видов товаров и предметов, которые могут неблагоприятно воздействовать на безопасность государства, людей, окружающей среды, драгоценных металлов и драгоценных камней, систему таможенно-тарифных мер.

В соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831E1EI0V9G) РФ таможенное регулирование является исключительным правом федеральных органов государственной власти. Только федеральные законы, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ и другие нормативные акты федеральных органов исполнительной власти могут устанавливать специальные правила перемещения через границу товаров и иных предметов в целях осуществления внешнеэкономической деятельности Российской Федерации, обмена научно-технической информацией и культурными ценностями, а также определять правила взимания таможенных платежей. Строгий таможенный контроль, установленный государством, осуществляется в целях защиты российского рынка, стимулирования развития национальной экономики, регулирования товарообмена на таможенной территории. Любые нарушения установленных правил являются административными правонарушениями, а в случаях, предусмотренных нормами уголовного права, - преступлениями. Глава 22 УК включает в группу таких преступлений общественно опасные деяния, предусмотренные [ст. ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV4G), [190](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAVAG), [193](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV6G) и [194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAVAG).

Непосредственным объектом преступлений являются отношения в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля. Процесс их осуществления основывается на правилах оформления товаров и иных предметов, перемещения их через таможенную границу и взимания таможенных платежей, установленных нормами Таможенного [кодекса](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD03I4V7G) РФ <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2003. N 22. Ст. 2066.

Контрабанда ([ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV4G) УК). Статья 188 УК содержит признаки двух самостоятельных составов преступлений контрабанды, различающихся по предмету посягательства.

Предметом преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAVBG) УК, являются товары и иные предметы, находящиеся в свободном гражданском обороте. В соответствии со [ст. 128](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1E02IAV4G) ГК РФ такими предметами являются любые вещи, включая деньги, иностранную валюту, ценные бумаги, транспортные средства, ювелирные изделия, сырье и материалы, не являющиеся стратегическими, домашние животные и т.д. Товары и предметы, не предназначенные для производственной или иной коммерческой деятельности, могут свободно перемещаться через таможенную границу при соблюдении установленных правил в отношении количества и стоимости этих товаров, порядка их оформления и уплаты таможенной пошлины и таможенных сборов в соответствии с нормами Таможенного [кодекса](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD03I4V7G) РФ. Перемещение товаров и предметов для производственной или иной коммерческой деятельности регулируется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1832C94C84711C102DD03I4V7G) от 14.04.1998 "О мерах по защите экономических интересов Российской Федерации при осуществлении внешней торговли товарами" <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1998. N 16. Ст. 1798.

Часть 2 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV3G) УК устанавливает ответственность за незаконное перемещение через таможенную границу предметов, изъятых из гражданского оборота или имеющих ограниченный оборот, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу. Закон перечисляет такие предметы: наркотические средства, психотропные, сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, взрывчатые, радиоактивные вещества, радиационные источники, ядерные материалы, огнестрельное оружие, взрывные устройства, боеприпасы, оружие массового поражения, средства его доставки, иное вооружение, иная военная техника, материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а также стратегически важные сырьевые товары или культурные ценности.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAVBG) УК, характеризуется действиями, выражающимися в незаконном перемещении через таможенную границу товаров и предметов в крупном размере. Закон называет шесть способов незаконного перемещения: а) помимо таможенного контроля; б) с сокрытием от таможенного контроля; в) с обманным использованием документов; г) с обманным использованием средств таможенной идентификации; д) сопряженного с недекларированием; е) сопряженного с недостоверным декларированием.

Перемещение через таможенную границу означает: а) ввоз на таможенную территорию; б) вывоз с таможенной территории товаров, транспортных средств; в) пересылка почтой; г) использование трубопроводного транспорта; д) использование линий электропередач. Не все способы перемещения связаны с физическим пересечением таможенной границы (подп. 7 п. 1 [ст. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAV4G), [ст. ст. 291](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831D100EIAV2G), [310](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831E1908IAV0G) и [314](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831E190EIAV4G) Таможенного кодекса РФ). Закон определяет место совершения преступления - таможенная граница.

Таможенной границей считаются пределы таможенной территории РФ, периметры свободных таможенных зон и свободных складов (п. 4 [ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVAG) Таможенного кодекса РФ). Таможенная территория РФ включает сухопутную территорию РФ, территориальные и внутренние воды, воздушное пространство над ними, искусственные острова, установки и сооружения на них, расположенные в исключительной экономической зоне или на континентальном шельфе Российской Федерации (п. п. 1 - 3 [ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV5G) Таможенного кодекса РФ). На территории РФ могут размещаться свободные таможенные зоны и свободные склады, находящиеся вне таможенной территории России. Таким образом, понятия Государственной границы РФ и таможенной границы РФ совпадают. Ввоз товаров и иных предметов означает фактическое перемещение предметов через таможенную границу до их выпуска таможенными органами (подп. 8 п. 1 [ст. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAVBG) Таможенного кодекса РФ), вывоз предметов - подачу таможенной декларации и совершение иных действий с этими предметами до фактического пересечения ими таможенной границы (подп. 9 п. 1 [ст. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAVAG) Таможенного кодекса РФ). Такими действиями признаются: а) вход (въезд) физического лица, выезжающего из России, в зону таможенного контроля; б) сдача товаров транспортным организациям; в) сдача международных почтовых отправлений организациям почтовой связи для отправки за пределы таможенной территории Российской Федерации; г) действия лица, непосредственно направленные на фактическое пересечение таможенной границы товарами и иными предметами вне установленных мест (подп. 9 п. 1 [ст. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV3G) Таможенного кодекса РФ).

Незаконное перемещение свидетельствует о том, что перемещение товаров и иных предметов через таможенную границу совершается с нарушением порядка, установленного Таможенным кодексом РФ (подп. 10 п. 1 [ст. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV2G)). [Статья 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV4G) УК предусматривает несколько способов незаконного перемещения через таможенную границу.

Перемещение помимо таможенного контроля означает перемещение товаров и транспортных средств вне таможенных постов, вне времени, установленного для оформления. Таможенный контроль включает совокупность мер, осуществляемых таможенными органами РФ в целях обеспечения соблюдения таможенного законодательства РФ (подп. 19 п. 1 [ст. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831C1903IAV3G) Таможенного кодекса РФ). Таможенный контроль осуществляют таможенные органы: Федеральная таможенная служба РФ, региональные таможенные управления РФ, таможни РФ и таможенные посты РФ.

Перемещение с сокрытием от таможенного контроля означает использование тайников и других способов, затрудняющих обнаружение предметов. Тайники - это приспособления или хранилища, созданные в целях сокрытия товаров или иных предметов (двойное дно в чемоданах, отверстия в каблуках обуви, в ручках зонтов и т.д.). Использование различных емкостей в транспортных средствах (в колесах автомашин, в поручнях), помещений (в тамбурах поездов), а также естественных углублений на теле (нос, ухо) раскрывает понятие способа, затрудняющего обнаружение предмета.

Перемещение с обманным использованием документов заключается в представлении таможенному органу поддельных или недействительных документов, полученных незаконным путем, а также относящихся к другим товарам или транспортным средствам. Имеются в виду документы, выданные таможенным органом (накладные, багажные квитанции, акты о выгрузке товара и т.д.) или оформленные с их участием (лицензии и сертификаты).

Перемещение с обманным использованием средств таможенной идентификации означает, что те средства, при помощи которых таможенные органы маркируют товары или предметы, позволяющие их индивидуализировать, а также используемые в целях недопущения взлома, изъятия или вложения каких-либо предметов, оказались поддельными или проставлены с нарушением установленных правил. Средствами идентификации являются: пломбы, печати, штампы, цифровая или буквенная маркировка, взятие проб и образцов, использование чертежей, составление масштабных изображений, фотографии, видеозаписи, иллюстрации и другие средства, позволяющие идентифицировать товары и предметы ([ст. 83](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV4G) Таможенного кодекса РФ).

Перемещение с недекларированием товаров и иных предметов, перемещаемых через таможенную границу, означает незаявление по установленной форме в таможенной декларации о перемещаемых через таможенную границу предметах.

Перемещение с недостоверным декларированием означает, что перевозимые предметы задекларированы, но под другими наименованиями. Например, перемещение готовых изделий под видом материалов для их изготовления, изделий из драгоценных металлов под видом бижутерии, металла под видом металлического лома <\*>.

--------------------------------

<\*> Для уяснения некоторых понятий контрабанды можно обратиться к [Постановлению](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656A582289E954D19980EDFI0V4G) Пленума Верховного Суда СССР от 03.02.78 N 2 "О судебной практике по делам о контрабанде" // Сборник Постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. М., 2000. С. 117 - 119.

Обязательным признаком объективной стороны преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAVBG) УК, является крупный размер. Крупным размером, в соответствии с примечанием к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0DIAV3G) УК, признается стоимость перемещаемых товаров или предметов, превышающая 250 тыс. руб. Незаконное перемещение товаров и других предметов через таможенную границу на меньшую сумму влечет административную ответственность ([ст. ст. 16.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7862C9DC84711C102DD034726CF421B879484I1VBG) и [16.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7862C9DC84711C102DD034726CF421B87948BI1VAG) КоАП РФ).

Состав преступления по конструкции - формальный. Момент окончания преступления имеет свои особенности при ввозе и вывозе предметов: при ввозе преступление признается оконченным с момента перемещения предметов через таможенную границу, при вывозе - с момента ввоза предметов в зону таможенного контроля или подачи таможенной декларации и совершения иных действий с намерением вывезти эти предметы из Российской Федерации, о чем свидетельствуют сведения, указанные в таможенной декларации.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что незаконно перемещает через таможенную границу товары или иные предметы путем использования одного из способов, указанных в законе, и желает совершить эти действия. Цели и мотивы могут быть различными. Они не влияют на квалификацию.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Признаки непосредственного объекта и субъективной стороны преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV3G) УК, совпадают полностью с аналогичными признаками первого вида контрабанды, частично совпадают и признаки объективной стороны. Преступление может быть совершено теми же способами, как и контрабанда, предусмотренная ч. 1 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAVBG) УК. Отсутствует только признак крупного размера контрабанды, что объясняется спецификой предметов контрабанды второго вида. Незаконное перемещение предметов, перечисленных в ч. 2 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV3G) УК, не только нарушает установленный порядок внешнеэкономической деятельности и правила таможенного контроля, но может представлять угрозу для общественной безопасности (при ввозе наркотиков, оружия), экономической безопасности (при вывозе стратегического сырья). Поэтому перемещение через таможенную границу указанных предметов даже в малых размерах образует признаки контрабанды.

Субъектом преступления могут быть, кроме частных лиц, должностные лица государственных органов и организаций, лица, осуществляющие управленческие функции в коммерческих организациях, а также индивидуальные предприниматели, имеющие лицензии на осуществление внешнеторговой деятельности.

Часть 3 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV1G) УК содержит два квалифицирующих обстоятельства: а) контрабанда, совершенная должностным лицом с использованием своего служебного положения; б) контрабанда, совершенная с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль. Первое отягчающее обстоятельство имеет в виду случаи, когда контрабанда совершается должностным лицом с использованием своего служебного положения - работником таможенной службы или лицом, освобожденным от некоторых форм таможенного контроля. В соответствии со [ст. 366](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831E1D09IAVBG) Таможенного кодекса РФ формами таможенного контроля являются: проверка документов и сведений, устный опрос, получение объяснений, таможенный досмотр товаров и транспортных средств, личный досмотр и некоторые другие. Таможенному досмотру не подлежит личный багаж Президента РФ, в том числе прекратившего свои полномочия, и следующих с ним членов его семьи. Личный багаж членов Совета Федерации, депутатов Государственной Думы, судей также не подлежит досмотру, если указанные лица пересекают Государственную границу РФ в связи с исполнением своих депутатских или служебных обязанностей ([ст. 386](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831E1F09IAVBG) Таможенного кодекса РФ).

Совершение преступления с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, выражается в применении побоев, телесных повреждений различной тяжести. Контрабанда, сопряженная с лишением жизни таможенного сотрудника, должна квалифицироваться по совокупности преступлений: по п. "б" ч. 3 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV7G) и п. "б" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAVAG) УК.

Часть 4 [ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV4G) УК предусматривает ответственность за контрабанду, предусмотренную [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAVBG), [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV3G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1802IAV1G) рассматриваемой статьи, если она совершена организованной группой. Понятие организованной группы дается в ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК. В состав группы могут входить рядовые граждане, а также должностные лица органов исполнительной власти, правоохранительных органов, таможенной службы.

Незаконный экспорт или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники ([ст. 189](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAV3G) УК). Опасность преступления, предусмотренного ст. 189 УК, состоит в нарушении норм международного права о нераспространении оружия массового поражения, а также российского законодательства о военно-техническом сотрудничестве с иностранными государствами, включающего нормы о запрете, ограничении и порядке оформления указанных в законе предметов для вывоза за пределы страны. Порядок нормальных внешнеэкономических отношений в сфере экспорта сырья, материалов, оборудования, научно-технической информации, выполнение работ и оказание услуг военного характера регулируется Федеральными законами: от [08.12.2003](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD85289CC84711C102DD03I4V7G) "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" и от [19.07.1998](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AD822892C84711C102DD03I4V7G) "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" <\*>. Военно-техническое сотрудничество заключается в деятельности РФ в области международных отношений по вывозу и ввозу продукции военного назначения, а также деятельности, связанной с ее разработкой и производством. Эта деятельность основывается на приоритете интересов страны, государственной монополии, соблюдении международных договоров о нераспространении ядерного оружия, запрещении оружия массового поражения ([ст. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AD822892C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV1G) Федерального закона от 19.07.1998).

--------------------------------

<\*> РГ. 2003. 18 декабря. N 254; СЗ РФ. 1998. N 30. Ст. 3610.

Дополнительным объектом преступления могут быть мир и безопасность человечества, поэтому преступление отнесено уголовным законом к категории тяжких.

Предметы преступления предусмотрены в диспозиции уголовно-правовой нормы: сырье, материалы, оборудование, технологии, научно-техническая информация, работы, услуги. Закон называет основное свойство перечисленных предметов - они могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники, поэтому в отношении них установлен экспортный контроль. Порядок проведения экспортного контроля регулируется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852492C84711C102DD03I4V7G) от 18.07.1999 N 183-ФЗ "Об экспортном контроле" <1>. Содержание понятий о данных предметах раскрывается в [Списке](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A2822E92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G) ядерных материалов, оборудования, специальных неядерных материалов и соответствующих технологий, подпадающих под экспортный контроль, [Списке](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A7832892C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) товаров и технологий двойного назначения, экспорт которых контролируется, и [Списке](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A281299DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV5G) оборудования, материалов и технологий, которые могут быть использованы при создании ракетного оружия и в отношении которых установлен экспортный контроль, утв. Указами Президента РФ (соответственно) от 14.02.1996 N 202 <2>, 26.08.1996 N 1268 <3>, 08.08.2001 N 1005 <4> с изм. от 20.02.2004, внесенными Указом Президента РФ N 230 "О внесении изменений в Список оборудования, материалов и технологий, которые могут быть использованы при создании ракетного оружия и в отношениях которых установлен экспортный контроль" <5>. Сырье - вещества и материалы естественного происхождения, которые являются составными частями (компонентами) при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники. Материалы - это вещества синтетического происхождения, а также заготовки, составные части, полуфабрикаты. Оборудование - технические приспособления для переработки на основе технологий сырья и материалов в целях создания окончательного продукта.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1999. N 30. Ст. 3774.

<2> СЗ РФ. 1996. N 8. Ст. 742.

<3> СЗ РФ. 1996. N 36. Ст. 4197.

<4> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. II). Ст. 3441.

<5> РГ. 2004. 25 февраля. N 36.

Технологии - это техническая документация, содержащая специальную информацию о разработке, производстве и использовании различных видов оружия массового поражения, вооружения и военной техники. Научно-техническая информация включает чертежи, схемы, диаграммы, опытные образцы, сведения об установке и техническом обслуживании различных видов вооружения. Услуги - это предпринимательская деятельность в виде обучения, консультирования, наладки производства, ремонтных работ, участия в испытаниях и т.д.

Объективная сторона преступления характеризуется действиями, выражающимися в незаконном экспорте указанных в законе предметов, в отношении которых установлен специальный экспортный контроль. В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852492C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV0G) "Об экспортном контроле" под экспортом технологий, научно-технической информации, в том числе исключительных прав на них, понимается вывоз указанных предметов с таможенной территории Российской Федерации без обязательства их возврата; под экспортом услуг - выполнение определенных работ за пределами территории Российской Федерации. К экспорту приравнивается коммерческая операция без вывоза с таможенной территории указанных предметов, при осуществлении которой происходит закупка указанных предметов иностранным лицом у российского лица и передача их другому российскому лицу для переработки с целью последующего вывоза за границу качественно нового предмета ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852492C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV0G) Федерального закона).

Экспорт признается незаконным, если он осуществляется в нарушение установленного специального экспортного контроля. Специальный экспортный контроль - это система правовых норм, устанавливающих ограничения, запрет и порядок контроля над ввозом и вывозом вооружений, военной техники и имущества военно-технического назначения, передачей технической документации, оказанием технического содействия в создании военных объектов, других услуг военно-технического характера, а также вывозом отдельных видов сырья, материалов и оборудования, имеющих мирное назначение, но которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения.

В целях защиты национальных интересов и обеспечения выполнения международных обязательств Российской Федерации по нераспространению ядерного оружия Правительство РФ утвердило 14 июня 2001 г. [Положение](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5802994C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV4G) об осуществлении контроля за внешнеэкономической деятельностью в отношении оборудования и материалов двойного назначения, а также соответствующих технологий, применяемых в ядерных целях <\*>, которым установлен разрешительный порядок осуществления внешнеэкономических операций, предусматривающий вывоз из России и (или) передачу контролируемых оборудования, материалов, технологий иностранным лицам, международным организациям или их представителям любым способом, включая пересылку в почтовых отправлениях или по электронным каналам связи. Внешнеэкономические операции с контролируемыми предметами могут осуществляться на основании разовых или генеральных лицензий, выдаваемых Министерством экономического развития и торговли РФ, или разрешения Комиссии по экспортному контролю при Правительстве РФ <\*\*>, решения о которых принимаются на основании результатов государственной экспертизы внешнеэкономической сделки. Комплексная экспертиза проводится Министерством экономического развития и торговли РФ совместно с Министерством обороны РФ, Министерством иностранных дел РФ, Федеральной службой по атомному надзору РФ и при необходимости с другими заинтересованными федеральными органами исполнительной власти.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2001. N 26. Ст. 2677.

<\*\*> См.: [Указ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7872493C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) Президента РФ от 29.01.2001 N 96 // СЗ РФ. 2001. N 6. Ст. 550.

В соответствии со [ст. 12](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852492C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAV7G) Закона об экспортном контроле экспорт указанных предметов могут осуществлять, при соблюдении установленных правил, специализированные государственные унитарные предприятия и другие российские организации - разработчики и производители продукции военного назначения. Министерство обороны РФ имеет право, в соответствии с порядком, установленным Правительством РФ, оказывать иностранным государствам услуги по подготовке специальных кадров. Порядок экспортного контроля устанавливается отдельно для различных видов оружия и военной техники с приложением перечней видов продукции военного назначения и списков государств, в которые разрешена международными актами передача данной продукции.

Состав преступления по конструкции - формальный. Преступление признается оконченным с момента выполнения действий, связанных с экспортом указанных предметов - с момента ввоза предметов в зону таможенного контроля предметов, ранее прошедших экспортный контроль с нарушением установленных правил, и оформления соответствующих таможенных документов на вывоз этих предметов из России еще до пересечения таможенной границы РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что незаконно вывозит из Российской Федерации технологии, научно-техническую информацию, в том числе исключительные права на них, сырье, материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники, или оказывает услуги военно-технического характера, и желает совершить эти действия. Мотивы и цели могут быть различными, но чаще всего корыстными.

Субъект преступления - специальный: лица, наделенные правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность. Это руководители юридических лиц (государственных и коммерческих организаций), осуществляющие внешнеторговую деятельность в области военно-технического сотрудничества. Данные организации должны быть созданы в соответствии с законодательством РФ, иметь постоянное место нахождения на территории РФ. Субъектом преступления может быть также физическое лицо, постоянно проживающее на территории России и зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя (примечание к [ст. 189](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAVBG) УК).

Часть 2 [ст. 189](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0CIAV6G) УК предусматривает ответственность за совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, понятие которой содержится в ч. 2 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) УК.

Часть 3 [ст. 189](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAV5G) УК включает два особо отягчающих обстоятельства: а) совершение преступления организованной группой (см. ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК) и б) в отношении сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, работ (услуг), которые заведомо для виновного могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки. Экспорт перечисленных в ч. 3 ст. 189 УК предметов в нарушение установленных правил контроля представляет особую опасность, поскольку нарушает нормы международного права и создает угрозу миру и безопасности человечества.

При характеристике признаков преступления, предусмотренного [ст. 189](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAV3G) УК, следует отличать данное преступление от контрабанды и государственной измены, когда предметы преступлений номинально совпадают. Преступления различаются по признакам объективной стороны. При контрабанде ([ст. 188](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D180DIAV4G) УК) происходит незаконное перемещение через таможенную границу указанных предметов; при совершении преступления, предусмотренного ст. 189 УК, предметы перемещаются на законных основаниях, при соблюдении правил таможенного контроля. Экспорт указанных предметов признается незаконным в связи с тем, что при выдаче лицензии на осуществление внешнеэкономической деятельности экспортный контроль был проведен с нарушениями специально уполномоченным государственным органом исполнительной власти РФ.

При отграничении преступления от государственной измены ([ст. 275](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV7G) УК) следует исходить из того, что указанные предметы не содержат сведений, составляющих государственную тайну, но могут быть "иными сведениями" при шпионаже как одной из форм государственной измены. В этом случае заказчиком и адресатом, которому передаются несекретные технологии и другие предметы, является только иностранная разведка. При совершении же преступления, предусмотренного [ст. 189](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAV3G) УК, указанные предметы передаются иностранной организации, коммерческой или научной.

Невозвращение на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран ([ст. 190](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1803IAVAG) УК). Предметом преступления, предусмотренного ст. 190 УК, являются предметы художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран. [Положение](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A5872992C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVAG) "Об особо ценных объектах культурного наследия народов Российской Федерации", утв. Указом Президента РФ от 30.11.1992 N 1487 <\*>, относит к таким предметам объекты, представляющие собой материальные, интеллектуальные и художественные ценности эталонного или уникального характера с точки зрения истории, археологии, культуры, архитектуры, науки и искусства, находящиеся в любой форме собственности. Объекты, внесенные в государственный реестр особо ценных объектов культурного наследия народов РФ, являются исключительно федеральной собственностью. Другие объекты могут находиться в государственной собственности субъектов Федерации, в собственности муниципального образования, любого физического или юридического лица <\*\*>.

--------------------------------

<\*> САПП РФ. 1992. N 23. Ст. 1961.

<\*\*> В связи с этим не представляется убедительным мнение по поводу объекта данного преступления, который определяется как монополия государства на владение и распоряжение предметами художественного, исторического и археологического достояния народов РФ (см.: Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М., 1997. С. 196).

Предметами художественного достояния народов РФ и зарубежных стран в соответствии с Законом РФ от 15.04.1993 N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей" <\*> ([ст. ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872E9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV6G) и [7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872E9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV0G)) признаются движимые предметы материального мира; находящиеся на территории РФ: картины и рисунки ручной работы, иконы, гравюры, литографии, произведения декоративно-прикладного искусства (изделия из стекла, керамики, дерева, металла), памятники (или их фрагменты), старинные книги и рукописи, архивы, почтовые марки, старинные монеты, ордена, медали и другие движимые предметы. Предметы исторического достояния - это исторические ценности, связанные с развитием общества и государства, историей науки и техники, а также относящиеся к жизни и деятельности выдающихся личностей. Предметами археологического достояния закон считает предметы и фрагменты, полученные в результате раскопок. Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2E95C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV5G) от 25.06.2002 N 73-ФЗ "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации" <\*\*> определяет в качестве объектов культурного наследия народов Российской Федерации недвижимое имущество со связанными с ним произведениями живописи, скульптуры, декоративно-прикладного искусства и иными предметами материальной культуры, представляющими собой ценность с точки зрения истории и культуры.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1993. N 20. Ст. 718.

<\*\*> СЗ РФ. 2002. N 26. Ст. 2519.

В Российской Федерации ведется единый государственный реестр культурного наследия как единая информационная система, включающая банк данных. Каждому объекту присваивается номер, определяется категория историко-культурного наследия, собственнику выдается паспорт конкретного объекта ([ст. ст. 15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2E95C84711C102DD034726CF421B8797831C1903IAVBG), [20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2E95C84711C102DD034726CF421B8797831C1809IAV1G), [21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2E95C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV0G) Федерального закона от 25.06.2002). Некоторые особо ценные объекты включаются в Список всемирного наследия, установленный в соответствии с Конвенцией об охране всемирного культурного и природного наследия Комитетом всемирного наследия при Организации Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО).

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием - невозвращением в установленный срок указанных в законе предметов, вывоз которых запрещен. Федеральный закон "О вывозе и ввозе культурных ценностей" допускает вывоз предметов культурного наследия только на время и устанавливает порядок их возврата ([ст. ст. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872E9CC84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV5G) и [10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872E9CC84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV0G)). Временный вывоз культурных ценностей означает их перемещение через таможенную границу РФ с согласия Федерального архивного агентства РФ, Федерального агентства по культуре и кинематографии РФ, Федеральной таможенной службы РФ и других органов исполнительной власти РФ на территорию иностранного государства в целях проведения выставок, реставрационных или научно-исследовательских работ с обязательным их возвращением в срок, установленный договором. Договор заключается между Федеральной службой по сохранности культурных ценностей и представителями музеев, архивов, библиотек или частными лицами. Обязательному возврату подлежат особо ценные объекты, внесенные в охранные списки и реестры, независимо от времени их создания, культурные ценности, постоянно хранящиеся в государственных и муниципальных музеях, архивах, библиотеках, а также другие объекты, созданные более 100 лет назад. Временный вывоз осуществляется на основании свидетельства на право временного вывоза.

Невозвращение культурных ценностей означает их вывоз на законных основаниях и оставление данных предметов на территории иностранного государства после окончания обусловленного договором срока при отсутствии объективных обстоятельств, препятствующих их возврату (военные действия, стихийные бедствия и другие причины).

Состав по конструкции - формальный. Преступление признается оконченным по истечении срока, обязательного для возврата вывезенных культурных ценностей, при наличии реальных условий для их возврата.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что не выполняет обязанность по возвращению культурных ценностей, хотя имеет такую возможность, и желает не возвращать данные предметы в срок на территорию РФ.

Субъектом преступления может быть любое частное лицо не моложе 16 лет или руководитель организации, ответственный за возвращение указанных ценностей.

Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте ([ст. 193](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV6G) УК). Дополнительным непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 193 УК, является установленный в Российской Федерации порядок обращения валютных ценностей (валютный режим).

Предметом преступления являются средства в иностранной валюте. Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC842B9CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) от 10.12.2003 N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" <\*> относит к иностранной валюте: а) денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки; б) средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах (п. 2 [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC842B9CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G)).

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4859.

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием - невозвращением из-за границы средств в иностранной валюте.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC8E2C96C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV5G) от 10.07.2002 N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" определяет в качестве одной из целей деятельности Банка России защиту и обеспечение устойчивости рубля как единственного законного средства наличного платежа на территории России. Для реализации этой цели Банк России во взаимодействии с Правительством РФ разрабатывает и проводит единую государственную денежно-кредитную политику, в том числе организует и осуществляет валютное регулирование и валютный контроль в соответствии с законодательством страны ([ст. ст. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC8E2C96C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV3G) и [54](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC8E2C96C84711C102DD034726CF421B8797831C1A08IAV0G) Закона). Одним из инструментов и методов проведения денежно-кредитной политики является валютная интервенция, которая понимается как купля-продажа Банком России иностранной валюты на валютном рынке для воздействия на курс рубля и на суммарный спрос и предложение денег ([ст. ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC8E2C96C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0EIAV7G) и [41](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC8E2C96C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0CIAV5G) Закона).

Предприятия (организации) - резиденты, независимо от формы собственности, заключившие договор (контракт) на экспорт товаров, обязаны, в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC842B9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B0DIAV5G) от 10.12.2003 "О валютном регулировании и валютном контроле" и нормативными актами Центрального банка РФ, обеспечить зачисление валютной выручки от экспорта товаров и результатов интеллектуальной деятельности, выполнения работ, оказания услуг на свои валютные счета в уполномоченных банках РФ, которые определяются Центральным банком РФ при выдаче паспорта на проведение сделки. Иметь валютные счета в иностранных банках можно только с разрешения Центрального банка РФ.

Закон предусматривает продажу части валютной выручки (30%) на внутреннем валютном рынке Российской Федерации по рыночному курсу рубля ([ст. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC842B9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B03IAV1G) Закона).

Перечисление валютной выручки должно состояться в течение 7 рабочих дней после совершения сделки, окончания работ или выполнения услуг. На некоторые виды работ и услуг установлен более продолжительный срок. Неперечисление в течение установленного срока означает невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте. Обязательным признаком объективной стороны является крупный размер невозвращенной суммы. Понятие крупного размера дано в примечании к [ст. 193](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E0DIAV5G) УК. Таким размером признается сумма невозвращенных средств в иностранной валюте, превышающая 5 млн. руб.

Состав преступления по конструкции - формальный. Преступление признается оконченным с момента истечения срока, в течение которого сумма валютной выручки должна быть перечислена в уполномоченный банк, если срок не был пропущен по объективной причине.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что не возвращает валютную выручку в крупном размере на территорию РФ в установленный срок, и желает действовать таким образом. Мотивы и цели могут быть различными, они не влияют на квалификацию. Чаще всего мотивы бывают корыстные, но могут быть связаны и с другими причинами: личным интересом или интересами предприятия.

Субъект преступления специальный - руководитель организации. Им может быть должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или другой организации, которое уполномочено на подписание финансовых и банковских документов.

Следует иметь в виду, что при привлечении данных лиц к уголовной ответственности за невозвращение средств в иностранной валюте их деяния должны квалифицироваться по совокупности преступлений по [ст. ст. 193](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAV6G) и [199](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E03IAV0G) УК - за неуплату налогов и сборов.

Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица ([ст. 194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0BIAVAG) УК). Общественная опасность преступления, предусмотренного ст. 193 УК, заключается в нарушении установленного порядка таможенного контроля при пересечении таможенной границы, а также в уклонении гражданином от выполнения конституционной обязанности платить налоги и различные сборы ([ст. 57](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831E18I0VEG) Конституции РФ).

Следует заметить, что в науке уголовного права нет единства взглядов по вопросу о непосредственном объекте рассматриваемого преступления. Большинство авторов высказываются в пользу финансовых интересов государства как объекта преступления <\*>. Другие относят данное преступление к группе деяний, посягающих на отношения в сфере таможенного регулирования <\*\*>. Представляется, что более правильную позицию занимают те ученые, которые усматривают два непосредственных объекта: отношения в сфере внешнеэкономической деятельности и финансовые интересы государства <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. М.П. Журавлева и С.И. Никулина. М., 1998. С. 201; Уголовное право РФ. Особенная часть: Учебник / Под ред. Г.Н. Борзенкова и В.С. Комиссарова. М., 1997. С. 290.

<\*\*> См., например: Уголовное право РФ. Особенная часть: Учебник / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 225.

<\*\*\*> См.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 201, 202.

Таким образом, непосредственным объектом преступления являются отношения в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля. Дополнительным непосредственным объектом - финансовые отношения в сфере формирования государственного бюджета.

При пересечении таможенной границы любыми способами, в том числе при пересылке в международных почтовых отправлениях, использовании трубопровода и линий электропередач, законом страны предусматривается уплата таможенных платежей. Уклонение от этой обязанности нарушает установленный порядок внешнеэкономической деятельности государства. Важным источником формирования государственного бюджета являются поступления в государственную казну от налогов и сборов с организаций и граждан. Под налогом, сбором, пошлиной и другими платежами понимается обязательный взнос в бюджет соответствующего уровня (федеральный, субъекта Российской Федерации, местный) или во внебюджетный фонд налогоплательщиками в порядке, определяемом законом. Таможенные платежи составляют 25% от всех поступлений в государственный бюджет. Плательщиками являются физические и юридические лица.

Предмет преступления - таможенные платежи, которые в соответствии со [ст. 318](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831E190CIAV7G) Таможенного кодекса РФ, включают: 1) таможенную пошлину (ввозную и вывозную); 2) налог на добавленную стоимость, взимаемый при ввозе; 3) акцизы, взимаемые при ввозе; 4) сборы за выдачу лицензии (или ее возобновление) таможенными органами; 5) сборы за выдачу квалификационного аттестата (или его возобновление) специалиста по таможенному оформлению; 6) таможенные сборы за таможенное оформление; 7) сборы за хранение товаров; 8) сборы за таможенное сопровождение; 9) плата за информирование и консультирование; 10) плата за принятие предварительного решения; 11) плата за участие в таможенных аукционах.

Таможенная пошлина взимается в соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD852A9CC84711C102DD03I4V7G) РФ от 21.05.1993 N 5003-1 "О таможенном тарифе" <\*> за перемещение товаров через таможенную границу и является обязательным условием ввоза и вывоза товаров. Таможенный тариф является инструментом торговой политики и государственного регулирования внутреннего рынка товаров при взаимосвязи с мировым рынком. Он представляет собой свод ставок таможенных пошлин, применяемых к товарам, которые систематизированы в соответствии с товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1993. N 23. Ст. 821.

Налог на добавленную стоимость применяется в соответствии со [ст. ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7832C9CC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV0G) и [146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7832C9CC84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV4G) НК РФ к товарам, ввозимым на таможенную территорию РФ.

Акцизы установлены [ст. 181](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7832C9CC84711C102DD034726CF421B879783181A0FIAVAG) НК РФ на некоторые ввозимые товары: спирт этиловый, спиртосодержащую продукцию, алкогольную продукцию, пиво, табачные изделия, ювелирные изделия, автомобили, бензин и некоторые виды минерального сырья. Остальные сборы и платы связаны с таможенным оформлением и оказанием разного рода услуг. Кроме того, могут быть установлены специальные, антидемпинговые и компенсационные пошлины при ввозе предметов в целях защиты экономических интересов РФ при осуществлении внешней торговли ([ст. 28](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A185249DC84711C102DD034726CF421B8797831C1A08IAV5G) Закона от 08.12.2003 и [ст. 318](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831E190CIAV7G) Таможенного кодекса РФ). Порядок применения антидемпинговых пошлин регулируется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A185249DC84711C102DD034726CF421B8797831C1903IAV3G) от 08.12.2003 N 165-ФЗ "О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров" <\*>.

--------------------------------

<\*> РГ. 2003. 17 декабря. N 253.

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием - неуплатой таможенных платежей в крупном размере. При пересечении таможенной границы товарами и другими предметами любыми способами законы и подзаконные акты Российской Федерации предусматривают обязательную уплату таможенных платежей в определенные сроки. Уклонение от этой обязанности образует признаки объективной стороны анализируемого преступления. Порядок взимания и размеры таможенных платежей установлены нормами [разд. III](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831E190CIAV1G) Таможенного кодекса РФ. Ставки таможенных пошлин определяются Правительством РФ. Оплата производится в наличной и безналичной форме, в валюте РФ или в иностранной валюте, по усмотрению плательщика. Таможенные платежи принимаются таможенными органами РФ, при международных отправлениях - государственным предприятием связи, которое в дальнейшем перечисляет их на счета таможенного органа РФ. Таможенные платежи подлежат уплате до принятия таможенной декларации. В том случае, когда товары перемещаются не для коммерческих целей, уплата производится одновременно с принятием таможенной декларации. В исключительных случаях плательщику может быть предоставлена отсрочка или рассрочка уплаты таможенных платежей, но не более чем на два месяца со дня подачи таможенной декларации. Закон предусматривает предоставление льгот или полное освобождение от уплаты таможенной пошлины. Полное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов предоставляется физическим лицам, если стоимость товаров, ввозимых на территорию РФ для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, не превышает 65 тыс. руб., а также транспортных средств, если их стоимость свыше 65 тыс. руб., но не более 650 тыс. руб. ([ст. 282](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4842A91C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAVAG) Таможенного кодекса РФ).

Способы уклонения могут быть различными. Например, занижение таможенной стоимости перемещаемых товаров, сокрытие товаров, представление недостоверных сведений о таможенном режиме, о стране, из которой импортируется товар, о льготах и т.д. <\*> Понятие крупного размера дано в примечании к [ст. 194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV2G) УК - сумма неуплаченных таможенных платежей превышает 500 тыс. руб. Неуплата таможенных платежей на меньшую сумму будет считаться административным правонарушением ([ст. 16.22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7862C9DC84711C102DD034726CF421B879584I1V8G) КоАП РФ).

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1998. N 6. С. 13 - 15; N 8. С. 3.

Состав по конструкции - формальный. Преступление признается оконченным с момента истечения сроков, установленных для платежей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что уклоняется от уплаты таможенных платежей в крупном размере, и желает этого.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, обязанное уплатить таможенные платежи.

Часть 2 [ст. 194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B08IAV0G) УК содержит два квалифицирующих признака: а) деяние, предусмотренное [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B08IAV2G), совершенное группой лиц по предварительному сговору; б) деяние совершенное в особо крупном размере. Понятие группы лиц с предварительным сговором дается в ч. 2 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) УК. При этом следует иметь в виду, что в группу могут входить и другие лица, не являющиеся декларантами. Особо крупным размером следует считать, если сумма неуплаченных платежей превышает 1 млн. 500 тыс. руб. (примечание к [ст. 194](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1E02IAV2G) УК).

Глава IX. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ

В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ

Видовым объектом преступлений, предусмотренных [гл. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0CIAVAG) УК, являются интересы службы в коммерческих и иных организациях, не являющихся государственными органами, органами местного самоуправления, государственными или муниципальными учреждениями, а также нормальная деятельность частных нотариусов, аудиторов, частных охранных и детективных служб.

Исходя из непосредственного объекта преступлений, предусмотренных гл. 23 УК, их можно разделить на две группы: 1) общие составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях ([ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV3G), [204](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAVBG)); 2) специальные составы преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях ([ст. ст. 202](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAVBG), [203](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAV0G)).

§ 1. Общие составы преступлений против интересов службы

в коммерческих и иных организациях

Злоупотребление полномочиями ([ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV3G) УК). Непосредственный объект рассматриваемого состава преступления можно определить как интересы нормальной службы в коммерческих и иных организациях.

Поскольку преступление сконструировано по типу материального состава, в структуре объекта преступления можно выделить дополнительный непосредственный объект, в качестве которого выступают права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства.

Объективная сторона состава преступления заключается в использовании лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки законным интересам данной организации, если это деяние повлекло причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

Использование полномочий предполагает как совершение действий, так и бездействие, когда лицом не осуществляются необходимые действия управленческого характера при наличии обязанности и возможности их совершения.

Примером бездействия-злоупотребления может служить дело В., осужденной по ч. 1 [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV2G) УК. Являясь директором муниципального предприятия и наделенная правом заключения договоров аренды, она для получения незаконных доходов для себя сдавала в аренду имущество предприятия без надлежащего оформления договоров; полученные от арендаторов деньги в кассу не сдавала, а присваивала, причинив тем самым существенный вред интересам предприятия и города. Признав правильной квалификацию действий В. по ч. 1 ст. 201 УК, Верховный Суд РФ отметил, что В., наделенная правом заключения договоров аренды, официально их не оформляла и деньги за аренду в кассу предприятия не вносила, а получала лично. Таким образом, злоупотребление полномочиями В. выразилось в ее бездействии относительно надлежащего оформления договоров аренды <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [Определение](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052FD3BAC8FC1658A0872C9E954D19980EDFI0V4G) Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 13.05.1999 по делу Вахрушевой // БВС РФ. 2000. N 2. С. 12, 13.

Природа действия при злоупотреблении полномочиями предполагает как злоупотребление полномочиями само по себе (т.е. совершение действий в пределах формально предоставленных лицу правомочий, однако вопреки законным интересам организации), так и превышение полномочий (т.е. совершение действий, выходящих за пределы формально предоставленных лицу правомочий).

Обязательным признаком объективной стороны здесь является то, что действия (бездействие) должны совершаться "вопреки законным интересам организации", т.е. во вред ей. Законные действия во вред иной организации (например, в рамках конкурентной борьбы) состава преступления не образуют.

Состав преступления - материальный, и преступление признается оконченным с момента причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Существенный вред является оценочным понятием и выражается в причинении имущественного и иного экономического ущерба <\*>.

--------------------------------

<\*> Преступление относится к числу, условно говоря, "интеллектуальных", и поэтому трудно согласиться с Б.В. Волженкиным в том, что им (применительно и к [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV2G), и к [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV0G) ст. 201 УК) может быть причинен физический вред (см.: Волженкин Б.В. Служебные преступления. М., 2000. С. 298, 299).

Между злоупотреблением полномочиями и наступившим существенным вредом должна быть установлена причинная связь, отсутствие которой исключает состав преступления (например, банкротство, бывшее неизбежным не вследствие злоупотребления полномочиями, а вследствие иных факторов, не находится в причинной связи с таким злоупотреблением и состава преступления, предусмотренного [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV3G) УК, не образует).

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом <\*>. Обязательным признаком субъективной стороны рассматриваемого состава преступления является также альтернативно предусмотренная цель совершения преступления: 1) цель извлечения выгод и преимуществ для себя (т.е. лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации) или других лиц либо 2) цель нанесения вреда другим лицам.

--------------------------------

<\*> Поскольку в структуру субъективной стороны рассматриваемого состава преступления законодателем введена специальная цель совершения преступления, неверным представляется встречающееся в литературе утверждение о возможности совершения данного преступления с косвенным умыслом (см., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. М., 2002. С. 288; Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 300). Цель совершения преступления совместима только с прямым умыслом, когда "общественно опасные последствия как способ достижения поставленной цели являются для субъекта преступления желаемыми" (Рарог А.И. Квалификация преступлений по субъективным признакам. СПб., 2002. С. 150).

Субъект преступления - специальный: вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и являющееся лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Понятие лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, дается в примечании 1 к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110BIAV6G) УК и распространяется на [ст. ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110AIAVBG), [201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV3G), [204](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAVBG), [215.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A03IAV5G) и [304](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1002IAV4G) УК <\*>. Характеризуя его, следует учесть, что содержание организационно-распорядительных и административно-хозяйственных обязанностей раскрывается в [п. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" <\*\*>. Работники коммерческих и иных организаций, выполняющие в них исключительно профессиональные или технические обязанности, которые не относятся к организационно-распорядительным или административно-хозяйственным, не являются субъектами рассматриваемого состава преступления <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> В примечании 1 к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110BIAV6G) УК сказано, что понятие лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, распространяется на [ст. 196](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B09IAV6G) УК. Однако в последней нет такой разновидности субъекта преступления.

<\*\*> БВС РФ. 2000. N 4. С. 5 - 9.

<\*\*\*> См.: [п. 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6.

Организационно-распорядительные и административно-хозяйственные обязанности должны выполняться лицом постоянно, временно либо по специальному полномочию. Постоянное выполнение соответствующих обязанностей предполагает их выполнение в течение неопределенного периода времени либо периода времени, ограниченного законом или подзаконным актом <\*>; временное - выполнение их на непродолжительный, определенный подзаконным актом или договором срок (например, замещение временно отсутствующего руководителя организации). Выполнение организационно-распорядительных и административно-хозяйственных обязанностей по специальному полномочию означает выполнение определенных четко и конкретно действий, образующих указанные обязанности, на основании закона, подзаконного акта, судебного решения или договора. К лицам, выполняющим организационно-распорядительные и административно-хозяйственные обязанности по специальному полномочию, относятся, в частности, арбитражные управляющие и руководители временной администрации при проведении процедур банкротства и иных процедур, связанных с последним <\*\*>; поверенные, представляющие интересы государства в органах управления акционерных обществ, часть акций которых закреплена (находится) в федеральной собственности <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> См., например: п. 1 [ст. 66](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862A91C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV5G) Федерального закона от 24.11.1995 N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" (СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 1); п. 1 [ст. 40](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862B96C84711C102DD034726CF421B8797831C1A09IAV4G), п. 1 [ст. 41](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5862B96C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0EIAV4G) Федерального закона от 14.01.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (СЗ РФ. 1998. N 7. Ст. 785).

<\*\*> См.: [ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872994C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV4G), [20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872994C84711C102DD034726CF421B8797831C1B09IAV0G), [23 - 26](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872994C84711C102DD034726CF421B8797831C1A08IAV4G) Федерального закона от 27.09.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (СЗ РФ. 2002. N 43. Ст. 4190); [ст. ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802595C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV4G), [19 - 20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD852C9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1809IAV0G) Федерального закона от 18.09.1998 N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций" (СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1097).

<\*\*\*> См.: [п. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV5G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6. Как представители государства, входящие в состав органов управления акционерным обществом, они наделяются определенными административно-хозяйственными обязанностями (см. подробнее: [Указ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AC8F2591C84711C102DD03I4V7G) Президента РФ от 10.06.1994 N 1200 "О некоторых мерах по обеспечению государственного управления экономикой" // СЗ РФ. 1994. N 7. Ст. 700).

Последним признаком субъекта является организация, в которой лицом выполняются соответствующие обязанности: коммерческая организация независимо от формы собственности <\*>, а также некоммерческая организация, не являющаяся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением <\*\*>. Понятие и перечень коммерческих и некоммерческих организаций даны в [ст. 50](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B02IAV3G) ГК РФ. Лица, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, признаются должностными лицами и несут ответственность по соответствующим статьям [гл. 30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV1G) УК (примечание 1 к [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV3G) УК).

--------------------------------

<\*> Фраза "независимо от формы собственности" является теоретическим вкраплением цивилистики в текст закона, и ее следует понимать в том смысле, что для признаков субъекта преступления в данном случае не имеет значения та форма собственности, которая исходно лежит в основе при создании юридического лица (см.: Гражданское право: Учебник. Ч. 1 / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. М., 1996. С. 125). Согласно же гражданскому законодательству, все юридические лица (за исключением государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений) не являются ничьей собственностью (п. 1 [ст. 48](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1B0CIAV4G), [п. п. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV0G), [4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831D180EIAV7G) ст. 213 ГК РФ), а в отношении указанных предприятий и учреждений правильнее говорить о собственниках их имущества (п. 2 [ст. 113](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1F03IAV2G), [ст. 120](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1E0EIAV5G) ГК РФ).

<\*\*> Не следует смешивать государственные или муниципальные учреждения (ст. 120 ГК РФ) с государственными или муниципальными унитарными предприятиями ([ст. ст. 113 - 115](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C1F02IAV4G) ГК РФ; Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1832C97C84711C102DD03I4V7G) от 11.10.2002 N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" // СЗ РФ. 2002. N 48. Ст. 4746): должностные лица первых признаются субъектами должностных преступлений ([гл. 30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV1G) УК), а лица, выполняющие управленческие функции во вторых, - субъектами преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях ([гл. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0CIAVAG) УК) (см.: Определения Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от [30.11.1999](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052FD3BAC8FC1650A5842B96C84711C102DD03I4V7G) по делу Пановой и Машковской (БВС РФ. 2000. N 11. С. 15, 16); от [21.11.2001](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052FD3BAC8FC1650A2842E9DC84711C102DD03I4V7G) по делу Эйдуса (БВС РФ. 2002. N 7. С. 12, 13)).

В ч. 2 [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV0G) УК содержится квалифицированный по последствиям состав преступления, предусматривающий ответственность за злоупотребление полномочиями, повлекшее тяжкие последствия. Данное понятие является оценочным и выражается в причинении имущественного и экономического вреда, выходящего за рамки существенного (ч. 1 [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV2G) УК). С субъективной стороны состав преступления, предусмотренный ч. 2 ст. 201 УК, характеризуется прямым или косвенным умыслом <\*> или может быть преступлением с двумя формами вины <\*\*>.

--------------------------------

<\*> Допущение косвенного умысла не противоречит тому, что было сказано при анализе субъективной стороны ч. 1 ст. 201 УК, поскольку в ч. 2 [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV0G) УК прямой умысел сохраняется в отношении прямых последствий, а косвенный возможен в отношении производных.

<\*\*> Такое понимание субъективной стороны состава преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 201 УК, оспаривается Б.В. Волженкиным, исключающим здесь возможность двух форм вины (см.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 149, 150, 301). Тем не менее по смыслу [ст. 27](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180AIAV4G) УК и вследствие наличия в данном случае двух последствий - прямых и производных - ч. 2 [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV0G) УК может быть и преступлением с двумя формами вины. Однородность, качественная одинаковость последствий, предусмотренных [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV2G) и ч. 2 ст. 201 УК, на чем основывается Б.В. Волженкин, отнюдь не исключает неоднородного психического отношения к их составным компонентам. В равной мере и в судебной практике можно найти примеры, в частности, легкомысленного отношения к наступившим тяжким последствиям в злоупотреблении полномочиями (см., например [Определение](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052FD3BAC8FC1650A2812E90C84711C102DD03I4V7G) Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 06.12.2001 по делу Терешонка // БВС РФ. 2003. N 1. С. 17 - 19).

В примечании 2 к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV5G) УК содержится процессуально-правовое положение, ограничивающее возможность привлечения к уголовной ответственности за преступление, предусмотренное [гл. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0CIAVAG) УК, если такое деяние причинило вред интересам исключительно коммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием. В этом случае необходимо получить заявление этой организации или ее согласие на уголовное преследование. В [ст. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7812A9CC84711C102DD034726CF421B8797831C180FIAV5G) УПК РФ диспозитивность этого положения уточняется и расширяется: во-первых, предусматривается, что заявление или согласие должно подаваться (даваться) только руководителем организации <\*>; во-вторых, указывается, что заявление или согласие должно быть дано только на стадии возбуждения уголовного дела; и, в-третьих, расширяется круг потерпевших организаций, могущих воспрепятствовать уголовному преследованию, за счет добавления к коммерческим иных (т.е. некоммерческих) организаций. И наоборот, если преступление, предусмотренное [гл. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0CIAVAG) УК, причинило вред интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, уголовное преследование осуществляется на общих основаниях.

--------------------------------

<\*> Понятие "руководитель организации" раскрывается с определенными отличиями в двух законодательных актах (см.: [ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872994C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV0G) Федерального закона от 27.09.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"; [ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A6832F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVBG) Федерального закона от 23.02.1996 N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете" // СЗ РФ. 1996. N 48. Ст. 5369).

Коммерческий подкуп ([ст. 204](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAVBG) УК). В ст. 204 УК объединены два самостоятельных состава преступления: дача коммерческого подкупа [(ч. ч. 1 - 2)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAVAG) и получение коммерческого подкупа ([ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B03IAV0G), [4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B03IAV6G)) <\*>.

--------------------------------

<\*> Схожесть рассматриваемого состава преступления с получением (дачей) взятки позволяет опустить многие частные моменты коммерческого подкупа, квалификация которых аналогична квалификации в получении (даче) взятки.

Непосредственный объект обоих составов преступлений можно определить как интересы нормальной (т.е. независимой от посторонних незаконных финансовых источников) службы в коммерческих и иных организациях.

Предмет коммерческого подкупа определен в законе как деньги, ценные бумаги, иное имущество и услуги имущественного характера и в целом совпадает с понятием взятки в [ст. 290](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100AIAV3G) УК. Отличие заключается в том, что в [ст. 204](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAVBG) УК указывается на услуги имущественного характера, а в ст. 290 УК - на выгоды имущественного характера. Однако в теории уголовного права утвердилось мнение, что это различие носит исключительно редакционный характер <\*> и что услуги в ст. 204 УК следует понимать как выгоды в ст. 290 УК <\*\*>.

--------------------------------

<\*> См., например: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. С. 289; Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 303.

<\*\*> Идентичность понятий выгода и услуга для целей уголовного права находит подтверждение и в [п. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV2G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" // БВС РФ. 2000. N 4. С. 5 - 9.

Объективная сторона дачи предмета коммерческого подкупа ([ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAVAG), [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1108IAV2G) ст. 204 УК) заключается в незаконной передаче предмета подкупа лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением. Действие (бездействие), за совершение которого дается предмет подкупа, должно: 1) совершаться в интересах дающего и 2) быть связано с занимаемым лицом служебным положением. Действие (бездействие) в интересах дающего следует трактовать широко, включая в это понятие не только конкретно обусловленные как законное, так и незаконное действие (бездействие), но и общее покровительство или попустительство по службе <\*>. Действие (бездействие) также должно быть связано с кругом прав и обязанностей, которыми наделен подкупаемый субъект. Момент передачи предмета подкупа - до или после совершения действия (бездействия) - не имеет значения, однако при передаче предмета подкупа после совершения действия (бездействия) требуется доказать предварительно состоявшуюся договоренность о передаче (получении) предмета подкупа. Предмет подкупа может передаваться как лично, так и через посредника <\*\*>, а составляющие его имущественные блага могут предоставляться как подкупаемому лично, так и его родным и близким с его согласия либо при отсутствии возражений с его стороны <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> Против такого понимания высказывается, в частности, Б.В. Волженкин (см.: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 307).

<\*\*> См.: [п. п. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV3G), [12](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAVAG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6.

<\*\*\*> См.: [п. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV0G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6.

Объективная сторона получения предмета коммерческого подкупа ([ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B03IAV0G), [4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B03IAV6G) ст. 204 УК) заключается в незаконном получении предмета подкупа лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением.

И передача, и получение имущественных благ для образования коммерческого подкупа должны быть незаконными, т.е. являться не предусмотренными законодательством или трудовым договором либо не относиться к разновидности представительских расходов (подарков).

Дача и получение предмета коммерческого подкупа являются формальными составами преступлений и считаются оконченными с момента принятия получателем хотя бы части передаваемых ценностей <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [п. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV6G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6.

С субъективной стороны и дача, и получение коммерческого подкупа характеризуются только прямым умыслом. Мотив получателя предмета подкупа - корыстный; мотивы дающего предмет подкупа могут быть различными. Мотивы преступлений в законе прямо не оговорены, но вытекают из его содержания.

Субъект передачи предмета коммерческого подкупа - общий: вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Субъект получения предмета коммерческого подкупа - специальный: вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и являющееся лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации (о данном субъекте см. анализ [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV3G) УК).

В ч. 2 [ст. 204](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1108IAV2G) УК содержится квалифицированный состав передачи предмета коммерческого подкупа, предусматривающий ответственность за совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

В ч. 4 [ст. 204](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B03IAV6G) УК содержится квалифицированный состав получения предмета коммерческого подкупа, предусматривающий ответственность за совершение деяния: 1) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо 2) сопряженного с вымогательством предмета коммерческого подкупа. Понятие вымогательства предмета подкупа раскрывается в [п. 15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV5G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6.

Примечание к [ст. 204](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV3G) УК предусматривает специальное основание освобождения от уголовной ответственности лица, передавшего предмет коммерческого подкупа, если в отношении него имело место вымогательство либо если оно добровольно сообщило о подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

Относительно применимости к [ст. 204](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAVBG) УК примечания 2 к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV5G) УК в судебной практике выработаны две противоположные позиции.

Согласно одной из них, поскольку коммерческий подкуп относится к преступлениям с формальным составом, не предусматривающим наступление определенных последствий, уголовное преследование за данное преступление в силу примечания 3 к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV4G) УК должно осуществляться на общих основаниях (т.е. примечание 2 к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV5G) УК неприменимо к [ст. 204](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAVBG) УК ни при каких обстоятельствах за формальным отсутствием в последней такого понятия, как вред от преступления) <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [Определение](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052FD3BAC8FC1656A5872E9E954D19980EDFI0V4G) Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 08.09.1998 по делу Шушканова и Шагалиева // БВС РФ. 1999. N 3. С. 14, 15.

Противоположная позиция нашла отражение в [п. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV4G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6, где указано, что при рассмотрении дел о коммерческом подкупе судам следует иметь в виду, что обвинительный приговор может быть вынесен при наличии к тому оснований, если деянием причинен вред интересам других организаций, интересам граждан, общества или государства либо если вред причинен исключительно коммерческой или иной организации, где работает обвиняемый, когда уголовное преследование осуществляется по заявлению этой организации или с ее согласия <\*>.

--------------------------------

<\*> См. также: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 308 - 310.

Из приведенных подходов предпочтительнее первый, хотя и по иным соображениям, нежели чем приведены Верховным Судом РФ (обоснование, данное им, представляется уводящим вопрос в несколько иную плоскость, плоскость конструкции состава преступления, тогда как акцент следует делать на причиняемом преступлением вреде, взятом абстрактно, т.е. вне конструкции материального-формального состава). Как видится, любой факт коммерческого подкупа посягает на интересы граждан и (или) общества, поскольку (в отличие от [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV3G) УК) разрушает надлежащие связи либо между разными субъектами экономической деятельности, либо внутри коллектива одной организации.

§ 2. Специальные составы преступлений против интересов

службы в коммерческих и иных организациях

Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами ([ст. 202](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAVBG) УК). Непосредственный объект рассматриваемого состава преступления можно определить как нормальную деятельность частных нотариусов и аудиторов. Дополнительным непосредственным объектом являются права и законные интересы граждан или организаций, а также охраняемые законом интересы общества или государства.

Объективная сторона состава преступления заключается в использовании частными нотариусами или аудиторами их полномочий вопреки задачам их деятельности, если это деяние причинило существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD84289DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) Основ законодательства РФ о нотариате нотариат в России призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации. Указанными [Основами](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD84289DC84711C102DD034726CF421B8797831C1B09IAV3G) определены правила совершения нотариальных действий, нарушение которых и образует общественно опасное действие (бездействие), входящее в объективную сторону рассматриваемого состава преступления. При этом использование частным нотариусом его полномочий вопреки задачам его деятельности может выражаться либо в совершении нотариальных действий, совершать которые ему запрещено законом, либо в совершении нотариальных действий при отсутствии предусмотренных законом оснований. Незначительные отступления от правил совершения нотариальных действий, которые содержательно в частном случае допустимы к совершению, состава преступления не образуют.

В соответствии с п. 3 [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872894C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV1G) Федерального закона от 07.08.2001 N 119-ФЗ "Об аудиторской деятельности" <\*> целью аудита является выражение мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемых лиц и соответствии порядка ведения бухгалтерского учета законодательству. Указанным Федеральным законом определен порядок осуществления аудиторской деятельности (т.е. предпринимательской деятельности по независимой проверке бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организаций и индивидуальных предпринимателей (п. 1 [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872894C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) Федерального закона от 07.08.2001)), нарушение которого и образует общественно опасное действие (бездействие), входящее в объективную сторону рассматриваемого состава преступления.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3422.

Не образуют состава преступления, предусмотренного [ст. 202](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAVBG) УК, злоупотребления частными нотариусами и аудиторами при оказании ими сопутствующих нотариальным действиям и аудиту услуг, предусмотренных [ст. 15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD84289DC84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAV4G) Основ законодательства РФ о нотариате и п. 6 [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872894C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) Федерального закона "Об аудиторской деятельности" соответственно.

Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами может быть связано с совершением ими иных преступлений (например, преступлений против собственности). Содеянное в таких случаях квалифицируется по совокупности преступлений.

Состав преступления - материальный, и преступление признается оконченным с момента причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Существенность причиненного вреда является оценочным понятием.

С субъективной стороны преступление характеризуется только прямым умыслом и альтернативно предусмотренными целями совершения преступления: 1) извлечение выгод и преимуществ для себя, т.е. для частного нотариуса или аудитора лично или для других лиц либо 2) нанесение вреда (имущественного или неимущественного) другим лицам.

Субъект преступления - специальный: вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и являющееся частным нотариусом ([ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD84289DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G), [8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD84289DC84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV7G), [20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD84289DC84711C102DD034726CF421B8797831C180AIAV2G) Основ законодательства РФ о нотариате) или аудитором ([ст. ст. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872894C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV5G), [15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872894C84711C102DD034726CF421B8797831C1808IAV2G) Федерального закона "Об аудиторской деятельности"). При этом возраст 16 лет как признак субъекта преступления в рассматриваемом составе преступления является формальным требованием, вытекающим из [ст. 19](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV2G) УК. В силу особенных требований, предъявляемых ст. 2 Основ законодательства РФ о нотариате и ст. ст. 3, 15 Федерального закона "Об аудиторской деятельности", к частным нотариусам и аудиторам (определенное образование и стаж работы) минимальный возраст, с которого в реальности возможно наступление уголовной ответственности в данном случае, значительно выше. Следует также иметь в виду, что в тексте уголовного закона говорится о "частном аудиторе". Однако Федеральный закон "Об аудиторской деятельности" оперирует термином "аудитор", и, как следствие, именно в последнем смысле следует понимать субъекта преступления, предусмотренного [ст. 202](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAVBG) УК.

В ч. 2 [ст. 202](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110BIAV4G) УК содержится квалифицированный по потерпевшему состав преступления, предусматривающий ответственность за совершение деяния в отношении заведомо несовершеннолетнего ([ст. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C180BIAV4G) ГК РФ) или заведомо недееспособного ([ст. 29](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A586259CC84711C102DD034726CF421B8797831C180CIAVAG) ГК РФ) лица. Данный квалифицирующий признак может наличествовать только при злоупотреблении полномочиями частными нотариусами, поскольку специфика аудиторской деятельности предполагает невозможность совершения ими рассматриваемого преступления в отношении заведомо несовершеннолетнего или заведомо недееспособного лица.

Поскольку злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами в силу природы их деятельности и природы самого по себе предусмотренного [ст. 202](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAVBG) УК преступного деяния с неизбежностью причиняет вред интересам граждан, общества или государства (примечание 3 к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV4G) УК), примечание 2 к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV5G) УК в данном случае неприменимо.

Превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб ([ст. 203](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAV0G) УК). Непосредственный объект рассматриваемого состава преступления можно определить как нормальную деятельность частных охранных или детективных служб.

Дополнительным непосредственным объектом является здоровье человека.

Объективная сторона состава преступления характеризуется превышением руководителем или служащим частной охранной или детективной служб полномочий, предоставленных им в соответствии с лицензией, вопреки задачам их деятельности, если это деяние совершено с применением насилия или с угрозой его применения, т.е. заключается в совершении в связи с частной охранной или детективной деятельностью действий, выходящих за пределы предоставленных законодательством таким службам правомочий и не соответствующих задачам указанной деятельности. Порядок осуществления частной охранной или детективной деятельности определяется [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2896C84711C102DD03I4V7G) РФ от 11.03.1992 N 2487-1 "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" <\*>, [Постановлением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6812B96C84711C102DD03I4V7G) Правительства РФ от 14.08.1992 N 587 (с посл. изм.) <\*\*> и [Приказом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A682299DC84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV0G) МВД России от 22.08.1992 N 292 (с посл. изм.) <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1992. N 17. Ст. 888.

<\*\*> САПП РФ. 1992. N 8. Ст. 506.

<\*\*\*> БНА РФ. 1993. N 1; 1995. N 3.

Обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого состава преступления является способ совершения преступления - с применением насилия или с угрозой его применения. Частью 1 [ст. 203](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAV7G) УК охватывается угроза применения насилия любой степени тяжести ([ст. 119](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0EIAV3G) УК), а также насилие, заключающееся в побоях (ч. 1 [ст. 116](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D0FIAVAG) УК), истязании (ч. 1 [ст. 117](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAVAG) УК) либо повлекшее умышленное причинение легкого вреда здоровью (ч. 1 [ст. 115](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D0FIAV6G) УК) или средней тяжести вреда здоровью (ч. 1 [ст. 112](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV0G) УК). Совершение более тяжких насильственных преступлений должно квалифицироваться по совокупности ч. 2 [ст. 203](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAV5G) УК с соответствующими статьями [гл. 16](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV0G) УК.

Состав преступления - формальный.

С субъективной стороны преступление характеризуется только прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и являющееся руководителем или служащим (т.е. частным охранником или детективом) частной охранной или детективной службы, имеющей лицензию, предусмотренную [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2896C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) РФ "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации". Совершение рассматриваемых действий сотрудниками службы (организации), не имеющей соответствующей лицензии, квалифицируется по иным статьям [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV2G). Стоит отметить, что возраст 16 лет как признак субъекта преступления в рассматриваемом составе преступления является формальным требованием, вытекающим из [ст. 19](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV2G) УК. Тем не менее [ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2896C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAVAG) Закона РФ "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" не разрешается выдача лицензий на частную сыскную деятельность лицам, не достигшим 21 года, а для руководителей охранных служб предусмотрен повышенный образовательный ценз ([ст. 12](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2896C84711C102DD034726CF421B8797831C180AIAV0G) названного Закона). Также из круга субъектов рассматриваемого состава преступления в силу особенностей законодательного текста, указывающего только на руководителей или служащих частной детективной службы ([ст. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2896C84711C102DD034726CF421B8797831C180CIAV3G) названного Закона), исключаются частные детективы, не состоящие на соответствующей службе ([ст. ст. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2896C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV1G), [6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A78E2896C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAVAG) указанного Закона). Совершаемые ими преступные действия должны квалифицироваться по иным статьям УК.

В ч. 2 [ст. 203](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAV5G) УК содержится квалифицированный по последствиям состав преступления, предусматривающий ответственность за совершение рассматриваемых действий, повлекших тяжкие последствия. Под тяжкими последствиями можно понимать насилие, не охватываемое ч. 1 [ст. 203](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAV7G) УК, однако в целом понятие относится к оценочным. Субъективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 203 УК, характеризуется умыслом (тогда содеянное квалифицируется по совокупности с соответствующими статьями [гл. 16](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV0G) УК), а также может являться преступлением с двумя формами вины (тогда содеянное полностью охватывается ч. 2 [ст. 203](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAV5G) УК).

Поскольку превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб вследствие конструкции состава преступления, предусмотренного [ст. 203](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B02IAV0G) УК, неразрывно связано с применением насилия или с угрозой его применения к гражданам (т.е. с причинением вреда их интересам), то в силу примечания 3 к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV4G) УК [примечание 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV5G) к указанной статье в данном случае неприменим.

Глава X. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА

§ 1. Понятие и виды преступлений

против общественной безопасности

Нормы раздела IX [гл. 24](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV1G) УК предусматривают ответственность за посягательства на общественную безопасность и общественный порядок.

В [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B95C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) Закона РФ от 05.03.1992 N 2446-1 "О безопасности" <\*> дается понятие безопасности - это состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз. Жизненно важные интересы - совокупность потребностей, удовлетворение которых надежно обеспечивает существование и возможности прогрессивного развития личности, общества и государства.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1992. N 15. Ст. 769.

К основным объектам безопасности [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV2G) относит: личность - ее права и свободы; общество - его материальные и духовные ценности; государство - его конституционный строй, суверенитет и территориальную целостность <\*>. В круг этих объектов Закон включает, кроме того, интересы в информационной, экологической сферах.

--------------------------------

<\*> См.: [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV2G) РФ "О безопасности"; [Указ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AD852A9E954D19980EDF044879D845528B96831C1CI0VAG) Президента РФ от 24.12.1993 N 2288 // ВС РФ. 1992. N 15. Ст. 769; САПП РФ. 1993. N 52. Ст. 5086.

Угроза безопасности - совокупность условий и факторов, создающих опасность жизненно важным интересам личности, общества и государства. Можно классифицировать источники опасности для человека по специфике заключенных в них форм энергии: а) социальные (целенаправленная общественно опасная деятельность одного или многих лиц); б) физические (тепловая, электрическая и другая энергия), химические (например, взрывчатые, отравляющие вещества), физико-химические (в частности, атомные установки); биологические источники (действие микроорганизмов) <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамовой, Г.П. Новоселова. М., 2000. С. 369.

К внутренним и внешним угрозам общественной безопасности наряду с экономическими, социально-политическими, организационными, демографическими факторами относится и криминализация общественных отношений, рост организованной преступности, увеличение масштабов терроризма. Все это обязывает государство создать систему соответствующих мер обеспечения безопасности государства. Важное место в этой системе уделяется правовым мерам <\*>, совершенствованию законодательства.

--------------------------------

<\*> См.: [Концепция](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A1802596C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV4G) национальной безопасности Российской Федерации, утв. Указом Президента РФ от 17.12.1997 N 1300 в ред. от 10.01.2000 N 24.

Выделяют различные виды безопасности: безопасность человечества, национальную, государственную, общественную, личную, экологическую, информационную безопасность, безопасность функционирования транспорта и иные виды (например, пожарную, радиационную, санитарную).

Уголовно-правовая охрана таких объектов общественной безопасности, как основы конституционного строя и безопасность государства, а также мир и безопасность человечества, от внешних и внутренних угроз, относится к иным разделам [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV2G). В рассматриваемом же разделе [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV1G) берет под охрану личность (жизнь, здоровье, собственность, иные права и свободы); общество (его материальные и духовные ценности) от внешних угроз.

Безопасность как условие функционирования и развития общества имеет две составляющие, которые оцениваются по объективным и субъективным критериям. Объективный критерий - это уровень реальной защищенности системой законодательного регулирования, организационными мерами по использованию материальных средств, реализацией этих мер правоохранительными и другими органами. Субъективный критерий общественной безопасности как объекта уголовно-правовой охраны - часть общественной психологии, т.е. общественное спокойствие, ощущение состояния защищенности, своей безопасности и безопасности других, неприкосновенности собственности, уверенность в нормальной работе государственных и общественных институтов.

Следует заметить, что главной целью любого акта против общественной безопасности является поражение именно этого элемента, поскольку вред, причиненный реальным мерам и средствам безопасности, обязательно подрывает общественное спокойствие <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Овчинникова Г.В. Уголовно-правовые средства обеспечения прав человека на безопасность / Всеобщая декларация прав человека и правозащитная функция прокуратуры. СПб., 1998. С. 49, 50.

В юридической литературе спорным является вопрос об объеме понятия общественной безопасности. Преступления против общественной безопасности причиняют физический, психический (моральный), материальный, организационный, социальный, политический, экологический вред гражданам, обществу, государству. Это не означает, что каждое преступление обязательно влечет все эти последствия одновременно. Для преступлений против общественной безопасности свойственна многообъектность посягательства (наличие основного и дополнительного непосредственных объектов посягательства). Одни ученые полагают, что основным объектом этих преступлений является общественная безопасность, а в качестве дополнительных могут быть жизнь, здоровье, собственность <\*>, другие полагают, что единственным объектом здесь выступает общественная безопасность, поскольку без причинения вреда таким благам, как жизнь, здоровье людей, собственность и т.д., не может быть посягательства на общественную безопасность <\*\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Гринберг М.С. Преступления против общественной безопасности. Свердловск, 1974. С. 35, 36.

<\*\*> См.: Коробеев А.И. Транспортные преступления. Владивосток, 1992. С. 47; Комиссаров В.С. Терроризм, бандитизм, захват заложников и другие тяжкие преступления против безопасности общества по новому УК РФ. М., 1997. С. 20.

Представляется более убедительной первая позиция по следующим соображениям: расположение состава преступления в той или иной главе носит в известной мере условный характер и определяется законодателем. Не случайно в УК ряда государств место некоторых из этих деяний совсем иное (например, в УК Швейцарии захват заложника (ст. 185) расположен в четвертом разделе "Преступления против свободы". Аналогично решен вопрос и в УК ФРГ). Другие преступления террористического характера ([ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G), [360](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180FIAV6G) УК), которым также органически присуще посягательство на общественную безопасность, предусмотрены в других разделах и главах УК. Позиция о единственном объекте преступлений против общественной безопасности не согласуется с конструкцией, в частности, [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК (и других статей ряда стран - ст. 258 УК Украины, ст. 85 Уголовного закона Латвийской Республики и др.), где в качестве признаков дополнительного объекта прямо указано на деятельность органов государственной власти <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Емельянов В.П. Терроризм и преступления с признаками терроризирования. СПб., 2002. С. 194 - 195.

В юридической литературе дается понятие общественной безопасности по объему, по степени обобщенности в широком (название [раздела IX](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV2G) УК: "Преступления против общественной безопасности и общественного порядка") и в узком (название [гл. 24](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV1G) УК: "Преступления против общественной безопасности") смысле слова <\*>. Кроме того, предлагается аналогичное деление в отношении понятия "общественный порядок" <\*\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под. ред. А.М. Рарога. М., 1996. С. 219; Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. М., С. 227.

<\*\*> См.: Ткаченко В.И. Преступления против общественной безопасности. М., 1984; Уголовное право России: Учебник для вузов. Особенная часть. Т. 2 / Под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. М., 1999. С. 346.

Вся совокупность общественных отношений (предусмотренных нормами раздела IX УК), на которые посягает лицо, представляет понятие "общественная безопасность и общественный порядок" в широком смысле слова; нормы о преступлениях против общественной (общей) безопасности (предусмотренные [гл. 24](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV1G)), о преступлениях против здоровья населения и общественной нравственности [(гл. 25)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0AIAV1G), экологических преступлениях [(гл. 26)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV3G), о преступлениях против безопасности движения и эксплуатации транспорта [(гл. 27)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV0G), о преступлениях в сфере компьютерной информации [(гл. 28)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV5G) - в узком смысле слова.

Общественная безопасность - это совокупность общественных отношений, регулирующих и обеспечивающих условия жизни общества, его материальные и духовные ценности.

Общественная опасность этой группы преступлений заключается в том, что они посягают на широкий круг общественных отношений, причиняют или могут причинить вред неопределенному кругу лиц, посягают на основы безопасности личности, общества и государства. Преступления этой группы часто совершаются общеопасным способом, ущерб от них имеет сложный, многоаспектный характер.

Родовым объектом преступлений, предусмотренных нормами [раздела IX](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV2G) УК, является общественная безопасность и общественный порядок в широком смысле слова.

В зависимости от видового объекта все преступления указанных [глав (24 - 28)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV1G) УК классифицируются по пяти названным выше группам.

Непосредственный объект - отдельные сферы общественной безопасности будут рассмотрены при анализе конкретных составов преступлений этого раздела.

Дополнительным объектом могут быть: жизнь, здоровье, личная неприкосновенность, отношения собственности, нормальное функционирование органов власти.

Предметом ряда преступлений могут быть: здания, сооружения ([ст. 214](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A02IAVBG) УК), морские, речные суда ([ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G) УК), имущество ([ст. ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV2G), [213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1109IAVAG), 214 УК), радиоактивные материалы ([ст. ст. 220](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV2G), [221](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV5G) УК), оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества ([ст. ст. 228 - 233](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК), сильнодействующие или ядовитые вещества ([ст. 234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV3G) УК), экологически опасные вещества и отходы ([ст. 247](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV7G) УК), машинная информация ([ст. ст. 272 - 274](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV4G) УК) и др.

С объективной стороны большинство преступлений против общественной безопасности и общественного порядка совершаются путем действия: терроризм ([ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК), захват заложника ([ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV2G) УК), заведомо ложное сообщение об акте терроризма ([ст. 207](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A09IAV4G) УК), бандитизм ([ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV5G) УК), массовые беспорядки ([ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV2G) УК), хулиганство ([ст. 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1109IAVAG) УК), вандализм ([ст. 214](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A02IAVBG) УК) и др. Отдельные преступления совершаются только путем бездействия: небрежное хранение огнестрельного оружия ([ст. 224](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV2G) УК), неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие ([ст. 270](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV3G) УК). Иные преступления этого раздела могут быть совершены как в форме действия, так и бездействия: прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения ([ст. 215.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A03IAV5G) УК), нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ ([ст. 216](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0BIAV0G) УК), нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах ([ст. 217](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0BIAVBG) УК), нарушение санитарно-эпидемиологических правил ([ст. 236](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAV7G) УК), сокрытие информации об обстоятельствах, содержащих опасность для жизни или здоровья людей ([ст. 237](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAVAG) УК), загрязнение вод ([ст. 250](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV2G) УК) и др.

Большинство преступлений против общественной (общей) безопасности (гл. 24 УК) сконструированы как составы формальные [(ст. ст. 205.1 - 212)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV7G), в этой же главе есть составы, относящиеся в теории уголовного права к так называемым составам опасности ([ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G), [215 - 217](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A03IAV2G)). Что же касается преступлений против экологической и информационной безопасности, против безопасности движения и эксплуатации транспорта ([гл. гл. 26](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV3G), [27](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV0G), [28](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV5G) УК), то здесь преобладают преступления, связанные с нарушениями специальных правил безопасности при производстве различного рода работ [(ст. ст. 215 - 217)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A03IAV2G), а также правил обращения с общеопасными предметами [(ст. ст. 218 - 226)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D08IAV0G).

С субъективной стороны большинство преступлений против общественной безопасности характеризуется умышленной формой вины ([ст. ст. 205 - 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК). Ряд преступлений совершается только по неосторожности ([ст. ст. 218](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D08IAV0G), [219](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D08IAV5G), [224](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV2G), [225](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV7G) УК).

В преступлениях, предусмотренных [ст. ст. 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1109IAVAG) и [214](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A02IAVBG) УК, обязательным признаком является мотив (хулиганские побуждения), в преступлениях, предусмотренных ст. ст. 205, [206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV2G), [209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV5G), [210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV0G), [211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G), [227](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D03IAV6G) УК, - цель.

Субъекты таких преступлений, как терроризм ([ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК), захват заложника (ст. 206 УК), заведомо ложное сообщение об акте терроризма ([ст. 207](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A09IAV4G) УК), хулиганство при квалифицирующих признаках (ч. 2 [ст. 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110EIAV0G) УК), вандализм (ст. 214 УК), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств ([ст. 226](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAVAG) УК), - лица, достигшие возраста 14 лет, за иные преступления, в частности, в [гл. 24](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV1G) предусмотрена ответственность с 16 лет.

В ряде составов указаны признаки специального субъекта ([ст. ст. 215.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A03IAV5G), [219](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D08IAV5G), [225](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV7G) УК).

По непосредственному объекту преступления против общественной безопасности и общественного порядка выделяют в следующие группы:

1) преступления против общественной безопасности (в узком смысле слова), иначе, против "общей" безопасности. Эти преступления могут совершаться в любых сферах общественной жизни общества, затрагивают глубинные интересы человека, общества. К ним относятся: терроризм ([ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК), захват заложника ([ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV2G) УК), заведомо ложное сообщение об акте терроризма ([ст. 207](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A09IAV4G) УК), организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем ([ст. 208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV3G) УК), бандитизм ([ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV5G) УК), организация преступного сообщества (преступной организации) ([ст. 210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV0G) УК), угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава ([ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G) УК), массовые беспорядки ([ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV2G) УК), пиратство ([ст. 227](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D03IAV6G) УК);

2) преступления против общественного порядка: хулиганство ([ст. 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1109IAVAG) УК), вандализм ([ст. 214](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A02IAVBG) УК);

3) преступления, связанные с нарушением правил безопасности при производстве различного рода работ: нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики ([ст. 215](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A03IAV2G) УК), прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения ([ст. 215.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A03IAV5G) УК), приведение в негодность объектов жизнеобеспечения ([ст. 215.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0AIAV1G) УК), нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ ([ст. 216](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0BIAV0G) УК), нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах ([ст. 217](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0BIAVBG) УК), нарушение правил пожарной безопасности ([ст. 219](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D08IAV5G) УК);

4) преступления, связанные с нарушением правил обращения с общеопасными предметами: нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий ([ст. 218](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D08IAV0G) УК), незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами ([ст. 220](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV2G) УК), хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ ([ст. 221](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV5G) УК), незаконное приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств ([ст. 222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0FIAV2G) УК), незаконное изготовление оружия ([ст. 223](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0CIAV2G) УК), небрежное хранение огнестрельного оружия ([ст. 224](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV2G) УК), ненадлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств ([ст. 225](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV7G) УК), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств ([ст. 226](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAVAG) УК).

В разделе IX гл. 24 УК "Преступления против общественной безопасности" в [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV7G) выделена группа преступных деяний террористического характера. К ним отнесены преступления, предусмотренные [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G), 205.1, [206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV2G), [208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV3G), [211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G), [277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G), [360](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180FIAV6G) УК. Включение в эту группу преступлений, расположенных в различных разделах и главах уголовного закона, можно объяснить следующими соображениями: все они посягают на безопасность личности, общества, государства, т.е. на разные виды безопасности (общественную безопасность - ст. ст. 205, [205.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV7G), 206, 208, 211 УК; государственную безопасность - ст. 277 УК; безопасность человечества - ст. 360 УК). Следует заметить, что все эти преступления конвенционные (международного характера), а преступление, предусмотренное [ст. 360](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180FIAV6G) УК, - международное.

Анализ норм международного права, российского уголовного права, федеральных законов, регулирующих проблемы терроризма, позволяет выделить следующие существенные признаки терроризма, которые характеризуют то общее, что объединяет терроризм и иные преступления террористического характера, выделенные в [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV7G) УК в отдельную группу.

Таковыми взаимосвязанными признаками терроризма, определяющими общие признаки преступлений террористического характера, являются.

1. Совершение общеопасных (именно общеопасных, а не любых общественно опасных) деяний или угрозы таковыми, что порождает общую опасность. Опасность должна быть реальной и угрожать неопределенному кругу лиц.

2. Публичный характер исполнения. Терроризм - это бесспорно форма насилия, рассчитанная на массовое восприятие <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Киреев М.П. Криминологические и социально-психологические причины терроризма на воздушном транспорте: Материалы научно-практической конференции // Актуальные проблемы борьбы с организованной преступностью. Калининград, 1997. С. 76.

3. Преднамеренное создание обстановки страха, напряженности на социальном уровне, направленное на устрашение населения или какой-то его части. Терроризм тем и отличается от других порождающих страх преступлений, что здесь страх создается не ради самого страха, а ради других целей, он служит своеобразным объективным рычагом воздействия, выступает не в качестве цели, а в качестве средства достижения цели. Создание обстановки страха есть выражение терроризма, проявление его сути, а не его конечная цель.

4. Применение общеопасного насилия в отношении одних лиц (невинных жертв) или имущества в целях склонения к определенному поведению других лиц <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Емельянов В.П. Терроризм как деяние и состав преступления. Харьков, 1999. С. 65. Его же: Терроризм и преступления с признаками терроризирования. СПб., 2002. С. 35 - 38.

§ 2. Преступления против общественной безопасности

Терроризм ([ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК). В ч. 1 [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV7G) УК терроризм определяется как совершение взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий, если эти действия совершены в целях нарушения общественной безопасности, устрашения населения либо оказания воздействия на принятие решения органами власти, а также угроза совершения указанных действий в тех же целях <\*>.

--------------------------------

<\*> Более широкое понятие терроризма дано в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV5G) от 25.07.1998 N 130-ФЗ "О борьбе с терроризмом" (СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3808), которое охватывает, кроме признаков [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК, составы, предусмотренные [ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G), [360](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180FIAV6G) УК, т.е. посягательства на иные объекты преступления, поэтому помещены в иные разделы УК.

Не случайно в [Концепции](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A1802596C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV5G) национальной безопасности России терроризм назван среди иных внешних и внутренних угроз национальной безопасности России, так как из национальной проблемы он приобрел транснациональный характер и угрожает стабильности в мире.

Дополнительный непосредственный объект: жизнь, здоровье, отношения собственности, нормальное функционирование органов власти.

Объективная сторона терроризма состоит в действиях:

1) совершение взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий;

2) угроза совершения указанных действий. Взрыв, поджог и иные действия - это способы совершения преступления. Иные действия - это такие общественно опасные действия, которые могут вызвать такие же последствия, как при взрыве или поджоге (затопление объектов жизнеобеспечения, повреждение линий электропередачи, обвалы, блокирование транспортных коммуникаций, распространение отравляющих веществ и т.д.).

Значительный имущественный ущерб определяется с учетом стоимости и значимости материальных ценностей, материального и финансового положения потерпевших. Иные общественно опасные последствия охватывают опасность причинения вреда здоровью людей, возникновения паники, страха, массовых беспорядков, ухудшения экологической обстановки в регионе, поток беженцев, дезорганизация нормальной деятельности органов государственной власти и т.д.

Угроза совершения указанных террористических действий должна вызывать у граждан и органов власти обоснованное опасение ее осуществления. Угроза может быть выражена устно, письменно, по телефону, с помощью иных технических средств.

Преступление считается оконченным с момента совершения действий, предусмотренных ч. 1 [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV7G) УК, либо когда возникла угроза их совершения и они создали реальную опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба, наступления иных общественно опасных последствий, т.е. для оконченного состава терроризма не требуется фактического наступления указанных последствий. В случае их наступления при наличии умысла содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, а при неосторожной вине - с учетом характера последствий возможна квалификация по ч. 3 [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV2G) УК. Опасность гибели людей означает, что эти действия угрожали хотя бы одному человеку. Этот состав относится к составам реальной опасности.

В юридической литературе высказано мнение о неточной конструкции объективной стороны этого преступления. Взрыв и поджог, по мнению этих авторов, создают не опасность, а влекут реальные человеческие жертвы, уничтожение или повреждение различных материальных ценностей. Такое описание признаков объективной стороны юридически ставит знак равенства между реальным наступлением общественно опасных последствий и созданием лишь опасности их возникновения, что нельзя признать правильным.

Наступление указанных последствий и опасность их наступления в рамках единой уголовно-правовой нормы явно неравнозначны по фактической степени общественной опасности содеянного. Такая конструкция нарушает принцип дифференциации при назначении наказания <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [Аксенов О.](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCBB1C8FC1650A182289E954D19980EDF044879D845528B96831C19I0VCG) В чьих интересах совершается теракт? // РЮ. 2001. N 1.

Субъективная сторона терроризма характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что совершает взрыв, поджог или иные действия, создающие опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба или наступления иных общественно опасных последствий, либо сознает угрозу совершения указанных действий и желает так действовать.

Обязательным признаком терроризма является специальная цель, заключающаяся в одном из трех вариантов, либо в их сочетании: нарушение общественной безопасности, устрашение населения или оказание воздействия на принятие решения органами власти. В юридической литературе высказано справедливое мнение о том, что является неудачным указание в качестве цели терроризма "нарушение общественной безопасности". [Статья 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК расположена в главе "Преступления против общественной безопасности", исходя из чего предельно ясно, что именно общественная безопасность является объектом всех преступлений, составы которых предусмотрены в них. Указание же в статье на то, что объект преступления является еще и целью, никакой дополнительной смысловой нагрузки не несет, а выглядит тавтологией <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Емельянов В.П. Терроризм как деяние и состав преступления. С. 65.

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

Квалифицирующие признаки (ч. 2 [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV5G) УК). По ч. 2 ст. 205 УК квалифицируется терроризм, совершенный: а) группой лиц по предварительному сговору (ч. 2 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) УК); б) с применением огнестрельного оружия.

Под применением огнестрельного оружия следует понимать его фактическое применение с целью поражения лиц, подвергшихся нападению, или его использование как средство угрозы. Производство стрельбы, создающей опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий с целью запугивания граждан рассматривается как терроризм с применением огнестрельного оружия.

Под огнестрельным оружием понимается оружие, конструктивно предназначенное для механического поражения цели на расстоянии снарядом, получившим направление движения за счет энергии порохового или иного заряда (боевое, служебное, гражданское самодельного или заводского изготовления) <\*>. В соответствии с [Постановлением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A18E2896C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) Пленума Верховного Суда РФ от 12.03.2002 N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств" <\*\*> к такому оружию относят винтовки, карабины, пистолеты, револьверы, охотничьи и спортивные ружья, автоматы, пулеметы, минометы, гранатометы, артиллерийские орудия, авиационные пушки и иные виды огнестрельного оружия независимо от калибра.

--------------------------------

<\*> См.: [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852C90C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV1G) РФ от 13.12.1996 N 150-ФЗ "Об оружии" // СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681.

<\*\*> БВС РФ. 2002. N 5. С. 2 - 6.

К особо квалифицирующим признакам терроризма в соответствии с ч. 3 [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV2G) УК относятся деяния, совершенные: а) организованной группой (см. ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК); б) если они повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия; в) если они сопряжены с посягательством на объекты использования атомной энергии либо с использованием ядерных материалов, радиоактивных веществ или источников радиоактивного излучения.

Диспозицией ч. 3 [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV2G) УК охватывается только причинение смерти человеку по неосторожности. Причинение смерти по неосторожности предполагает легкомысленное отношение виновного к этому последствию или небрежность, когда виновный предвидит возможность наступления смерти потерпевшего, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий либо не предвидит, но должен и мог предвидеть, что из-за его действий может наступить смерть человека.

К иным тяжким последствиям могут относиться: причинение тяжкого вреда здоровью двух или более лиц, вывод из строя на продолжительное время объектов жизнеобеспечения, работы транспорта, крупный материальный ущерб и т.д.

Умышленное причинение смерти потерпевшему при терроризме влечет квалификацию по совокупности преступлений: [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) и [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV7G) УК.

Объекты атомной энергетики - это сооружения и комплексы с ядерными реакторами, в том числе атомные станции, суда и другие плавсредства, космические и другие летательные аппараты, другие транспортные и транспортабельные средства; сооружения и комплексы с промышленными, экспериментальными и исследовательскими реакторами, критическими и подкритическими ядерными стендами, сооружениями; комплексы, полигоны, установки и устройства с ядерными зарядами для использования в мирных целях; другие содержащие ядерные материалы сооружения, комплексы, установки для производства, использования, переработки, транспортирования ядерного топлива и ядерных материалов; места нахождения комплексов, установок, аппаратов, оборудования и изделий, в которых содержатся радиоактивные вещества или генерируются ионизирующие излучения; стационарные объекты и сооружения, предназначенные для хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранения или захоронения радиоактивных отходов. Ядерные материалы представляют собой материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющие) ядерные вещества. Радиоактивные вещества - это вещества, испускающие ионизирующие излучения. К источникам радиоактивного излучения относятся комплексы, установки, аппараты, оборудование и изделия, в которых содержатся радиоактивные вещества или генерируется ионизирующее излучение <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD842A93C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV1G) от 21.11.1995 N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" // СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4552.

Примечание к [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV0G) УК предусматривает условия освобождения от уголовной ответственности лица, участвовавшего в подготовке акта терроризма: если оно способствовало предотвращению акта терроризма своевременным предупреждением органов власти или иным способом; если в его действиях не содержится иного состава преступления. Эта норма носит поощрительный характер.

Способствование предотвращению преступления может выразиться в своевременном предупреждении органов власти (когда они имеют реальную возможность принять меры к предотвращению акта терроризма). Способствование предотвращению осуществления акта терроризма иным способом означает активное действие самого лица, выразившееся, например, в отговоре соучастников, уводе людей, предотвращении взрыва, поджога или иных действий, предусмотренных [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК.

Примечание к [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV0G) распространяется как на индивидуально действующее лицо, так и лицо, действующее в составе группы. Для индивидуально действующего лица освобождение от ответственности наступает при совершении преступления как в случаях пассивной (прекращение подготовки акта терроризма), так и при активной форме отказа (устранение последствий своих действий по подготовке акта). При подготовке акта терроризма в соучастии отказ одного из соучастников (кроме исполнителя) возможен только в активной форме. При неудачной попытке предотвращения акта терроризма, если лицо совершило все необходимые в данной конкретной обстановке действия, но по причинам, от него не зависящим, предотвратить акт терроризма не удалось, на данное лицо должно распространяться действие примечания к [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV0G) УК. Этот вывод вытекает из смысла закона, в котором говорится о способствовании предотвращению, а не о предотвращении акта терроризма.

Данная норма в определенной мере дублирует норму о добровольном отказе от преступления ([ст. 31](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1808IAV2G) УК), но в то же время расходится с ней. Если действия лица подпадают под добровольный отказ, то применяется ст. 31 УК как норма Общей части УК, согласно которой лицо не подлежит уголовной ответственности. В соответствии же с примечанием к [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV0G) УК лицо освобождается от уголовной ответственности <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Радченко В.И. М., 1996. С. 355; Минская В. Уголовно-правовое обеспечение применения норм об ответственности за преступления в сфере экономической деятельности // Уголовное право. 1999. N 3. С. 29.

Терроризм по объективным признакам имеет сходство с некоторыми преступлениями, в частности, с: диверсией ([ст. 281](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV6G) УК), приведением в негодность транспортных средств или путей сообщения ([ст. 267](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAVAG) УК), умышленным уничтожением или повреждением имущества ([ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК). Их отличие в том, что они наносят ущерб иным объектам, иным общественным отношениям и в различной направленности общественно опасного деяния. Терроризм от диверсии отличается по целям: цель терроризма - нарушение общественной безопасности, устрашение населения либо оказание воздействия на принятие решений органами власти; цель диверсии - подрыв экономической безопасности и обороноспособности государства.

Вовлечение в совершение преступлений террористического характера или иное содействие их совершению ([ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV7G) УК). Включение ст. 205.1 в Уголовный кодекс обусловлено дифференциацией уголовной ответственности не только за отдельные акты терроризма, но и за террористическую деятельность, а также приведением в соответствие норм уголовного законодательства с нормами международного права и с иными федеральными законами по борьбе с терроризмом и преступлениями террористического характера.

Определения преступления террористического характера в уголовном законе не дано, что можно считать пробелом закона. К преступлениям террористического характера отнесены следующие составы: терроризм ([ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК), захват заложника ([ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV2G) УК), организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем ([ст. 208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV3G) УК), угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава ([ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G) УК), посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля ([ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G) УК), нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой ([ст. 360](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180FIAV6G) УК).

Следует отметить ряд расхождений между Уголовным кодексом и Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B9CC84711C102DD03I4V7G) "О борьбе с терроризмом", в котором посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля ([ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G) УК) и нападение на представителя иностранного государства или сотрудника международной организации (ст. 360 УК) отнесены к понятию терроризма. А в преступления террористического характера не включен состав, предусмотренный [ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G) УК, - "угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава", в то время как в этом же законе "заведомо ложное сообщение об акте терроризма" ([ст. 207](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A09IAV4G) УК) предусмотрено как преступление террористического характера. Европейская конвенция по борьбе с терроризмом (27 января 1977 г.) относит к терроризму преступный захват летательных аппаратов, а также преступные акты, направленные против безопасности гражданской авиации (см.: Конвенция о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушных судов. Токио, 14 сентября 1963 г.; Конвенция по борьбе с преступным захватом летательных аппаратов. Гаага, 16 декабря 1970 г.; Конвенция по борьбе с преступными актами, направленными против безопасности гражданской авиации. Монреаль, 23 сентября 1971 г.).

В [ст. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B9CC84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAVBG) Федерального закона "О борьбе с терроризмом" указывается, что преступлениям террористического характера присущи террористические цели, которые являются их общим существенным признаком.

Террористические цели раскрыты в [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV7G) УК: нарушение общественной безопасности, устрашение населения, оказание воздействия на принятие решений органами власти.

Объективная сторона преступления предусматривает несколько альтернативных действий: а) вовлечение лица в совершение преступления, предусмотренного [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV7G), [206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV2G), [208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV3G), [211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G), [277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G) и [360](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180FIAV6G) УК; б) склонение лица к участию в деятельности террористической организации; в) вооружение либо обучение лица для совершения указанных преступлений; г) финансирование акта терроризма либо террористической организации.

Под вовлечением лица в совершение преступления, предусмотренного ст. ст. 205, 206, 208, 211, 277, 360 УК, понимаются активные действия, направленные на возбуждение у него желания и решимости участвовать в совершении одного или нескольких из перечисленных преступлений. Вовлечение в совершение этих преступлений может осуществляться любыми способами: путем уговоров, убеждений, подкупа, угроз, принуждения. Преступление окончено с момента совершения любого из указанных действий независимо от того, совершило ли это лицо преступление <\*>. Террористическая организация - организация, созданная в целях осуществления террористической деятельности или признающая возможность использования в своей деятельности терроризма. Организация признается террористической, если хотя бы одно из ее структурных подразделений осуществляет террористическую деятельность с ведома хотя бы одного из руководящих органов данной организации.

--------------------------------

<\*> По вопросу о моменте окончания преступления, связанного с "вовлечением в преступление" или "склонением к преступлению", в юридической литературе высказана и другая точка зрения (в основном применительно к составам преступлений, предусмотренных [ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G), [151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV0G), [230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C09IAV0G) УК). Суть ее сводится к тому, что моментом окончания таких преступлений следует считать не только появление у вовлекаемого или склоняемого лица решимости совершить преступление, но и начало фактических действий по выполнению объективной стороны преступления (см.: Российское уголовное право. Особенная часть. Т. 2. / Под ред. А.И. Рарога. М., 2001. С. 468, 469).

Склонение лица к участию в деятельности террористической организации означает получение согласия другого лица на вступление в террористическую организацию, преследующую террористические цели. Склонить - значит уговорить, предрасположить, побудить <\*>. Преступление окончено с момента получения согласия участвовать в деятельности террористической организации.

--------------------------------

<\*> См.: Словарь синонимов русского языка. М., 1968. С. 489.

Как вовлечение, так и склонение осуществляются только с прямым умыслом. Лицо осознает, что при вовлечении в совершение указанных преступлений его действия могут вызвать решимость совершить эти преступления, и желает так действовать; при склонении другого лица к участию в террористической деятельности осознает, что добивается согласия от другого лица на вступление в террористическую организацию или на выполнение заданий этой организации, ставящей террористические цели, и желает совершения этих действий.

Мотивы, которыми руководствуются эти лица, могут быть различными, и на квалификацию они влияния не оказывают.

Вооружение либо обучение лица в целях совершения указанных преступлений. Вооружение означает снабжение оружием для совершения актов терроризма, захвата заложников (с применением оружия), организации незаконного вооруженного формирования, угона судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (с применением оружия) и преступлений, предусмотренных [ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G), [360](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180FIAV6G) УК. Оружие может быть огнестрельным, холодным, метательным, газовым, вне зависимости от того, является ли оно заводским или самодельным. Кроме того, вооружение можно осуществлять путем снабжения боевыми припасами, взрывчатыми веществами или взрывными устройствами.

Обучение включает привитие навыков по использованию всех видов оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, а также тактике и методике осуществления террористических действий (проведение занятий, тренировки).

Финансирование актов терроризма либо террористической организации означает снабжение денежными средствами лиц, осуществляющих такие акты, либо террористической организации для вооружения, обучения лиц, оплаты их террористических действий, а также подкупа тех лиц, которые могут оказать помощь либо любое содействие террористам. Преступление будет окончено с момента совершения хотя бы одного факта финансирования.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект осознает, что осуществляет вооружение и обучение лица в целях совершения указанных преступлений или что финансирует акт терроризма либо деятельность террористической организации, и желает совершить любое из указанных действий. Мотивы совершения указанных преступных действий значения для квалификации преступления не имеют. Обязательным признаком этого преступления является цель - стремление виновного привлечь другое лицо к совершению преступления террористического характера либо к участию в деятельности террористической организации.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста, как гражданин России, так и иностранец либо лицо без гражданства.

Часть 2 [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1108IAV4G) УК предусматривает в качестве квалифицирующего обстоятельства использование своего служебного положения.

Субъектом преступления с использованием своего служебного положения может быть как должностное лицо, так и рядовые служащие государственных и муниципальных учреждений, предприятий, а также лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих или иных организациях (см. примечания к [ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110BIAV6G) УК).

В примечании к [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV3G) УК названы необходимые условия освобождения от уголовной ответственности. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV7G) УК, в любой форме, должно добровольно и своевременно сообщить о готовящемся акте терроризма органам власти или иным способом способствовать предотвращению осуществления акта терроризма либо пресечению другого преступления террористического характера. При этом добровольным признается сообщение, сделанное в условиях, когда у лица была полная свобода выбора дальнейших действий. Кроме того, в действиях лица, кроме совершения преступления, предусмотренного [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV7G) УК, не должно содержаться иного состава преступления.

Захват заложника ([ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV2G) УК). Борьба с захватом заложников осуществляется на основе Международной конвенции о захвате заложников, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1979 г., поэтому это преступление носит международный характер.

Дополнительным непосредственным объектом преступления может быть жизнь и здоровье, свобода человека [(ст. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C10I0VBG) Конституции РФ).

Объективная сторона преступления состоит в захвате или удержании заложника.

Заложник - физическое лицо, захваченное и (или) удерживаемое в целях понуждения государства, организации или отдельных лиц совершить какое-либо действие или воздержаться от совершения какого-либо действия как условия освобождения удерживаемого лица.

Захват заложника - противоправное насильственное ограничение свободы хотя бы одного человека, совершенное открыто или тайно, затем, как правило, с открытым сообщением об этом, с выдвижением условий освобождения. Захват заложника, квалифицируемый по ч. 1 [ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV1G) УК, сопровождается насилием, не опасным для жизни или здоровья, не повлекшим последствий, предусмотренных в [ст. 115](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV1G) УК.

Удержание заложника означает насильственное воспрепятствование возвращению ему свободы, содержание его в помещении, которое он (заложник) не может самостоятельно покинуть.

Условием освобождения заложника является требование, обращенное к государству, организации или гражданину, совершить какое-либо действие или воздержаться от совершения какого-либо действия (обеспечить выезд из страны, передать крупную сумму денег, как правило, в иностранной валюте; могут выдвигаться требования политического, имущественного, националистического, религиозного, криминального характера и т.д.).

Захват заложника - длящееся преступление с формальным составом, признается оконченным с момента, когда потерпевший фактически лишается свободы. Неудавшаяся попытка захватить заложника квалифицируется как покушение на преступление.

Субъективная сторона преступления - вина в виде прямого умысла: виновный осознает, что захватывает или удерживает человека в качестве заложника, и желает так действовать.

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является специальная цель: принудить государство, организацию или гражданина совершить какое-либо действие или воздержаться от совершения какого-либо действия как условие освобождения заложника.

Субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

В ч. 2 [ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV7G) УК предусмотрены следующие квалифицированные виды захвата заложника: а) группой лиц по предварительному сговору (см. ч. 2 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) УК); б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья (содержание этого признака аналогично признаку состава похищения человека - [ст. 126](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0DIAVBG) УК); в) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (см. этот признак применительно к составу похищения человека - ст. 126 УК); г) в отношении заведомо несовершеннолетнего; д) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; е) в отношении двух или более лиц; ж) из корыстных побуждений или по найму.

Норма о захвате заведомо несовершеннолетнего заложника (п. "г" ч. 2 [ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAVBG) УК), женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. "д" ч. 2 [ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAVAG) УК), может быть применена в тех случаях, когда виновному достоверно известно в первом случае о несовершеннолетии, во втором - о состоянии беременности заложницы.

Признаки захвата двух или более заложников (п. "е" ч. 2 [ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A09IAV3G) УК), совершения этого преступления из корыстных побуждений или по найму (п. "ж" ч. 2 [ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A09IAV2G) УК) понимаются так же, как и применительно к составу убийства [(п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAVBG), ["з"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0EIAV6G) ч. 2 ст. 105 УК).

Особо квалифицированными видами захвата заложника являются деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV1G) или [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV7G) ст. 206 УК, если они совершены: организованной группой либо повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Эти признаки аналогичны соответствующим признакам терроризма - ч. 3 [ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0BIAV2G) УК.

Примечание к [ст. 206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A09IAV5G) УК предусматривает (наряду с условиями, предусмотренными ч. 1 [ст. 75](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D0BIAVBG) УК) условия освобождения от уголовной ответственности лица, добровольно или по требованию властей освободившего заложника, если в его действиях нет иного состава преступления. Поэтому действия, образующие такие составы преступления, как незаконное ношение оружия, причинение вреда здоровью, умышленное повреждение имущества, могут влечь уголовную ответственность на общих основаниях.

Разграничение захвата заложника от похищения человека осуществляется:

а) по объекту посягательства: при захвате заложника - общественная безопасность, при похищении человека - свобода личности;

б) по характеру и способу действий: захват заложника носит открытый, демонстративный характер с выдвижением определенных требований к государству, организации, гражданину; посягательство на свободу человека является средством для достижения иных целей; при похищении человека преступник действует тайно, сообщает, как правило, о содеянном родственникам, похищение человека может осуществляться по личным мотивам (из мести, ревности, желания устранить конкурента и т.д.);

в) похищение человека всегда связано с захватом человека и последующим его перемещением в другое место, а затем удержанием в изоляции помимо его воли; захват заложника осуществляется насильственным удержанием потерпевшего (потерпевших) в месте их нахождения (в транспорте, в помещении и т.д.);

г) своеобразие объективной стороны "захвата заложника" в том и состоит, что это преступление, в отличие от "похищения человека", совершается в целях предъявления требования третьим лицам под угрозой насилия над заложником;

д) при захвате заложника виновных лиц интересует не столько личность захваченных, сколько возможность использования их в качестве средства давления на адресата. Виновные лица здесь не имеют личных взаимоотношений с заложниками, которые бы обусловливали их соответствующие действия. При незаконном же лишении свободы или похищении человека виновные лица по тем или иным причинам заинтересованы в конкретной личности потерпевшего (как это бывает, например, при взыскании долга, устранении конкурента и т.п.);

е) преступление, связанное с захватом заложника, окончено с момента захвата или удержания лица в качестве заложника и предъявления требования третьему лицу (государство, организация, гражданин), соединенного с высказыванием угроз в адрес заложника. Похищение же окончено с момента лишения возможности потерпевшего выбирать по своему усмотрению место своего пребывания. Высказывались ли при этом какие-либо угрозы, для квалификации значения не имеет;

ж) как показывает судебная практика, при похищении основным мотивом чаще всего является корысть. При захвате заложника мотивы, как правило, более широкого диапазона - от политических (несогласие с правящим режимом, желание покинуть страну и т.д.) до криминальных, хотя и сопровождаемых требованиями материального плана (транспорт, деньги, оружие, наркотики и т.д.), без удовлетворения которых невозможно достижение основной цели.

Заведомо ложное сообщение об акте терроризма ([ст. 207](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A09IAV4G) УК). Дополнительным непосредственным объектом этого состава преступления являются отношения собственности (материальный ущерб, состоящий из затрат на предотвращение акта терроризма, моральный ущерб, иные права и интересы личности), нормальная деятельность организаций, учреждений, предприятий.

С объективной стороны это преступление выражается в действиях в виде заведомо ложного сообщения о готовящемся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного материального ущерба либо наступления иных опасных последствий.

Содержание действий аналогично тем действиям, которые характеризуют терроризм ([ст. 205](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0AIAV0G) УК).

В [ст. 207](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A09IAV4G) УК не названы адресаты ложных сообщений, но таковыми могут быть любые органы власти, органы местного самоуправления, должностные лица организаций, предприятий, граждане, чьи интересы затрагиваются и которые обязаны или вынуждены на них реагировать. Способ передачи сообщения может быть различным и не влияет на квалификацию содеянного: устно, письменно, с использованием технических средств связи.

Преступление это с формальным составом, окончено оно с момента получения заведомо ложной информации тем адресатом, кому оно передано. Если заведомо ложное сообщение об акте терроризма содержит сведения о лицах, якобы готовящихся его совершить, то в этом случае налицо идеальная совокупность преступлений, предусмотренных [ст. 207](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A09IAV4G) и ч. 2 [ст. 306](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F1903IAVAG) УК (заведомо ложного доноса с квалифицирующими обстоятельствами).

Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что сообщает ложные сведения о готовящемся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность, и что это сообщение может вызвать панику, страх, беспокойство, нарушит общественную безопасность, и желает так действовать. Обязательным признаком преступления является заведомость ложного сообщения. Мотив преступления не влияет на квалификацию, хотя должен учитываться при назначении наказания. Этими мотивами могут быть: хулиганские побуждения, месть, иные личные интересы, например срыв занятий в школе, институте.

Субъектом преступления является любое вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем ([ст. 208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV3G) УК). Норма, предусмотренная ст. 208 УК, основана на [ст. 13](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1FI0V8G) Конституции РФ, запрещающей создание и деятельность общественных объединений, цели и действия которых направлены на создание вооруженных формирований. Это же положение закреплено в п. 9 [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6802590C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV3G) Федерального закона от 31.05.1996 N 61-ФЗ "Об обороне" <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1996. N 23. Ст. 2750.

Создание незаконного вооруженного формирования, неподконтрольного федеральной государственной власти и не основанного на федеральных законах, служит потенциальным источником терроризма и может быть использовано как в политических, так и в национальных, религиозных и иных целях <\*>.

--------------------------------

<\*> В 1997 г. было зарегистрировано 9, в 1998 г. - 2, в 2000 г. - 340, в 2001 г. - 165 вооруженных формирований (см.: Состояние законности в Российской Федерации (2000 - 2001 г.). М., 2002. С. 195).

Эта норма в значительной степени выполняет функцию предупреждения тяжких последствий, которые могут наступить в случае действий подобных незаконных вооруженных формирований.

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в следующих формах действий: создание вооруженного формирования; руководство таким формированием (ч. 1 [ст. 208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV2G) УК); участие в вооруженном формировании (ч. 2 [ст. 208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV0G) УК).

Незаконное вооруженное формирование может создаваться в форме объединения, отряда, дружины или иной группы, т.е. в объединениях вооруженных людей различного уровня и численности, структуры.

Обязательным признаком состава преступления является вооруженность, т.е. наличие у всего формирования или части ее членов огнестрельного или холодного оружия, подпадающего под это понятие в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852C90C84711C102DD03I4V7G) "Об оружии".

Незаконность вооруженного формирования - непредусмотренность такого федеральными законами. Порядок законных формирований определяется, кроме названного [Закона](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6802590C84711C102DD03I4V7G) "Об обороне", Федеральными законами от 18.04.1991 [N 1026-1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6802A95C84711C102DD03I4V7G) "О милиции", от 03.04.1995 [N 40-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A96C84711C102DD03I4V7G) "О Федеральной службе безопасности", от 06.02.1997 [N 27-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A91C84711C102DD03I4V7G) "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации". Незаконными признаются и такие формирования, которые создаются по решению федеральных органов исполнительной власти, органов власти и управления субъектов РФ, а также органов местного самоуправления.

Состав рассматриваемого преступления - формальный.

Оконченным данное преступление следует считать с момента организационного оформления незаконного вооруженного формирования в любой из возможных форм.

Создание незаконного вооруженного формирования выражается в любых действиях, результатом которых стала организация вооруженного формирования (принятие решения, подбор кадров, изыскание оружия, подготовка материального обеспечения, разработка структуры, устава и т.д.).

Руководство созданным формированием связано с определением направлений деятельности (разработка планов, расстановка руководителей, командиров подразделений, организация контроля за их деятельностью, поддержание дисциплины и др.).

Под участием в незаконном вооруженном формировании следует понимать членство в нем и выполнение любых поручений руководства, получение денежного вознаграждения и т.д.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что создает незаконное вооруженное формирование или руководит им, и желает создать его или руководить таким формированием (ч. 1 [ст. 208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV2G) УК), а при участии в незаконном вооруженном формировании - осознает подобное участие и желает так действовать (ч. 2 [ст. 208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV0G) УК). Мотивы и цели не влияют на квалификацию содеянного, могут учитываться при определении меры наказания, однако они играют решающую роль в отграничении этого преступления от сходных с ним деяний: бандитизма ([ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV5G) УК), организации преступного сообщества ([ст. 210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV0G) УК), вооруженного мятежа ([ст. 279](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV4G) УК).

Субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Согласно примечанию к [ст. 208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV6G) УК лицо освобождается от уголовной ответственности при наличии трех условий: добровольность прекращения участия в формировании, сдача оружия, отсутствие в его действиях иного состава преступления. Наличие такого примечания к ст. 208 УК - стимулирование законодателем деятельного раскаяния лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления (ч. 2 [ст. 75](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0CIAV7G) УК).

Бандитизм ([ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV5G) УК). Дополнительным объектом могут выступать жизнь, здоровье, отношения собственности, нормальное функционирование организаций, предприятий вне зависимости от формы собственности <\*>.

--------------------------------

<\*> Вопрос о месте этого состава преступления в УК вызывал определенные споры: в [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1659A2842A9E954D19980EDF044879D845528B96831810I0V8G) 1960 г. бандитизм был в главе об иных государственных преступлениях, высказывалась точка зрения о том, что данный состав необходимо поместить в главу о преступлениях против собственности, однако эта позиция не нашла поддержки (см.: Мельникова Ю.В., Устинова Т.Д. Уголовная ответственность за бандитизм. М., 1995. С. 9).

Объективная сторона бандитизма заключается в действиях:

а) создании устойчивой вооруженной группы (банды);

б) руководстве такой группой (бандой) - ч. 1 [ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV4G) УК.

В законе указаны следующие признаки банды:

а) наличие двух и более лиц, отвечающих признакам субъекта преступления (толкование понятия группы лиц - ч. 1 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV0G) УК);

б) устойчивость;

в) вооруженность;

г) цель - совершение нападения на граждан или организации.

В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7872D97C84711C102DD03I4V7G) Пленума Верховного Суда РФ от 17.01.1997 N 1 "О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм" дается толкование понятия банды, ее признаков, а также признаки всех элементов состава этого преступления, которое способствует единообразному пониманию некоторых оценочных понятий состава бандитизма <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1997. N 3. С. 2, 3.

Под бандой Пленум Верховного Суда РФ понимает организованную устойчивую вооруженную группу из двух и более лиц, заранее объединившихся для совершения нападений на граждан или организации. Банда может быть создана и для совершения одного, но требующего тщательной подготовки нападения ([п. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7872D97C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAV5G) Постановления).

Об устойчивости банды могут свидетельствовать, в частности, такие признаки, как стабильность ее состава, тесная взаимосвязь между ее членами, согласованность их действий, постоянство форм и методов преступной деятельности, длительность ее существования и количество совершенных преступлений <\*> ([п. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7872D97C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) Постановления).

--------------------------------

<\*> В юридической литературе дается более широкий спектр признаков, характеризующих устойчивость банды, однако названные в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7872D97C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAV5G) признаки, как показывает анализ судебной практики, можно считать обязательными (см.: [Быков В.](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCBB1C8FC1653A0872D9E954D19980EDFI0V4G) Банда - особый вид организованной вооруженной группы // РЮ. 1999. N 6. С. 49).

Обязательным признаком банды является ее вооруженность. Признак вооруженности следует понимать так же, как и в составе преступления, предусмотренного [ст. 208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV3G) УК. Вооруженность банды предполагает не обязательность применения оружия, достаточно его наличия хотя бы у одного из ее членов и осведомленности об этом других членов банды. При решении вопроса о признании оружием предметов, используемых членами банды при нападении, следует руководствоваться положениями Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852C90C84711C102DD03I4V7G) "Об оружии", а в необходимых случаях и заключением экспертов.

Часть 1 [ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV4G) УК предусматривает ответственность за создание банды и руководство ею. Под созданием банды следует понимать любые действия, результатом которых стало образование организованной устойчивой вооруженной группы в целях нападения на граждан либо организации (в форме сговора, приискания соучастников, финансирования, приобретения оружия ([п. 7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7872D97C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) Постановления)).

Руководство бандой включает признаки, которые определены в общей части УК, а именно в ч. 3 [ст. 33](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1809IAV0G) УК. Под руководством бандой следует понимать принятие решений организатором или руководителем банды как по долгосрочному планированию, так и в связи с конкретными действиями банды в момент ее нападения.

Преступление имеет формальный состав. Создание вооруженной банды является оконченным преступлением независимо от того, были ли совершены планировавшиеся ею преступные деяния.

Субъективная сторона выражается в прямом умысле: осознании лицом создания устойчивой вооруженной группы (банды) и (или) руководства ею (ч. 1 [ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV4G) УК) либо сознании, что участвует в банде или совершаемых ею нападениях, и желании этого.

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель - нападение на граждан или организации. Понятие нападения включает действия, направленные на достижение преступного результата путем применения насилия над потерпевшим либо создания реальной угрозы его немедленного применения.

В соответствии с названным постановлением бандитизм не предусматривает в качестве обязательного элемента преступления совершения каких-либо нападений, что предполагает необходимость квалификации деяний, совершаемых бандой, по совокупности преступлений ([п. п. 12](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7872D97C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV0G), [13](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7872D97C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV7G) Постановления). Это вытекает из анализа [ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV5G) УК, устанавливающей ответственность за создание банды, руководство и участие в ней или в совершаемых ею нападениях, и не предусматривает ответственности за совершение членами банды в процессе нападения преступных действий, образующих самостоятельные составы преступлений, а следовательно, налицо совокупность преступлений.

Организатор банды несет ответственность не только за организацию банды (создание и руководство), но и за все совершенные бандой преступления, если они охватывались его умыслом.

Так, приговором Санкт-Петербургского городского суда Р. был осужден за организацию банды в целях нападения на предприятия, организации и на граждан для завладения их имуществом. Р. в составе банды совершил ряд бандитских нападений на ИЧП "Марс", АО "Топаз", АОЗТ "Варяг". В нападениях на граждан П. и К. он не участвовал, однако разработал план нападения на них, предоставил оружие исполнителям, а затем похищенное было разделено между членами банды. Действия Р. были квалифицированы по всем эпизодам по совокупности преступлений ч. 1 [ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV4G) и ч. 2 [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F09IAV2G) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1998. N 11. С. 5.

Субъект преступления - любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, являющееся организатором и (или) руководителем банды. Лица в возрасте от 14 до 16 лет, совершившие различные преступления в составе банды, подлежат ответственности лишь за те конкретные преступления, ответственность за которые предусмотрена с 14-летнего возраста ([ст. 20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV0G) УК).

Часть 2 [ст. 209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAVAG) УК раскрывает второй состав бандитизма, предусматривающий участие в банде или в совершаемых ею нападениях.

Участие в банде, согласно [п. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A7872D97C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVBG) указанного Постановления, представляет собой не только непосредственное участие в совершаемых ею нападениях, но и выполнение членами банды иных действий в интересах банды, направленных на ее финансирование, обеспечение оружием, транспортом, подыскание объектов для нападения и т.п. Как бандитизм должно квалифицироваться участие в совершении нападения и таких лиц, которые, не являясь членами банды, осознают, что принимают участие в преступлениях, совершаемых бандой.

Квалифицированный вид бандитизма - совершение предусмотренного [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV4G) или [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAVAG) ст. 209 УК деяния лицом с использованием своего служебного положения, т.е. субъект этого преступления - специальный.

Под использованием своего служебного положения следует понимать использование лицом своих властных или иных служебных полномочий, форменной одежды и атрибутики, служебных удостоверений или оружия, а равно сведений, которыми оно располагает в связи со своим служебным положением. Лицо это может состоять на службе как в государственных, так и в негосударственных организациях или учреждениях.

Организация преступного сообщества (преступной организации) ([ст. 210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV0G) УК). Объективная сторона рассматриваемого деяния выражается:

а) в создании преступного сообщества (преступной организации) для совершения тяжких или особо тяжких преступлений ([ст. 15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV6G) УК);

б) в руководстве таким сообществом (организацией) или входящими в него структурными подразделениями;

в) в создании объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп в целях разработки планов или условий для совершения тяжких или особо тяжких преступлений.

В ч. 4 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV5G) УК преступное сообщество (преступная организация) определяется как сплоченная организованная группа (организация), созданная для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединение организованных групп, созданных в тех же целях. Это наиболее опасная форма соучастия. Отличительными признаками преступного сообщества являются организованность, сплоченность и специальная цель деятельности. Кроме тех признаков организованной группы (ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК), которые ранее раскрыты применительно к составу бандитизма, преступное сообщество характеризуется признаком сплоченности, под которой принято понимать определенную психическую общность членов организованной группы, основанную на общности целей, намерений, социальных ценностей, превращающих его в единую преступную организацию, единое целое <\*>.

--------------------------------

<\*> Представляет интерес определение преступного сообщества посредством объективно-субъективных элементов как "устойчивой группы, имеющей сложную структурную иерархию (объективные признаки), созданной с целью осуществления преступной деятельности и состоящей из членов, осознающих свою принадлежность к ней (субъективные признаки)" (см.: Хмелевская Т.А. Преступное сообщество: теоретический анализ и законодательная конструкция. Труды МГЮА. М., 1999. N 4. С. 161).

Содержание действий лица по созданию преступного сообщества (преступной организации), руководству преступным сообществом (преступной организацией) или входящими в него структурными подразделениями аналогично признакам деяний, предусмотренных [ст. ст. 208](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV3G), [209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV5G) УК.

Состав рассматриваемого преступления - формальный. Создание преступного сообщества, руководство им признается оконченным деянием независимо от того, совершили ли члены этой организации планируемые преступления или нет.

Создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп в целях разработки планов и условий для совершения тяжких или особо тяжких преступлений считается оконченным преступлением с момента создания подобного объединения.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV7G) УК, характеризуется прямым умыслом: лицо осознает, что создает преступное сообщество или руководит им либо создает объединение из числа организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп, и желает совершить эти действия.

Обязательным признаком преступления является цель: совершение тяжких или особо тяжких преступлений при создании преступного сообщества или руководстве им; цель разработки планов и условий для совершения тяжких или особо тяжких преступлений при создании объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп.

Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет - создатель (организатор) преступного сообщества (преступной организации) или объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп либо руководитель преступного сообщества (преступной организации).

Часть 2 [ст. 210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV5G) УК предусматривает ответственность рядовых членов за участие в преступном сообществе (преступной организации) либо в объединении организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп. Оконченным это деяние считается с момента вступления лица в преступное сообщество. При совершении членом преступного сообщества тяжких или особо тяжких преступлений требуется квалификация по совокупности преступлений, совершенных этими лицами.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV5G) УК, характеризуется прямым умыслом: лицо осознает, что является членом преступного сообщества (преступной организации), и желает быть в его составе.

Часть 3 [ст. 210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAVBG) УК предусматривает квалифицированный состав преступления, совершение деяний, предусмотренных [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV7G) и [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV5G) этой статьи, лицом с использованием своего служебного положения. Использование лицом преимуществ своего служебного положения повышает опасность деяния.

В примечании к [ст. 210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1109IAV4G) УК предусматривается основание освобождения лица от уголовной ответственности, включающее следующие три условия: добровольность прекращения участия в преступном сообществе (преступной организации) или входящем в него (нее) структурном подразделении либо объединении организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп; активное способствование раскрытию или пресечению этого преступления; отсутствие в его действиях иного состава преступления. Добровольность предполагает прекращение участия в преступном сообществе (преступной организации) по собственной воле лица вне зависимости от мотивов при наличии у него объективной возможности продолжить в нем участвовать. Добровольность прекращения участия предполагает отсутствие вынуждающих обстоятельств. О добровольности выхода из такой организации могут свидетельствовать осознание бесперспективности дальнейшего участия, осознание ошибки, заблуждения, раскаяние, боязнь за судьбу семьи, близких и т.п. Примечание касается любого участника преступного сообщества (преступной организации), что вытекает из толкования данной нормы.

Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава ([ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G) УК). Дополнительными объектами преступления могут выступать жизнь, здоровье, отношения собственности, экономические интересы различных субъектов собственности.

Предметом преступления являются судно воздушного или водного транспорта, а также железнодорожный подвижной состав.

Воздушное судно - летательное устройство (самолет, вертолет, планер, мотодельтаплан, дирижабль, воздушный шар и другие летательные устройства).

Судно водного транспорта - это средство, предназначенное для перевозки людей и грузов по воде, под водой. К ним относят: морские, речные, озерные суда (кроме маломерных судов - катеров, моторных лодок, катамаранов, байдарок), в частности теплоходы, корабли, самоходные баржи, паромы, морские яхты, подводные лодки, а также суда специального назначения (буксирные, спортивные, научные, добывающие и др.).

Железнодорожный подвижной состав - средство передвижения по рельсам для перевозки людей и грузов: электровозы, тепловозы, электрички, вагоны, полувагоны, дрезины.

Объективная сторона преступления состоит в угоне указанных транспортных средств либо в их захвате.

Угон - противоправное самовольное перемещение судна воздушного, водного транспорта либо железнодорожного состава и использование его по своему усмотрению.

Захват - противоправное насильственное завладение указанными транспортными средствами с целью угона. Захват предполагает установление контроля над транспортным средством, над экипажем. Захват предшествует угону и осуществляется с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, или угрозы применения такого насилия (ч. 1 [ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV2G) УК).

Преступление имеет формальный состав.

Захват считается оконченным с момента, когда угонщик устанавливает контроль над транспортным средством либо его экипажем и получает возможность распоряжаться им по своему усмотрению.

Угон считается оконченным с момента приведения захваченного транспортного средства в движение либо, если захват произошел в движении, с момента, когда лицо получило возможность осуществлять управление транспортным средством или контролировать его.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла: лицо осознает, что совершает угон или захват транспортного средства, и желает этого.

Обязательным признаком субъективной стороны захвата является цель угона воздушного, водного транспорта или подвижного железнодорожного состава. Цель самого угона значения не имеет. Захват и угон транспортного средства могут выступать в качестве способа совершения иного преступления: с целью государственной измены, с целью использования пассажиров, экипажа в качестве заложников; незаконного пересечения границы, хищения грузов, находящихся в транспортном средстве. Эти деяния образуют совокупность преступлений: [ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV3G) и соответственно [ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV7G), [206](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A08IAV2G), [322](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190DIAV5G), [158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C02IAV3G) УК.

Субъект преступления - любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAV0G) УК предусматривает квалифицированный вид этого состава преступления при наличии следующих признаков: а) группой лиц по предварительному сговору ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) УК); б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (см. анализ состава - [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAV4G) УК); в) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (см. анализ состава - ст. 162 УК).

Часть 3 [ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0CIAVAG) УК предусматривает особо квалифицированный состав этого преступления: те же деяния, совершенные организованной группой ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК) или повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Иные тяжкие последствия означают: крушение, аварию транспортного средства, значительное повреждение груза, имущества, причинение тяжкого вреда здоровью нескольких лиц, значительное загрязнение окружающей среды.

Массовые беспорядки ([ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV2G) УК). Общественная опасность массовых беспорядков заключается в том, что совершение их большой массой людей (толпой) может привести и приводит к человеческим жертвам, уничтожению имущества; парализуется функционирование органов государственной власти и местного самоуправления, нормальная работа организаций, учреждений. Кроме того, эти действия причиняют моральный вред, так как подрывают авторитет органов государственного управления, веру населения в способность власти выполнять возложенные на нее функции <\*>.

--------------------------------

<\*> Несмотря на условный характер всех классификаций, представляется более правильным отнесение [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV2G) УК (при классификации деяний по непосредственному объекту) не к преступлениям против общественного порядка, а к деяниям против общественной безопасности (общей) в узком смысле в силу многообъектности посягательства, многоаспектности характера действий, масштабности, множественности возможных последствий.

Дополнительным объектом этого преступления могут выступать: жизнь, здоровье, телесная неприкосновенность, собственность, честь, достоинство, нормальное функционирование органов власти, управления.

Объективная сторона преступления состоит из погромов, поджогов, уничтожения имущества, сопровождается насилием, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также вооруженного сопротивления представителю власти. Объективная сторона этого деяния состоит из трех самостоятельных составов преступления: организации массовых беспорядков (ч. 1 [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV1G) УК); участия в них (ч. 2 [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV7G) УК); призывов к активному неподчинению законным требованиям представителей власти и к массовым беспорядкам, а равно призывов к насилию над гражданами (ч. 3 [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV5G) УК).

Организация массовых беспорядков состоит в подстрекательстве и руководстве действиями толпы, направлении ее на определенные объекты, на совершение действий, указанных в диспозиции ч. 1 [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV1G) УК.

Под насилием в рассматриваемой статье подразумевается как физическое, так и психическое насилие. Оно может выражаться в причинении или угрозе причинения легкого, средней тяжести и тяжкого вреда здоровью ([ст. ст. 112](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV1G), [115](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV1G), ч. 1 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV7G) УК), а также в нанесении или угрозе нанесения побоев, ударов ([ст. 116](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV6G) УК). Причинение смерти, квалифицированных видов тяжкого вреда здоровью требует дополнительной квалификации по [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV7G), [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV5G) или [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C02IAV6G) ст. 111 УК.

Под погромами имеются в виду сопровождаемое разрушениями, повреждениями жилых, служебных помещений, транспортных средств, средств коммуникаций, их разорение или разграбление.

Поджог - действия, приведшие к воспламенению или пожарам зданий или иных сооружений, автомашин, иных средств транспорта.

Уничтожение имущества - приведение его в полную негодность.

Под применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств понимается использование их для причинения вреда здоровью человека, уничтожения имущества, а также угроза использования этих предметов.

Под оказанием вооруженного сопротивления представителю власти понимается непосредственное применение огнестрельного, холодного или иного оружия или угроза его применения к представителю власти в целях воспрепятствования восстановлению порядка, пресечению бесчинств толпы. Применение насилия в отношении представителя власти ([ст. 318](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190FIAV7G) УК) при оказании вооруженного сопротивления поглощается [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV2G) УК, однако посягательство на жизнь работника правоохранительного органа или военнослужащего при совершении массовых беспорядков требует дополнительной квалификации по [ст. 317](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190FIAV2G) УК.

Массовые беспорядки - преступление с формальным составом, оконченным оно считается с момента совершения действий, образующих признаки организации массовых беспорядков, поэтому наступление общественно опасных последствий не обязательно.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел: лицо осознает, что организует толпу на совершение массовых беспорядков, сопровождающихся насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также оказанием сопротивления представителю власти, и желает их совершить.

Мотивы и цели преступления не оказывают влияния на квалификацию, но могут быть учтены судом при назначении наказания. Это могут быть политические, религиозные, личные и иные побуждения.

Субъект всех трех форм этого преступления - любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет; по ч. 1 [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV1G) УК - лицо, организовавшее массовые беспорядки; ч. 2 [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV7G) УК - лицо, принимавшее участие в массовых беспорядках; ч. 3 [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV5G) - лицо, явившееся подстрекателем к совершению этого деяния, не будучи организатором или участником массовых беспорядков.

В ч. 2 ст. 212 УК предусматривается состав участия в массовых беспорядках. Оконченным преступление в форме участия в массовых беспорядках будет с момента совершения любого из действий, перечисленных в ч. 1 [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV1G) УК (участие в насилии, погромах, поджогах и т.д.).

В ч. 3 [ст. 212](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0DIAV5G) УК предусматривается ответственность за призывы к активному неподчинению законным требованиям представителей власти и к массовым беспорядкам, а равно призывы к насилию над гражданами.

Под призывами понимаются публичные обращения, направленные на возбуждение агрессивного поведения толпы по неповиновению законным требованиям представителей власти или к массовым беспорядкам, а также насилию над гражданами. Обращения могут быть в любой форме: устно, письменно, с использованием технических средств, радио, телевидения; однократное, многократное.

Пиратство ([ст. 227](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D03IAV6G) УК). Пиратство относится к преступлениям международного характера, совершаемым на море <\*>. Определение пиратства дается в Женевских конвенциях об открытом море 1953 г., 1958 г. и Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г., ратифицированных в свое время СССР, т.е. это преступление регулируется как международным публичным правом, так и национальным законодательством отдельных государств.

--------------------------------

<\*> См.: Карпец И.И. Преступления международного характера. М., 1979. С. 48; Панов В.П. Сотрудничество государств в борьбе с международными уголовными преступлениями: Учебное пособие. М., 1993. С. 13; Ромашев Ю.С. Концептуальная модель преступлений международного характера, совершаемых на море // Государство и право. 1999. N 12. С. 12 - 72.

Пиратством признается любой неправомерный акт насилия, задержания или грабежа, совершаемый с личными целями экипажем или пассажирами какого-либо частновладельческого судна или летательного аппарата и направленный против другого судна или летательного аппарата или против находящихся на их борту лиц и имущества, совершенный в открытом море или в другом месте вне юрисдикции какого бы то ни было государства. В [ст. 227](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D03IAV5G) УК дано более узкое определение пиратства. Это - нападение на морское или речное судно в целях завладения чужим имуществом, совершенное с применением насилия либо с угрозой его применения.

Дополнительным объектом могут быть: жизнь, здоровье, отношения собственности, в том числе собственность, принадлежащая иному государству или организации; нормальные отношения с тем или иным государством и т.д.

Предмет преступления: морское и речное судно, имущество.

Объективная сторона преступления выражается в нападении на морское или речное судно. Обязательным признаком объективной стороны является способ: применение насилия либо угроза его применения.

Состав преступления имеет сходство с разбоем ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAV4G) УК), отличие - в объекте и месте нападения.

Нападение - внезапные агрессивные действия с применением насилия или угрозой его реального применения к экипажу или пассажирам. Нападение может выразиться в задержании, затоплении, захвате судна.

Захват судна - установление над ним контроля. Нападение возможно с летательных аппаратов, подводных судов, плавающих средств и др.

Под насилием в этой статье понимается как физическое насилие любой степени тяжести ([ст. ст. 112](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV1G), [115](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV1G), [116](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAV6G), [117](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0BIAVBG), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV7G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV5G) ст. 111 УК), так и психическое насилие (угроза реального и немедленного применения насилия).

Умышленное убийство или умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего при отягчающих обстоятельствах ([ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C02IAV6G) и [4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV3G) ст. 111 УК) требует дополнительной квалификации.

Место совершения преступления в [ст. 227](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D03IAV6G) УК не указывается, однако из определения пиратства в ст. 15 Женевской конвенции об открытом море это деяние может быть совершено в открытом море, т.е. в месте за пределами какого бы то ни было государства. Аналогичные действия, совершенные в территориальных водах России, квалифицируются как разбой по [ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAV4G) УК.

Пиратство - преступление с формальным составом, признается оконченным с момента нападения на морское или речное судно.

Субъективная сторона преступления выражается в прямом умысле: лицо осознает, что совершает нападение на морское или речное судно с применением или угрозой применения насилия, и желает его совершить.

Обязательным признаком пиратства является цель - завладение чужим имуществом.

Субъект преступления - любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Субъектами пиратства могут быть граждане РФ, иностранцы и лица без гражданства. С учетом введения в УК реального принципа действия уголовного закона в пространстве ([ст. 12](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV0G) УК) лица, совершившие пиратские нападения на российские суда, подлежат ответственности по УК в случае нападения не только в открытом море, но и в территориальных водах иностранного государства.

Квалифицированным видом пиратства согласно ч. 2 [ст. 227](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100AIAV7G) УК является совершение этого деяния с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAV4G) УК).

Часть 3 [ст. 227](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0AIAV3G) УК предусматривает особо квалифицированный вид пиратства, совершение его: организованной группой (ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК); повлекшее по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Под иными тяжкими последствиями понимаются авария, затопление судна, причинение крупного ущерба, перерыв судоходства, осложнение отношений между государствами и т.д.

§ 3. Преступления против общественного порядка

Хулиганство ([ст. 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1109IAVAG) УК). Хулиганство является одним из распространенных преступлений, общественная опасность которого заключается в том, что оно, посягая на общественный порядок, нарушает спокойствие граждан, условия их труда, быта и отдыха; нарушает жизненно важные права и свободы человека (здоровье, честь, достоинство; законные интересы организаций, учреждений). Нередко хулиганство приводит к совершению других, более тяжких преступлений против личности, собственности и т.п.

Основной непосредственный объект преступления - общественный порядок как элемент общественной безопасности. Под общественным порядком следует понимать систему отношений между людьми, правил поведения, общежития, установленных социальными нормами: нормативными актами, обычаями, традициями, нормами морали, обеспечивающими обстановку спокойствия, защищенности личности в различных сферах жизнедеятельности.

Дополнительным объектом преступления является здоровье, честь, достоинство, телесная неприкосновенность представителей власти, граждан, пресекающих нарушение общественного порядка.

Объективная сторона хулиганства выражается в грубом нарушении общественного порядка, выражающем явное неуважение к обществу, совершенном с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Таким образом, объективная сторона хулиганства включает три признака деяния: грубое нарушение общественного порядка; явное неуважение к обществу; применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Под грубым нарушением общественного порядка следует понимать такие действия лица, которые причиняют существенный вред порядку, нравам и интересам человека, интересам организации, учреждения (срыв массовых мероприятий, временное прекращение работы транспорта, учреждения, нарушение покоя граждан в ночное время и т.д.). Этот признак тесно согласуется с другим необходимым признаком состава хулиганства: действия лица выражают явное неуважение к обществу, т.е. открыто, очевидно для всех (с точки зрения общепринятых норм нравственности) проявляют пренебрежительное отношение лица к правилам поведения, к личности человека, его чести, достоинству (проявление бесстыдства, издевательство над больными, беспомощными лицами, глумление над личностью и т.п.).

Необходимым признаком уголовно наказуемого хулиганства является применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Под применением оружия или иных предметов, используемых в качестве оружия, понимается реальное использование или попытка использования, а также демонстрация этих средств при совершении хулиганских действий в целях запугивания потерпевших <\*>.

--------------------------------

<\*> Такая точка зрения высказывается и на страницах периодической печати. (см.: [Курченко В.](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCBB1C8FC1650A0832D9E954D19980EDF044879D845528B96831C19I0VFG) Квалификация особо злостного хулиганства // Законность. 1998. N 7. С. 49).

Под оружием понимается любой вид оружия, о котором говорится в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852C90C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV2G) "Об оружии".

Предметы, используемые в качестве оружия, - это любые предметы, которыми можно причинить вред здоровью, как специально приготовленные, приспособленные для этого (велосипедные цепи, городошные биты и т.д.), так и предметы хозяйственно-бытового назначения (топор, шило, отвертка, вилы, молоток, лопата, лом и др.). Таковыми могут быть и предметы, подобранные на месте преступления (камень, палка).

Местом совершения хулиганства бывают, как правило, общественные места (транспорт, кинотеатр, кафе, парк, улица), однако могут быть и безлюдные места (лес, пустырь, отдельная квартира), где присутствуют только хулиган и лицо, в отношении которого совершаются эти действия.

Хулиганство является преступлением с формальным составом. Оконченным оно считается с момента совершения действий, грубо нарушающих общественный порядок и выражающих явное неуважение к обществу, совершенных с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

С субъективной стороны это преступление совершается с прямым умыслом: лицо осознает, что грубо нарушает общественный порядок, проявляет явное неуважение к обществу, что применяет оружие или предметы, используемые в качестве оружия, и желает совершить эти действия.

Обязательным признаком преступления является хулиганский мотив.

В основе хулиганских побуждений лежат извращенные потребности, стремления, удовлетворяемые антиобщественным способом. Содержание хулиганского мотива можно выразить как стремление лица в неуважительной форме противопоставить себя обществу, проявить пьяную удаль, грубую силу, буйство, жестокость, демонстративное пренебрежение нормами поведения, морали.

Субъектом преступления (ч. 1 [ст. 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110EIAV2G) УК) является любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

К квалифицирующим признакам хулиганства (ч. 2 [ст. 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110EIAV0G) УК) относятся: совершение его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV1G) УК); сопротивление представителю власти или иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка.

Под сопротивлением представителю власти или иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка, понимается активное противодействие осуществлению ими служебного или общественного долга. Сопротивление может выражаться в таких действиях, как попытка вырваться от задерживающих лиц, связывание, запирание или ограничение свободы этих лиц. Кроме того, сопротивление может быть выражено в насилии или угрозе его применения, однако насилие не должно быть опасным для жизни или здоровья. В таких случаях содеянное в отношении представителей власти квалифицируется по совокупности [ст. 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1109IAVAG) и ч. 2 [ст. 318](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190FIAV4G) УК, а в отношении иных лиц - по совокупности ст. 213 и [ст. ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV0G), [112](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV1G) УК. Сопротивление, оказанное после прекращения хулиганских действий, например, в связи с последующим задержанием виновного, не должно рассматриваться как квалифицирующее обстоятельство хулиганства.

К представителям власти, согласно примечанию к [ст. 318](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190FIAVAG) УК, относится любое должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. К ним относятся прокуроры, следователи, лица, производящие дознание и осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, сотрудники органов внутренних дел, контрразведки, государственной охраны, контрольных органов Президента РФ и глав администрации субъектов РФ, таможенных органов, органов надзора и др.

Под иными лицами, исполняющими обязанности по охране общественного порядка или пресекающими нарушение общественного порядка, следует понимать народных дружинников, отдельных граждан, принимающих участие в пресечении нарушений общественного порядка по своей инициативе.

Сопротивление с насилием, не опасным для жизни или здоровья потерпевшего, полностью охватывается диспозицией ч. 2 [ст. 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110EIAV0G) УК и не требует дополнительной квалификации по ч. 1 [ст. 318](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190FIAV6G) УК.

В содержание умысла виновного при совершении хулиганских действий, сопряженных с сопротивлением, входит осознание того, что потерпевшим является представитель власти либо иное лицо, исполняющее обязанности по охране общественного порядка либо пресекающее нарушение общественного порядка.

При квалификации хулиганства на практике вызывают трудности вопросы отграничения бытового хулиганства от преступлений против личности. Хулиганство, связанное с посягательством на личность, и преступления против личности различаются по признакам субъективной стороны: направленности, умыслу, мотиву. Ответственность за квалифицированное хулиганство наступает с 14 лет.

Вандализм <\*> ([ст. 214](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A02IAVBG) УК). Общественная опасность вандализма выражается в том, что эти действия грубо нарушают общественный порядок, спокойствие граждан, нормы общественной нравственности, кроме того, причиняют крупный имущественный и духовный вред обществу.

--------------------------------

<\*> Действия, предусмотренные ст. 214 УК, - вандализм, по [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1659A2842A9E954D19980EDF044879D845528B96831819I0VCG) РСФСР охватывались составом хулиганства или квалифицировались как умышленное повреждение государственного имущества.

Дополнительный объект преступления - отношения собственности.

Предметом преступления может быть кроме зданий, сооружений, любое имущество в общественном транспорте или в общественных местах (сидения, стекла вагонов, двери, окна, стены, оборудование кинотеатра, парка и т.д.). Порча личного имущества образует другой состав преступления ([ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК).

Объективная сторона вандализма выражается в двух формах действий: в осквернении зданий или иных сооружений, в порче имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

Осквернение означает придание зданиям, сооружениям или их частям обезображенного вида, оскорбляющего общественную нравственность. Это проявляется в рисунках циничного содержания, нецензурных надписях, стихотворениях, загрязнении зданий, сооружений красящими веществами и т.п.

Порча имущества - разрушение, уничтожение или повреждение имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

Под общественным местом понимается пространство, территория, выделенная для общественного пользования.

Вандализм имеет формальный состав, преступление считается оконченным либо с момента выполнения действий, выражающихся в осквернении зданий и сооружений, либо с момента порчи имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

Субъективная сторона вандализма характеризуется прямым умыслом: лицо осознает, что совершает действия, указанные в диспозиции [ст. 214](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A02IAVAG) УК, и желает их совершить.

Мотивами вандализма могут быть: злоба, "удаль фанатов", месть, национальный или религиозный экстремизм.

Субъект преступления - любое вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет <\*>. Отличие вандализма от смежных составов происходит по месту совершения преступления, по предмету преступления. В частности, в составе - надругательство над телами и местами их захоронения ([ст. 244](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV4G) УК) - это места захоронения. Состав уничтожение или повреждение памятников истории и культуры ([ст. 243](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV1G) УК); умышленное уничтожение или повреждение имущества ([ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК); приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения ([ст. 267](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAVAG) УК) отличаются от состава вандализма по предмету преступления.

--------------------------------

<\*> Введение уголовной ответственности за вандализм с 14-летнего возраста выполняет в основном функцию общего предупреждения, так как виды наказания, предусмотренные этим составом, фактически неприменимы к лицам от 14 до 16 лет (арест - с 16 лет), штраф, исправительные работы могут применяться к работающим подросткам, а согласно Трудовому [кодексу](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD87249DC84711C102DD034726CF421B8797831C1D0CIAV7G) РФ прием на работу лиц моложе 15 лет не допускается. Что касается обязательных работ, то уклонение от них влечет замену их на арест либо ограничение свободы, а они неприменимы к лицам моложе 16 лет (см.: [Донченко А.](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC5052DCBB1C8FC1653AD80299E954D19980EDFI0V4G) Ненаказуемый вандализм? // РЮ. 1998. N 6. С. 22).

Причинение ущерба в значительном или крупном размере при вандализме требует квалификации деяний по совокупности преступлений [ст. ст. 214](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A02IAVBG) и [167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК.

§ 4. Преступления, связанные с нарушением правил

производства различного рода работ

Неисполнение определенных правил, которые действуют в сфере использования источников повышенной опасности, а также при производстве различного рода работ представляют достаточно серьезную опасность для широкого круга лиц, поскольку указанные деяния несут потенциальную угрозу причинения физического, материального вреда населению, окружающей среде, нормальной деятельности учреждений и организаций. Именно поэтому законодатель отнес эти преступления к преступлениям против общественной безопасности.

Все диспозиции статей, предусматривающих ответственность за совершение преступлений рассматриваемой группы, относятся к числу бланкетных. Для уяснения их содержания необходимо обращаться непосредственно к конкретным правилам безопасности, которые содержатся в различных законодательных и подзаконных актах, т.е. в федеральных законах, законах субъектов Федерации и в актах, которые принимаются Правительством РФ, министерствами, ведомствами. При решении вопроса о наличии в деянии состава преступления необходимо четко установить, какие именно правила были нарушены и в чем конкретно выразилось это нарушение.

Нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики ([ст. 215](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A03IAV2G) УК). Основным объектом анализируемого преступления выступает общественная безопасность в сфере размещения, проектирования, строительства и эксплуатации объектов атомной энергетики.

Дополнительным объектом данного преступления является жизнь и здоровье людей, а также окружающая среда.

Объективная сторона данного преступления заключается в нарушении конкретных правил безопасности на объектах атомной энергетики. Основные правила безопасности на объектах атомной энергетики содержатся в Федеральных законах: от 21.11.1995 [N 170-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD842A93C84711C102DD03I4V7G) "Об использовании атомной энергии" <\*> и от 09.01.1996 [N 3-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822891C84711C102DD03I4V7G) "О радиационной безопасности населения" <\*\*>. Нарушение указанных правил должно быть связано непосредственно с размещением, проектированием, строительством, эксплуатацией объектов атомной энергетики. Размещение объекта атомной энергетики означает определение конкретного участка местности и распределение на нем элементов данного объекта. Проектирование представляет собой комплекс технологических процедур по разработке и утверждению проекта объекта атомной энергетики. Под строительством следует понимать либо создание объекта атомной энергетики, либо преобразование уже существующего объекта с подключением к нему обеспечивающих его функционирование коммуникаций. Эксплуатация означает использование объекта атомной энергетики по назначению.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4552.

<\*\*> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 141.

Нарушение правил на объектах атомной энергетики при производстве указанных работ влечет уголовную ответственность только в том случае, если оно могло повлечь смерть человека или радиоактивное заражение окружающей среды. Состав рассматриваемого преступления относится к составам конкретной опасности. Преступление считается оконченным с момента нарушения этих правил. Общественно опасные последствия находятся за рамками состава.

Место преступления - объекты атомной энергетики - является обязательным признаком объективной стороны анализируемого преступления.

Субъективная сторона выражается в виде прямого умысла. Лицо осознает, что нарушает правила безопасности на объектах атомной энергетики, и желает их нарушить.

Субъект преступления - специальный: это лицо, на котором лежала обязанность соблюдать правила безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики.

По ч. 2 [ст. 215](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110EIAV4G) УК ответственность наступает в случае, если нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека или смерть человека либо радиоактивное заражение окружающей среды. Преступление считается оконченным с момента наступления указанных последствий, психическое отношение к которым выражено в форме неосторожности.

В ч. 3 [ст. 215](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110EIAVAG) УК установлена ответственность за наступление последствий в виде смерти двух и более лиц.

Прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения ([ст. 215.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A03IAV5G) УК). Основным объектом преступления выступает порядок снабжения источниками жизнеобеспечения потребителей. В качестве таковых выступают население, предприятия, учреждения.

Дополнительным объектом являются жизнь и здоровье людей, собственность, природная среда и т.д.

Объективная сторона заключается в незаконном прекращении или ограничении подачи электрической энергии либо отключении от других источников жизнеобеспечения.

Прекращение подачи потребителям электрической энергии означает временное или постоянное их отключение от источников электроснабжения. Основные положения, касающиеся подачи и отключения электрической энергии, содержатся в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A28E2D9CC84711C102DD03I4V7G) от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2003. N 13. Ст. 1177.

Ограничение подачи электроэнергии предполагает существенное снижение мощности подаваемой электрической энергии, в результате чего потребитель лишается возможности получать ее в необходимом объеме.

Отключение потребителей от других источников жизнеобеспечения означает прекращение водо-, газо-, теплоснабжения,, в отопительный период.

В законе указывается на незаконность прекращения или ограничения подачи электроэнергии либо отключения от других источников жизнеобеспечения, что свидетельствует о том, что: а) данные действия не могли быть совершены ни при каких условиях (например, отключении электрической энергии в роддоме); б) эти действия могли быть совершены только при соблюдении определенных условий, которые не были учтены (например, заблаговременное предупреждение потребителя).

Преступление считается оконченным с момента наступления общественно опасных последствий в виде причинения крупного ущерба, тяжкого вреда здоровью человека или иных тяжких последствий.

Следует учитывать, что согласно примечанию к [ст. 216](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110CIAV7G) УК, крупным признается ущерб, сумма которого превышает 500 тыс. руб. Под иными тяжкими последствиями понимается, например, дезорганизация работы организаций, учреждений, снижение боеспособности армейского подразделения, побег осужденных из следственного изолятора.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

Субъектом преступления может быть только должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

В ч. 2 [ст. 215.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110FIAV0G) УК предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Приведение в негодность объектов жизнеобеспечения ([ст. 215.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0AIAV1G) УК). Основным объектом являются общественные отношения, связанные со снабжением потребителей источниками жизнеобеспечения. Дополнительным объектом выступают жизнь и собственность, а также нормальная деятельность учреждений и организаций. К предмету данного преступления относятся объекты жизнеобеспечения, под которыми понимаются здания, сооружения, устройство и (или) их комплекс, предназначенные для выработки, хранения, передачи, накопления и транспортировки электроэнергии, тепла, воды, газа, связи (электростанции, линии электропередач, водоочистительные станции, газопроводы). К другим объектам жизнеобеспечения можно отнести, например, очистительные сооружения, объекты вентиляции.

С объективной стороны преступление заключается в совершении одного из следующих действий: а) разрушение - нарушение конструктивной целостности объекта жизнеобеспечения, в результате которого указанный объект прекращает свое физическое существование; б) повреждение - это нарушение конструктивной целостности объекта жизнеобеспечения, которое не приводит к прекращению физического существования рассматриваемого объекта, и он может быть восстановлен; в) иные действия, которые хотя и не нарушают физической целостности объекта жизнеобеспечения, но приводят к невозможности его эксплуатации, например, устройство завалов, затопление и т.п.

Рассматриваемое преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

Субъективная сторона предполагает прямой умысел. Обязательным является наличие мотива - корыстные или хулиганские побуждения. Отсутствие указанных побуждений исключает возможность квалификации разрушения или повреждения объекта жизнеобеспечения по [ст. 215.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0AIAV1G) УК, в таком случае деяние надлежит квалифицировать по [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом рассматриваемого преступления является его совершение группой лиц по предварительному сговору или лицом с использованием своего служебного положения.

Особо квалифицирующим признаком анализируемого преступления является наступление смерти человека, психическое отношение к которой выражено в форме неосторожности.

Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ ([ст. 216](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0BIAV0G) УК). Основным объектом данного преступления выступает общественная безопасность в сфере ведения горных, строительных или иных работ. Дополнительным объектом являются жизнь и здоровье человека и собственность. Потерпевшими могут быть как работники соответствующих предприятий, так и иные лица, оказавшиеся в месте проведения работ.

Объективная сторона включает деяние, общественно опасные последствия и причинно-следственную связь. Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных и иных работ может заключаться как в действии, так и бездействии, например неправильное крепление в лавах, необеспечение места производства указанных работ необходимыми средствами защиты.

Горными признаются работы по строительству, реконструкции, эксплуатации и ремонту буровых установок, шахт или иных выработок по добыче полезных ископаемых как подземным, так и открытым способом, а также строительство и ремонт подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, например метрополитена, тоннелей и т.п. Строительные работы - это земляные, каменные, бетонные, монтажные, демонтажные и другие работы, производимые на строительной площадке в связи с возведением, реконструкцией, ремонтом, передвижением или сносом зданий, помещений, сооружений различного назначения, а также работы вне строительной площадки, связанные с ремонтом и прокладкой дорог, коммуникаций и т.п. Под иными работами понимаются сходные с горными и строительными работы, которые обладают таким же высоким уровнем возможности причинения вреда и при проведении которых также необходимо соблюдать определенные правила. К иным работам можно отнести, например, дезактивацию местности или работы по газосварке. Таким образом, все виды работ, о которых идет речь в [ст. 216](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0BIAV0G) УК, связаны с использованием источников повышенной опасности либо сопряжены с опасностью для человека (работа на высоте). Преступление считается оконченным в момент наступления последствий в виде тяжкого вреда здоровью либо крупного ущерба. Крупным согласно примечанию к [ст. 216](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110CIAV7G) УК признается ущерб, превышающий 500 тыс. руб.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной.

Субъект преступления - специальный: лицо, на которое возложена обязанность по соблюдению правил производства горных, строительных и иных работ, либо иные работники, постоянная или временная деятельность которых связана с данным производством.

В ч. 2 [ст. 216](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110CIAV3G) УК предусмотрен квалифицирующий признак - наступление смерти человека. В случае же наступления смерти двух и более лиц содеянное надлежит квалифицировать по [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110CIAV1G) указанной статьи.

Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах ([ст. 217](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0BIAVBG) УК). Основным объектом анализируемого преступления выступает установленный порядок производственной деятельности на взрывоопасных объектах. Дополнительным объектом является жизнь человека, собственность и др. Потерпевшим может быть любое лицо.

Объективная сторона заключается в нарушении правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах. Нарушение данных правил может быть в форме как действия (превышение предельных норм концентрации взрывоопасных веществ), так и бездействия (необеспечение рабочих мест вентиляционными устройствами). Нарушение этих правил влечет уголовную ответственность только в том случае, если оно:

1) могло повлечь смерть человека. Состав рассматриваемого преступления относится к составам конкретной опасности. Преступление считается оконченным с момента нарушения указанных правил. Общественно опасные последствия находятся за рамками состава;

2) повлекло причинение крупного ущерба. Согласно примечанию к [ст. 216](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110CIAV7G) УК крупным признается ущерб, сумма которого превышает 500 тыс. руб. В этом случае состав становится материальным, преступление считается оконченным с момента наступления общественно опасных последствий. Необходимо установить причинно-следственную связь.

Место - взрывоопасные объекты - является обязательным признаком объективной стороны анализируемого преступления.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что нарушает правила безопасности на взрывоопасных объектах, и желает их нарушить.

Субъект - лицо, обязанное соблюдать эти правила.

В ч. 2 [ст. 217](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110CIAV4G) УК предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека. Часть 3 [ст. 217](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110CIAVAG) УК содержит особо квалифицирующий признак - наступление смерти двух и более лиц.

Нарушение правил пожарной безопасности ([ст. 219](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D08IAV5G) УК). Основным объектом выступает пожарная безопасность. Дополнительным объектом являются жизнь и здоровье человека.

Объективную сторону образуют три обязательных признака: деяние, общественно опасные последствия и причинная связь. Нарушение правил пожарной безопасности <\*> может быть совершено как действием (хранение канистр с бензином на балконах жилых домов), так и бездействием (необеспечение рабочих мест необходимыми средствами пожаротушения). Преступление считается оконченным с момента наступления последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека.

--------------------------------

<\*> См.: [Приказ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7822492C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV2G) МЧС России от 18.06.2003 N 313: "Об утверждение Правил пожарной безопасности в Российской Федерации" // РГ. 2003. 4 июля. N 129.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной.

Субъект - лицо, на которое была возложена обязанность исполнять (постоянно или временно) утвержденные и зарегистрированные в установленном порядке правила пожарной безопасности. К таким лицам относятся специально уполномоченные сотрудники предприятий, организаций, собственники имущества, в том числе жилища, арендаторы, наниматели ([п. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A3872597C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.06.2002 N 14 "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожения или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем" <\*>).

--------------------------------

<\*> РГ. 2002. 19 июня. N 108.

В ч. 2 [ст. 219](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110DIAV6G) УК предусмотрен квалифицирующий признак наступление смерти человека. В случае же наступления смерти двух и более лиц содеянное надлежит квалифицировать по [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110DIAV4G) указанной статьи.

§ 5. Преступления, связанные с нарушением правил

обращения с общеопасными предметами

Предметами рассматриваемых преступлений являются легковоспламеняющиеся, радиоактивные, взрывчатые вещества, пиротехнические изделия, снаряженные взрывчатыми или быстрогорящими веществами, ядерные материалы, оружие, боеприпасы, взрывные устройства, которые относятся к общеопасным предметам. Данные вещества, материалы, изделия имеют особый правовой режим, и поэтому обращение с ними требует специальных мер предосторожности. Ненадлежащее обращение с ними создает угрозу для жизни и здоровья неопределенного круга лиц, а также для окружающей среды и для нормальной деятельности учреждений и организаций.

Нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий ([ст. 218](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D08IAV0G) УК). Основным объектом является общественная безопасность в сфере оборота взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий. Дополнительным объектом выступают жизнь и здоровье человека. К предмету анализируемого преступления относятся: а) взрывчатые вещества - химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода воздуха (тротил, пластит и т.п.); б) легковоспламеняющимися признаются вещества, которые способны к самовозгоранию либо загоранию при соединении с другими веществами или под воздействием внешних факторов (ацетон, бензин и т.п.); в) пиротехническими считаются изделия, представляющие собой устройства, снаряженные взрывчатыми или быстрогорящими веществами, которые предназначены для устройства иллюминаций, подачи сигналов и т.п. Следует учитывать, что перечисленные предметы могут быть как заводского, так и самодельного изготовления.

Объективная сторона заключается в нарушении правил учета, хранения, перевозки или использования опасных веществ и изделий либо в незаконной пересылке указанных веществ. Учет взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий представляет собой занесение в специальные регистрационные документы данных об их виде и количестве. Хранение - непосредственное складирование в соответствующем хранилище, отвечающем установленным требованиям безопасности данных веществ и изделий. Перевозка означает транспортировку взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий с помощью различных средств. Использование веществ и изделий, указанных в диспозиции [ст. 218](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110DIAV2G) УК, предполагает применение их по назначению. Под пересылкой понимается перемещение рассматриваемых веществ и изделий без участия отправителя и получателя.

Необходимо иметь в виду, что по [ст. 218](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D08IAV0G) УК надлежит квалифицировать хранение или перевозку взрывчатых веществ, которые находятся у лица на законном основании. В противном случае ответственность наступает по [ст. 222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0FIAV2G) УК. Преступление считается оконченным с момента наступления последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью или смерти человека.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект преступления - общий: лицо, достигшее возраста 16 лет. Следует учитывать, что учет взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий может осуществлять только лицо, работающее в организации, деятельность которых связана с оборотом этих веществ либо изделий.

Незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами ([ст. 220](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV2G) УК). Основным объектом выступает общественная безопасность в сфере обращения ядерных материалов или радиоактивных веществ. Дополнительным объектом являются жизнь, здоровье, а также окружающая среда. К предмету рассматриваемого преступления относятся ядерные материалы или радиоактивные вещества. К ядерным относятся материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества (плутоний-238, уран-233 и т.п.). Радиоактивными признаются вещества, не относящиеся к ядерным, испускающие ионизирующее излучение (радий-226, цезий-137 и т.п.).

Объективная сторона преступления заключается в незаконном обращении указанных в диспозиции [ст. 220](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV2G) УК веществ и материалов, под которым понимается их незаконные приобретение, хранение, использование, передача или разрушение. Приобретение может осуществляться любым способом, кроме хищения и вымогательства, например покупка, обмен и т.п. Хранение означает размещение ядерных материалов или радиоактивных веществ в определенном месте с осуществлением контроля над ними. Использование - это применение рассматриваемых веществ и материалов в научных, промышленных и других целях. Передача предполагает отчуждение предмета анализируемого преступления вне зависимости от способа, например дарение, одалживание. Под разрушением следует понимать физическое или химическое воздействие на ядерные материалы или радиоактивные вещества, в результате которого они видоизменяются, повреждаются либо уничтожаются.

Преступление признается оконченным с момента совершения одного из указанного в законе действия.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Преступление, ответственность за которое установлена в ч. 2 [ст. 220](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV7G) УК, имеет материальный состав, оно окончено с момента наступления смерти человека или иных тяжких последствий (причинение средней тяжести и тяжкого вреда здоровью человека, радиоактивное заражение окружающей среды и т.п.). Психическое отношение субъекта к этим последствиям выражается в форме неосторожности.

В ч. 3 [ст. 220](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1102IAV3G) УК предусмотрена ответственность за незаконное обращение с ядерными материалами и радиоактивными веществами, повлекшее по неосторожности смерть двух и более лиц.

Хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ ([ст. 221](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV5G) УК). Основным объектом выступает общественная безопасность в сфере обращения ядерных материалов или радиоактивных веществ. Дополнительным объектом являются жизнь, здоровье, честь и достоинство, а также собственность и окружающая среда. К предмету рассматриваемого преступления относятся ядерные материалы или радиоактивные вещества.

Объективная сторона заключается в хищении либо вымогательстве данных предметов. Следует иметь в виду, что понятие хищения дается в примечании к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV5G) УК. Однако ч. 1 [ст. 221](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV4G) УК охватываются не все способы совершения хищения. Здесь, по сути, речь идет о хищении, совершенном тайно, открыто, с использованием правомерно предоставленных полномочий, а также путем обмана или злоупотребления доверия. Вымогательство ядерных материалов и радиоактивных веществ - это требование передачи данных материалов и веществ под угрозой уничтожения или повреждения имущества, а равно распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам указанных лиц. Хищение ядерных материалов и радиоактивных веществ считается оконченным с момента завладения ими, когда у виновного появилась возможность владеть, пользоваться и распоряжаться данными материалами и веществами (материальный состав). Вымогательство ядерных материалов и радиоактивных веществ считается оконченным с момента предъявления требований о передаче указанных материалов и веществ (формальный состав).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом рассматриваемого преступления является его совершение группой лиц по предварительному сговору или лицом с использованием своего служебного положения, а также с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

По смыслу закона под использованием служебного положения понимается использование любых преимуществ, которыми лицо обладает в силу занимаемой должности, исполнение тех или иных обязанностей по трудовому договору, исполнение профессиональных функций, вне зависимости от места осуществления указанных обязанностей (функций).

В случае применения насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия, хищение ядерных материалов и радиоактивных веществ осуществляется открытым насильственным способом (насильственный грабеж). Если имело место требование передачи данных материалов и веществ под угрозой применения насилия, не опасного для жизни и здоровья, либо требование было сопряжено с применением такого насилия, то речь идет о вымогательстве ядерных материалов и радиоактивных веществ.

Особо квалифицированный состав анализируемого преступления включает два признака (ч. 3 [ст. 221](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0EIAV6G) УК): а) совершение организованной группой; б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия свидетельствует о том, что хищение осуществляется в форме разбоя. Требование передачи ядерных материалов и радиоактивных веществ может подкрепляться угрозой применение насилия, опасного для жизни или здоровья, а может быть сопряжено непосредственно с применением насилия, опасного для жизни или здоровья.

Незаконное приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств ([ст. 222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0FIAV2G) УК). Основным объектом является общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. Правила оборота указанных предметов содержатся в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852C90C84711C102DD03I4V7G) "Об оружии", а также в ряде иных нормативных актов. К предмету анализируемого преступления относятся: оружие, его основные части, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

Оружие - устройства и предметы как отечественного, так и иностранного производства, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели. Следует отметить, что к оружию относятся: огнестрельное (за исключением гладкоствольного), холодное, газовое оружие. Пневматическое оружие, сигнальные, стартовые, строительно-монтажные пистолеты и револьверы, электрошоковые устройства, предметы, сертифицированные в качестве изделий хозяйственно-бытового и производственного назначения, спортивные снаряды не относятся к предмету рассматриваемого преступления.

Огнестрельным признается оружие, конструктивно предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда (винтовки, карабины, пистолеты и т.п.). Под основными частями рассматриваемого оружия, согласно [Постановлению](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A18E2896C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) Пленума Верховного Суда РФ от 12.03.2002 N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств" <\*>, понимаются ствол, затвор, барабан, рамка, ствольная коробка, ударно-спусковой и запирающий механизмы. К огнестрельному оружию относятся все виды боевого, служебного и гражданского оружия вне зависимости от его калибра. К предмету анализируемого преступления относятся также неисправное или учебное оружие, если оно содержало пригодные для использования комплектующие детали (основные части оружия и иные детали, конструктивно предназначенные обеспечивать нормальное функционирование оружия, например, станины, прицелы) или если лицо имело цель привести его в пригодное состояние и совершило какие-либо действия по реализации этого намерения.

--------------------------------

<\*> РГ. 2002. 19 марта. N 48.

Боеприпасы - это предметы вооружения и метаемое снаряжение любого производства, предназначенные для поражения цели и содержащие разрывной, метательный или вышибной заряды или их сочетание, например артиллерийские снаряды, боевые ракеты, авиабомбы, патроны к огнестрельному оружию. Следует учитывать, что патроны, не имеющие поражающего элемента и не предназначенные для поражения цели, не относятся к боеприпасам. К взрывчатым веществам относятся химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода, воздуха (тротил, пластит и т.п.).

Под взрывными устройствами понимаются промышленные или самодельные изделия, функционально объединяющие взрывчатое вещество и приспособление для инициирования взрыва (запал, взрыватель, детонатор и т.п.). Имитационно-пиротехнические и осветительные средства не являются предметом преступления, ответственность за которое предусмотрена [ст. 222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0FIAV2G) УК.

Объективная сторона преступления заключается в приобретении, передаче, сбыте, хранении, перевозке или ношении указанных предметов. Следует иметь в виду, что все перечисленные действия должны носить незаконный характер, т.е. противоречить правилам оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, установленных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852C90C84711C102DD03I4V7G) "Об оружии" и соответствующими постановлениями Правительства РФ, а также ведомственными нормативными актами.

Незаконное приобретение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств - это их покупка, получение в дар, обмен, присвоение найденного, а также незаконное временное завладение ими в преступных или иных целях без признаков хищения.

Незаконная передача указанных предметов предполагает их предоставление лицами, у которых они находятся, посторонним лицам для хранения или временного пользования.

Под незаконным сбытом огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств понимается их безвозвратное отчуждение в собственность иных лиц в результате совершения какой-либо незаконной сделки, например дарение, обмен, продажа.

Под незаконным хранением огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных понимается их сокрытие в помещениях, тайниках и иных местах, обеспечивающих сохранность указанных предметов.

Незаконная перевозка предметов, указанных в диспозиции [ст. 222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0FIAV2G) УК, предполагает их перемещение на любом виде транспорта, кроме случаев, когда эти предметы находятся непосредственно при виновном.

Незаконное ношение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств означает нахождение их в одежде или непосредственно на теле виновного, а равно переноску в сумке, портфеле и т.п. предметах.

Преступление считается оконченным с момента совершения одного из рассматриваемых действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

По ч. 2 [ст. 222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1103IAV3G) УК ответственность наступает в случае, если анализируемое преступление совершено группой лиц по предварительному сговору, а по [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0FIAV5G), если оно совершено организованной группой.

Часть 4 [ст. 222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1103IAV2G) УК содержит самостоятельный состав преступления. Его предметом является газовое и холодное оружие.

Холодное оружие - это изготовленные промышленным либо кустарным способом:

предметы, предназначенные для поражения цели с помощью мускульной силы человека при непосредственном контакте с объектом поражения. Они включают: а) холодное клинковое оружие, например кинжалы, боевые ножи; б) оружие режущего, колющего, рубящего либо смешанного действия, например сабли, шашки; в) оружие ударно-дробящего действия, например кастеты, нунчаки;

предметы, предназначенные для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет: а) мускульной силы человека, например метательные топоры, дротики; б) механического устройства, например луки, арбалеты.

Под газовым понимается оружие, предназначенное для временного поражения цели путем применения токсичных веществ, оказывающих слезоточивое, раздражающее и иное воздействие. Газовое оружие может быть в виде пистолетов и револьверов, а может быть в виде механических распылителей, аэрозольных и других устройств, снаряженных нервно-паралитическим, отравляющим и иными веществами, способными причинить вред здоровью, оборот которого запрещен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC852C90C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV3G) "Об оружии".

Объективная сторона заключается в незаконном сбыте газового и холодного оружия.

Примечание к [ст. 222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1103IAV0G) УК предусматривает специальный вид освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием. Под добровольной сдачей оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств понимается выдача лицом указанных предметов по своей воле или сообщение органам власти о месте их нахождения при наличии реальной возможности дальнейшего хранения данных предметов. Согласно [Постановлению](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A18E2896C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV6G) Пленума Верховного Суда РФ от 12.03.2002. N 5, добровольность сдачи предметов, указанных в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180DIAVBG) и [4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1103IAV2G) ст. 222 УК, оценивается применительно к конкретным обстоятельствам дела. При этом надлежит иметь в виду, что закон не связывает выдачу с мотивом поведения лица, а также с обстоятельствами, предшествовавшими ей или повлиявшими на принятое решение.

Незаконное изготовление оружия ([ст. 223](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0CIAV2G) УК). Основным объектом является общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. К предмету анализируемого преступления относятся: огнестрельное оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

Объективная сторона заключается в незаконном изготовлении или ремонте огнестрельного оружия и комплектующих деталей к нему либо в незаконном изготовлении боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Изготовление огнестрельного оружия и его комплектующих деталей, а также боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств предполагает их создание, а также переделку каких-либо предметов, например газовых, стартовых пистолетов, в результате которой они приобретают поражающие свойства предметов, указанных в [ст. 223](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0CIAV2G) УК. Следует иметь в виду, что при квалификации последующих незаконных действий с изготовленным оружием (сбыт, перевозки, совершение преступления с использованием оружия) необходимо исходить из тех тактико-технических характеристик, которыми стало реально обладать переделанное оружие.

Под ремонтом огнестрельного оружия и его комплектующих деталей понимается восстановление их поражающих или иных функциональных (для комплектующих деталей) свойств.

Незаконность рассматриваемых действий означает их противоречие нормативным актам, регулирующим оборот соответствующих предметов (см. анализ предыдущего состава преступления).

Состав преступления является формальным.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом признается лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки анализируемого состава преступления аналогичны признакам состава, предусмотренного [ст. 222](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0FIAV2G) УК.

В ч. 4 [ст. 223](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0CIAVBG) УК предусмотрен самостоятельный состав преступления. Его предметом является газовое и холодное оружие. Объективная сторона заключается в незаконном изготовлении указанного оружия.

Примечание к [ст. 223](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV3G) УК предусматривает специальный вид освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием.

Небрежное хранение огнестрельного оружия ([ст. 224](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV2G) УК). Основным объектом является общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного оружия. К предмету преступления относится огнестрельное оружие.

Объективная сторона заключается в небрежном хранении огнестрельного оружия, создавшем условия для его использования другим лицом. Следует иметь в виду, что виновный должен владеть указанным оружием на законном основании.

Огнестрельное оружие должно храниться в условиях, обеспечивающих его сохранность и исключающих доступ к нему третьих лиц. Хранение признается небрежным, когда оно происходит с нарушением установленных правил, например хранение оружия в местах, доступных для других лиц, оставление заряженного оружия без присмотра. Состав анализируемого преступления является материальным. Для наступления уголовной ответственности необходимо, чтобы небрежное хранение оружия повлекло тяжкие последствия. При этом следует иметь в виду, что в данном составе причинная связь между деянием и последствиями является опосредованной действиями третьего лица.

Тяжкие последствия прямо не вытекают из небрежного хранения огнестрельного оружия, а являются результатом его использования посторонним лицом. Таким образом, обязательным условием для квалификации деяния по [ст. 224](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV2G) УК является создание условий для использования огнестрельного оружия другим лицом. Использование означает применение оружия по назначению.

Под тяжкими последствиями следует понимать, например, совершение с применением огнестрельного оружия преступления, самоубийства и т.п.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Субъектом преступления признается вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и законно владеющее огнестрельным оружием.

Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств ([ст. 225](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV7G) УК). Основным объектом является общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного оружия. К предмету преступления относятся оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

Объективная сторона заключается в ненадлежащем исполнении обязанностей по охране указанных предметов, возложенных на виновного. Ненадлежащее исполнение может быть в форме как действия (недобросовестное исполнение обязанностей), так и бездействия (неисполнение обязанностей).

Анализируемое преступление считается оконченным с момента наступления следующих последствий: а) хищения или уничтожения (приведение в полную негодность) оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств; б) иных тяжких последствий, аналогичных последствиям преступления, ответственность за которое предусмотрена [ст. 224](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV2G) УК.

Необходимо установить причинно-следственную связь между невыполнением обязанностей и наступившими последствиями.

Субъективная сторона характеризуется легкомыслием или небрежностью.

Субъект преступления - специальный: лицо, на которое были возложены обязанности по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. Следует иметь в виду, что субъектом этого преступления признается не только лицо, выполняющее охранно-сторожевые функции, а также должностное и материально ответственное лицо, в ведении которого указанные предметы находились в силу занимаемого служебного положения.

В ч. 2 [ст. 225](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAV4G) УК предусмотрена ответственность за ненадлежащее исполнение обязанностей по охране ядерного, химического и других видов оружия массового поражения либо материалов или оборудования, которые могут быть использованы при их создании. Данное преступление считается оконченным с момента наступления тяжких последствий (материальный состав) или совершения деяния, создавшего угрозу их наступления (состав конкретной опасности).

Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств ([ст. 226](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAVAG) УК). Основным объектом выступает общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. Дополнительным объектом является собственность, а также окружающая среда. К предмету преступления относятся оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства. Потерпевшими признаются как государственные или иные организации, так и отдельные граждане, владевшие указанными предметами правомерно или незаконно.

Объективная сторона заключается в хищении либо вымогательстве данных предметов. Следует иметь в виду, что понятие хищения дается в примечании к [ст. 158](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1C03IAV5G) УК. Однако ч. 1 [ст. 226](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D02IAV3G) УК охватываются не все способы совершения хищения. По смыслу закона речь идет о хищении, совершенном тайно, открыто, с использованием правомерно предоставленных полномочий, а также путем обмана или злоупотреблением доверия. Вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств - это требование передачи данных материалов и веществ под угрозой уничтожения или повреждения имущества, а равно распространение сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам указанных лиц. Хищение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств считается оконченным с момента завладения - когда у виновного появилась возможность владеть, пользоваться и распоряжаться ими (материальный состав). Хищение составных частей и деталей боеприпасов, содержащих взрывчатые вещества и взрывные устройства (запалы, детонаторы, взрыватели и т.д.), также квалифицируется по [ст. 226](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0DIAVAG) УК. В случае, когда лицо похитило непригодные к функциональному использованию огнестрельное оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества или взрывные устройства, полагая, что они исправны, содеянное надлежит квалифицировать как покушение на хищение указанных предметов.

Вымогательство этих предметов считается оконченным с момента предъявления требований передачи этих предметов (формальный состав).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

В ч. 2 [ст. 226](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D02IAV1G) УК предусмотрена ответственность за хищение либо вымогательство ядерного, химического и других видов оружия массового поражения, а равно материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения.

Квалифицированным видом рассматриваемого преступления является его совершение группой лиц по предварительному сговору или лицом с использованием своего служебного положения, а также с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

По смыслу закона под использованием служебного положения понимается хищение указанных предметов как лицом, которое наделено служебными полномочиями, связанными с оборотом оружия (например, лицо, осуществляющее их учет, хранение, производство и т.п.), так и лицом, которому они выданы персонально и на определенное время для выполнения специальных обязанностей (часовым, постовым милиционером, вахтером, инкассатором и т.п.).

В случае применения насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия хищение огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ, взрывных устройств, ядерного, химического и других видов оружия массового поражения, а равно материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, осуществляется открытым насильственным способом (насильственный грабеж). Если имело место требование передачи указанных предметов под угрозой применения насилия, не опасного для жизни и здоровья, либо требование было сопряжено с применением такого насилия, то речь идет о вымогательстве этих предметов.

Особо квалифицированный состав анализируемого преступления включает два признака (ч. 4 [ст. 226](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D03IAV3G) УК): а) совершение организованной группой; б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия свидетельствует о том, что хищение осуществляется в форме разбоя, которое считается оконченным с момента нападения. Требование передачи огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ, взрывных устройств, ядерного, химического и других видов оружия массового поражения, а равно материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, может подкрепляться угрозой применение насилия, опасного для жизни или здоровья, а может быть сопряжено непосредственно с применением насилия, опасного для жизни или здоровья.

Глава XI. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ

И ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против здоровья

населения и общественной нравственности

Под преступлениями против здоровья населения и общественной нравственности следует понимать предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, выражающиеся в нарушении установленных в Российской Федерации правовых норм, обеспечивающих здоровье населения и общественную нравственность, и причиняющие им существенный вред или создающие угрозу его причинения. Специфическая особенность данных деяний заключается в том, что их совершение влечет причинение вреда здоровью не отдельного человека (персонифицированной личности), а многих лиц, составляющих население всей страны или отдельного ее региона (т.е. неопределенному кругу лиц), а также нравственным устоям общества.

Видовым объектом рассматриваемых преступлений выступают здоровье населения и общественная нравственность.

Здоровье населения - это совокупность общественных отношений, складывающихся в сфере обеспечения безопасных условий жизни многих людей. Как самостоятельная социальная ценность, оно гарантируется Конституцией РФ [(ст. 41)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1CI0V3G), защищается комплексом мер политического, экономического, правового, медицинского, санитарно-гигиенического и иного характера в целях сохранения и укрепления физического и психического здоровья каждого человека, поддержания его долголетней активной жизни, предоставления ему медицинской помощи в случае утраты здоровья.

Общественная нравственность понимается в нескольких аспектах: а) как один из основных способов нормативной регуляции действий человека в обществе; б) как особая форма общественного сознания и вид общественных отношений. Она охватывает выработанную человечеством и являющуюся господствующей в стране систему норм и правил поведения, идей, традиций, обычаев, представлений о справедливости, долге, чести и достоинстве.

В конкретных посягательствах здоровье населения или общественная нравственность соответственно выступают непосредственным объектом преступления.

С объективной стороны большинство рассматриваемых преступлений совершается путем действия. К их числу можно отнести: незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов ([ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК); незаконные производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов ([ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG) УК); склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C09IAV0G) УК); организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 232](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV1G) УК) и др. Некоторые преступления против здоровья населения и общественной нравственности могут совершаться путем как действия, так и бездействия (например, нарушение санитарно-эпидемиологических правил - [ст. 236](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAV7G) УК).

Составы большинства преступлений [гл. 25](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0AIAV1G) УК сконструированы по типу формальных и считаются оконченными в момент совершения указанного в законе деяния. К ним, например, относятся: вымогательство наркотических средств или психотропных веществ [(ст. 229)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0BIAVBG); незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ [(ст. 233)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV4G); вовлечение в проституцию [(ст. 240)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1009IAV2G) и др. Некоторые из рассматриваемых преступлений имеют материальный состав и в связи с этим признаются оконченными при наступлении последствий, предусмотренных уголовно-правовой нормой. Такими преступлениями являются: незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью ([ст. 235](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAVAG) УК); жестокое обращение с животными ([ст. 245](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F08IAV6G) УК).

С субъективной стороны большинство преступлений против здоровья населения или общественной нравственности характеризуются умышленной формой вины: сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей ([ст. 237](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAVAG) УК); надругательство над телами умерших и местами их захоронения ([ст. 244](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV4G) УК) и др. Нарушение, например, правил оборота наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8794I8V7G) УК) совершается умышленно или по неосторожности; нарушение правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ, если это повлекло их хищение либо причинение иного существенного вреда (ч. 4 [ст. 234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV4G) УК), - в силу прямого указания закона только по неосторожности.

Характеристика субъекта зависит от конкретного вида преступления. Как правило, ими признаются лица, достигшие 16-летнего возраста. Ответственность за хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0BIAVBG) УК) несет лицо, достигшее 14-летнего возраста. В ряде случаев субъект преступления может быть только специальным (например, сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей, - [ст. 237](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAVAG) УК).

В зависимости от непосредственного объекта все преступления против здоровья населения и общественной нравственности могут быть подразделены на две группы:

1) преступления против здоровья населения. К ним относятся преступления, предусмотренные [ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G), [228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG), [228.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8794I8V7G), [229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0BIAVBG), [230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C09IAV0G), [231](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0EIAV7G), [232](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV1G), [233](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV4G), [234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV3G), [235](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAVAG), [236](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAV7G), [237](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAVAG), [238](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C02IAV7G), [239](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C03IAV5G) УК;

2) преступления против общественной нравственности. К ним относятся преступления, предусмотренные [ст. ст. 240](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1009IAV2G), [241](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100EIAV1G), [242](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0AIAVAG), [243](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV1G), [244](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV4G), [245](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F08IAV6G) УК.

§ 2. Преступления против здоровья населения

Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов ([ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК). Опасность рассматриваемого преступления заключается в том, что оно посягает на общественные отношения, обеспечивающие здоровье населения, а также на установленный государством порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ. Учитывая его распространенность и причиняемый вред, мировое сообщество прилагает совместные усилия в борьбе с ним, создавая для этого соответствующую правовую базу. Так, следует отметить Единую конвенцию о наркотических средствах 1961 г. (с поправками, внесенными Протоколом 1972 г. "О поправках к Единой конвенции о наркотических средствах 1961 года"); Венскую конвенцию о психотропных веществах 1971 г.; Конвенцию ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г. Основы государственной политики Российской Федерации в сфере оборота наркотических средств и психотропных веществ и в области противодействия их незаконному обороту определены в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4832996C84711C102DD03I4V7G) от 08.01.1998 N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2004. N 49. Ст. 4845.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие здоровье населения. Дополнительным объектом выступает установленный государством порядок законного оборота наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов. В связи с последним обстоятельством это деяние и ряд других преступлений образуют группу посягательств, связанных с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

В соответствии со [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V5G) УК предметом преступления являются: а) наркотические средства; б) психотропные вещества; в) их аналоги. Наряду с ними в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4832996C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G) "О наркотических средствах и психотропных веществах" говорится и о прекурсорах наркотических средств, и о психотропных веществах.

К наркотическим средствам, согласно [Закону](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4832996C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV1G) от 08.01.1998, относятся вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, растения, включенные в [Перечень](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A485249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством России, международными договорами России, в том числе Единой конвенцией о наркотических средствах 1961 г.

Наркотические средства перечислены в двух списках указанного Перечня. [Список 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A485249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) включает наркотические средства, оборот которых в Российской Федерации запрещен в соответствии с законодательством России и ее международными договорами. [Список 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A485249DC84711C102DD034726CF421B8797831C180DIAVBG) содержит перечень наркотических средств, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых устанавливаются меры контроля в соответствии с законодательством России и ее международными договорами.

Психотропными веществами являются вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, природные материалы, включенные в [Перечень](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A485249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в России, в соответствии с законодательством России, международными договорами России, в том числе Конвенцией о психотропных веществах 1971 г., Конвенцией ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.

Прекурсорами признаются вещества, используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, включенные в [Перечень](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A485249DC84711C102DD034726CF421B8797831C1B0FIAV6G) наркотических средств и психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством России, международными договорами России, в том числе Конвенцией ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.

Аналоги наркотических средств и психотропных веществ - это запрещенные для оборота в России вещества синтетического или естественного происхождения, не включенные в [Перечень](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A485249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, химическая структура и свойства которых сходны с химической структурой и со свойствами наркотических средств и психотропных веществ, психоактивное действие которых они воспроизводят.

Объективная сторона рассматриваемого преступления может выражаться в альтернативно указанных действиях, совершаемых незаконно: а) приобретении; б) хранении; в) перевозке; г) изготовлении; д) переработке наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Приобретением наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов надлежит считать их покупку, получение в качестве средства взаиморасчета за проделанную работу, оказанную услугу или в уплату долга, в обмен на другие товары и вещи, присвоение найденного, сбор дикорастущих растений или их частей, содержащих наркотические вещества (в том числе на земельных участках сельскохозяйственных и иных предприятий, а также на земельных участках граждан, если эти растения не высевались и не выращивались), остатков находящихся на неохраняемых полях посевов наркотикосодержащих растений после завершения их уборки и т.д. ([п. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8F249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 N 9 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами") <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1998. N 7.

Под хранением следует понимать любые умышленные действия, связанные с фактическим нахождением наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов во владении виновного (при себе, если это не связано с их перевозкой, в помещении, в тайнике и других местах), независимо от их продолжительности ([п. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8F249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV2G) указанного Постановления).

Перевозка означает перемещение наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов из одного места в другое, в том числе в пределах одного и того же населенного пункта, совершенные с использованием любого вида транспортного средства и в нарушение общего порядка перевозки указанных средств и веществ, установленного Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4832996C84711C102DD034726CF421B8797831C1809IAV4G) "О наркотических средствах или психотропных веществах".

Не подпадает под признаки незаконной перевозки хранение лицом во время поездки наркотического средства или психотропного вещества в небольшом количестве, предназначенного для личного потребления.

Вопрос о наличии в действиях лица состава незаконной перевозки и об отграничении указанного состава преступления от незаконного хранения наркотического средства или психотропного вещества во время поездки должен решаться судом в каждом конкретном случае с учетом направленности умысла, цели использования транспортного средства, количества, размера, объема и места нахождения наркотических средств или психотропных веществ и всех других обстоятельств дела.

Указанные выше действия могут совершаться как фактическим владельцем наркотических средств или психотропных веществ, так и иными лицами, "курьерами". В последнем случае квалификация действий виновного будет зависеть от того, знало ли лицо, выполняющее курьерские функции, сущность поручения или нет. При осведомленности "курьера" о характере поручения отправитель должен нести ответственность как организатор такой перевозки, в случае же отправки данных средств или веществ с помощью лица, которому не известен характер перемещаемого груза, его действия следует рассматривать как исполнение незаконной пересылки наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG) УК).

Под незаконным изготовлением наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов следует понимать совершенные в нарушение законодательства России умышленные действия, направленные на получение из наркотикосодержащих растений лекарственных, химических и иных веществ одного или нескольких готовых к использованию и потреблению наркотических средств или психотропных веществ, из числа включенных в [Перечень](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A485249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров ([п. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8F249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV0G) названного Постановления).

Следует иметь в виду, что в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4832996C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV3G) "О наркотических средствах и психотропных веществах" понятие "изготовление" раскрывается как "действия, в результате которых на основе наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров получены готовые к использованию и потреблению формы наркотических средств, психотропных веществ или содержащие их лекарственные средства".

Незаконной переработкой наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов признаются совершенные в нарушение законодательства России умышленные действия, направленные на рафинирование (очистку от посторонних примесей) твердой или жидкой смеси, содержащей одно или несколько наркотических средств или психотропных веществ, либо на повышение в такой смеси (препарате) концентрации наркотического средства или психотропного вещества. К переработке указанных средств и веществ Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4832996C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV2G) "О наркотических средствах и психотропных веществах" относит также действия, в результате которых на основе наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров получены вещества, не являющиеся наркотическими средствами или психотропными веществами.

Для правильного решения вопроса о признании действий незаконным изготовлением или переработкой наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов суды в необходимых случаях должны иметь заключение эксперта о виде полученного средства или вещества, его названии, способе изготовления или переработки.

Обязательным условием уголовной ответственности за рассматриваемое преступление является крупный размер наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, содержание которого конкретизировано в примечании 2 к [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VEG) УК. Крупным размером признается количество наркотического средства, психотропного вещества или их аналога, превышающее размеры средней разовой дозы потребления в 10 и более раз. Размеры средних разовых доз наркотических средств и психотропных веществ утверждаются Правительством РФ <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A3812C90C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) Правительства РФ от 06.05.2004 N 231 "Об утверждении размеров средних разовых доз наркотических средств и психотропных веществ для целей статей 228, 2281 и 229 Уголовного кодекса Российской Федерации" // СЗ РФ. 2004. N 19 (ч. II). Ст. 1898.

При определении размеров наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, находящихся в незаконном владении у физических лиц в виде пропитанных этими средствами тампонов, марли, бинтов и др., необходимо провести экстракцию данного конкретного средства или вещества с последующим пересчетом сухого остатка на соответствие размерам для данного вещества или средства.

Преступление признается оконченным с момента совершения хотя бы одного из указанных в [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и отсутствием цели сбыта незаконно приобретенных, хранимых, перевозимых, изготовляемых, перерабатываемых наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V3G) УК говорится о приобретении, хранении, перевозке, изготовлении, переработке, совершенных в отношении особо крупного размера наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, под которым понимается количество наркотического средства, психотропного вещества или их аналога, превышающее размеры средней разовой дозы потребления в 50 и более раз (примечание 2 к [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VEG) УК).

В примечании 1 к [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V1G) УК предусматривается специальный вид освобождения от уголовной ответственности. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное рассматриваемой [статьей](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G), добровольно сдавшее наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем, освобождается от уголовной ответственности за данное преступление. Не может признаваться добровольной сдачей наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов изъятие указанных средств, веществ или их аналогов при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

Незаконные производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов ([ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG) УК). Непосредственный объект и предмет преступления характеризуется так же, как и в составе преступления, предусмотренного [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК.

Объективная сторона характеризуется тремя альтернативно указанными деяниями: 1) производство; 2) сбыт; 3) пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Производство наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов означает действия, направленные на их серийное получение.

Под сбытом указанных в законе средств и веществ следует понимать любые способы их возмездной или безвозмездной передачи другим лицам (продажу, дарение, обмен, уплату долга, дачу взаймы и т.д.), а также иные способы распространения, например путем введения инъекций наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов. Однако введение одним лицом другому данных инъекций, если это средство или вещество принадлежит самому потребителю, не может признаваться сбытом.

Об умысле на сбыт могут свидетельствовать как наличие соответствующей договоренности с потребителями, так и другие обстоятельства дела: приобретение, изготовление, переработка указанных средств или веществ лицом, самим их не употребляющим, значительное количество, удобная для сбыта расфасовка и т.д.

Сбыт под видом наркотического средства или психотропного вещества с целью завладения деньгами или имуществом граждан необходимо квалифицировать как мошенничество, а действия покупателей при крупном размере средства или вещества, выдаваемого за наркотическое средство, психотропное вещество или их аналоги, - как покушение на преступление, предусмотренное ч. 1 [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V5G) УК.

Пересылка - это перемещение наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов в виде почтовых, багажных отправлений, с нарочным либо иным способом, когда транспортировка этих средств осуществляется в отсутствие отправителя.

Действия, выразившиеся в приобретении или хранении без цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ и их последующей пересылке, образуют совокупность преступлений, предусмотренных [ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) и [228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG) УК.

Преступление окончено с момента совершения одного из указанных в законе действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 анализируемой статьи квалифицирующими признаками названы: совершения преступления группой лиц по предварительному сговору [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797I8V7G); в крупном размере [(п. "б")](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797I8V6G); лицом, достигшим 18-летнего возраста, в отношении заведомо несовершеннолетнего [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797I8V5G).

Содержание первых двух из них аналогично содержанию одноименных квалифицирующих признаков, указанных в [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК. Ответственность по п. "в" ч. 2 ст. 228.1 УК несет совершеннолетнее лицо, а потерпевшим выступает лицо, не достигшее возраста 18 лет.

В качестве особо квалифицирующих признаков (ч. 3 ст. 228.1 УК) выступают: совершение преступления организованной группой [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797I8VAG); лицом с использованием своего служебного положения [(п. "б")](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8794I8V3G); в отношении лица, заведомо не достигшего 14-летнего возраста [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8794I8V2G); в особо крупном размере [(п. "г")](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8794I8V1G).

Содержание организованной группы необходимо раскрывать на основании положений ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК.

Использование своего служебного положения означает, что лицо при совершении указанных в [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG) УК деяний использовало предоставленные ему по службе или по занимаемой должности полномочия, управленческие функции в коммерческих организациях, возможности государственного или муниципального служащего или иные возможности, обусловленные служебным положением виновного.

Согласно п. "в" ч. 3 [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8794I8V2G) УК виновному должно быть заведомо известно, что потерпевший не достиг возраста 14 лет.

Особо крупный размер определен в примечании 2 к [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VEG) УК.

Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8794I8V7G) УК). Предметом этого преступления являются: а) наркотические средства и психотропные вещества; б) вещества, инструменты или оборудование, используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ и находящиеся под специальным контролем; в) растения, используемые для производства наркотических средств или психотропных веществ. Перечень веществ, инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ, а также правила их производства, разработки, изготовления, хранения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза на таможенную территорию Российской Федерации, вывоза с этой территории и их уничтожения устанавливаются Правительством РФ ([ст. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4832996C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAV2G) Федерального закона "О наркотических средствах и психотропных веществах").

Список веществ, находящихся под специальным контролем, используемых при незаконном изготовлении наркотических средств или психотропных веществ, в соответствии с Конвенцией ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, утвержденный Постоянным комитетом по контролю наркотиков 9 октября 1996 г., содержит две таблицы. В таблицу 1, в частности, включены: псевдоэфедрин, эргометрин, эрготамин, сафрол, пиперональ и др. В таблице 2 указаны: ангидрид уксусной кислоты, антраниловая кислота, ацетон, пипередин, этиловый эфир, фенилуксусная кислота, толуол и др. <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1997. N 3.

Инструменты и оборудование как предметы преступления, предусмотренные [ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8794I8V5G) УК, должны отвечать требованиям, указанным в Критериях и списке инструментов и оборудования, используемых при незаконном изготовлении наркотических средств, психотропных или сильнодействующих веществ, утвержденных Постоянным комитетом по контролю наркотиков 9 октября 1996 г. К ним, например, относятся: заводские или кустарно изготовленные машины и приспособления для таблетирования или ампулирования веществ; полуфабрикаты, пустые ампулы, шприц-тюбики и разных объемов капсулы; приспособления для маркировки; устройства для фильтрации жидкостей под вакуумом и др. <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1997. N 3.

Растения, используемые для производства наркотических средств или психотропных веществ, - это запрещенные к возделыванию растения, отличающиеся значительной концентрацией наркотиков или элементов, входящих в состав психотропных веществ.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении установленных государством правил законного оборота наркотических средств, психотропных веществ, веществ, инструментов или оборудования, используемых для их изготовления, а также культивирования указанных в законе растений. Диспозиция уголовно-правовой нормы сформулирована по типу бланкетных, поэтому для уяснения содержания этих правил необходимо обращаться к нормативным правовым актам, регламентирующим производство и оборот указанных средств и веществ.

По конструкции состав преступления является материальным, считается оконченным с момента утраты указанных в законе предметов.

Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

Субъект преступления специальный - лицо, в обязанности которого входит соблюдение соответствующих правил.

В ч. 2 [ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8794I8VBG) УК указаны квалифицирующие признаки: а) совершение рассматриваемого преступления из корыстных побуждений; б) причинение вреда здоровью человека; в) иные тяжкие последствия.

Корыстные побуждения предполагают наличие мотива получения материальной выгоды для виновного либо других лиц или намерение избавиться от материальных затрат.

Под вредом здоровью человека следует понимать по неосторожности причинение тяжкого вреда.

Иные тяжкие последствия - понятие оценочное, оно, например, может характеризоваться количеством и стоимостью утраченных средств, веществ, оборудования, растений, являющихся предметом преступления. Отношение к указанному последствию также является неосторожным.

Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0BIAVBG) УК). Хищением наркотических средств или психотропных веществ признается их незаконное и безвозмездное изъятие из владения (законного или противоправного) юридических или физических лиц в целях личного потребления или иного незаконного использования. Хищением следует считать также сбор наркотикосодержащих растений либо их частей (коробочек и стеблей мака, стеблей конопли и т.д.) с земельных участков граждан, на которых выращиваются эти растения ([п. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8F249DC84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV6G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 N 9). Вместе с тем не образует состава рассматриваемого преступления сбор указанных средств с участков, уборка на которых наркотикосодержащих растений завершена и охрана в связи с этим снята. Такие действия подпадают под признаки [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК.

Предметом рассматриваемого преступления согласно [ст. 229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0BIAVAG) УК являются наркотические средства и психотропные вещества. Однако, как уже отмечалось, в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4832996C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV1G) "О наркотических средствах и психотропных веществах" наряду с данными средствами и веществами указаны их прекурсоры и аналоги, хищение или вымогательство которых также образуют состав данного преступления.

Момент окончания хищения необходимо определять исходя из его формы. Преступление считается оконченным с момента изъятия наркотического средства, психотропного вещества, их прекурсоров или аналогов и появления у виновного реальной возможности распорядиться им по своему усмотрению. Хищение указанных средств или веществ, совершенное путем разбоя (п. "в" ч. 3 [ст. 229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100AIAVAG) УК), признается оконченным с начала нападения, соединенного с применением или угрозой применения насилия, опасного для жизни или здоровья, и совершенного в целях завладения наркотическими средствами или психотропными веществами.

Вымогательство наркотических средств или психотропных веществ означает незаконное требование их передачи виновному или иному лицу под угрозой применения насилия, уничтожения или повреждения имущества либо распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, или иных сведений, огласка которых может причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

По делам о преступлениях, связанных с вымогательством наркотических средств или психотропных веществ, потерпевшими наряду с гражданами, владеющими этими средствам или веществами, могут быть лица, наделенные полномочиями по выдаче документов, дающих право на законное приобретение наркотических средств или психотропных веществ, лица, имеющие доступ к наркотическим средствам или психотропным веществам в связи со своей профессиональной деятельностью (например, медицинские сестры), а также иные лица, чья производственная или служебная деятельность связана с законным оборотом наркотических средств или психотропных веществ ([п. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8F249DC84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV5G) названного выше Постановления).

Вымогательство признается оконченным с момента предъявления незаконного требования передать наркотические средства или психотропные вещества, подкрепленного соответствующей угрозой.

Хищение или вымогательство указанных средств или веществ и их последующие хранение, перевозку, переработку надлежит квалифицировать по совокупности [ст. ст. 229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0BIAVBG) и [228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК, а их производство, сбыт или пересылку - по совокупности ст. ст. 229 и [228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG) УК.

Совершение рассматриваемого преступления устойчивой вооруженной группой образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 229 и [209](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0EIAV5G) УК. По ст. ст. 229 и [210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV0G) УК должно квалифицироваться хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, совершенное преступным сообществом.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированный вид данного преступления (ч. 2 [ст. 229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C08IAV2G) УК) характеризуется его совершением: а) группой лиц по предварительному сговору; б) лицом с использованием своего служебного положения; в) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Группа лиц по предварительному сговору должна определяться согласно положениям ч. 2 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) УК; данный квалифицирующий признак по содержанию аналогичен этому же признаку при хищении чужого имущества.

Использование лицом своего служебного положения при хищении либо вымогательстве наркотических средств или психотропных веществ, по сути, представляет то же самое, что и в преступлении, предусмотренном ч. 3 [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797I8VBG) УК.

Содержание насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозы такого насилия аналогично сущности этого признака, характеризующего квалифицированный вид грабежа (ч. 2 [ст. 161](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100EIAV1G) УК).

Особо квалифицированный вид (ч. 3 [ст. 229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C08IAV4G) УК) рассматриваемого преступления имеет место, если оно совершено: а) организованной группой; б) в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере; в) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Совершение данного преступления организованной группой [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C08IAVBG) должно толковаться на основании ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК.

Определение крупного размера наркотических средств дано в примечании 2 к [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VEG) УК. Закон не предусматривает ответственность за хищение либо вымогательство, совершенное в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере, поэтому действия виновного, совершившего хищение либо вымогательство указанных средств или веществ в особо крупном размере, следует квалифицировать по п. "б" ч. 3 [ст. 229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C08IAVAG) УК.

Содержание квалифицирующего признака насилия, опасного для жизни и здоровья, либо с применением такого насилия совпадает с содержанием аналогичного признака разбоя ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F08IAV4G) УК). Применение указанного насилия или угроза его применения полностью охватывается п. "в" ч. 3 [ст. 229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100AIAVAG) УК и дополнительной квалификации по ст. 162 или по [ст. 163](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C100CIAVAG) УК не требует.

Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C09IAV0G) УК). В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 N 9 под склонением к потреблению наркотических средств или психотропных веществ предлагается понимать любые умышленные действия, направленные на возбуждение у другого лица желания к их потреблению (уговоры, предложения, дача советов и т.п.), а также обман, психическое или физическое насилие, ограничение свободы и другие действия с целью принуждения к приему наркотических средств или психотропных веществ лица, на которое оказывается воздействие [(п. 14)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8F249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV0G).

Из данного разъяснения можно сделать вывод о том, что объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется одним из двух обстоятельств, признаваемых склонением к потреблению наркотического средства или психотропного вещества: 1) возбуждение у склоняемого желания потребить указанные средства или вещества, достигаемое путем дачи советов, уговоров, предложений, просьб и т.п. ненасильственных действий; 2) принуждение к их потреблению путем применения или угрозы применения насилия. Способ склонения не влияет на квалификацию, но должен учитываться при назначении наказания, так как характеризует степень общественной опасности посягательства.

В упоминавшемся Постановлении от 27 мая 1998 г. N 9 говорится: "Для признания преступления оконченным не требуется, чтобы склоняемое лицо фактически потребило наркотическое средство или психотропное вещество" [(п. 14)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8F249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV7G). Данное разъяснение противоречит положениям ч. 4 [ст. 33](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1809IAV7G) УК.

Надо сказать, что применительно к вовлечению несовершеннолетнего в совершение преступления (т.е. аналогичного по сути деяния) Пленум Верховного Суда СССР в Постановлении от 03.12.76 дал разъяснение совершенно иного содержания. "Под вовлечением несовершеннолетнего... следует понимать действия, направленные на возбуждение у него желания участвовать в совершении одного или нескольких преступлений, сопряженные с применением физического или психического воздействия... Если несмотря на указанное воздействие подросток не стал участвовать в совершении преступления (хотя бы на стадии приготовления или покушения), действия взрослого должны расцениваться как покушение на вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность" (п. 10) <\*>. Из сущности данного разъяснения необходимо, на наш взгляд, исходить и при определении момента окончания рассматриваемого преступления. Склонение как специальный вид подстрекательства предполагает такое воздействие на другое лицо, в результате которого оно сделало попытку или фактически потребило наркотическое средство или психотропное вещество. В указанной же в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8F249DC84711C102DD03I4V7G) от 27.05.1998 N 9 ситуации речь должна идти о покушении на данное преступление.

--------------------------------

<\*> Сборник Постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. М., 1995. С. 149, 150.

Если лицо, склонявшее к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, при этом сбывало или оказывало помощь в их хищении либо вымогательстве, его действия надлежит квалифицировать по совокупности [ст. 230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C09IAV0G) и [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG) или [ст. 229](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0BIAVBG) УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Мотивы преступления не имеют значения для квалификации, но подлежат учету при назначении наказания.

Субъектом данного преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 [ст. 230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C09IAV5G) УК указаны следующие квалифицирующие признаки: преступление совершено а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) в отношении заведомо несовершеннолетнего либо двух или более лиц; в) с применением насилия или с угрозой его применения.

Содержание квалифицирующего признака группой лиц по предварительному сговору или организованной группой должно раскрываться с учетом положений [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) ст. 35 УК.

Квалификация рассматриваемого преступления как совершенного в отношении несовершеннолетнего возможна при наличии двух обстоятельств: а) виновный заведомо знал о несовершеннолетии потерпевшего и желал склонить его к потреблению наркотических средств или психотропных веществ; б) виновный достиг возраста 18 лет.

Совершение преступления в отношении двух или более лиц означает, что единым умыслом виновного охватывалось склонение к потреблению наркотиков или психотропных веществ двух или более лиц.

Насилие предполагает нанесение побоев или совершение иных насильственных действий, вызвавших физическую боль, причинение легкой, средней тяжести, а также тяжкого вреда здоровью (без отягчающих обстоятельств). Причинение тяжкого вреда здоровью при обстоятельствах, предусмотренных [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV5G) или [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C02IAV6G) ст. 111 УК, следует квалифицировать по совокупности п. "г" ч. 2 [ст. 230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0EIAV3G) УК и соответствующей части [ст. 111](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0DIAV0G) УК.

Особо квалифицированный вид рассматриваемого преступления (ч. 3 [ст. 230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0EIAV1G)) характеризуется причинением по неосторожности смерти либо иных тяжких последствий. Для вменения в вину данного признака необходимо установить, что смерть явилась неосторожным результатом насилия, примененного с целью принуждения к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, либо стала следствием их потребления. Указанное последствие охватывается ч. 3 [ст. 230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0EIAV1G) УК и не требует дополнительной квалификации по [ст. 109](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0CIAV6G) УК.

Под иными тяжкими последствиями следует понимать самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего, развитие у него наркотической зависимости, тяжелое заболевание, связанное с потреблением наркотических средств или психотропных веществ, заражение ВИЧ-инфекцией и т.п.

Согласно примечанию к [ст. 230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100BIAV7G) УК состав рассматриваемого преступления отсутствует, если пропаганда применения в целях профилактики ВИЧ-инфекции и других опасных инфекционных заболеваний соответствующих инструментов и оборудования, используемых для потребления наркотических средств и психотропных веществ, осуществлялась по согласованию с органами исполнительной власти в области здравоохранения и органами по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические средства [(ст. 231)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0EIAV7G). Предметом рассматриваемого преступления являются: а) растения, возделывание которых запрещено на территории России (опийный мак, кокаиновый куст, кат); б) определенные сорта конопли, мака и иных растений, культивирование которых запрещено в целях пресечения незаконного потребления или использования в неправомерном обороте наркотических средств.

Объективная сторона данного преступления характеризуется совершением следующих действий: а) посев или выращивание запрещенных к возделыванию растений; б) культивирование растений, содержащих наркотические вещества.

Под посевом запрещенных к возделыванию растений понимается посев семян или высадка рассады без надлежащего разрешения на любых земельных участках, в том числе на пустующих землях. В этом случае преступление признается оконченным с момента посева независимо от последующего всхода либо произрастания растений.

Выращивание запрещенных к возделыванию растений заключается в уходе за посевами и всходами с целью доведения их до определенной стадии созревания. Преступление, совершенное в данной форме, окончено с момента совершения первых действий по выращиванию указанных растений.

Культивирование означает возделывание наркотикосодержащих растений и охватывает как их посев, так и выращивание. Наряду с этим под культивированием следует понимать также совершенствование технологии выращивания растений, содержащих наркотические средства, выведение новых сортов, повышение их урожайности, развитие устойчивости к неблагоприятным погодным условиям, уход за дикорастущими растениями (например, рыхление почвы, полив) и т.д. Преступление считается оконченным с момента совершения любого из действий, охватываемых понятием культивирования.

Изготовление наркотических средств из наркотикосодержащих растений не охватывается рассматриваемой статьей и требует дополнительной квалификации по [ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом. Мотивы и цели преступления относятся к числу факультативных признаков.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный вид рассматриваемого преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 231](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0EIAV4G) УК.

Незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. "а" ч. 2 [ст. 231](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0EIAVBG)), должно пониматься в соответствии с [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) ст. 35 УК.

Размеры ([п. "в"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV3G)) запрещенных к возделыванию растений, согласно примечанию к [ст. 231](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8795I8V1G) УК, утверждаются Правительством РФ <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD87289DC84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV1G) Правительства РФ от 03.09.2004 N 454 "О запрещении культивирования на территории Российской Федерации растений, содержащих наркотические вещества" // СЗ РФ. 2004. N 37. Ст. 3734.

Организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 232](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV1G) УК). Притоном является жилое или нежилое помещение, систематически предоставляемое одним и тем же или разным лицам для потребления наркотических средств или психотропных веществ. Согласно [п. 19](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8F249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV7G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 N 9 для наступления уголовной ответственности достаточно предоставления жилья или помещения для указанных целей два или более раза, при этом не имеет значения, какую цель - корыстную или иную - преследовал виновный.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется альтернативно указанными двумя действиями: организацией или содержанием притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ.

Организация притона предполагает создание и обеспечение функционирования соответствующего помещения для потребления названных в законе средств или веществ (например, подбор, наем, приобретение, оборудование помещения, составление графика работы и т.д.).

Содержание притона означает фактическое владение помещением (на правах собственника или по иным основаниям) и управление им, обеспечивающее бесперебойное функционирование (производство ремонта, организация уборки, обслуживание клиентов, обеспечение охраны и т.д.).

Снабжение посетителей притона наркотическими средствами или психотропными веществами либо склонение других лиц к их потреблению следует квалифицировать по совокупности [ст. 232](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV1G) и [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG) или [ст. 230](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C09IAV0G) УК.

Окончание преступления зависит от формы его совершения: при организации притона - с момента создания последнего; при содержании притона - с начала действий по обслуживанию притона.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом данного преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный вид этого преступления (ч. 2 [ст. 232](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV6G) УК) имеет место в случае его совершения организованной группой, понятие которой дано в ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК. Действия участников организованной группы квалифицируются по ч. 2 ст. 232 УК независимо от фактически выполняемой роли. Эта роль должна учитываться при назначении наказания.

Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 233](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV4G) УК). Предметом преступления являются рецепты или иные документы, дающие право на получение наркотических средств или психотропных веществ.

Рецепт - это письменное предписание врача, составленное на бланке установленного образца и имеющее все необходимые реквизиты о выдаче (готового или требующего изготовление) лекарства или препарата, содержащего наркотические или психотропные вещества, о его составе и способе применения.

К иным документам, дающим право на получение наркотических средств или психотропных веществ, относятся документы, являющиеся основанием для выдачи (продажи) указанных средств или веществ. Такими документами могут быть лицензия на определенный вид деятельности, связанной с оборотом наркотических средств или психотропных веществ, заявка медицинского учреждения на получение наркотических средств или психотропных веществ для использования в лечебной практике, выписка из истории болезни стационарного больного, товарно-транспортная накладная и т.п.

Объективная сторона характеризуется незаконной выдачей либо подделкой рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ.

Незаконность выдачи рецепта характеризуется тем, что рецепт выдается с нарушением установленных правил оформления или он содержит назначение наркотических средств или психотропных веществ без соответствующих медицинских показаний.

Незаконная выдача иного документа, о котором говорится в [ст. 233](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV4G) УК, означает вручение такого документа физическому или юридическому лицу, не имеющему право на его получение.

Подделка рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотических средств или психотропных веществ, может выражаться в двух формах: в так называемом интеллектуальном и в материальном подлоге. В первом случае содержание рецепта или иного документа или их части (например, фамилии получателя, организации, выдавшей документ, количество препарата и т.п.) является ложным при подлинности всех необходимых реквизитов. Во втором случае в подлинный рецепт или документ вносятся поправки, осуществляются подчистки и другие действия, призванные придать им содержание, вид и форму, которые требуются для получения наркотических средств или психотропных веществ.

Преступление считается оконченным с момента вручения лицу соответствующего рецепта, оформленного надлежащим образом, либо документа, дающего право на получение наркотических средств или психотропных веществ. Фактическое получение по поддельному рецепту или иному документу указанных средств или веществ образует совокупность преступлений, квалифицируемых по [ст. ст. 233](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV4G) и [228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) УК.

Подделка рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотического средства или психотропного вещества, охватывается ст. 233 УК и дополнительной квалификации по [ст. 327](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E180AIAV1G) УК не требует. Однако в тех случаях, когда эти действия сопряжены с похищением выданного в установленном порядке рецепта или иного документа, дающего право на получение указанных средств или веществ, содеянное следует дополнительно квалифицировать по [ст. 325](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1903IAV3G) УК.

Преступление может быть совершено только с прямым умыслом.

Характеристика субъекта преступления обусловлена формой его совершения. Ответственность за незаконную выдачу рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотических средств или психотропных веществ, может нести врач или иное лицо, обладающее правом выдавать такие документы. Субъектом подделки рецепта или иного документа может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта ([ст. 234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV3G) УК). Предметами преступления являются сильнодействующие и ядовитые вещества. Сильнодействующими признаются вещества, не являющиеся наркотическими, оказывающие одурманивающее воздействие на человека и способные причинить смерть или вред здоровью. К ним, в частности, относятся: аллобарбитал, альпрозалам, аминорекс, диазепам, клофелин, мезокарб, пемолин и др. К ядовитым относятся вещества, оказывающие токсическое (отравляющее) воздействие на организм человека и способные причинять смерть или вред здоровью (ацеклидин, новарсеноль, цинхонин, эрготамин, змеиный яд и др.).

При решении вопроса об отнесении конкретного вещества к сильнодействующим или ядовитым следует руководствоваться Номенклатурой и квотами наркотических средств, сильнодействующих и ядовитых веществ, в том числе веществ, включенных в таблицы 1 и 2 Конвенции ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г., на которые распространяется порядок ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 16.03.1996 N 278 <\*>. В необходимых случаях надо получить соответствующее заключение экспертов.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1996. N 34. Ст. 4122.

Оборудованием для изготовления или переработки сильнодействующих или ядовитых веществ признается как промышленное, так и кустарно изготовленное или приспособленное оборудование, предназначенное для производства химических реакций или управления физическими процессами для получения сильнодействующего или ядовитого вещества.

Статья 234 УК предусматривает два самостоятельных преступления: в [ч. ч. 1 - 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV2G) установлена ответственность за действия, связанные с незаконным оборотом сильнодействующих или ядовитых веществ; в [ч. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV4G) - за нарушение правил законного их оборота.

Объективная сторона первого преступления характеризуется незаконными изготовлением, переработкой, приобретением, хранением, перевозкой или пересылкой либо сбытом сильнодействующих или ядовитых веществ либо оборудования для их изготовления или переработки. По содержанию указанные действия аналогичны содержанию таких же действий, предусмотренных [ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9V7G) и [228.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B87I9VFG) УК. Незаконность проявляется в их совершении без полученного в установленном порядке соответствующего разрешения.

Преступление считается оконченным с момента совершения любого из действий, перечисленных в [ст. 234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV3G) УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. При незаконных изготовлении, переработке, приобретении, хранении, перевозке или пересылке обязательным признаком субъективной стороны является специальная цель сбыта сильнодействующих или ядовитых веществ либо оборудования для их изготовления или переработки.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В качестве квалифицирующего признака в ч. 2 [ст. 234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100BIAV4G) УК названо совершение преступления группой лиц по предварительному сговору.

Согласно ч. 3 [ст. 234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV6G) УК особо квалифицирующими признаками являются: совершение рассматриваемого преступления организованной группой и в отношении сильнодействующих веществ в крупном размере. При квалификации преступления, совершенного в отношении сильнодействующих веществ в крупном размере, необходимо иметь в виду: а) указанный размер относится только к сильнодействующим веществам и не влияет на квалификацию действий в отношении ядовитых веществ и оборудования; б) закон не выделяет особо крупный размер сильнодействующего вещества, поэтому указанный размер также охватывается данным квалифицирующим признаком; в) крупные размеры сильнодействующих веществ определены в Сводной таблице заключений Постоянного комитета по контролю наркотиков об отнесении к небольшим, крупным и особо крупным размерам количеств наркотических средств, психотропных и сильнодействующих веществ, обнаруженных в незаконном владении или обороте.

В ч. 4 [ст. 234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV4G) УК предусмотрена ответственность за нарушение установленных правил законного оборота сильнодействующих или ядовитых веществ. В предмет данного преступления не включается оборудование для изготовления или переработки сильнодействующих или ядовитых веществ.

Объективная сторона преступления, указанного в ч. 4 ст. 234 УК, по сравнению со [ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8794I8V7G) УК намного уже. Она характеризуется нарушением правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ. Таким образом, объективная сторона рассматриваемого преступления не охватывает изготовление (кустарное), переработку, реализацию (не в форме отпуска), использование, ввоз, вывоз или уничтожение сильнодействующих или ядовитых веществ. Нарушение правил в отношении данных действий не образует состава преступления, предусмотренного ч. 4 [ст. 234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV4G) УК.

Уголовная ответственность по [ст. 234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV3G) УК наступает лишь в том случае, если нарушение указанных в законе правил повлекло хищение сильнодействующих или ядовитых веществ либо причинение иного существенного вреда.

Причинение иного существенного вреда вследствие нарушения правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ может выражаться в заболевании человека, загрязнении ядовитыми веществами окружающей среды, приостановке на длительный срок производственного процесса, возникновении пожара и т.д. Причинение по неосторожности смерти либо тяжкого вреда здоровью человека не охватывается ч. 4 [ст. 234](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAV4G) УК. В этих случаях действия виновного следует дополнительно квалифицировать по соответствующим частям [ст. 109](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0CIAV6G) или [ст. 118](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1D0CIAV7G) УК ([п. 21](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8F249DC84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV3G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 N 9).

Преступление имеет материальный состав и считается оконченным с момента наступления одного из указанных в законе последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект преступления специальный - лицо, на которое возложена обязанность соблюдать установленные правила при производстве, приобретении, хранении, учете, отпуске, перевозке или пересылке сильнодействующих или ядовитых веществ.

Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью ([ст. 235](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAVAG) УК). Объективная сторона преступления характеризуется двумя деяниями: а) незаконным занятием частной медицинской практикой; б) незаконным занятием частной фармацевтической деятельностью.

Под частной медицинской практикой понимается деятельность по оказанию медицинских услуг как амбулаторно, так и стационарно (диагностирование состояния здоровья, консультирование, лечение) в системе частного здравоохранения с целью получения прибыли.

Частная фармацевтическая деятельность означает деятельность по производству всех видов лекарственных форм, их хранению, доставке и реализации вне системы государственного и муниципального здравоохранения.

Рассматриваемое преступление является частным случаем незаконного предпринимательства ([ст. 171](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1909IAV1G) УК). Но с учетом социальной направленности деяния норма помещена в главу о преступлениях против здоровья населения и общественной нравственности и входит в группу преступлений против здоровья населения. Приоритетной целью анализируемой нормы признается защита населения от ненаучных методов диагностирования и лечения заболеваний, применения лекарств и препаратов, не получивших одобрения Минздрава России и не рекомендованных к применению в медицине.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является преступное последствие в виде причинения вреда здоровью человека. Его содержание ограничивается тяжким вредом. Между преступным последствием и общественно опасным деянием должна наличествовать причинная связь.

Преступление считается оконченным с момента причинения вреда здоровью (ч. 1 [ст. 235](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAV3G) УК) либо наступления смерти человека (ч. 2 [ст. 235](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAV1G) УК).

С субъективной стороны преступление характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект преступления общий - лицо, достигшее возраста 16 лет. Наличие или отсутствие медицинского либо фармацевтического образования не влияет на оценку действий виновного лица.

Нарушение санитарно-эпидемиологических правил ([ст. 236](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAV7G) УК). Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется деянием, нарушающим установленные санитарно-эпидемиологические правила. Диспозиция рассматриваемой нормы относится к числу бланкетных, поэтому для уяснения сути санитарно-эпидемиологических правил, нарушение которых образует состав преступления, необходимо обращаться к различным законам и подзаконным нормативным правовым актам (Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872F93C84711C102DD03I4V7G) от 30.03.1999 N 52-ФЗ "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" и др.).

Обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого состава преступления являются общественно опасные последствия в виде массового заболевания или отравления людей. Массовым заболеванием людей признаются заболевания вирусного, кишечного, бактериального или иного характера, распространенность которых явно превышает средний уровень заболеваемости данной болезнью за определенный период на данной территории.

Под массовым отравлением людей понимаются острые, хронические, производственные, лекарственные, химические и другие заболевания, возникновение которых вызвано действием токсических веществ различного происхождения на организм человека путем абсорбции их через дыхательные пути, в результате попадания на кожу, в организм с пищей и жидкостями и т.д.

Признаком массового заболевания или отравления людей охватывается вред здоровью любой тяжести.

Между нарушением соответствующих правил и наступлением общественно опасных последствий должна быть установлена причинная связь. Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект преступления специальный - лицо, на котором лежит обязанность соблюдать либо обеспечивать соблюдение санитарно-эпидемиологических правил.

Квалифицированный вид рассматриваемого преступления характеризуется причинением по неосторожности смерти человека (ч. 2 [ст. 236](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAV4G) УК).

Сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей ([ст. 237](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAVAG) УК). Предмет преступления - информация о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в сокрытии (бездействие) или искажении (действие) информации о событиях, фактах и явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды. Сокрытие означает утаивание, несообщение населению или указанным в законе органам информации, когда доведение ее до сведения данным адресатам является обязательным в соответствии с требованиями нормативных правовых актов и было необходимо для воздействия на события, факты или явления, создающие опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Искажение информации характеризуется сообщением неполных сведений, фальсификацией фактических данных, неверными официальными прогнозами и оценками о развитии опасных для жизни или здоровья людей, а также для окружающей среды событий и явлений.

Преступление считается оконченным с момента совершения указанного в законе деяния, независимо от того, поступила ли адресатам необходимая информация из других источников и была ли устранена грозящая опасность.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления специальный - лицо, обязанное обеспечивать население и органы, уполномоченные на принятие мер по устранению опасности, информацией о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

В качестве квалифицирующих признаков (ч. 2 [ст. 237](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C02IAV1G) УК) выступают: а) совершение преступления лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Федерации, а равно главой органа местного самоуправления; б) причинение в результате совершенного преступления вреда здоровью человека; в) наступление иных тяжких последствий.

Таким образом, первый квалифицированный вид рассматриваемого преступления предполагает наличие специального субъекта преступления, признаки которого раскрываются при анализе преступления, предусмотренного [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G) УК.

Содержание второго квалифицирующего признака, по сути, аналогично такому же последствию, указанному в [ст. 235](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0CIAVAG) УК и др.

К иным тяжким последствиям относятся существенное нарушение экологической безопасности (например, загрязнение воздуха, воды, земли, уничтожение флоры и фауны и т.п.), крупные материальные затраты, осуществленные в связи с устранением экологического вреда, нарушение нормального жизнеобеспечения населения и др.

Между указанными последствиями и общественно опасным деянием должна быть установлена причинная связь.

Вина по отношению к указанным последствиям может выражаться в форме неосторожности.

Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности ([ст. 238](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C02IAV7G) УК). Данная норма предусматривает ответственность за два относительно самостоятельных преступления, отличающихся между собой предметом преступления и его объективной стороной: а) незаконные действия в сфере оборота товаров, выполнения работ или оказания услуг; б) незаконные действия в сфере сертификации товаров, работ и услуг.

Предметом первого преступления являются товары и продукция, а также работы и услуги, не отвечающие требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей.

Потребитель - это гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных (бытовых) нужд, не связанных с извлечением прибыли.

Под безопасностью товара (работы, услуги) понимается их свойство при обычных условиях использования, хранения, транспортировки, утилизации или иного использования (потребления), а также безопасность процесса изготовления товара, выполнения работы, оказания услуги.

Работы - это выполняемые по заказу потребителя строительные, монтажные, реставрационные и другие работы, в процессе или в результате осуществления которых жизнь или здоровье потребителя ставится под реальную угрозу; услуги - это предоставление медицинских, санитарно-эпидемиологических, бытовых, транспортных и иных услуг, пользование которыми создает реальную опасность для жизни или здоровья потребителя.

Объективная сторона данного преступления заключается в производстве, хранении, перевозке или сбыте товаров и продукции, выполнении работ или оказании услуг, не отвечающих требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей.

Производство, хранение, перевозку и сбыт товаров и продукции следует понимать так же, как и в преступлении, предусмотренном [ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190EIAV2G) УК.

Преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента выполнения любого из действий, указанных в [ст. 238](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C02IAV7G) УК.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. При производстве, хранении или перевозке указанных в законе товаров или продукции обязательным признаком субъективной стороны выступает специальная цель - сбыт этих товаров или продукции.

Субъект - лицо, являющееся собственником или руководителем коммерческой организации, индивидуальным предпринимателем и достигшее возраста 16 лет.

Предметом второго преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 238](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C02IAV6G) УК, является официальный документ, удостоверяющий соответствие указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности.

На товары (работы и услуги), подлежащие обязательной сертификации, выдаются сертификат или знак соответствия (Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4842994C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV5G) от 15.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании" <\*>). Сертификат соответствия - это документ, выданный в установленном законом порядке для подтверждения соответствия сертифицированной продукции установленным требованиям; знак соответствия - это зарегистрированный Госстандартом РФ знак, который подтверждает соответствие маркированной им продукции установленным требованиям.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2002. N 52 (ч. I). Ст. 5140.

Объективная сторона данного преступления заключается в неправомерной выдаче или неправомерном использовании указанного в [ст. 238](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C02IAV6G) УК документа. Неправомерная выдача сертификата соответствия означает незаконное его предоставление изготовителю товаров, производителю работ или услуг без проведения сертификации или вопреки ее отрицательным результатам; неправомерное использование сертификата соответствия характеризуется тем, что виновный использует сертификат, полученный незаконным путем.

Преступление считается оконченным с момента выполнения любого из деяний, указанных в законе.

Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Мотив и цель преступления не влияют на его квалификацию, но должны учитываться при назначении наказания.

За неправомерную выдачу официального документа, удостоверяющего соответствие указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности, ответственность несет специальный субъект - сотрудник органа, осуществляющего сертификацию этих товаров, работ или услуг.

Квалифицированный и особо квалифицированные виды рассматриваемого преступления определены соответственно в [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C02IAV4G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C03IAV7G) ст. 238 УК. В качестве квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков выступают: совершение указанных преступлений группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в отношении товаров, работ или услуг, предназначенных для детей в возрасте до 6 лет; повлекших по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью либо смерть человека (ч. 2 ст. 238 УК); повлекшие по неосторожности смерть двух или более лиц (ч. 3 [ст. 238](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C03IAV7G) УК).

Организация объединения, посягающего на личность и права граждан ([ст. 239](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C03IAV5G) УК). Общественные и религиозные объединения - это добровольные объединения граждан, в установленном порядке объединившихся на основе общности их для удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей в целях, для достижения которых они созданы ([ст. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A181249DC84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAVBG) Федерального закона от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях") <\*>. Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872993C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV3G) от 19.05.1995 N 82-ФЗ "Об общественных объединениях" запрещены создание и деятельность общественных объединений в антигосударственных и антиобщественных целях <\*\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 145.

<\*\*> СЗ РФ. 1995. N 21. Ст. 1930.

Объективная сторона рассматриваемого преступления заключается в создании религиозного или общественного объединения, деятельность которого сопряжена с насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью либо с побуждением граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний, а равно руководство таким объединением.

Создание религиозного или общественного объединения означает как учреждение такого объединения, так и его фактическую организацию без официальной регистрации; руководство - это осуществление функций лидера или распорядителя объединения.

Насилие как один из признаков запрещенного объединения предполагает применение различных форм насилия одних его членов к другим в соответствии с культивируемой идеологией. Иное причинение вреда здоровью граждан, входящих в объединение, означает, что в соответствии с существующими догмами члены объединения ограничиваются в пище, отказываются от соблюдения санитарно-гигиенических требований, занимаются самоистязанием, членовредительством, склоняются к самоубийству, вступлению в половую связь и т.п. Под побуждением граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей понимается склонение их к отказу от исполнения конституционных обязанностей (уклонение от военной службы, от уплаты налогов, от выполнения родительских обязанностей и т.д.). Побуждение к совершению иных противоправных действий предполагает подстрекательство к совершению различного вида правонарушений. Однако надо иметь в виду, что побуждение другого лица к совершению преступления необходимо дополнительно квалифицировать как подстрекательство к совершению конкретного преступления.

Окончание преступления зависит от характера деяния - с момента фактического образования объединения либо когда его деятельность оказалась сопряженной с указанными в законе обстоятельствами или с момента фактического осуществления руководящих функций.

Преступление может быть совершено только с прямым умыслом.

Субъект преступления - создатель или руководитель указанного объединения.

Ответственность за непосредственное участие в действиях объединения предусмотрена ч. 2 [ст. 239](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C03IAVAG) УК.

За пропаганду деяний, предусмотренных ч. 1 [ст. 239](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C03IAV4G) УК, подлежат наказанию не только члены объединения, но и лица, не входящие в его состав.

§ 3. Преступления против общественной нравственности

Вовлечение в занятие проституцией ([ст. 240](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1009IAV2G) УК). Непосредственный объект - общественная нравственность в области сексуальных отношений.

Под проституцией понимается систематическое вступление мужчины или женщины в сексуальные контакты с лицами своего или противоположного пола за вознаграждение. Она, как правило, характеризуется следующими признаками: систематичность половых связей; несвязанность сексуальных контактов брачными отношениями; наличие различных партнеров (клиентов); получение соответствующего вознаграждения как более или менее регулярного источника дохода.

Объективная сторона преступления выражается в действиях по вовлечению лица в занятие проституцией или принуждению к продолжению занятия проституцией.

Понятие "вовлечение" раскрывается так же, как и в преступлениях, предусмотренных [ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV7G) и [151](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110FIAV0G) УК.

Принуждение означает физическое или психическое воздействие на потерпевшего. Оно включает не только физическое насилие, но и действия, ограничивающие или лишающие человека в конкретной обстановке возможности действовать по своему усмотрению (например, ограничение или лишение свободы). Умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 [ст. 112](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C03IAV6G) УК) или тяжкого вреда здоровью требует дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК.

В зависимости от характера деяния преступление считается оконченным с момента фактического осуществления потерпевшим проституции хотя бы один раз либо с момента совершения действий по принуждению потерпевшей к продолжению занятия проституцией.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Применение насилия или угроза его применения (п. "а" ч. 2 [ст. 240](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1009IAV5G) УК) охватывает нанесение побоев, причинение легкой или средней тяжести вреда, а также угрозу причинения вреда здоровью любой тяжести. Если насилие повлекло смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда здоровью, то содеянное должно дополнительно квалифицироваться по статьям о преступлениях против жизни или здоровья.

Вовлечение в занятие проституцией или к продолжению занятия проституцией, совершенное с перемещением потерпевшего через Государственную границу Российской Федерации или с незаконным удержанием его за границей (п. "б" ч. 2 [ст. 240](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1009IAV4G) УК), предполагает вывоз потерпевшего из Российской Федерации в другое государство или противоправное воспрепятствование его возвращению в Россию.

В ч. 3 [ст. 240](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100EIAV3G) УК указаны особо квалифицирующие признаки: совершение преступления организованной группой (см. ч. 3 [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV6G) УК) либо в отношении заведомо несовершеннолетнего.

Организация занятия проституцией ([ст. 241](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100EIAV1G) УК). Непосредственным объектом рассматриваемого преступления является общественная нравственность в области сексуальных отношений. Факультативный объект - здоровье лица, пользующегося услугами проститутки.

Объективная сторона преступления охватывает: а) деяния, направленные на организацию занятия проституцией другими лицами; б) содержание притона для занятия проституцией; в) систематическое предоставление помещений для занятия проституцией.

Деяния, направленные на организацию занятия проституцией, могут выражаться в подборе лиц, оказывающих сексуальные услуги, помещений для занятия проституцией, организации охраны, рекламы и т.д. Надо иметь в виду, что само виновное лицо не участвует в занятии проституцией. В соответствии с законом уголовная ответственность наступает независимо от того, было ли фактически организовано занятие проституцией.

Содержание притона означает совершение действий, обеспечивающих функционирование притона: поддержание помещения в надлежащем виде, организация обслуживания клиентуры. Содержание притона предполагает и предоставление сексуальных услуг. При этом проститутки могут быть постоянными, "штатными" либо приходящими, "по вызову". Насильственная эксплуатация женщины и присвоение определенной части полученного ею вознаграждения образует совокупность преступлений, предусмотренных [ст. ст. 241](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100EIAV1G) и [240](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1009IAV2G) УК. Похищение женщины и ее насильственное содержание в притоне для занятия проституцией следует квалифицировать по [ст. ст. 126](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0DIAVBG), 240 и 241 УК.

Систематическое предоставление помещений для занятия проституцией предполагает предоставление для занятия проституцией квартир, комнат, спортивных, оздоровительных и иных комплексов, дачных строений и т.д. не менее трех раз, что образует определенную систему в поведении виновного.

Момент окончания данного преступления определяется так же, как и по [ст. 232](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0FIAV1G) УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В качестве квалифицирующих признаков в ч. 2 [ст. 241](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100EIAV5G) УК указаны: совершение деяния лицом с использованием своего служебного положения; с применением насилия или угрозой его применения; с использованием для занятия проституцией заведомо несовершеннолетних. Совершение рассматриваемого преступления с использованием для занятия проституцией лиц, заведомо не достигших 14-летнего возраста, признается особо квалифицированным его видом. Содержание указанных признаков аналогично содержанию одноименных признаков, указанных в других статьях [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV2G).

Незаконное распространение порнографических материалов или предметов ([ст. 242](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0AIAVAG) УК). Данное деяние относится к числу так называемых конвенциональных преступлений. Ответственность за изготовление и сбыт порнографических предметов предусмотрена в соответствии с Женевской международной конвенцией "О борьбе с распространением и торговлей порнографическими изделиями" от 12.10.1923, к которой СССР присоединился в 1935 г.

Непосредственный объект - общественная нравственность в сфере сексуальных отношений. Предмет преступления - порнографические материалы и предметы.

Под порнографическими материалами следует понимать живописные, графические, литературные и иные издания, в которых крайне непристойно, цинично, вульгарно-натуралистически изображаются половые отношения, анатомические и (или) физиологические подробности полового акта, акцентируется внимание на физическом контакте половых органов в целях возбуждения половых инстинктов. Порнографию следует отличать от эротики, также сопряженной с изображением чувственности, сексуальных сторон жизни человека, однако не направленной на порождение нездорового полового чувства. Грань между ними достаточно условна и во многом объясняется историческими, религиозными и национальными традициями. Во всех случаях для установления порнографического характера материалов или предметов необходимо проведение комплексной судебной экспертизы (искусствоведческой, литературоведческой, сексологической и др.).

Порнографическими следует признавать предметы, грубо натуралистически, детально изображающие половые органы человека.

Объективная сторона преступления выражается в незаконном изготовлении, рекламировании, распространении и торговле указанными в законе материалами и предметами.

Изготовление может состоять как в создании оригинала или копии порнографического произведения, независимо от способа копирования, так и выражаться в переделке, дополнении изобразительного, литературного и иного материала. При этом надо иметь в виду, что изготовлением охватывается и сам процесс создания порнографического материала.

Распространение заключается в выпуске в обращение указанных в законе предметов, в передаче их на любых основаниях хотя бы одному лицу (кроме продажи). Как распространение порнографических материалов или предметов следует оценивать и действия, направленные на доведение до сведения других лиц путем их показа, демонстрации видеофильмов, чтения литературных порнографических изданий, организации порнографических шоу и т.д.

Рекламирование выражается в анонсировании, сообщении об условиях приобретения порнографических материалов и предметов, выставлении их для всеобщего обозрения и т.п.

Торговля, являясь одной из форм распространения, законодателем выделена отдельно, она предполагает реализацию печатных изданий, кино- или видеоматериалов, изображений или иных предметов порнографического характера либо предложения по реализации указанных предметов (публичная оферта).

Незаконность указанных действий выражается в нарушении порядка, установленного нормативными правовыми актами, использования порнографических материалов или предметов (например, в медицинских целях либо как дидактический материал в профессиональном образовании).

Преступление окончено с момента совершения любого из числа указанных в законе действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Цель является обязательной только в одном случае: незаконное изготовление предполагает цель распространения или рекламирования изготовленных порнографических материалов или предметов. Их изготовление без указанной цели не образует состава рассматриваемого преступления. Во всех остальных случаях цель и мотив преступления являются факультативными признаками.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних ([ст. 242.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100FIAV7G) УК). Содержание признаков рассматриваемого преступления совпадает с содержанием аналогичных признаков преступления, предусмотренного [ст. 242](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0AIAVAG) УК.

Предметом преступления являются материалы или предметы с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних.

Объективная сторона преступления характеризуется рядом альтернативно указанных в законе действий: изготовление, хранение или перемещение через Государственную границу Российской Федерации, распространение, публичная демонстрация или рекламирование материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних; привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера.

Хранение указанных материалов и предметов означает совершение любых умышленных действий, связанных с фактическим нахождением их во владении виновного. Перемещение через Государственную границу РФ предполагает ввоз в Россию или вывоз из России указанных в законе материалов или предметов. Публичная демонстрация - это показ материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних среди широкого круга лиц.

Привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей в зрелищные мероприятия порнографического характера предполагает участие указанного потерпевшего в мероприятии, которое, во-первых, носит порнографический характер (см. [комментарий](#Par3691) к ст. 242 УК), во-вторых, является зрелищным, т.е. в нем принимает участие достаточно широкий круг лиц.

Преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных в законе действий.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Кроме того, применительно к изготовлению, хранению или перемещению через Государственную границу Российской Федерации обязательной является цель - совершение данных деяний для распространения, публичной демонстрации или рекламирования материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 18 лет.

Совершение рассматриваемого преступления родителем или иным лицом (опекуном, попечителем, приемным родителем), педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним (например, воспитателем), охватывается п. "а" ч. 2 [ст. 242.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100FIAVAG) УК.

Если имеет место совершение действий, указанных в [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100FIAV5G) данной статьи, в отношении лица, заведомо для виновного не достигшего возраста 14 лет, то их следует квалифицировать по п. "б" ч. 2 [ст. 242.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100CIAV3G) УК.

Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры ([ст. 243](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV1G) УК). Непосредственный объект - общественная нравственность в области духовной и культурной жизни.

Предметами преступления являются: а) памятники истории или культуры; б) природные комплексы или объекты, взятые под охрану государства; в) предметы и документы, имеющие историческую или культурную ценность.

Памятниками истории и культуры признаются объекты, обладающие совокупностью двух признаков: культурной значимостью и особым правовым статусом. Во-первых, это объекты материального мира (сооружения, памятные места и предметы), связанные с историческими событиями в жизни народа, развитием общества и государства, произведения материального и духовного творчества (искусства и литературы), обладающие исторической, художественной, научной или иной культурной ценностью. Во-вторых, они должны быть зарегистрированы в качестве таковых и внесены в перечень (свод) объектов исторического и культурного федерального (общероссийского) значения. Подобный перечень по представлению Правительства РФ утверждается Президентом РФ.

Памятники природы - это уникальные, невосполнимые, имеющие особое природоохранное, научное, культурное, эстетическое, рекреационное и оздоровительное значение природные комплексы, полностью или частично изъятые из хозяйственного использования, а также объекты естественного или культурного происхождения, в отношении которых установлен режим особой охраны (Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872497C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0BIAV0G) от 14.03.1995 N 33-ФЗ "Об особо охраняемых природных территориях") <\*>. К ним относятся: государственные природные заповедники, национальные парки, природные парки, государственные природные заказники, памятники природы, дендрологические парки и ботанические сады, территории и акватории, пригодные для организации лечения и профилактики заболеваний, а также отдыха населения и обладающие природными лечебными ресурсами. Указанные природные комплексы и объекты могут иметь федеральное, региональное или местное значение; предметом рассматриваемого преступления они выступают лишь в том случае, если взяты под охрану в установленном законом порядке.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 12. Ст. 1024.

Предметами и документами, имеющими историческую или культурную ценность, признаются предметы и документы, связанные с событиями в жизни народов, развитием общества и государства, истории науки, ремесел и техники, относящиеся к жизни и деятельности выдающихся личностей. Материальными носителями информации, свидетельствующей об исторической или культурной ценности предмета или документа, могут быть предметы и фрагменты, полученные при археологических раскопках, художественные ценности (картины и рисунки), художественно оформленные предметы культового назначения, в том числе иконы, редкие рукописи и документальные памятники, старинные книги, архивы, части и фрагменты архитектурных, исторических, художественных памятников и другие предметы, взятые государством под охрану.

Содержание уничтожения и повреждения раскрыто при анализе преступления, предусмотренного [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК.

Преступление окончено с момента уничтожения или повреждения указанного в законе предмета.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1F0CIAV0G) данной статьи предусмотрен квалифицированный вид преступления: уничтожение или повреждение особо ценных объектов или памятников общероссийского значения. К таковым могут быть отнесены объекты и памятники, включенные [Указом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1657A5812B9E954D19980EDF044879D845528B96831C18I0VCG) Президента РФ от 20.02.1995 N 176 в Перечень (свод) объектов исторического и культурного наследия федерального (общероссийского) значения. В необходимых случаях для установления особой ценности конкретного памятника истории или культуры, предмета или документа необходимо проведение соответствующей экспертизы (искусствоведческой, экологической и др.).

Надругательство над телами умерших и местами их захоронения ([ст. 244](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV4G) УК). Непосредственный объект - общественная нравственность в области уважительного отношения к местам захоронения и памяти усопших.

Предметами преступления выступают: а) тела умерших; б) места захоронения (могилы, в том числе и братские, кладбища, склепы, колумбарии или иные места хранения урн с прахом); в) надмогильные сооружения (памятники, кресты, надгробные плиты и иные надгробия, могильные ограды и т.д.); г) кладбищенские здания, предназначенные для церемоний в связи с погребением умерших или их поминовением (церкви, часовни, ритуальные залы крематориев).

Объективная сторона преступления характеризуется рядом альтернативно указанных деяний.

1. Надругательство над телами умерших - это глумление над останками человека, извлечение трупа из могилы, обнажение или расчленение тела, изъятие предметов, связанных с ритуалом погребения, самовольное перезахоронение или кремация и т.п. Не являются надругательством эксгумация, осуществляемая в установленном законом порядке, а также иные действия, не противоречащие закону, национальным и религиозным канонам и одобряемые обществом (например, перезахоронение усопшего в соответствии с его волей).

2. Уничтожение, повреждение или осквернение мест захоронения, надмогильных сооружений или кладбищенских зданий, предназначенных для церемоний в связи с погребением умерших или их поминовением, понимается так же, как и при совершении преступления, предусмотренного [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК. Уничтожение или повреждение кладбищенских зданий, не предназначенных для церемоний в связи с погребением или поминовением умерших, не подпадает под признаки комментируемой статьи. Подобные действия надлежит квалифицировать по ст. 167 УК. Если место погребения отнесено к историко-культурным памятникам, то ответственность должна наступать по [ст. 243](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV1G) УК.

3. Осквернение - совершение гнусных, порочных действий, выражающихся в нанесении непристойных надписей, рисунков, знаков и символов на надмогильных сооружениях, стенах церемониальных кладбищенских зданий или колумбария, а также непристойных, глумливых действий или иных действий, несовместимых с требованиями общепринятой морали, в указанных в законе местах, зданиях или в непосредственной близости с ними, если сами действия или их последствия воспринимались другими лицами.

Преступление признается оконченным с момента совершения любого из названных выше действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Уничтожение или повреждение указанных в данной статье предметов, совершенное из хулиганских побуждений, следует квалифицировать по [ст. 213](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1109IAVAG) УК.

Квалификацию действий в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору или организованной группы (п. "а" ч. 2 [ст. 244](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F08IAV2G) УК) необходимо производить на основании положений [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV1G) УК.

Понятие мотивов национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды (п. "б" [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F08IAV1G) данной статьи) раскрыто при анализе [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV7G) УК.

Скульптурные, архитектурные сооружения, посвященные борьбе с фашизмом либо жертвам фашизма (п. "б" ч. 2), не всегда устанавливаются на местах захоронения или являются надмогильными либо кладбищенскими сооружениями, чаще всего они носят мемориальный характер. Тем не менее их осквернение, уничтожение или повреждение также охватывается рассматриваемой статьей.

Насилие (п. "в" [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F08IAV0G)) предполагает насилие, не повлекшее причинение вреда здоровью, а также насилие, причинившее легкий вред здоровью. В случае умышленного причинения вреда средней тяжести или тяжкого вреда здоровью содеянное следует дополнительно квалифицировать по соответствующим статьям о преступлениях против личности.

Угроза применением насилия охватывает любое насилие, вплоть до угрозы убийством.

Потерпевшими могут выступать лица, препятствующие совершению действий, указанных в рассматриваемой статье.

Жестокое обращение с животными ([ст. 245](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F08IAV6G) УК). Непосредственный объект - общественная нравственность в сфере гуманного отношения к животным, под которыми понимаются как домашние, так и дикие, как содержащиеся в неволе, так и в вольных условиях млекопитающие и птицы.

Объективная сторона преступления заключается в совершении действий, состоящих в жестоком обращении с животными. Суть жестокости выражается в безжалостном отношении к ним. Ее проявление может быть многогранным: причинение боли животному, лишение его воды и пищи, содержание его на морозе или жаре, нанесение ранений, членовредительство и другие бесчеловечные, негуманные способы воздействия на него. Организация собачьих, петушиных и иных боев, проведение научно-исследовательских работ, тренировка и дрессировка животных, сопряженные с их мучением, также подпадают под действие данной статьи.

Обязательным признаком объективной стороны являются последствия в виде гибели или увечья животного. Между деянием и указанными последствиями должна быть установлена причинная связь.

Привлечение к уголовной ответственности по [ст. 245](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F08IAV6G) УК возможно лишь в случае совершения деяния с применением садистских методов или в присутствии малолетних, т.е. лиц в возрасте до 14 лет.

Садистскими признаются методы, которые представляют собой особо изощренные способы издевательства над животными, а также мучительное их умерщвление или истязание в целях получения болезненного самоудовлетворения. Мотивы при этом могут быть различными, кроме хулиганских и корыстных.

Если деяние совершено не с применением садистских методов и при отсутствии малолетних, то квалификация деяния по анализируемой [статье](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F08IAV6G) возможна лишь при наличии указанных в законе мотивов - хулиганских или корыстных побуждений.

Деяние, повлекшее гибель или увечье животного, принадлежащего физическому или юридическому лицу, без признаков, указанных в данной статье, образует состав преступления, предусмотренного [ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком по ч. 2 [ст. 245](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E100CIAV4G) УК является совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. [ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV1G) УК).

Глава XII. ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Общая характеристика экологических преступлений

Конституция РФ определила: "Земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории" (ч. 1 [ст. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1DI0VDG)). Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 14 "О практике применения судами законодательства об ответственности за экологические правонарушения" в [п. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAV6G) определило необходимость "обратить внимание судов на важность обеспечения правильного, единообразного и эффективного применения законодательства за совершение экологических правонарушений. Высокая степень общественной опасности этого вида правонарушений обусловлена тем, что объектом их посягательства являются стабильность окружающей среды и природно-ресурсный потенциал, а также гарантированное [ст. 42](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D1FI0V9G) Конституции Российской Федерации право каждого на благоприятную окружающую среду" <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 1. С. 2.

[Глава 26](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV3G) УК не дает общего определения понятия экологического преступления.

Надо отметить, что далеко не все составы, где компонентами объекта посягательств выступает природная среда, можно и нужно причислять к экологическим преступлениям. Экологическим преступление будет тогда, когда посягает на природный компонент, находящийся в неразрывной связи с окружающей природной средой. В этом смысле не относятся к экологическим такие составы, как жестокое обращение с домашними животными ([ст. 245](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F08IAV6G) УК) и т.д. В то же время к экологическим преступлениям можно отнести составы, помещенные в другие главы [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV2G). К ним, в частности, относятся преступления, связанные с нарушениями правил безопасности на объектах атомной энергетики ([ст. 215](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A03IAV2G) УК), при ведении горных, строительных и иных работ ([ст. 216](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0BIAV0G) УК), на взрывоопасных объектах ([ст. 217](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D0BIAVBG) УК), а также с нарушением правил обращения радиоактивных материалов, взрывчатых и других веществ ([ст. 220](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1D09IAV2G) УК). Вред окружающей среде может быть причинен и в результате совершения преступлений, связанных с использованием транспортных средств, например при нарушении правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов и др. Возникает потребность в разграничении экологических преступлений и преступлений против собственности. Предметом преступлений против собственности является имущество, товарно-материальные ценности, обладающие стоимостью. Лишь предметы природного мира, извлеченные из окружающей природы в процессе хозяйственной деятельности, становятся предметами собственности. Постановление Пленума от 05.11.1998 N 14 по данной категории дел в [п. 18](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV0G) указывает, что "...действия лиц, виновных в незаконном вылове рыбы, добыче водных животных, выращиваемых различными предприятиями и организациями в специально устроенных или приспособленных водоемах, либо завладение рыбой, водными животными, отловленными этими организациями, или находящимися в питомниках, в вольерах дикими животными, птицей, подлежат квалификации как хищение чужого имущества" <\*>. Экологические же отношения носят более широкий характер, чем отношения собственности.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 1. С. 5.

Подавляющее большинство диспозиций норм, устанавливающих ответственность за экологические преступления, являются бланкетными. Поэтому при квалификации экологических преступлений следует применять не только нормы и институты общей части экологического законодательства, содержащиеся в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD03I4V7G) от 10.01.2002 N 7-ФЗ "Об охране окружающей среды" <\*>, но и положения ряда других Федеральных законов (["Об использовании атомной энергии"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD842A93C84711C102DD03I4V7G), ["О радиационной безопасности населения"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822891C84711C102DD03I4V7G), ["Об особо охраняемых природных территориях"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872497C84711C102DD03I4V7G), ["О животном мире"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872996C84711C102DD03I4V7G), ["О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872F93C84711C102DD03I4V7G), ["О недрах"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872995C84711C102DD03I4V7G), [Водного](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872E92C84711C102DD03I4V7G), [Земельного](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A9CC84711C102DD03I4V7G), [Лесного](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48F2C92C84711C102DD03I4V7G) кодексов, [Основ градостроительства](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1659A3812D9E954D19980EDFI0V4G) и т.п.).

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2002. N 2. Ст. 133.

Видовым (или групповым) объектом экологических преступлений являются общественные отношения по охране окружающей среды, по рациональному использованию природных ресурсов, сохранению благоприятных для человека и иных живых существ природных условий и обеспечению экологической безопасности людей.

Непосредственный объект можно представить в виде конкретных общественных отношений по охране окружающей среды, рациональному использованию тех или иных видов природных богатств и по обеспечению экологической безопасности людей.

Предметами экологических преступлений являются обозначенные конкретно природные ресурсы: воздух, вода, земля, животный мир, леса и др.

Объективная сторона охватывает собой, как правило, совершение действий (или бездействие), состоящих в нарушении правил охраны окружающей среды, рационального природопользования, экологической безопасности; наступление предусмотренных законом последствий (вред окружающей среде или здоровью человека); причинную связь между ними. Большинство составов экологических преступлений по УК являются материальными (кроме предусмотренных ч. 1 [ст. 247](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV6G), ч. 1 [ст. 252](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0CIAV5G), [ст. 253](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAV1G), [п. п. "б"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV7G), ["в"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV6G) и ["г"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV5G) ч. 1 ст. 258).

По субъективной стороне экологические преступления характеризуются как умышленной, так и неосторожной виной, например, в ч. 1 [ст. 261](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E08IAV5G) УК.

Субъектом экологических преступлений могут быть лица, достигшие 16-летнего возраста. В ряде составов указаны признаки специального субъекта ([ст. ст. 246 - 249](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV2G) УК). Признаками специального субъекта могут характеризоваться и граждане, исполняющие непосредственно профессиональные обязанности и нарушающие карантинные правила ([ст. 249](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0EIAV5G) УК).

Исходя из содержания гл. 26 УК, представляется обоснованным выделить следующие виды экологических преступлений:

1) сопряженные с причинением вреда отдельным элементам природы при осуществлении деятельности, воздействующей на экологический баланс: нарушение охраны окружающей среды при производстве работ [(ст. 246)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV2G); нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов [(ст. 247)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV7G); нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами [(ст. 248)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0EIAV2G); загрязнение вод [(ст. 250)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV2G); загрязнение атмосферы [(ст. 251)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAVBG); загрязнение морской среды [(ст. 252)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0CIAV6G); порча земли [(ст. 254)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAV4G); нарушение режима особо охраняемых территорий и природных объектов [(ст. 262)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV3G);

2) посягающие на основы должной сохранности недр: нарушение правил охраны и использования недр [(ст. 255)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAV7G); нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации [(ст. 253)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAV1G);

3) посягающие на объекты животного и растительного мира (фауны и флоры): нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений [(ст. 249)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0EIAV5G); незаконная добыча водных животных и растений [(ст. 256)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAV4G); нарушение правил охраны рыбных запасов [(ст. 257)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F03IAVBG); незаконная охота [(ст. 258)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV2G); уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации [(ст. 259)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV3G); незаконная порубка деревьев и кустарников [(ст. 260)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV0G); уничтожение или повреждение лесов [(ст. 261)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E08IAV6G).

§ 2. Экологические преступления, сопряженные

с причинением вреда отдельным элементам природы

при осуществлении деятельности, посягающей

на экологический баланс

Непосредственный объект данной категории экологических преступлений - общественные отношения, связанные с охраной природной среды как условия жизнедеятельности и здоровья людей (отношения экологической безопасности) с выделением в отдельных составах непосредственно ее элементов: вод, атмосферы, воздушного бассейна, моря, земли, особо охраняемых природных территорий и природных объектов.

Нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ ([ст. 246](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV2G) УК). Объективная сторона состоит в нарушении правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов, если это повлекло существенное изменение радиоактивного фона, причинение вреда здоровью человека, массовую гибель животных либо иные тяжкие последствия.

Первый признак объективной стороны - выраженное в форме действия или бездействия нарушение правил охраны окружающей среды. [Положением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A182289E954D19980EDF044879D845528B96831C1EI0V8G) от 18.07.1994 N 222 "Об оценке воздействия на окружающую среду в Российской Федерации" <\*> предусматривается Перечень видов и объектов хозяйственной и иной деятельности, при подготовке обосновывающей документации на строительство которых оценка воздействия на окружающую среду проводится в обязательном порядке.

--------------------------------

<\*> БНА РФ. 1995. N 1. С. 3 - 8.

Второй необходимый признак - наступление общественно опасных последствий в названных формах.

Согласно [п. 4](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 14 по данной категории дел: "причинение вреда здоровью человека ([ст. ст. 246](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV2G), [247](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV7G), [248](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0EIAV2G), [250](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV2G), [251](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAVBG), [252](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0CIAV6G), [254](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAV4G) УК РФ) выражается в расстройстве здоровья, временной или постоянной утрате трудоспособности, причинении тяжкого, средней тяжести или легкого вреда одному или нескольким лицам".

Под массовой гибелью животных подразумевается их гибель в больших количествах, на больших территориях. [Пункт 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) указанного Постановления Пленума Верховного Суда РФ так раскрывает данный признак: "... массовой гибелью птиц и животных, в том числе водных, на определенной территории, при котором уровень смертности превышает среднестатистический в три и более раза".

Существенное изменение радиоактивного фона опасно для значительного числа людей, грозит тяжким ущербом их здоровью. Существенное изменение радиоактивного фона по сравнению с естественным, создаваемым космическим излучением и излучением природных радионуклидов, оценивается по действующим Нормам радиационной безопасности как причиняющее или могущее причинить вред здоровью людей. Радиационная обстановка в России определяется: глобальным радиоактивным фоном, обусловленным проводившимися ранее ядерными испытаниями; наличием радиационно загрязненных территорий вследствие аварии; эксплуатацией предприятий ядерного топливного цикла, судовых ядерно-энергетических установок, региональных хранилищ радиоактивных отходов <\*>. Нормы радиационной безопасности принимаются на основе рекомендаций Международной комиссии по радиологической защите и утверждаются специально уполномоченными на то государственными органами Российской Федерации в области охраны окружающей природной среды (Госкомитет РФ по охране окружающей среды) и санитарно-эпидемиологического надзора (Министерство здравоохранения РФ).

--------------------------------

<\*> См.: Зеленый мир. 1996. N 24. С. 9.

Иные тяжкие последствия могут выразиться в причинении существенного вреда отдельным звеньям окружающей природной среды. В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAV4G) Пленума Верховного Суда РФ 05.11.1998 N 14 указано: "под иными тяжкими последствиями нарушения правил охраны окружающей среды при производстве работ ([ст. 246](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV2G) УК РФ) следует понимать существенное ухудшение качества окружающей среды или состояния ее объектов, устранение которого требует длительного времени и больших финансовых и материальных затрат; уничтожение отдельных объектов; деградация земель и иные негативные изменения окружающей среды, препятствующие ее сохранению и правомерному использованию" [(п. 3)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAV4G).

Состав по конструкции является материальным. Между нарушениями и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона выражается умыслом или неосторожностью.

Субъект преступления специальный - лицо, достигшее возраста 16 лет, ответственное за соблюдение правил охраны окружающей среды при указанных в [ст. 246](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV2G) УК обстоятельствах. Согласно [п. 10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV5G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ 05.11.1998 N 14: "...когда виновным в совершении экологического преступления признается должностное лицо государственного предприятия, учреждения, организации или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, оно должно нести ответственность по соответствующей статье за совершение экологического преступления, а при наличии в действиях признаков злоупотребления должностными полномочиями или полномочиями лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, несет также ответственность соответственно по [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G) и [201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV3G) УК РФ".

Нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов ([ст. 247](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV7G) УК). Предмет - отходы, запрещенные к производству в связи с их опасностью, под которыми понимаются радиоактивные, бактериологические, химические вещества и отходы, обращение которых осуществляется в особом порядке по специально установленным правилам.

Данная норма является бланкетной.

К перечисленным выше веществам и отходам следует отнести соединения, содержащие, например, ртуть, мышьяк, фтор, радиоактивные соединения и т.п.

Запрещенными видами опасных отходов являются отходы, возникновение которых запрещено: в любом случае (сильнодействующие отравляющие вещества, могущие иметь военное предназначение либо использоваться для производства оружия массового поражения); при осуществлении определенных технологических процессов (как побочный продукт); в объеме, превышающем установленный специальным нормативным актом или нормативно-техническими документами, либо в определенных концентрациях, либо в определенных местах и в определенные периоды времени, либо без надлежащего разрешения (лицензии). Опасные отходы - это непригодные для производства продукции, утратившие свои потребительские свойства виды сырья, изделия, продукты, возникающие в ходе технологических процессов твердые, жидкие, пасто-, газо-, парообразные вещества и энергия, способные вызвать поражение живых существ и среды их обитания. Они разделяются на ядовитые (токсичные), радиоактивные и иные, для каждого из которых установлены соответствующие классы токсичности. Радиоактивными отходами являются ядерные материалы и радиоактивные вещества, дальнейшее использование которых не предусматривается.

Опасными (токсичными) веществами являются органические и неорганические вещества (их соединения, продукты, их содержащие), которые при поглощении или контакте с организмом либо при внесении их в окружающую среду могут посредством химических или физико-химических процессов причинить вред жизни и здоровью людей, окружающей среде.

Объективная сторона выражена в:

1) производстве, транспортировке, хранении, захоронении запрещенных видов опасных отходов;

2) использовании или ином обращении радиоактивных, бактериологических, химических веществ и отходов с нарушением установленных правил, если эти действия создали угрозу причинения вреда здоровью человека или окружающей среде.

Производство в смысле [ст. 247](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV7G) УК представляет собой действия промышленного характера, целенаправленно осуществляемые в рамках избранного технологического процесса таким образом, что они приводят к появлению запрещенных видов опасных отходов в качестве основного или побочного продукта. Указанные отходы являются побочными при изготовлении химической, радиоактивной или биологической продукции. Они определены их неуничтожением и необезвреживанием.

Транспортировка - перемещение с мест производства, сбора, складирования, хранения к месту переработки, захоронения или уничтожения.

Хранение - содержание отходов в объектах размещения отходов в целях их последующего захоронения или обезвреживания.

Захоронение - изоляция отходов, не подлежащих дальнейшему использованию, в специальных хранилищах предотвращения попадания вредных веществ в окружающую природную среду ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD852F96C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV4G) Федерального закона от 24.06.1998 N 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления") <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1998. N 26. Ст. 3009.

Использование радиоактивных, химических и бактериологических веществ и отходов предполагает пользование ими (эксплуатацию их свойств) любыми предприятиями, учреждениями, организациями независимо от форм собственности и подчинения, а также отдельными гражданами.

В [п. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ 05.11.1998 N 14 говорится: "Создание угрозы причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде (ч. 1 [ст. 247](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV6G) УК РФ) подразумевает возникновение такой ситуации либо таких обстоятельств, которые повлекли бы предусмотренные законом вредные последствия, если бы не были прерваны вовремя принятыми мерами или иными обстоятельствами, не зависящими от воли причинителя вреда. Угроза при этом предполагает наличие конкретной опасности реального причинения вреда здоровью человека или окружающей среде".

Угроза вреда считается созданной, если она была реальной, действительной (а не мнимой) и вред здоровью людей или природной среде не был причинен лишь по счастливой случайности или благодаря вовремя принятым мерам независимо от воли причинителя вреда.

Иное обращение с опасными веществами и отходами представляет собой сложную, многоэтапную деятельность: обезвреживание - освобождение от вредных примесей; утилизацию - извлечение полезных продуктов; складирование - временное размещение отходов; сбор - накопление в месте образования.

Состав преступления - формальный, преступление окончено с момента совершения перечисленных в диспозиции деяний. Данный состав относится к числу составов проставления в опасность.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления специальный - лицо, в обязанности которого входит соблюдение правил работы с опасными отходами.

Часть 2 [ст. 247](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV4G) УК предусматривает ответственность за те же деяния, повлекшие загрязнение, отравление, заражение окружающей среды, причинение вреда здоровью человека либо массовую гибель животных, а равно совершенные в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Понятие "зона экологического бедствия", определяется нарушением всех звеньев природного комплекса как единого целого. Понятие зон экологического бедствия и зон чрезвычайных экологических ситуаций дается в [ст. 57](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD034726CF421B8797831C1A03IAVBG) Федерального закона от 10.01.2002 N 7-ФЗ "Об охране окружающей среды" <\*>. Так, нефтяные пятна, связанные с катастрофами на транспорте, приводят к гибели рыбы, планктона, водоплавающих птиц, морских животных, морских растений, полностью загрязняют береговую линию на многие десятки километров, требуют значительных материальных вложений на многие годы для приведения этой зоны в естественное состояние. Зоны экологического бедствия, естественно, опасны и для человека. К зонам экологического бедствия можно отнести лесные пожары, распространяющиеся на большие площади и связанные с полным, сплошным уничтожением флоры и фауны.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2002. N 2. Ст. 133.

Понятие "чрезвычайная экологическая ситуация" связано с вредом такого рода, когда не затронуты все звенья природного комплекса, но причиняется значительный ущерб, например, рыбным запасам или популяции животных. Чрезвычайная экологическая ситуация может быть связана с деятельностью какого-либо производства, выбрасывающего большое, превышающее норму, содержание вредных, отравляющих веществ. Чрезвычайная экологическая ситуация может быть объявлена как в городе, так и в местах, прилегающих к промышленной зоне.

Часть 3 [ст. 247](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAVAG) УК предусматривает ответственность за указанные деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека или массовое заболевание людей.

Массовость определена тем, что из строя выводится значительное число людей. Заболевание может быть связано с возникновением различных хронических заболеваний органов дыхания, крови, кожи и др.

Субъективная сторона преступлений, предусмотренных [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV4G) и 3 ст. 247 УК, характеризуется неосторожной виной в отношении наступающих последствий.

Нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами ([ст. 248](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0EIAV2G) УК). Микробиологические или другие биологические агенты или токсины - это живые организмы, в том числе микроорганизмы, вирус и другой биологический агент, а также любое вещество, произведенное живым организмом или полученное методом генной инженерии, либо его производное, могущее вызвать гибель, заболевание или иное неполноценное функционирование человеческого или другого живого организма.

Патогенами, опасными для человека и животных, являются вирусы (возбудители японского, весенне-летнего клещевого энцефалитов, желтой лихорадки, натуральной оспы, белой оспы и др.), риккетсии (возбудители лихорадки Ку, сыпного тифа, траншейной и пятнистой лихорадки Скалистых гор), бактерии (возбудители сибирской язвы, бруцеллеза, холеры, сапа, брюшного тифа, газовой гангрены, столбняка, болезни легионеров и др.), токсины (ботулинические, золотистого стафилококка, столбнячный, холерный и т.п.). Патогены, опасные для животных, - это вирусы (возбудители ящура, бешенства, гриппа птиц и т.п.), бактерии и генетически измененные организмы и их фрагменты. Патогенами, опасными для растений, являются вирусы - возбудитель кустистости верхушки бананов, бактерии-возбудители бактериального ожога сахарного тростника, рака цитрусовых, ожога риса, микроскопические грибы - возбудители стеблевой ржавчины пшеницы, инфекционного усыхания цитрусовых и пр. и их генетически измененные формы.

Термин "токсин" означает независимо от происхождения или способа изготовления любое ядовитое вещество, выделяемое живым организмом. Оно может быть бактериального, растительного или животного происхождения. Действие токсинов проявляется в угнетении функций живого организма. Наиболее распространены и изучены бактериальные токсины, которые подразделяются на эндотоксины и экзотоксины.

Объективная сторона - нарушение правил безопасности обращения с микробиологическими либо другими биологическими агентами и токсинами, если это повлекло причинение вреда здоровью человека, распространение эпидемий или эпизоотий либо иные тяжкие последствия.

Под распространением эпидемии или эпизоотий следует понимать распространение возбудителей заразных болезней соответственно среди людей (чумы, холеры, оспы и др.) или среди животных (сибирской язвы, сапа, ящура и т.п.).

Эпидемия - непрерывный процесс заболевания людей, характеризующийся значительным распространением заразной болезни. Эпизоотия - аналогичный процесс среди животных. При оценке распространения заразных заболеваний учитывается не только их количество, но и характер болезни. Так, заражение даже небольшого числа людей очень опасной болезнью уже является значительным и признается эпидемией.

Иными тяжкими последствиями следует признать необходимость эвакуации людей, "закрытие" населенных пунктов, уничтожение продукции сельского хозяйства и т.п.

Состав по конструкции является материальным. Преступление окончено с момента наступления указанных в законе последствий.

Субъективная сторона преступления - умысел или неосторожность.

Субъект специальный - лицо, допущенное к обращению с указанными выше предметами.

Часть 2 [ст. 248](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0EIAV7G) УК предусматривает то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Загрязнение вод ([ст. 250](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV2G) УК). В УК выделены в самостоятельные составы: загрязнение вод (рассматриваемая норма) и загрязнение атмосферы ([ст. 251](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAVBG) УК).

Предмет преступления - вода, чистота которой значима для поддержания должного экобаланса. Под термином "вода" в контексте данной нормы имеются в виду реки, озера, водохранилища, оросительные системы. Предметом преступления являются поверхностные или подземные воды, а также источники питьевого водоснабжения, т.е. водостоки и водохранилища на них, водоемы (реки, каналы, озера и пр.), дно и берега водных объектов, ледники и снежники, водоносные горизонты, бассейны подземных вод, их месторождения и естественные выходы.

Сравнительный анализ [ст. 250](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV2G) и [ст. 252](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0CIAV6G) УК позволяет сделать вывод, что не являются предметом рассматриваемого преступления воды внутренних морей и территориальные воды Российской Федерации.

Хранилища воды, не имеющие экологического значения (отстойники, бассейны, резервуары, колодцы и т.п.), не относятся к предмету рассматриваемого преступления. Их загрязнение, отравление, истощение в зависимости от характера деяния может образовывать состав диверсии ([ст. 281](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV6G) УК), преступления против жизни и здоровья (см. [гл. 16](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV0G) УК), нарушения санитарно-эпидемиологических правил ([ст. 236](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAV7G) УК), нарушение правил охраны труда ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAVBG) УК).

Объективная сторона состоит в загрязнении, засорении, истощении либо ином изменении их природных свойств, если эти действия повлекли причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству. Указанные деяния заключаются в сбросе или поступлении иным способом в водные объекты, а также образовании в них вредных веществ, предметов, взвешенных частиц, которые ухудшают качество поверхностных и подземных вод, ограничивают использование либо негативно влияют на состояние дна и берегов водных объектов.

Истощение вод означает устойчивое сокращение запасов и ухудшение качества поверхностных и подземных вод ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872E92C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV7G) Водного кодекса РФ).

Под иным изменением природных свойств вод понимается любое другое изменение их физических, химических или биологических свойств. Различают также тепловое загрязнение, т.е. изменение теплового режима вод, угрожающее развитию и существованию многих видов рыб и иных организмов.

Под загрязнением следует понимать насыщение от определенного уровня чистоты поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения загрязняющими материалами, изменяющими их должные физические, химические или биологические свойства. Нормативы предельно допустимой концентрации (ПДК) выбросов и сбросов утверждаются специально уполномоченными органами РФ в области охраны окружающей природной среды и санитарно-эпидемиологического надзора на основании ряда специальных документов (Водный [кодекс](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872E92C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0EIAV5G) РФ). Различают также тепловое загрязнение, т.е. изменение теплового режима вод, угрожающее развитию и существованию многих видов рыб и иных организмов.

В [п. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ 05.11.1998 N 14 указано, что "эксплуатация промышленных, сельскохозяйственных, коммунальных и других объектов с неисправными очистными сооружениями и устройствами, отключение очистных сооружений и устройств, нарушение правил транспортировки, хранения, использования минеральных удобрений и препаратов, совершение иных действий, повлекших загрязнение водоемов и водных источников и причинивших существенный вред животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству, должны квалифицироваться по соответствующей части [статьи 250](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV2G) УК РФ", т.е. определена взаимосвязь недолжного хозяйствования с уровнем чистоты вод.

Объективная сторона включает действия или бездействие, состоящие в загрязнении поверхностных или подземных вод, т.е. сбросе или привнесении в водные объекты вредных веществ, ухудшающих их состояние, в их засорении, т.е. привнесении в водные объекты предметов или взвешенных частиц, в истощении, т.е. сокращении запасов и ухудшении качества вод, препятствующих их нормальному использованию, либо в ином изменении их природных свойств, например, физических, радиационных, лечебных, в ухудшении биологического разнообразия вод и т.п., если эти деяния повлекли причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству, и причинную связь между ними.

Обязательным признаком объективной стороны состава является причинение указанного в законе вреда. По конструкции состав является материальным.

Ущерб сельскохозяйственному производству заключается в приведении в негодное состояние выпаса для скота, гибели посевов.

Существенный вред животному и растительному миру может быть выражен в снижении популяций диких зверей, птиц, усыхании деревьев, кустарников в лесах всех видов. Вред рыбным запасам определен гибелью рыбы, уничтожением нерестилищ, нагульных площадей.

Между указанными деяниями и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона может быть выражена умыслом в отношении совершаемых действий.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 [ст. 250](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV7G) УК предусматривает причинение вреда здоровью человека или массовую гибель животных, а равно совершение загрязнения вод на территории заповедника или заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Причинение вреда здоровью человека следует рассматривать как расстройство здоровья вызвавшее временную нетрудоспособность, хронические заболевания, функциональные расстройства и иные более тяжкие нарушения, приведшие к стойкой утрате трудоспособности.

О массовой гибели животных было сказано при анализе [ст. 246](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV2G) УК.

Природными заповедниками объявляются изъятые навсегда из хозяйственного использования и не подлежащие изъятию ни для каких иных целей особо охраняемые законом природные комплексы (земля, недра, воды, растительный и животный мир), имеющие природоохранное, научное, эколого-просветительское значение как эталоны естественной природной среды, типичные или редкие ландшафты, места сохранения генетического фонда растений и животных ([ст. 61](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD034726CF421B8797831C1D0BIAV6G) Федерального закона "Об охране окружающей среды"). На территории заповедника охраняется весь природный комплекс <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Положение о государственных природных заповедниках в РСФСР // САПП РФ. 1992. N 4. Ст. 25.

Понятие "заказник" предполагает выделение для охраны как наиболее значимого какого-либо звена из всего природного комплекса, например, вид животного, растений (см. [ст. 62](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD034726CF421B8797831C1D08IAV3G) Федерального закона "Об охране окружающей среды").

Часть 3 [ст. 250](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV5G) УК предусматривает ответственность за "деяния, предусмотренные [частями первой](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV1G) и [второй](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV7G) настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека".

Загрязнение атмосферы ([ст. 251](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAVBG) УК). Указав в названии статьи на "атмосферу", законодатель, таким образом, четко определил предмет данного состава. Предметом является атмосферный воздух, т.е. природная смесь газов приземного слоя атмосферы, сложившаяся в ходе эволюции Земли, за пределами жилых, общественных, производственных помещений и производственных территорий. Загрязнение воздуха производственных помещений при наличии признаков преступления влечет ответственность по [ст. 143](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110AIAVBG) УК за несоблюдение правил охраны труда.

Объективная сторона характеризуется как нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ либо нарушение правил эксплуатации установок, сооружений и иных объектов, если это повлекло загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

В диспозиции приведен расширенный перечень деяний, оказывающих вредное воздействие на воздух, а не только загрязнение.

[Постановлением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656A58E26C39F4540940CD80B176EDF0C5E8A96831DI1VDG) Правительства РФ от 03.08.1992 N 545 принят Порядок разработки и утверждения экологических нормативов выбросов и сбросов загрязняющих веществ в окружающую природную среду, лимитов использования природных ресурсов, размещения отходов <\*>. Он предусматривает два вида нормативов выбросов и сбросов загрязняющих веществ - предельно допустимые и временно согласованные. Допустимые выбросы устанавливаются соответствующими ГОСТами и ОСТами, например Правилами установления допустимых выбросов вредных веществ промышленными предприятиями - ГОСТ 17.2.3.02-78 <\*\*>.

--------------------------------

<\*> САПП РФ. 1992. N 6. Ст. 330.

<\*\*> См.: Экологическая экспертиза и оценка воздействия на окружающую среду. 1996. N 3. С. 117 - 120.

Фактически законодатель в содержании нормы отразил общие требования, сформулированные в [гл. V](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD034726CF421B8797831C1B08IAV4G) "Нормирование в области охраны окружающей среды" Федерального закона "Об охране окружающей среды".

Под загрязняющими веществами следует понимать любые вредные для человека, флоры, фауны, воды и земли выделения: ядовитые соединения, содержащие, например, ртуть, фтор, мышьяк, пыль, радиоактивные соединения.

Нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ подразумевает неиспользование (отключение) имеющихся очищающих установок. Нарушение правил эксплуатации установок - нарушение обязательного по времени или по количеству операций цикла очистки воздуха.

Нарушение правил эксплуатации сооружений и иных объектов означает нарушение предусмотренного основного цикла производства, например выплавка на сталелитейном заводе изделий, требующих по технологии значительно более жестких правил производственной и экологической безопасности и, исходя из этого, наличия иных очистных сооружений и циклов.

Обязательным признаком объективной стороны являются общественно опасные последствия в виде загрязнения или иного изменения природных свойств воздуха (к примеру, вредное воздействие тепловой радиации). Между деянием и следствием должна быть установлена причинная связь. Состав преступления - материальный.

Субъективная сторона - умысел или неосторожность.

Квалифицирующие признаки указаны в ч. 2 [ст. 251](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0CIAV2G) УК - "те же деяния, повлекшие по неосторожности причинение вреда здоровью человека" и в [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0CIAV0G) "деяния, предусмотренные частью первой или второй настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека". Эти признаки по содержанию совпадают с квалифицирующими признаками, изложенными применительно к [ст. 250](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV2G) УК.

Субъект - специальный, т.е. лицо, на которое соответствующими актами возложены обязанности по соблюдению порядка и контролю за выбросами загрязняющих веществ в атмосферу, за эксплуатацией стационарных и передвижных установок, сооружений и иных объектов.

Загрязнение морской среды ([ст. 252](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0CIAV6G) УК). Предмет преступления - морская среда, т.е. воды моря, животный и растительный мир, рекреационные зоны, объекты природной среды. В диспозиции статьи использован термин "морская среда". Учитывая аналогию с термином "среда обитания", представляется, что в данном случае подразумевается широкое понятие моря. Имеется в виду комплекс естественных условий обитания для человека, флоры и фауны, связанный с морем.

[УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0CIAV6G) под морской средой подразумевает внутренние морские воды РФ, воды открытого моря, территориальные воды (например, Баренцева, Карского морей, Тихого океана).

Внутренние морские воды - это воды, глубоко вдающиеся в сушу, сообщающиеся с океаном и проливами (Черное, Балтийское, Белое моря). Понятие внутренних морских и территориальных вод определены [ст. 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A90C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAVBG) Закона РФ от 01.04.1993 N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" <\*> и [ст. ст. 14](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872E92C84711C102DD034726CF421B8797831C180AIAV1G), [15](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872E92C84711C102DD034726CF421B8797831C180AIAV6G) Водного кодекса РФ.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1993. N 17. Ст. 594.

Правовую базу, обеспечивающую безопасные условия пользования морскими водами, образует ряд международных актов, ратифицированных СССР и Россией. Основными из них являются Конвенция об открытом море 1958 г. <\*>, Конвенция относительно вмешательства в открытом море в случаях аварий, приводящих к загрязнению нефтью, 1969 г. <\*\*>, Конвенция по предотвращению загрязнения моря сбросами отходов и других материалов 1972 г. <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> ВВС СССР. 1962. N 46. Ст. 467.

<\*\*> Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXXI. С. 97 - 106.

<\*\*\*> Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII. С. 540 - 549.

Объективная сторона преступления выражается в действии либо бездействии, связанном с загрязнением морской среды из находящихся на суше источников либо вследствие нарушения правил захоронения или сброса с транспортных средств или возведенных в море искусственных сооружений веществ и материалов, вредных для здоровья человека и живых ресурсов моря либо препятствующих правомерному использованию морской среды.

Под нарушением правил захоронения или сброса вредных веществ и материалов следует понимать их умышленное затопление вопреки требованиям Правил охраны от загрязнения прибрежных вод морей (от 12 апреля 1984 г.) и Правил выдачи разрешений на сброс в целях захоронения в море отходов и других материалов, регистрации их характеристик и количества, определения места, времени и метода сброса (от 26 января 1983 г.) <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 07.07.83 (с изм. от 16.01.86 и от 18.04.86) "О практике применения судами законодательства об охране природы" // Сборник Постановлений Пленума Верховного Суда СССР 1924 - 1986 гг. М., 1987. С. 64 - 80.

Под захоронением подразумевается погружение веществ и материалов в воду и оставление их в водной среде. Преступление считается оконченным с момента сброса.

Под сбросом понимается любое преднамеренное удаление веществ и материалов, их объектов в море.

Искусственные сооружения, возведенные в море, - это, например, платформы, т.е. стационарные технические устройства, предназначенные для выполнения работ в море: буровые установки, маяки, сооруженные в море, и т.д.

Вредными для здоровья людей и живых ресурсов моря являются яды, ртутные соединения, нефть и нефтепродукты, сульфиды, хлористые вещества, соли и другие вещества, способные уничтожать, отравлять либо заражать живые организмы.

Под "препятствованием правомерному использованию морской среды" следует понимать невозможность лова рыбы, водных животных, использования воды для опреснения и т.д.

Состав преступления, предусмотренный ч. 1 [ст. 252](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0CIAV5G), - формальный. Преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных деяний.

Субъективная сторона преступления характеризуется умыслом или неосторожностью.

Субъект специальный - лицо, на которого возложена обязанность по осуществлению контроля за сбросом в море вредных веществ: директора предприятий, капитаны судов, командиры воздушных судов, должностные лица платформ, работники платформ или члены экипажей, обязанные согласно должностным инструкциям сообщать соответствующим организациям о готовящемся или произведенном сбросе, члены команды судна.

Статья 252 УК предусматривает квалифицирующие признаки: причинение существенного вреда здоровью человека, животному или растительному миру, рыбным запасам, окружающей среде, зонам отдыха либо другим охраняемым законом интересам [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0CIAVBG), а также повлекшие по неосторожности смерть человека [(ч. 3)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAV3G).

Порча земли ([ст. 254](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAV4G) УК). Предмет преступления - земли: находящиеся в промышленной зоне, сельскохозяйственных угодий, отдельных пользователей земельных участков (населенных пунктов, транспорта, связи, энергетики, обороны и иного назначения; природоохранного, а также природно-заповедного, оздоровительного, рекреационного и историко-культурного назначения; лесного и водного фондов, а также земли запаса). Таким образом, имеются в виду любые виды земельных участков (угодий): освоенные, осваиваемые либо неосваиваемые человеком, выведенные из оборота независимо от формы собственности на землю или характера владения ею. В смысле анализируемой [статьи](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAV4G) смежным с термином "земля" является понятие "почвы" как минерально-органическое образование, поверхностный слой земли, характеризующийся плодородием.

Уровень вредного воздействия на землю определяется [Положением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A6842C96C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) о порядке осуществления государственного контроля за использованием и охраной земель в Российской Федерации от 23.12.1993, [Положением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A480299E954D19980EDF044879D845528B96831C19I0VFG) о порядке выдачи лицензий на проведение исследований по выявлению деградированных и загрязненных земель от 07.12.1993, утв. Приказом Минприроды России и Роскомзема России от 01.12.1993, и другие акты.

Объективная сторона выражена в ряде деяний: 1) отравление; 2) загрязнение; 3) порча земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке, повлекшие причинение вреда здоровью человека или окружающей среде.

Таким образом, объективная сторона включает три необходимых признака:

а) совершение действий в форме отравления, загрязнения, порчи земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с удобрениями, ядохимикатами и т.д.;

б) наступление последствий в виде причинения вреда здоровью человека или окружающей среде. Вред окружающей среде может выражаться в гибели растительности, растительноядных и иных животных, приведении почвы в состояние, не пригодное для использования в сельском хозяйстве или для выполнения экологических функций. Между деянием и наступившими последствиями необходимо установить причинную связь. [Порядок](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A58E249E954D19980EDF044879D845528B96831C18I0V9G) определения размеров ущерба от загрязнения земель химическими веществами утвержден Минприроды и Роскомземом в 1993 г. Вред фауне рассчитывается по Шкале гражданских исков, предъявляемых к организациям и лицам в возмещении ущерба, причиненного государственному охотничьему фонду, от 22 июля 1993 г. <\*>;

--------------------------------

<\*> См.: Сборник нормативных актов по заповедному делу. Т. 2. М., 1994. С. 34.

в) причинную связь между действиями и опасными последствиями.

Состав преступления - материальный.

Субъективная сторона - умысел или неосторожность.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 254](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAV3G) УК предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Часть 3 [ст. 254](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAV1G) УК говорит о деяниях, повлекших по неосторожности смерть человека вследствие совершения указанных в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAVBG) или 2 ст. 254 УК действий.

Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов ([ст. 262](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV3G) УК). Предмет преступления - природные комплексы, взятые государством под охрану.

Природные комплексы - это природные заповедники, заказники, национальные природные парки, т.е. изъятые из хозяйственного использования комплексы, включающие землю, недра, воды, растительный и животный мир ([ст. ст. 59](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD034726CF421B8797831C1D0AIAVBG), [60](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD034726CF421B8797831C1D0BIAV2G), [62](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD034726CF421B8797831C1D08IAV3G) Федерального закона "Об охране окружающей среды"). Их перечень и правовой режим устанавливается в ряде нормативных актов: в Федеральных законах от 14.03.1995 N 33-ФЗ ["Об особо охраняемых природных территориях"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872497C84711C102DD03I4V7G) <\*>, ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD03I4V7G), [Положении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A18F2595C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) о памятниках природы федерального значения от 25.01.1993 <\*\*> и др. В состав земель природоохранного и природно-заповедного назначения включаются земельные участки, в пределах которых имеются природные комплексы и объекты, представляющие особую научную или культурную ценность: типичные или редкие ландшафты, сообщества растительных или животных организмов, редкие геологические образования, виды растений и животных. К землям историко-культурного значения относятся земли, на которых располагаются памятники истории и культуры, достопримечательности, в том числе объявляемые заповедными, национальными парками, памятниками природы.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 12. Ст. 1024.

<\*\*> Российские вести, 1993, 18 февраля (N 33); Зеленый мир. 1993. N 28.

[Статья 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872995C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAVAG) Закона РФ "О недрах" в ред. Федерального закона от 03.03.1995 N 27-ФЗ <\*> предусматривает предоставление недр для образования особо охраняемых геологических объектов: научные и учебные полигоны, геологические заповедники, заказники, памятники природы, пещеры и другие подземные полости.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 10. Ст. 823.

Положение о национальных природных парках Российской Федерации полагает создание на их территориях зон охраны историко-культурных объектов, обеспечивающих создание условий для сохранения комплексов и объектов культурного наследия <\*>.

--------------------------------

<\*> САПП РФ. 1993. N 34. Ст. 3180.

Перечень особо охраняемых объектов природы закреплен Указом Президента РФ от 02.10.1992 N 1155 "Об особо охраняемых природных территориях Российской Федерации" <\*>.

--------------------------------

<\*> САПП РФ. 1992. N 14. Ст. 1096.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении режима заповедников, заказников, национальных парков, памятников природы и других особо охраняемых государством территорий, повлекшем причинение значительного ущерба. Под нарушением режима законодатель имеет в виду самый широкий спектр общественно опасных деяний: уничтожение, повреждение или иная порча путем сожжения, затопления, вырубки, загрязнения и т.п.

Понятия заповедников и заказников раскрывались при анализе [ст. 250](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0FIAV2G) УК.

Состав по конструкции - материальный, так как предусматривает наступление последствий в виде значительного ущерба. Признание ущерба значительным - вопрос факта и зависит от обстоятельств конкретного уголовного дела. Между деянием и последствием должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона - умысел или неосторожность.

Субъект - должностное или частное лицо, достигшее 16 лет.

§ 3. Преступления, посягающие на основы

должной сохранности недр

Непосредственный объект данной категории преступлений - общественные отношения по охране и рациональному использованию полезных ископаемых, содержащихся в недрах земли.

Нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации ([ст. 253](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAV1G) УК). В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD862B92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) Федерального закона от 30.11.1995 N 187-ФЗ "О континентальном шельфе Российской Федерации" <\*> континентальный шельф Российской Федерации включает морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря РФ на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 49. Ст. 4694.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1832990C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAV5G) от 10.02.1999 N 32-ФЗ "О внесении в законодательные акты Российской Федерации изменений и дополнений, вытекающих из Федерального закона "О соглашениях о разделе продукции" конкретизируются права Российской Федерации на континентальный шельф. Так, в нем предусматривается исключительное право на разрешение и проведение буровых работ для любых целей, морских научных исследований, прокладки и эксплуатации подводных кабелей и трубопроводов <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1999. N 7. Ст. 879.

Внутренней границей континентального шельфа является внешняя граница территориального моря. Внешняя граница континентального шельфа находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря, при условии, что внешняя граница подводной окраины материка не простирается на расстояние более чем 200 морских миль.

Подводной окраиной материка является продолжение континентального массива Российской Федерации, включающего поверхность и недра континентального шельфа, склона и подъема.

Исключительная экономическая зона представляет собой район, находящийся за пределами территориального моря, шириной не свыше 200 морских миль, для которого международное право установило особый правовой режим (ст. ст. 55 - 57 Конвенции ООН по морскому праву от 10 декабря 1982 г. <\*>).

--------------------------------

<\*> См.: Международное публичное право: Сборник документов / Сост. К.А. Бекяшев, А.Г. Ходаков. Т. 2. М., 1996. С. 255, 256; Конвенция ООН по морскому праву ратифицирована Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A1812B91C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVBG) от 26.02.1997 N 30-ФЗ // СЗ РФ. 1997. N 9. Ст. 1013.

Правовой режим морской исключительной экономической зоны определяется [Указом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650A0832893C84711C102DD03I4V7G) Президиума Верховного Совета СССР от 28.02.84 "Об экономической зоне СССР" <\*>, принятым в соответствии с Конвенцией ООН по морскому праву 1982 г., и [Указом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A28F26C39F4540940CIDV8G) Президента РФ от 05.05.1992 N 436 "Об охране природных ресурсов территориальных вод, континентального шельфа и экономической зоны Российской Федерации" <\*\*>, гражданским законодательством, законодательством о недрах, о животном мире.

--------------------------------

<\*> ВВС СССР. 1984. N 9. Ст. 137.

<\*\*> ВВС РФ. 1992. N 19. Ст. 1048.

Объективная сторона определена перечнем деяний:

1) незаконное возведение сооружений на континентальном шельфе РФ;

2) незаконное создание вокруг них или в исключительной экономической зоне РФ зон безопасности;

3) нарушение правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

Обязательным признаком объективной стороны является место преступления: континентальный шельф или исключительная экономическая зона РФ.

Данный состав является по конструкции формальным. Преступление окончено с момента совершения любого из перечисленных в [ст. 253](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAV1G) УК деяний.

Субъективная сторона преступления выражена прямым умыслом.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 253](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0DIAV6G) УК предусматривает квалифицированный вид преступления: исследование, разведка, разработка естественных богатств континентального шельфа РФ или исключительной зоны РФ, проводимые без соответствующего разрешения.

Порядок выдачи разрешений и их содержание предусмотрены соответствующими нормативно-правовыми актами. Основания, определяющие обязательность получения соответствующего разрешения, должны быть указаны исчерпывающим образом и расширительному толкованию не подлежат.

Исследование, разведка, разработка естественных богатств континентального шельфа и исключительной экономической зоны РФ проводятся как действия, совершаемые в виде промысла, на промышленной основе либо в целях промысла. Естественными богатствами являются минеральные и прочие неживые ресурсы поверхности и недр морского дна, живые организмы "сидячих" видов, которые прикреплены к морскому дну или под ним либо способные передвигаться по дну или в его недрах (п. 4 ст. 77 Конвенции ООН по морскому праву 1982 г.), а также водоросли.

Нарушение правил охраны и использования недр ([ст. 255](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAV7G) УК). Отношения, возникающие в процессе использования и охраны недр, регулируются [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872995C84711C102DD03I4V7G) РФ "О недрах".

Этот акт содержит правовые и экономические основы комплексного рационального использования и охраны недр.

Недра являются частью земной коры, расположенной ниже почвенного слоя и дна водоемов, простирающейся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения.

Предмет преступления - содержимое недр: полезные ископаемые, добыча и использование которых природопользователями требуют специального разрешения, в том числе уголь, нефть, руды, драгоценные металлы и драгоценные камни.

Предметом данного состава могут быть и драгоценные камни, которые находятся в естественном природном состоянии в виде природного ресурса в недрах земли.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил охраны и использования недр:

1) при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию, а также эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых;

2) самовольной застройке площадей залегания полезных ископаемых, если эти деяния повлекли причинение значительного ущерба.

[Статья 255](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAV7G) УК является специальной нормой по отношению к [ст. 246](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV2G) УК и формулирует признаки нескольких составов преступления, различающихся по характеру объективной стороны.

Промышленную разработку недр производят государственные и иные предприятия и граждане на основании лицензии, удостоверяющей горный отвод.

Подробное изложение перечня деяний, связанных с нарушением правил охраны и использования недр, определено законодателем в [Законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD872995C84711C102DD03I4V7G) РФ "О недрах", где указаны основные права и обязанности пользователя недр, требования: по рациональному использованию и охране недр, по безопасному ведению работ, связанных с пользованием недрами.

Наиболее часто встречающимися нарушениями правил разработки недр следует считать: самовольную разработку месторождений полезных ископаемых при отсутствии лицензии; разработку недр вне пределов предоставленного пользователю горного отвода; осуществление таких видов пользования недрами, которые не указаны в лицензии, добыча сырья сверх установленного в лицензии и др.

Самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых - это возведение любых сооружений, включая непроизводственные, без получения соответствующего разрешения специально уполномоченных органов, если обязательность получения такого разрешения установлена нормативно-правовыми актами. При этом соблюдение правил собственно застройки при отсутствии указанного разрешения не устраняет ее незаконности.

Состав преступления - материальный. Обязательным признаком объективной стороны является наступление последствия - причинение значительного ущерба.

Значительный ущерб связан с выведением из эксплуатации месторождений полезных ископаемых, потерями запасов, их экологической значимости, возможности дальнейшего пользования недрами и восстановления нарушенных естественных свойств недр.

Между указанными в законе нарушениями и значительным ущербом должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется умыслом или неосторожностью.

Субъект - лицо, по роду своей деятельности связанное с проектированием, размещением, строительством горнодобывающих предприятий и достигшее 16 лет.

§ 4. Преступления, посягающие на объекты

животного и растительного мира (фауны и флоры)

Непосредственным объектом данной категории преступлений являются общественные отношения по сохранности и рациональному использованию ресурсов животного и растительного мира, находящихся в естественных условиях обитания или в искусственно созданных человеком.

Нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений ([ст. 249](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0EIAV5G) УК). Предмет преступления - дикий и домашний скот, птицы, рыбы, звери и иные животные, а также насаждения, лесная и иная растительность.

Объективная сторона преступления выражена в нарушении ветеринарных правил, повлекшем эпизоотию или иные тяжкие последствия.

Ветеринарные правила - это установленные в целях борьбы с эпизоотиями, заразными и массовыми незаразными болезнями животных (как домашних, так и изъятых в установленном порядке из окружающей среды диких животных) правила проведения ветеринарно-санитарных, лечебных, ветеринарно-профилактических мероприятий, карантинные правила, порядок ликвидации очагов заболеваний.

Нарушение может состоять как в действии, так и в бездействии.

Перечень ветеринарных правил изложен в ряде нормативных правовых документов ([Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822A91C84711C102DD03I4V7G) РФ от 14.05.1993 N 4979-1 "О ветеринарии" // ВВС РФ. 1993. N 24. Ст. 857; Постановление Правительства РФ от 11.05.1993 "О мерах санитарно-эпидемиологической, ветеринарной и фитосанитарной охране территории Российской Федерации" // САПП РФ. 1993. N 20. Ст. 1850 и другие акты).

Состав преступления - материальный, его обязательными признаками являются последствия в виде эпизоотии или иных тяжких последствий.

Понятие "эпизоотии" раскрывалось при анализе [ст. 248](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0EIAV2G) УК. Количественным критерием эпизоотии является ее массовость, охват большого поголовья скота, возможность значительного распространения. К иным тяжким последствиям следует отнести причинение существенного ущерба (массовый падеж скота или тяжелое заболевание хотя бы одного человека).

Субъективная сторона - умысел или неосторожность.

Субъект преступления - лицо, которое должно обеспечивать или соблюдать ветеринарные правила или правила, установленные для борьбы с болезнями и вредителями растений, достигшее 16 лет.

Часть 2 [ст. 249](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0EIAVAG) УК предусматривает ответственность за нарушение правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия.

К тяжким последствиям следует отнести массовое распространение болезней растений на значительных площадях (эпифитотия); уничтожение или гибель большого количества сельскохозяйственных культур (на больших площадях посевов) и т.п.

Незаконная добыча водных животных и растений ([ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAV4G) УК). Предмет преступления - рыбы различных пород; морские и пресноводные животные (моржи, тюлени, сивучи, морские львы, дельфины, нерпы), пресноводные и морские беспозвоночные иглокожие (раки, крабы, кальмары, осьминоги и т.п.), промысловые морские растения. Предмет преступления образуют только водные животные, находящиеся в природной среде в естественном состоянии. Рыба или иные водные животные, выращиваемые рыбозаводами, рыбхозами, колхозами и иными хозяйствующими субъектами в специально устроенных или приспособленных водоемах, рыба, добытая этими организациями или хотя бы и находящаяся еще в сетях и иных ловчих устройствах, может быть предметом хищения чужого имущества, так как в этих случаях предмет посягательства обособлен трудом добытчика от естественной природной среды и приобрел качество товара (см. [п. 18](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV0G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 14).

Объективная сторона выражена в незаконной добыче рыбы, морского зверя и иных водных животных или промысловых морских растений, если это деяние совершено:

а) с причинением крупного ущерба;

б) с применением самоходного транспортного плавающего средства или взрывчатых и химических веществ, электротока либо иных способов массового истребления указанных водных животных и растений;

в) в местах нереста или на миграционных путях к ним;

г) на территории заповедника, заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Добыча признается незаконной, если она ведется с нарушением установленных законодательством правил добычи указанных выше рыб и животных, т.е. без надлежащего на то разрешения или при обстоятельствах, указанных в диспозиции п. п. "а" - "г" ч. 1 [ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAVAG) УК.

Для привлечения лица к ответственности достаточно наличия любого из этих нарушений. Преступным может быть признан и единичный случай незаконной добычи.

Диспозиция нормы носит бланкетный характер.

На территории Российской Федерации действует Положение об охране рыбных запасов и о регулировании рыболовства в водоемах СССР, утв. Постановлением Совета Министров СССР от 15.09.58 с изменениями <\*>.

--------------------------------

<\*> СП СССР. 1958. N 16. Ст. 127.

Основными нормативными актами являются Федеральные законы: ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD03I4V7G), от 24.04.1995 N 52-ФЗ ["О животном мире"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872996C84711C102DD03I4V7G) <\*>, Положение об охране рыбных запасов и о регулировании рыболовства в водоемах СССР от 15.09.58 с изменениями, Правила охраны и промысла морских млекопитающих от 11.07.75, Типовые правила любительского и спортивного рыболовства от 13.04.83, Правила промысла морских растений и водных беспозвоночных в водоемах СССР от 17.01.66, правила рыболовства, действующие на территории соответствующих бассейновых управлений.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1462.

Местом незаконной добычи следует признать только территориальные воды РФ, ее внутренние моря, озера, пруды, водохранилища и их придаточные воды.

[Пункт 16](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV6G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 14 разъясняет: "При решении судами вопроса о том, является ли ущерб, причиненный незаконной добычей водных животных и растений или незаконной охотой, крупным, нужно учитывать количество добытого, поврежденного или уничтоженного, распространенность животных, их отнесение к специальным категориям, например к редким и исчезающим видам, экологическую ценность, значимость для конкретного места обитания, охотничьего хозяйства, а также иные обстоятельства содеянного. В случае причинения крупного ущерба незаконной добычей водных животных и растений либо незаконной охотой необходимо установить причинную связь между действиями виновного и их последствиями. При этом судам надлежит в каждом конкретном случае, квалифицируя содеянное, исходить не только из стоимости добытого и количественных критериев, но и учитывать причиненный экологический вред, т.е. вред, в целом нанесенный животному и растительному миру. К такому вреду следует, в частности, относить ущерб, причиненный... уничтожением мест нереста, гибелью большого количества мальков при незаконном занятии водным добывающим промыслом, отловом или уничтожением животных и растений, занесенных в Красную книгу РФ".

Пункт "б" ч. 1 [ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F03IAV3G) УК включен, исходя из требований Правил рыбоводства, запрещающих, например, перегораживать орудиями лова более двух третей ширины реки, пролива и протоки, применять взрывчатые и отравляющие вещества, огнестрельное оружие, электрический ток, остроги, другие колющие орудия лова, сети для лова осетровой рыбы, сети с ячеей меньше установленного размера и т.д.

[Пункт 13](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV5G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ 05.11.1998 N 14 разъясняет: "...разграничение уголовно наказуемой добычи водных животных и растений ([ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAV4G) УК РФ) и аналогичного административного проступка необходимо проводить по признакам наличия крупного ущерба, применения самоходного транспортного плавающего средства или взрывчатых и химических веществ, электротока либо иных способов массового истребления, а также по обстоятельствам места совершения деяния (места нереста или миграционные пути к ним, территории заповедника, заказника, зоны экологического бедствия или зоны чрезвычайной экологической ситуации).

Состав преступления, предусмотренного п. "а" ч. 1 [ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAVAG) УК, - материальный. Между деянием и последствием (крупный ущерб) должна быть установлена причинная связь. В остальных случаях ч. 1 [ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAVBG) УК предусматривает формальный состав: преступление будет считаться оконченным, даже если не удалось добыть водных животных и растений.

[Пункт 17](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV2G) цитированного Постановления Пленума Верховного Суда РФ разъясняет: "...преступления, предусмотренные [ст. ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F02IAV4G), [258](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV2G) УК РФ, считаются оконченными с момента начала добычи, выслеживания, преследования, ловли независимо от того, были ли фактически добыты водные животные и растения, рыба или иные животные. Преступления, связанные с причинением крупного ущерба, образуют оконченный состав лишь при наличии реального ущерба".

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект общий - лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 [ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F03IAV7G) УК предусматривает ответственность за незаконную добычу котиков, морских бобров или иных морских млекопитающих в открытом море или в запретных зонах.

Предмет посягательства определен в диспозиции нормы. Морской котик - ценный пушной зверь, млекопитающее семейства ушастых тюленей. Морской бобр - млекопитающее семейства куньих (калан, камчатский бобр, морская выдра). Иные морские млекопитающие - киты, морские львы, касатки.

Открытое море - это море за пределами 12-мильной морской полосы от побережья в районах зверобойного промысла РФ и в районах действия Временной конвенции о сохранении котиков северной части Тихого океана от 9 февраля 1957 г. <\*>.

--------------------------------

<\*> ВВС СССР. 1964. N 17. Ст. 200.

Запретные зоны - это прибрежные зоны, являющиеся местом постоянного или временного обитания котиков, бобров, морских львов, в том числе и лежбища.

Часть 3 [ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F03IAV5G) УК предусматривает более опасный вид преступления: совершение указанных выше деяний с использованием своего служебного положения или группой лиц по предварительному сговору, или организованной группой.

[Пункт 10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV4G) действующего Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 14 оговаривает, что "[ст. ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F03IAV5G), [258](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAVBG) и [260](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAVAG) УК РФ специально предусматривается ответственность за преступления, совершенные с использованием служебного положения. Исходя из этого, содеянное следует квалифицировать только по указанным нормам об экологических преступлениях без совокупности со статьями, предусматривающими ответственность за должностные преступления, либо за злоупотребление полномочиями лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческой и иной организации".

Нарушение правил охраны рыбных запасов ([ст. 257](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F03IAVBG) УК). Предмет данного преступления - рыбы или другие водные животные, кормовые запасы для них. Предмет преступления - не только рыба различных видов, включая молодь (рыбные запасы), но и иные водные животные (раки, крабы, организмы "сидячих" видов, водные пушные млекопитающие и др.), а также кормовые организмы животного происхождения и водная растительность, образующие в совокупности кормовые запасы рыб и других водных животных.

Объективная сторона заключается: в производстве лесосплава; в строительстве мостов, дамб; в транспортировке древесины и другой лесной продукции с лесосек; в осуществлении взрывных и иных работ; в эксплуатации водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов с нарушением правил охраны рыбных запасов, если эти действия повлекли массовую гибель рыбы или других водных животных, уничтожение в значительных размерах кормовых запасов либо иные тяжкие последствия.

Под иными тяжкими последствиями следует понимать уничтожение мест размножения рыбы или значительного количества икры, нарушение экологического равновесия биосистемы и т.п.

Правила, регулирующие в целях охраны рыбных запасов порядок производства лесосплава или взрывных работ, установлены в нормативных актах.

Состав по законодательной конструкции - материальный. Необходимый признак объективной стороны - наступление последствий в виде массовой гибели рыб или других водных животных либо в уничтожении в значительных размерах кормовых запасов, либо в иных тяжких последствиях. Между указанными в законе действиями и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона деяния выражена умыслом или неосторожностью.

Субъектом являются лица, хозяйственная деятельность которых заключается в организации производства лесосплава или взрывных работ, либо ведущие строительство, либо использующие водные запасы для осуществления процессов производства.

Незаконная охота ([ст. 258](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV2G) УК). Основными нормативными актами, регулирующими правомерность охоты, являются: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872996C84711C102DD03I4V7G) "О животном мире"; правила охоты, утвержденные органами исполнительной власти субъектов Федерации; Постановление Совета Министров Правительства РФ от 04.11.1993 N 1108 "О специально уполномоченных государственных органах по охране и регулированию использования животного мира" <\*>.

--------------------------------

<\*> САПП РФ. 1993. N 45. Ст. 4344.

Предмет преступления - дикие звери и птицы, обитающие, а также выпущенные в целях разведения в охотничьи угодья РФ, независимо от того, в чьем ведении находится территория, на которой они обитают.

Объективная сторона выражена в действии - незаконной охоте. Охота - это выслеживание, преследование с целью добычи, отлов, убой и иная добыча диких животных. Незаконной признается охота без разрешения (лицензии), осуществляемая лицом, не имеющим права на охоту, т.е. не достигшим 18 лет, не являющимся членом общества охотников либо получившим лицензию без установленных законом оснований. Незаконна также охота, осуществляемая с нарушением условий места, времени, способов, орудий, количества добытого. [Пункт 12](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV1G) Постановления Пленума Верховного Суда от 05.11.1998 N 14 разъяснил, что: "охотой признаются такие действия, как выслеживание с целью добычи, преследование и сама добыча диких птиц и зверей. Признаками незаконной охоты являются охота без соответствующего разрешения либо вопреки специальному запрету, либо лицом, не имеющим права на охоту или получившим лицензию без необходимых оснований, либо осуществляемая вне отведенных мест, в запрещенные сроки, запрещенными орудиями и способами".

[Перечень](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AD802B93C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты, утвержден Постановлением Правительства РФ от 26.12.1995 N 1289 <\*> с изм. на 30.07.1998. Не относятся к объектам охоты животные, хотя и указанные в Перечне, но занесенные в Красную книгу РФ.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1996. N 2. Ст. 120; 1998. N 32. Ст. 3904.

Охота, согласно [ст. 258](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV2G) УК, признается преступной, если это деяние совершено:

а) с причинением крупного ущерба. Согласно [п. 16](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAVBG) цитированного Постановления Пленума Верховного Суда РФ к такому вреду следует, в частности, относить ущерб, причиненный отстрелом зубра, лося, оленя при незаконной охоте;

б) с применением механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов и иных способов массового уничтожения птиц и зверей. Иными способами массового уничтожения следует признать использование ядохимикатов, выжигание растительности в местах концентрации животных, собирание яиц и др.;

в) в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена. Под полным запрещением понимается запрещение осуществлять в любое время года все виды охоты (промысловой, спортивной, любительской) на определенные виды птиц и зверей вследствие их особой ценности. Перечень таких редких и исчезающих животных дается в правилах охоты. Запрещается также добывание птиц и зверей, занесенных в Красную книгу. Редкие и находящиеся под угрозой исчезновения животные включаются в Красную книгу РФ и красные книги субъектов Федерации ([ст. 60](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A08E2F96C84711C102DD034726CF421B8797831C1D0BIAV1G) Федерального закона от 10.01.2002 N 7-ФЗ "Об охране окружающей среды") <\*>;

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2002. N 2. Ст. 133.

г) на территории заповедника, заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Указанные признаки определены в [п. 13](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV4G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 14, где говорится, что "разграничение незаконной охоты, наказуемой в уголовном порядке ([ст. 258](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV2G) УК), и административного проступка - нарушения правил охоты следует производить по квалифицирующим признакам состава преступления: причинение крупного ущерба, применение механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов и иных способов массового уничтожения птиц и зверей, а также если деяние совершено в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена, либо на территории заповедника, заказника, либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации".

Перечни запрещенных орудий и способов охоты указываются в правилах охоты.

По законодательной конструкции состав следует признавать формально-материальным. Действия, указанные в [п. п. "б"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV7G), ["в"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV6G) и ["г"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV5G) ч. 1 ст. 258 УК, образуют формальный состав. Преступление (за исключением незаконной охоты, причинившей крупный ущерб) считается оконченным с момента начала выслеживания или преследования птиц и зверей независимо от того, были ли они добыты ([п. 17](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190EIAV2G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 14). В п. "а" ч. 1 [ст. 258](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAV0G) УК состав - материальный (необходимы последствие в виде крупного ущерба и причинная связь между деянием и последствием).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект общий - лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 [ст. 258](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAVBG) УК предусматривает более опасный вид этого преступления: то же деяние, совершенное лицом с использованием своего служебного положения или группой лиц по предварительному сговору, или организованной группой. Незаконная охота, совершенная лицом с использованием своего служебного положения, дополнительной квалификации по [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV3G), [285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G) УК не требует, поскольку содеянное охватывается ч. 2 [ст. 258](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAVBG) УК ([п. 10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV4G) указанного Постановления Пленума Верховного Суда РФ).

Уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации ([ст. 259](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV3G) УК). В ряде случаев права государства на определенные ресурсы природы ограничены. Эти отношения регулируются текстом Международной Красной книги Международного союза охраны природы и природных ресурсов (МСОП).

Отношения в области охраны животных регулируются Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872996C84711C102DD03I4V7G) "О животном мире".

Наличие в [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV3G) рассматриваемого состава является правовым отражением сложившейся неблагоприятной ситуации в деле сохранения целых видов, популяций. Так, например, морские котики и бобры полностью запрещены для промысла.

Предмет преступления - критические местообитания. К таковым следует отнести: Курильские острова и лежбища на Командорских островах (для котиков); озера Прикаспия (для розового фламинго) и др.

Предметом преступления являются критические места обитания организмов, занесенных в Красную книгу РФ, являющихся объектом исключительной федеральной государственной собственности, подлежащих особой охране. Под средой обитания [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872996C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVBG) Федерального закона "О животном мире" понимает природную среду, в которой объекты животного мира обитают в состоянии естественной свободы, [ст. 24](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872996C84711C102DD034726CF421B8797831C180DIAVBG) запрещает любые действия, приводящие к гибели и нарушению среды обитания объектов животного мира, занесенных в Красную книгу РФ, [ст. 22](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872996C84711C102DD034726CF421B8797831C180DIAV3G) в качестве места обитания называет места постоянной концентрации объектов животного мира, в том числе в период размножения или зимовки, и устанавливает их правовой статус.

Включение в Красную книгу означает: повсеместное изъятие животных и растений из хозяйственного оборота и полный запрет на какое-либо использование. [Порядок](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4812A92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G) ведения Красной книги Российской Федерации определяется Постановлением Правительства РФ от 19.02.1996 N 156 <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1996. N 9. Ст. 807.

Критическими местообитаниями организмов, занесенных в Красную книгу, следует признать те части земли, которые незаменимы для них. Причем независимо, являются они земной или водной средой обитания. Они исключительно важны для размножения данной популяции, вида. В этом, например, выражается исключительность озера Байкал для определенных видов рыб.

Объективная сторона состоит в уничтожении критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ, повлекшем гибель популяций этих организмов.

Последствия преступления - гибель популяции, т.е. совокупности особей одного вида, в течение большого числа поколений населяющих определенное пространство и обеспечивающих эволюционную устойчивость всего вида организмов; их гибель может привести к исчезновению отдельных видов организмов с лица Земли, к нарушениям в экосистемах, почвообразующих процессах, опылении растений и т.п.

Состав по конструкции - материальный, так как ответственность связана с наступлением последствий - гибелью целых популяций организмов. Между деянием и последствием должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона - умысел или неосторожность.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Незаконная порубка деревьев и кустарников ([ст. 260](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV0G) УК). Все леса и предоставленные для ведения лесного хозяйства земли образуют лесной фонд РФ. Отношения, возникающие при пользовании лесным фондом, регулируются Лесным [кодексом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48F2C92C84711C102DD03I4V7G) РФ.

[Кодекс](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48F2C92C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0FIAV4G) определяет лесной фонд как состоящий из лесов и предоставленных для ведения лесного хозяйства земель и указывает, что в лесной фонд не входят: защитные лесные насаждения и другая растительность на землях сельскохозяйственного назначения; защитные лесные насаждения на полосах отвода железных, автомобильных дорог и каналов; озеленительные насаждения и группы деревьев в городах и других населенных пунктах, произрастающие на землях, не отнесенных к городским лесам; деревья и группы деревьев на приусадебных, дачных и садовых участках.

Исходя из природоохранного, экономического, экологического и социального значения лесного фонда, его местоположения производится деление лесного фонда на первую, вторую и третью группы ([ст. ст. 55 - 60](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48F2C92C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0BIAV7G) Лесного кодекса РФ).

К лесам первой групп относятся леса, основным назначением которых является выполнение водоохранных, защитных, санитарно-гигиенических, оздоровительных, иных функций, а также леса особо охраняемых природных территорий ([ст. 56](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48F2C92C84711C102DD034726CF421B8797831C1A08IAV2G) Лесного кодекса РФ).

К лесам второй группы относятся леса в регионах с высокой плотностью населения и развитой сетью наземных транспортных путей, леса, выполняющие водоохранные, защитные, санитарно-гигиенические, оздоровительные и иные функции, имеющие ограниченное эксплуатационное значение, а также леса в регионах с недостаточными лесными ресурсами, для сохранения которых требуется ограничение режима лесопользования ([ст. 57](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48F2C92C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0EIAV0G) Лесного кодекса РФ).

К лесам третьей группы относятся леса многолесных регионов, имеющие преимущественно эксплуатационное значение. При заготовке древесины должно обеспечиваться сохранение экологических функций этих лесов ([ст. 58](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48F2C92C84711C102DD034726CF421B8797831C1A0EIAV5G) Лесного кодекса РФ). К насаждениям, не входящим в лесной фонд, относятся: лесные насаждения и другая древесная и кустарниковая растительность на землях обороны и городских поселений (городские леса). Использование указанных насаждений, уход за ними, их охрана регулируются [ст. ст. 10 - 12](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48F2C92C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0CIAV3G) и [гл. 10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48F2C92C84711C102DD034726CF421B8797831C1D0FIAV4G) Лесного кодекса РФ.

Следует отметить, что [ст. 260](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV0G) УК предусматривает ответственность не за все виды незаконного лесопользования, а только за незаконную порубку деревьев, кустарников и лиан.

Предмет преступления - деревья, кустарники и лианы на корню, т.е. находящиеся в естественном природном состоянии. В [п. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVBG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 14 говорится: "При рассмотрении дел, связанных с незаконной порубкой, а равно повреждением до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан ([ст. 260](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV0G) УК РФ), судам необходимо иметь в виду, что предметом преступного посягательства являются деревья, кустарники и лианы, произрастающие на землях лесного фонда, в лесах, не входящих в лесной фонд, на землях транспорта, населенных пунктов (поселений), на землях водного фонда и землях иных категорий... Не являются предметом экологического преступления деревья и кустарники, произрастающие на землях сельскохозяйственного назначения, за исключением лесозащитных насаждений, на приусадебных дачных и садовых участках, ветровальные, буреломные деревья и т.п., если иное не предусмотрено специальными правовыми актами. Завладение теми деревьями, которые срублены и приготовлены к складированию, сбыту или вывозу другими лицами, следует квалифицировать как хищение чужого имущества".

Законодатель оговорил непосредственно в диспозиции [ст. 260](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV7G) УК деревья, кустарники и лианы, не входящие в лесной фонд. Порубка не входящих в государственный лесной фонд защитных и озеленительных насаждений на землях транспорта, водного фонда и землях иных категорий квалифицируется как незаконная порубка леса.

Объективная сторона выражается в незаконной порубке, а равно в повреждении до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан в лесах первой группы либо в особо защитных, участках лесов всех групп, а также деревьев, кустарников и лиан, не входящих в лесной фонд или запрещенных к рубке, если эти деяния совершены в значительном размере.

Участки лесного фонда предоставляются в пользование на основании специальных разрешительных документов: лицензии, лесорубочного билета (ордера), лесного билета.

Под незаконной порубкой признается любой способ отделения дерева и кустарника от корня (срубание, спиливание, корчевание и т.п.) без разрешения. Право на порубку дают лесорубочный билет, ордер, лесной билет ([ст. 42](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A48F2C92C84711C102DD034726CF421B8797831C1B0AIAVAG) Лесного кодекса РФ).

Под незаконной порубкой следует понимать рубку деревьев, кустарников и лиан без лесорубочного билета, ордера или рубку по лесорубочному билету, ордеру, выданному с нарушением действующих правил рубок, а также рубку, осуществляемую не на том участке или за его границами, сверх установленного количества, не тех пород или не подлежащих рубке деревьев, кустарников и лиан, как указано в лесорубочном билете, ордере, до или после установленных в лесорубочном билете, ордере сроков рубки, рубку деревьев, кустарников и лиан, запрещенных к рубке [Правилами](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AC8E289DC84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV2G) отпуска древесины на корню в лесах Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 01.06.1998 N 551, или после вынесения решения о приостановлении, ограничении или прекращении деятельности лесопользователя или права пользования участком лесного фонда ([п. 11](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVAG) указанного Постановления Пленума Верховного Суда РФ).

Состав по конструкции является материальным, так как УК предусматривает деяния, совершенные в значительном размере. Между деянием и ущербом должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект - лицо, достигшие возраста 16 лет.

[Часть 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV5G) предусматривает более опасный вид преступления: незаконную порубку, а равно повреждение до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан в лесах всех групп, а также насаждений, не входящих в лесной фонд, если эти деяния совершены: а) группой лиц; б) лицом с использованием своего служебного положения; в) в крупном размере.

Вопрос об ответственности должностных лиц, использующих свое служебное положение, решается так же, как и при применении [ст. ст. 256](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F03IAV5G), [258](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0AIAVBG) УК ([п. 10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A5862F95C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV4G) Постановления Пленума Верховного суда РФ).

Часть 3 [ст. 260](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E08IAV1G) УК устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV7G) или [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV5G), совершенные в особо крупном размере, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Примечание к [ст. 260](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190AIAV0G) УК признает значительным размером ущерб, причиненный лесному фонду, превышающий 10 тыс. руб., крупным размером - 100 тыс. руб., особо крупным размером - 250 тыс. руб.

Уничтожение или повреждение лесов ([ст. 261](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E08IAV6G) УК). Предмет преступления - лесные массивы, а также насаждения, не входящие в лесной фонд, иные объекты природы (см. анализ преступления, предусмотренного [ст. 260](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0BIAV0G) УК).

Лесные массивы - это значительные земельные площади, покрытые дикорастущими деревьями и кустарниками.

Объективная сторона состоит в уничтожении или повреждении лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, в результате неосторожного обращения с огнем и иными источниками повышенной опасности.

Уничтожение означает полное сгорание леса или иных насаждений или полное превращение их в сухостой в результате воздействия загрязняющих и отравляющих веществ, отходов, выбросов и отбросов.

Под повреждением имеется в виду сгорание указанной древесно-кустарниковой растительности частично, деградация ее на определенных участках леса до степени прекращения роста, заражение болезнями, вызывающими опадание листвы, повреждение древесины (трухлявость, засыхание), существенная утрата ее качества в результате размножения вредителей в загрязненном лесу и т.п.

Неосторожное обращение с огнем может выразиться в нарушении специальных правил безопасности и общих мер предосторожности.

Источниками повышенной опасности применительно к данному составу могут быть признаны транспортные средства, механизмы, электрооборудование, горючие жидкости, огнестрельное оружие и т.п.

Состав преступления - материальный, обязательным признаком является последствие (уничтожение или повреждение лесов и насаждений, не входящих в лесной фонд, причиняющее материальный ущерб). Между деянием и последствием должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 261](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E08IAV5G) УК, характеризуется неосторожной виной.

Субъект - лицо, достигшее 16 лет.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 261](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E08IAVBG) УК, заключается в уничтожении и повреждении указанных выше предметов путем поджога либо иным общеопасным способом, либо в результате загрязнения вредными веществами, отходами, выбросами или отбросами. Способами уничтожения или повреждения наряду с поджогом являются затопление, взрывы и др.

Преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 261 УК, совершается только умышленно.

Глава XIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ

ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА

§ 1. Общая характеристика и виды преступлений против

безопасности движения и эксплуатации транспорта

В [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV0G) преступлениям против безопасности движения и эксплуатации транспорта посвящена самостоятельная глава. Видовым объектом этих преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность функционирования различных видов транспорта.

В уголовном праве существует общее требование, согласно которому преступления, объединенные в одну главу, должны составлять в совокупности единую систему, что в гл. 27 УК соблюдено не в полной мере. Так, в специальной литературе отмечалось, что к транспортным преступлениям не следовало относить деяния, предусмотренные [ст. 270](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV3G) и [ст. 271](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV0G) УК (неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие и нарушение правил международных полетов). Первое из них представляет собой частный случай оставления в опасности, а второе - скорее посягает на порядок управления <\*>.

--------------------------------

<\*> См., например: Чучаев А.И. Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта. Ульяновск, 1997. С. 17.

Помимо этого, ранее [ст. 265](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAVAG) УК (оставление места дорожно-транспортного происшествия) воспринималась как частный случай оставления в опасности, что в общей форме предусмотрено [ст. 125](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0DIAV7G) УК (оставление в опасности), но Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A28F2A96C84711C102DD034726CF421B8797831C1108IAV3G) от 08.12.2003 N 162-ФЗ ст. 265 УК признана утратившей силу.

Основным непосредственным объектом различных преступлений, входящих в [гл. 27](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV0G) УК, следует признать общественные отношения, обеспечивающие безопасность функционирования конкретного вида транспорта. Дополнительным объектом большинства преступлений являются здоровье и жизнь человека.

Предмет анализируемых преступлений разнообразен, но в обобщенном виде им является транспорт.

Как и диспозиции всех норм о преступлениях, сопряженных с нарушением определенных правил, рассматриваемые диспозиции носят бланкетный характер. Чтобы вменить в вину нарушение конкретных правил, необходимо установить, какие именно правила безопасности движения или эксплуатации транспорта были нарушены лицом, а потому следует помимо [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV0G) обратиться к нормативному акту другой отрасли права, предусматривающему эти правила. К ним относятся Воздушный [кодекс](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852491C84711C102DD03I4V7G) РФ, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842D90C84711C102DD03I4V7G) от 10.01.2003 N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" <1>, [Устав](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842E90C84711C102DD03I4V7G) железнодорожного транспорта Российской Федерации от 10.01.2003 <2>, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD862996C84711C102DD03I4V7G) от 10.12.1995 N 196-ФЗ "О безопасности дорожного движения" <3>, [Правила](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A0822490C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) дорожного движения Российской Федерации 1993 г. с изм. на 25.09.2003 <4> и ряд других нормативных актов.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2003. N 2. Ст. 169.

<2> СЗ РФ. 2003. N 2. Ст. 170.

<3> СЗ РФ. 1995. N 50. Ст. 4873.

<4> Утверждены [Постановлением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A0822490C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAV6G) Совета Министров - Правительства РФ от 23.10.1993 N 1090 (САПП РФ. 1993. N 47. Ст. 4531; СЗ РФ. 2003. N 40. Ст. 3891).

Составы двух преступлений следует отнести к формальным. Это неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие ([ст. 270](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV3G) УК) и нарушение правил международных полетов ([ст. 271](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV0G) УК). Большинство преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта по характеристике объективной стороны представляет собой материальный состав, поэтому помимо совершения действия или бездействия необходимо наличие предусмотренных в законе последствия и причинной связи между деянием и последствием.

Установление причинной связи в неосторожных преступлениях, особенно если они связаны с использованием техники, на практике вызывает серьезные трудности. Еще в 70-х гг. ХХ в. на эту проблему пристальное внимание обратил П.С. Дагель, который при анализе признаков состава таких преступлений выделял несколько этапов в развитии причинной связи:

1) возможность причинения вреда, когда правила уже нарушены;

2) возникновение аварийной ситуации, когда техника еще находится под контролем лица, нарушившего правила, и оно может избежать причинения вреда;

3) выход техники из-под контроля субъекта и полная утрата им возможности предотвращения последствий;

4) реальное наступление последствий <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Дагель П.С. Причинная связь в преступлениях, совершаемых по неосторожности // Вопросы борьбы с преступностью. Вып. 34. М., 1981. С. 30.

При изучении особенностей причинной связи в рассматриваемых преступлениях специалисты в области уголовного права обратили также внимание на множественность факторов, способных оказать воздействие на развитие причинной связи (нарушение правил предосторожности выступает лишь как один из них) <\*>. Так, серьезное влияние на развитие ситуации могут оказать поведение самого потерпевшего, например переход улицы в неустановленном месте при интенсивном движении транспорта, дефекты дорожного покрытия и т.п. Не исключены и случаи вынужденного причинения вреда, когда лицо в силу внешних факторов оказалось в ситуации крайней необходимости. По общему правилу вред, причиненный при крайней необходимости, не является преступлением.

--------------------------------

<\*> См.: Нерсесян В.А. Ответственность за неосторожные преступления. СПб., 2002. С. 161, 162.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A28F2A96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV7G) от 08.12.2003 N 162-ФЗ внес существенные изменения в характеристику последствий преступлений, предусмотренных [ст. ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV7G), [264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV2G), [266](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAV1G), [267](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAVAG), [268](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0CIAV5G) и [269](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0DIAV0G) УК, исключив указание на причинение средней тяжести вреда здоровью, а в некоторых - и на причинение крупного ущерба. В качестве последствия в основных составах преступлений в настоящее время предусмотрено причинение тяжкого вреда здоровью человека. Только в ч. 1 [ст. 267](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190BIAV6G) УК осталось указание также и на причинение крупного ущерба. Если предусмотренное УК последствие отсутствует, лицо может быть привлечено к административной, дисциплинарной или материальной ответственности.

В качестве квалифицирующего признака (за исключением [ст. 270](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV3G) и [ст. 271](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV0G) УК) предусмотрено причинение человеку смерти по неосторожности, а в качестве особо квалифицирующего - смерть двух или более лиц.

Субъективная сторона рассматриваемых преступлений, за исключением преступлений, предусмотренных ст. 270 и ст. 271 УК, характеризуется неосторожностью. Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие и нарушение правил международных полетов совершаются умышленно.

В тех составах, в которых субъект наделен специальными признаками, связанными с выполняемой им работой, его возраст - не менее 18 лет. В остальных составах субъект - лицо, достигшее 16 лет. Субъектом преступления, предусмотренного [ст. 267](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAVAG) УК, является лицо, достигшее возраста 14 лет.

Вопрос о классификации преступлений, включенных в [гл. 27](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV0G) УК, в литературе решается неоднозначно. Иногда подразделение преступлений на виды отсутствует, но чаще всего рассматриваемые преступления делятся на две группы. Так, И.М. Тяжкова выделяет преступления, непосредственно связанные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации в процессе движения транспорта ([ст. ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV7G), [264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV2G), [265](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAVAG), [271](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV0G) УК), и иные преступления в сфере функционирования транспорта <\*>. Согласно группировке составов, предложенной А.И. Чучаевым, к деяниям, посягающим на безопасность движения и эксплуатации транспорта, отнесены преступления, предусмотренные ст. ст. 263, 264, [266 - 269](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAV1G) УК, а к иным преступлениям в сфере функционирования транспорта - деяния, предусмотренные ст. ст. 265 (утратила силу), [270](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV3G) и 271 УК <\*\*>. Таким образом, по данной классификации, представляющейся наиболее логичной, преступления, которые не совсем четко вписываются в [гл. 27](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV0G) УК по признаку видового объекта, выделены в самостоятельную группу.

--------------------------------

<\*> См.: Тяжкова И.М. Неосторожные преступления с использованием источников повышенной опасности. СПб., 2002. С. 83.

<\*\*> См.: Чучаев А.И. Указ. соч. С. 20.

§ 2. Преступления, посягающие на безопасность

движения и эксплуатации транспорта

Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта ([ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV7G) УК). Основным непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта. Понятие безопасности движения и эксплуатации отдельных видов транспорта раскрыто в посвященных им федеральных законах. В частности, в [ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842D90C84711C102DD034726CF421B8797831C1909IAV5G) Федерального закона "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" безопасность движения и эксплуатации железнодорожного транспорта определяется как состояние защищенности процесса движения железнодорожного подвижного состава и самого железнодорожного подвижного состава, при котором отсутствует недопустимый риск возникновения транспортных происшествий и их последствий, влекущих причинение вреда жизни или здоровью граждан, вреда окружающей среде, имуществу физических или юридических лиц.

Дополнительным объектом преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190AIAV4G) УК, является здоровье человека, по [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV4G) - жизнь другого человека, а по [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAVAG) - жизнь двух или более лиц.

Железнодорожный транспорт представляет сложный комплекс, охватывающий транспортную инфраструктуру (железнодорожные пути, железнодорожные станции, устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, блокировки, информационные комплексы и систему управления движением), а также железнодорожный подвижной состав (локомотивы, вагоны). Железнодорожный транспорт подразделяется на железнодорожный транспорт общего пользования, железнодорожный транспорт необщего пользования, а также технологический железнодорожный транспорт организаций, предназначенный для перемещения товаров на территориях организаций. Железнодорожный транспорт включает в себя метрополитен. Не относятся к железнодорожному транспорту внутрицеховые и внутришахтные транспортные средства, передвигающиеся по рельсам, поскольку их назначение иное: они обслуживают производственные процессы.

Под воздушным транспортом следует понимать гражданские воздушные суда, т.е. всевозможные летательные аппараты (самолеты, вертолеты, гидросамолеты, дирижабли, аэростаты и т.п.), а также систему обеспечения воздушных перевозок (аэродромы, аэропорты, средства сигнализации, связи и т.п.). Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации на военном летательном средстве квалифицируется по [ст. 351](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1B0FIAV1G) УК.

Под водным транспортом понимается самоходное судно морского или речного транспорта, подлежащее регистрации в бассейновых судовых инспекциях и морских портах, а также система, обеспечивающая водные перевозки (порты, диспетчерские службы, средства сигнализации и связи и т.п.). К водному транспорту относят и маломерные самоходные морские и речные суда (моторные лодки, катера). Нарушение правил вождения и эксплуатации военных кораблей влечет ответственность по [ст. 352](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1B0FIAV6G) УК.

Объективная сторона рассматриваемого преступления включает: деяние (как действие, так и бездействие) в виде нарушения правил безопасности движения и эксплуатации одного из указанных видов транспорта; последствие, выражающееся в причинении тяжкого вреда здоровью человека; причинную связь между деянием и последствием.

Лицу, привлеченному к уголовной ответственности, должно быть вменено нарушение конкретных правил безопасности движения и эксплуатации транспорта. Например, проезд на запрещающий сигнал, превышение скорости судном, входящим в акваторию порта, несанкционированное изменение воздушным судном маршрута или высоты полета. Обращая внимание на это обстоятельство, в обзоре практики применения судами законодательства об ответственности за нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта Верховный Суд РСФСР подчеркнул, что уголовная ответственность за указанные деяния может наступать только в том случае, когда органы следствия и суды установили, какие конкретно пункты и параграфы правил, предусмотренных ведомственными нормативными актами, были нарушены, в чем это выразилось, имеется ли причинная связь между нарушением и наступившими последствиями <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1987. N 10. С. 13.

Следует различать правила безопасности движения и правила безопасности эксплуатации транспортных средств. Нарушением правил движения транспортных средств является неисполнение или ненадлежащее исполнение правил управления (вождения) транспортным средством. Нарушением правил безопасности эксплуатации транспорта является несоблюдение порядка, обеспечивающего его безопасное использование. Таковым являются несоблюдение правил технического обслуживания транспортных средств, связанных с обеспечением их безопасного движения, а также нарушение правил эксплуатации систем, обеспечивающих функционирование отдельных видов транспорта. К нарушению правил эксплуатации транспорта относятся, например, передвижение железнодорожного состава по неисправным путям, превышение нормативов при загрузке судна, неправильное закрепление груза, содержание взлетно-посадочных полос аэродрома в неудовлетворительном состоянии, использование транспортного средства не по назначению (перевозка пассажиров в грузовом вагоне) и т.п. Если в результате нарушения правил эксплуатации транспорта, не связанных с его функционированием, причиняется вред здоровью или жизни человека, содеянное квалифицируют как преступление, посягающее на иной объект (жизнь, здоровье человека, безопасные условия труда).

Обязательным признаком состава является наступление последствия, которое выражается в причинении тяжкого вреда здоровью. Следовательно, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью при нарушении правил безопасности движения и эксплуатации транспорта уголовной ответственности по ч. 1 [ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190AIAV4G) УК не влечет. До принятия Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A28F2A96C84711C102DD034726CF421B8797831C110BIAV7G) от 08.12.2003 N 162-ФЗ в ч. 1 [ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV6G) УК помимо тяжкого вреда здоровью содержалось указание на последствие в виде средней тяжести вреда здоровью либо причинение крупного ущерба.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется неосторожной формой вины как в виде легкомыслия, так и в виде небрежности. При легкомыслии виновный предвидит, что совершенное им нарушение правил может привести к причинению тяжкого вреда здоровью человека, но самонадеянно, без достаточных к тому оснований рассчитывает на предотвращение последствия. При небрежности лицо, нарушающее правила, не предвидит возможности наступления последствия в виде тяжкого вреда здоровью человека, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть его.

Субъект специальный - лицо, в силу выполняемой работы или занимаемой должности обязанное соблюдать правила безопасности движения и эксплуатации одного из указанных в [ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190AIAV4G) УК видов транспорта, т.е. работник определенного вида транспорта, осуществляющий движение транспортного средства, или иной работник, отвечающий за функционирование транспорта. К этим лицам относятся машинист поезда, капитан судна, пилот, штурман, механик, диспетчер, лоцман и т.п. Работа, связанная с осуществлением движения воздушного, водного или железнодорожного транспорта или с организацией его движения и эксплуатации, требует определенной социальной зрелости, а потому лица, выполняющие такую работу или занимающие указанные должности, не могут быть моложе 18 лет.

В ч. 2 [ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV4G) УК предусмотрен квалифицированный состав преступления - деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека. Признаком, особо квалифицирующим деяние, признается причинение по неосторожности смерти двум или более лицам (ч. 3 [ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAVAG) УК).

Нередко нарушение правил влечет наступление нескольких последствий, предусмотренных разными частями [ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV7G) УК, например причинение тяжкого вреда здоровью одного человека и смерти другого человека. Если такое нарушение представляет собой единое преступление, оно квалифицируется по части статьи, предусматривающей наиболее тяжкое последствие, т.е. в указанном случае по ч. 2 [ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV4G) УК, но во всех процессуальных актах указываются все последствия.

Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств ([ст. 264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV2G) УК). Основным непосредственным объектом являются безопасные условия дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, дополнительным объектом по [ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190AIAVAG) - здоровье человека, а по [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV7G) и [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV5G) ст. 264 УК - жизнь человека.

Транспортным средством признаются различные автомобили (грузовые, легковые, гоночные), трамвай либо другое механическое транспортное средство. Понятие другого механического средства раскрывается в примечании к [ст. 264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAVBG) УК путем перечисления его видов: троллейбус, трактор, иные самоходные машины, мотоциклы, иные механические транспортные средства. Самоходными машинами являются оборудованные самостоятельным двигателем строительные, дорожные, сельскохозяйственные и иные специальные машины (экскаватор, автокран, автопогрузчик). Не являются транспортным средством мопед, велосипед, гужевая повозка.

По характеристике объективной стороны состав преступления является материальным, он включает деяние (действие или бездействие), последствие в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека и причинную связь между ними.

Деяние выражается в нарушении правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств. Нарушением правил дорожного движения является, например, превышение скорости, выезд на встречную полосу, обгон на перекрестке, неподчинение сигналам светофора и т.п. К нарушениям правил эксплуатации транспортных средств относятся перевозка пассажиров на необорудованном для этого грузовом транспорте, отсутствие ремней безопасности, эксплуатация в дождливую погоду транспортного средства без стеклоочистителей. Необходимо точно установить, какое конкретное правило безопасности движения или эксплуатации транспортных средств было нарушено лицом. Нарушение правил эксплуатации должно быть связано с функционированием транспорта, безопасностью его движения. Если нарушение правил эксплуатации транспорта имело место при выполнении ремонтных, сельскохозяйственных, строительных работ, т.е. работ, которые не регламентируются [Правилами](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A0822490C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) дорожного движения, квалификация по [ст. 264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV2G) УК является ошибочной.

Так, действия Ж. были переквалифицированы Судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда РСФСР с ч. 2 [ст. 211](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1659A2842A9E954D19980EDF044879D845528B9682191BI0VFG) (ч. 2 [ст. 264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV7G) УК) на [ст. 106](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1659A2842A9E954D19980EDF044879D845528B96831A1AI0VAG) УК РСФСР ([ст. 109](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0CIAV6G) УК). Обстоятельства дела были таковы: Ж., не убедившись в безопасности, своим трактором стал толкать другой трактор, в результате чего потерпевшего И. затянуло в промежуток между кабиной и гусеницей трактора и он от полученных повреждений скончался. Судебная коллегия отметила, что действия тракториста, совершенные при производстве нетранспортных работ и повлекшие смерть потерпевшего, должны квалифицироваться как преступление против личности <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РСФСР. 1984. N 4. С. 14.

Ответственность за нарушение правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств по [ст. 264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV2G) УК может иметь место лишь при условии наступления последствий, предусмотренных в этой статье, и если эти последствия находятся в причинной связи с допущенным нарушением. Если не было нарушения [Правил](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A0822490C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) дорожного движения, то последствия не могут быть вменены водителю. Это может, например, иметь место, если пешеход перебегал улицу не по пешеходному переходу и водитель, не нарушавший Правил дорожного движения, не смог избежать столкновения с ним. Если допущенное водителем нарушение правил безопасности дорожного движения и эксплуатации транспортных средств не находится в причинной связи с наступившими последствиями, основания для квалификации по [ст. 264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV2G) УК также отсутствуют.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности. При легкомыслии лицо, нарушающее [Правила](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A0822490C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, предвидит возможность причинения тяжкого вреда здоровью человека, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение. При небрежности лицо не предвидит указанного последствия, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло его предвидеть. Умышленное причинение вреда здоровью человека с помощью транспортного средства должно квалифицироваться как преступление против личности.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет и управляющее транспортным средством. Управляющим транспортным средством признается лицо, находящееся за рулем во время движения этого средства, в том числе и при буксировке другим транспортным средством.

Преступление, предусмотренное [ст. 264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV2G) УК, следует отграничивать от сходного преступления, совершаемого военнослужащими и выражающегося в нарушении правил вождения или эксплуатации боевой, специальной или транспортной машины ([ст. 350](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1B0EIAV6G) УК). Последнее из указанных преступлений характеризуется иным объектом, которым является установленный в вооруженных силах порядок вождения и эксплуатации военных машин. Субъектом преступления, предусмотренного ст. 350 УК, является военнослужащий, управляющий боевой, специальной или транспортной машиной, или военнослужащий, на которого возложены обязанности по обеспечению эксплуатации указанных машин.

В ч. 2 [ст. 264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV7G) УК в качестве последствия предусмотрена смерть человека, а в [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV5G) - смерть двух и более лиц.

Если одно нарушение правил повлекло несколько последствий, предусмотренных разными частями [ст. 264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0EIAV2G) УК, деяние следует квалифицировать по той части статьи, которая предусматривает более серьезное последствие.

Недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию ([ст. 266](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAV1G) УК). Основной непосредственный объект рассматриваемого преступления - безопасность функционирования различных видов транспорта (железнодорожного, воздушного, водного, автомобильного). Дополнительный объект по ч. 1 [ст. 266](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190BIAV1G) УК - здоровье человека, а по [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAV6G) и [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAV4G) ст. 266 УК - жизнь человека.

Предметом данного преступления являются транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи, иное транспортное оборудование.

Объективная сторона преступления предусматривает деяние в виде недоброкачественного ремонта транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи, иного транспортного оборудования или выпуска в эксплуатацию транспортного средства, имеющего технические неисправности. Состав преступления - материальный, необходимыми признаками объективной стороны помимо деяния являются последствие в виде тяжкого вреда здоровью человека и причинная связь между деянием и последствием.

Под недоброкачественным ремонтом следует понимать нарушение правил производства ремонта, сопряженное с неустранением существенных дефектов, что препятствует безопасному функционированию транспорта. Недоброкачественный ремонт может осуществляться как путем действия, так и бездействия, например непрочное закрепление детали, невыполнение необходимых ремонтных работ.

Под выпуском в эксплуатацию понимается разрешение на использование транспортного средства с техническими неисправностями, препятствующими безопасному функционированию транспортного средства, например при неисправностях тормозной системы транспортного средства.

Существуют значительные трудности в установлении причинной связи между недоброкачественным ремонтом или выпуском в эксплуатацию транспортных средств и наступившими последствиями, поскольку они могут быть оторванными во времени от деяния и наступают при эксплуатации транспортных средств, которую осуществляют не те лица, которые производили ремонт или давали разрешение на эксплуатацию. Для установления причинной связи необходимым является проведение судебно-технической экспертизы.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности. При легкомыслии виновный, допустивший определенные нарушения при ремонте или выпуске транспортного средства в эксплуатацию, предвидит возможность наступления последствий, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение. При небрежности виновный не предвидит последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

Субъект недоброкачественного ремонта - общий - любое лицо, достигшее возраста 16 лет и осуществляющее ремонт.

Субъект выпуска в эксплуатацию неисправных транспортных средств - специальный. Им может быть только лицо, ответственное за техническое состояние транспортных средств и имеющее правомочия по выпуску их в эксплуатацию.

В ч. 2 [ст. 266](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAV6G) УК предусмотрено деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, в [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAV4G) - смерть двух или более лиц.

Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения ([ст. 267](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAVAG) УК). Основным непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации воздушного, водного, железнодорожного и автомобильного транспорта. Дополнительным объектом по ч. 1 [ст. 267](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190BIAV6G) УК является здоровье человека или отношения собственности. Дополнительный объект по [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0CIAV1G) и [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0CIAV7G) - жизнь человека.

Предмет преступления - транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи, транспортное оборудование, а также транспортные коммуникации.

Состав преступления по характеристике объективной стороны является материальным. В него входят: а) действия, выражающиеся в разрушении, повреждении, ином приведении в негодное состояние транспортных средств, путей сообщения, транспортного оборудования, блокировании путей сообщения; б) последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью или крупного ущерба; в) причинная связь между деянием и последствием.

Разрушение представляет собой приведение в негодность перечисленных в диспозиции ч. 1 [ст. 267](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190BIAV6G) УК предметов (транспортного средства, транспортного оборудования и т.п.), в результате которого полностью невозможным становится их функционирование.

Под повреждением следует понимать ухудшение функциональных свойств перечисленных предметов, препятствующее их использованию по назначению. Происходит частичная потеря необходимых качеств предметов, которая не исключает возможности их восстановления.

Приведение в негодность иным способом может заключаться, например, в затоплении путей сообщения, изъятии деталей транспортных средств и т.п.

Блокирование транспортных коммуникаций представляет собой создание препятствий для движения транспортных средств. Блокирование не дает возможности пользоваться путями сообщения. Оно может заключаться в создании заграждений, препятствий или баррикад на транспортных коммуникациях, в перекрытии магистрали толпой народа, преграждении путей сообщения транспортными средствами, иными крупногабаритными предметами и т.п.

Под крупным ущербом следует понимать не только большой материальный ущерб, но и дезорганизацию работы транспорта, например существенное нарушение расписания поездов и длительный (многочасовой) перерыв в движении.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины, несмотря на осознанность совершения действий, заключающихся в разрушении, повреждении, блокировании. Если последствия в виде причинения вреда личности охватывались умыслом виновного, то содеянное должно квалифицироваться как умышленное причинение тяжкого вреда здоровью или убийство.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет. Характерно, что это единственное неосторожное преступление, за которое в соответствии с ч. 2 [ст. 20](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F180CIAV1G) УК установлен столь низкий возраст уголовной ответственности.

В ч. 2 [ст. 267](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0CIAV1G) УК предусмотрена более строгая ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, а в [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0CIAV7G) - смерть двух или более лиц.

Рассматриваемое преступление следует отграничивать от целого ряда преступлений: уничтожения или повреждения чужого имущества, терроризма, вандализма, диверсии. Так, если последствия, предусмотренные в [ст. 267](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0FIAVAG) УК, не наступили, но были совершены действия, выразившиеся в порче имущества на общественном транспорте, возможной является уголовная ответственность за вандализм. В случае, когда нет последствий, указанных в ст. 267 УК, но причинен значительный ущерб, имеют место признаки умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества ([ст. 167](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV0G) УК). Если разрушение или повреждение транспортных средств, транспортного оборудования и т.п. наступает в результате хищения деталей, приборов, обеспечивающих работу транспорта, то необходима квалификация по совокупности преступлений как хищения чужого имущества и приведения в негодность транспортных средств или путей сообщения.

Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта ([ст. 268](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0CIAV5G) УК). Основным непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасную работу различных видов транспорта. Дополнительный объект - здоровье человека, а по [ч. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0CIAVAG) и [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0DIAV2G) ст. 268 УК - жизнь человека.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении правил, обеспечивающих безопасную работу любого вида транспорта, причинении тяжкого вреда здоровью человека, причинной связи между деянием и последствием. Состав преступления является материальным.

Правила поведения участников движения, регламентирующие безопасность движения и эксплуатации транспорта, установлены различными правовыми актами, регулирующими безопасность отдельных видов транспорта. Так, существуют правила поведения пассажиров в метрополитене, правила перевозки пассажиров, правила перевозки багажа и т.п. нормативные акты. Для восполнения бланкетности диспозиции рассматриваемой нормы необходимо также обращение к [Правилам](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A0822490C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV6G) дорожного движения Российской Федерации 1993 г., в которых регламентированы обязанности пешеходов, пассажиров, водителей велосипедов, мопедов, гужевых повозок и погонщиков животных.

Нарушение правил безопасности функционирования транспорта может выражаться в переходе пешеходом улицы в ненадлежащем месте, в самовольном выходе на взлетно-посадочную полосу аэродрома, в несанкционированном проникновении в места, запрещенные для посторонних, например в кабину пилота, в самовольной остановке поезда стоп-краном и т.п.

Для установления признаков преступления в совершенном деянии необходимым является точное установление нарушенного участником движения правила, предусмотренного определенным нормативным актом. Это нарушение должно быть грубым и находящимся в причинной связи с наступившими последствиями в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект преступления - участник движения, достигший возраста 16 лет. Под участником движения понимаются пассажиры, пешеходы, велосипедисты, погонщики скота, иные лица, за исключением лиц, указанных в [ст. ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190AIAV4G) и [264](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190AIAVAG) УК.

Квалифицированный состав предусмотрен в ч. 2 [ст. 269](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0DIAV5G) УК, он имеет место в случае, если деяние повлекло по неосторожности смерть человека, а особо квалифицированный - в [ч. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0DIAVBG), если наступила смерть двух или более лиц.

Нарушение правил при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов ([ст. 269](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E0DIAV0G) УК). Основным непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность строительства, эксплуатации ремонта магистральных трубопроводов. Дополнительный объект - здоровье человека.

Предмет преступления - магистральный трубопровод, представляющий собой комплекс технических средств, обеспечивающих перемещение на значительные расстояния основного потока вещества (нефти, нефтепродуктов, газа). По магистральным трубопроводам под сильным давлением транспортируются большие объемы газа и нефтепродуктов, что создает повышенную взрывоопасность, может представлять угрозу для окружающей среды, для здоровья и жизни людей. Вспомогательные трубопроводы, предназначенные для доставки указанных продуктов потребителям и представляющие собой ответвления от главного трубопровода, не являются предметом рассматриваемого преступления. Не относятся к предмету анализируемого преступления также и складские трубопроводы.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении специальных правил, обеспечивающих безопасность строительства, эксплуатации, ремонта магистральных трубопроводов, последствии в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека, причинной связи между деянием и последствием.

Нарушение правил может выражаться как в действии, так и в бездействии лица. Для установления конкретного нарушения правил необходимо обратиться к нормам иных отраслей права, содержащим специальные правила, регламентирующие строительство, эксплуатацию и ремонт магистральных трубопроводов.

При нарушении правил строительства, эксплуатации или ремонта магистральных трубопроводов возможно причинение большого имущественного, экологического, организационного ущерба, связанного с нарушением режима работы трубопровода. Возмещение такого ущерба требует больших затрат времени и средств. Однако законодатель исключил из ч. 1 [ст. 269](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190BIAVAG) УК указание на крупный ущерб. Вместе с тем, если нарушение рассматриваемых правил повлекло такие последствия, как загрязнение вод, загрязнение морской среды, порча земли, имеет место совокупность преступлений и содеянное должно дополнительно квалифицироваться по статьям [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F09IAV3G) об экологических преступлениях.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности по отношению к последствиям, предусмотренным в законе.

Субъект преступления - специальный - лицо, на которое была возложена обязанность соблюдения правил при выполнении работ по строительству, эксплуатации, ремонту магистральных трубопроводов.

В качестве квалифицирующего признака предусмотрено причинение по неосторожности смерти человеку, а особо квалифицирующего - причинение смерти двум или более лицам.

§ 3. Иные преступления

в сфере функционирования транспорта

Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие ([ст. 270](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV3G) УК). Объектом данного преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность человека на водных путях.

Местом совершения данного преступления является море или иной водный путь.

В [Законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV2G) указана особая характеристика потерпевшего - это лицо, терпящее бедствие в море или на ином водном пути. Терпящим бедствие признается человек, находящийся на тонущем судне, в лодке во время шторма, в воде и т.п., жизни или здоровью которого угрожает серьезная опасность.

Объективная сторона выражается в неоказании помощи капитаном судна, т.е. в несовершении тех действий по спасению терпящих бедствие на водном пути, которые капитан должен был и мог совершить. Обязанность капитана оказывать помощь терпящим бедствие вытекает из нормативных актов, действующих на морском и речном флоте. Эта обязанность основывается и на положениях международного права. Так, согласно Брюссельской конвенции 1910 г. на капитана, если это не сопряжено с серьезной опасностью для своего судна, экипажа, пассажиров, возложена обязанность оказывать помощь всякому лицу, даже враждебному, встреченному на море и находящемуся в опасности <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Бирюков П.Н. Международное право. М., 1998. С. 295, 296.

Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с начала бездействия капитана, который должен был и мог оказать помощь терпящим бедствие.

Состав преступления отсутствует, если оказание помощи было связано с серьезным риском для судна или для находящихся на нем людей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что может оказать помощь без серьезного риска для судна, его экипажа и пассажиров, но желает уклониться от этого.

Субъектом данного преступления является капитан (в том числе и лицо, исполняющее обязанности капитана) любого судна, не оказавший помощи терпящим бедствие. Если капитан (или член экипажа) не оказал помощи членам своего экипажа или пассажирам своего судна, то деяние должно квалифицироваться по [ст. 125](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0DIAV7G) УК, предусматривающей ответственность за оставление в опасности.

Нарушение правил международных полетов ([ст. 271](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV0G) УК). Непосредственным объектом являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения воздушного транспорта при осуществлении международных полетов.

Объективная сторона преступления заключается в совершении действия или бездействия, выражающегося в нарушении правил международных полетов. Согласно ч. 1 [ст. 79](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852491C84711C102DD034726CF421B8797831C1A09IAV5G) Воздушного кодекса РФ под международным полетом понимается полет воздушного судна в воздушном пространстве более чем одного государства. Международные полеты воздушных судов в воздушном пространстве России выполняются в соответствии с законодательством РФ, общепринятыми принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации.

Диспозиция нормы, предусмотренной [ст. 271](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV7G) УК, является бланкетной, поэтому для установления признаков состава необходимо обратиться к другим нормативным актам, в частности к положениям [Закона](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A90C84711C102DD03I4V7G) РФ от 01.04.1993 N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" <\*>, Воздушного [кодекса](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6852491C84711C102DD03I4V7G) РФ, других нормативных актов и международных соглашений. Так, согласно [ст. 9](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872A90C84711C102DD034726CF421B8797831C190DIAV7G) Закона "О Государственной границе Российской Федерации" воздушные суда пересекают государственную границу по специально выделенным воздушным коридорам.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1993. N 17. Ст. 594.

Международный полет осуществляется на основании официального разрешения, выдаваемого экипажу воздушного судна. В разрешении указываются маршрут и высота полета, воздушные коридоры, места пересечения государственной границы, места посадки и т.п.

Правила международных полетов распространяются на различные воздушные суда, осуществляющие полет в воздушном пространстве более чем одного государства: самолеты, вертолеты, дирижабли.

Деяние (действие или бездействие) при нарушении правил международных полетов выражается в несоблюдении положений, указанных в разрешении. В [ст. 271](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV7G) УК указывается на несоблюдение маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета или о совершении иных нарушений правил международных полетов. Иные нарушения могут заключаться во влете в запретные для полета районы, невключении опознавательных сигналов и т.п.

Состав преступления является формальным, рассматриваемое преступление окончено в момент нарушения правил международных полетов. Если причинены последствия, предусмотренные [ст. 263](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E09IAV7G) УК, то при наличии других признаков, указанных в ст. 263 УК, ответственность наступает по совокупности преступлений как нарушение правил международных полетов и нарушение правил безопасности движения и эксплуатации воздушного транспорта.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом: лицо осознает общественную опасность нарушения правил международных полетов и желает нарушить эти правила.

Субъект преступления - специальный - члены экипажа воздушного судна, ответственные за соблюдение правил международных полетов.

Глава XIV. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

§ 1. Общая характеристика преступлений

в сфере компьютерной информации

Преступления в сфере компьютерной информации (компьютерные преступления) - это запрещенные уголовным законом виновные посягательства на безопасность в сфере использования компьютерной информации, причинившие существенный вред или создавшие угрозу причинения такого вреда личности, обществу или государству.

Специфика преступлений данной группы определяется их объектом и предметом. С одной стороны, закон относит их к преступлениям против общественной безопасности. Поэтому составы компьютерных преступлений следует толковать в том смысле, что эти преступления представляют опасность для охраняемых законом интересов неопределенного круга лиц. С другой стороны, все указанные преступления совершаются путем неправомерного воздействия на компьютерную информацию, что ограничивает объект и указывает на предмет этого преступления.

Единство объекта компьютерных преступлений определяется не тем обстоятельством, что социальные отношения по поводу использования компьютерной информации являются самостоятельной сферой общественной жизни. Сами по себе эти отношения лишены ценностного содержания. Ценностное содержание и значение объекта преступления приобретает лишь компьютерная безопасность. Опасность компьютерных преступлений в том, что они создают опасность жизни и здоровью, имущественным правам и интересам, неприкосновенности частной жизни, иным охраняемым законом интересам личности, общества и государства. Недопустимо применение к человеку уголовной репрессии лишь за нарушение установленного порядка в сфере использования компьютерной информации, если его деяние не причинило и не могло причинить никакого реального вреда. Не будет, например, преступлением в силу ч. 2 [ст. 14](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV7G) УК использование одним несовершеннолетним компьютера другого несовершеннолетнего для игр без согласия последнего, даже если это привело к копированию очень большого объема информации, исчисляемого сотнями мегабайт. С другой стороны, изменение даже одной единицы информации в оборонной или транспортной системе может вызвать серьезные вредные последствия и может влечь уголовную ответственность при неправомерном доступе.

Поэтому представляются обоснованными предложение Г.П. Новоселова de lege ferenda не рассматривать уничтожение, блокирование информации и т.п. в качестве последствия преступления <\*>. Целесообразно было бы определить их в качестве способа посягательства, но это не основано на действующем законе.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право. Особенная часть / Отв. ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамова, Г.П. Новоселов. М., 1998. С. 556.

Видовым объектом компьютерных преступлений является безопасность в сфере использования компьютерной информации - общественные отношения, обеспечивающие безопасное использование ЭВМ, компьютерных систем и сетей, т.е. такое их использование, которое исключает причинение вреда личности, обществу и государству. Непосредственными объектами преступлений в сфере компьютерной информации являются отдельные виды отношений, входящие в содержание данного вида общественной безопасности: неприкосновенность информации, содержащейся в ЭВМ, их системе или сети, и правильная эксплуатация системы, исключающая причинение вреда личности, обществу и государству.

Предметом компьютерных преступлений является компьютерная информация (в [ст. 272](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV4G) и [ст. 274](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAV4G) УК - "охраняемая законом").

Компьютерная информация - это информация в оперативной памяти ЭВМ, информация на иных машинных носителях как подключенных к ЭВМ, так и на съемных устройствах, включая дискеты, лазерные и иные диски. Цена дискеты не имеет никакого отношения к ценности информации, на ней записанной. Хищение дискеты (кроме грабежа и разбоя) влечет административную ответственность за мелкое хищение, что не исключает ответственности за неправомерный доступ к информации, на ней записанной, если виновный при этом умышленно приобретает доступ к информации на дискете.

Компьютерная информация в системе или сети ЭВМ не может существовать иначе как на конкретных ЭВМ, в эту систему или сеть объединенных. Поэтому, например, перехват информации при ее передаче по каналам связи будет неправомерным доступом к информации в ЭВМ, с которой она передается. Компьютерная информация в ЭВМ, в свою очередь, существует только в виде записей на машинных носителях.

Поскольку компьютерная информация не существует иначе как в виде записей на компьютерных машинных носителях, необходимо определить, что следует понимать в этом качестве. При этом следует исходить из употребления слов "ЭВМ", "компьютер" в естественном русском языке <\*>. Так, очевидно, не может рассматриваться в качестве компьютера калькулятор, и использование чужого калькулятора без разрешения его хозяина не является преступлением. Не будет компьютером и кассовый аппарат, в том числе и оборудованный электронным запоминающим устройством <\*\*>. В русском языке слова "ЭВМ", "компьютер" употребляются для обозначения "карманных компьютеров" (например, компьютеров для Windows CE, "ньютонов"), персональных компьютеров и компьютеров более высокого уровня. Компьютерами будут и электронные машины, являющиеся неотъемлемой частью какой-либо технической системы (бортовые компьютеры, компьютеры в автоматизированных производствах и т.п.).

--------------------------------

<\*> Специалисты прибегают к разным критериям отграничения "компьютеров" от иных вычислительных устройств. Так, например, одни используют идеальную модель "машины Тьюринга" (минимальный набор функций - по этому критерию к компьютерам можно отнести и программируемый калькулятор), другие большее внимание уделяют интерфейсу и операционной системе, третьи вовсе отрицают принципиальное отличие компьютера от иных вычислительных устройств. В уголовном праве приемлем лишь лингвистический критерий.

<\*\*> В практике имеют место случаи признания информации в кассовом аппарате в качестве компьютерной информации. Следующим шагом в данном направлении может быть признание компьютером калькулятора, сотового телефона и пейджера, затем обычного телефона, радиоприемника, микроволновой печи, стиральной машины, кофеварки, утюга и чайника.

Охраняемая законом компьютерная информация - это любая информация, поставленная под защиту закона в связи с обеспечением вещных и обязательственных прав на ЭВМ и компьютерное оборудование, а также в связи с тайной сообщений ([ст. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C10I0VCG) Конституции РФ).

Высказано мнение, что охраняемой законом информацией является лишь документированная информация, образующая информационные ресурсы, - "объект права собственности", по Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4832994C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV2G) от 20.02.1995 N 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации" <\*>. Вместе с тем данное преступление не является преступлением против собственности, оно посягает на общественную безопасность. Документированная информация составляет лишь незначительную часть охраняемой законом информации. Например, нарушение работы ЭВМ может быть связано с неправомерным доступом к недокументированной информации, причем опасность этого посягательства ничуть не меньше доступа, например, к документированной информации, предоставляемой информационным агентством. Понятия "документированная информация" и "информационные ресурсы" предусмотрены не в целях защиты общественной безопасности, а в целях охраны интересов лиц и организаций, предоставляющих информацию на возмездной основе, а также в целях организации документооборота в государственных органах и учреждениях. "Документированность" информации - это объективная форма ее представления, необходимая для защиты гражданских прав на рынке информационных услуг <\*>, а также полезная для установления рациональных начал документооборота.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 8. Ст. 609.

<\*\*> Нельзя смешивать такую информацию с объектом авторских прав. Последние являются не просто информацией, а результатом творческой деятельности и не требуют "документирования" в качестве объективной формы выражения - они могут быть представлены и в иной объективной форме.

По тем же причинам нельзя отожествлять "с охраняемой законом информацией" и "информационные ресурсы ограниченного доступа", указанные в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4832994C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV0G) "Об информации, информатизации и защите информации".

Нельзя ограничивать пределы "охраняемой законом информации" и исключительно программами для ЭВМ и базами данных. [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872C91C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV1G) РФ от 23.09.1992 N 3523-1 "О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных" <\*> действительно предусматривает охрану программ для ЭВМ и баз данных в качестве объекта авторских прав. Но охрана авторских прав не исключает иных объектов правовой защиты. Неправомерным, например, будет и доступ в отношении текстового файла, не входящего в какую-либо базу данных.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1992. N 42. Ст. 2325.

Не ограничивается круг охраняемой законом информации и сведениями, составляющими государственную, коммерческую, профессиональную (например, банковскую, врачебную, адвокатскую), личную или семейную тайны.

Объективная сторона компьютерных преступлений характеризуется как действие (бездействие), связанное с использованием компьютерных систем и сетей, причинившее вред личности, обществу и государству или способное причинить такой вред.

Компьютерные преступления имеют материальные составы (исключением является преступление с формальным составом, предусмотренное ч. 1 [ст. 273](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAV0G) УК: создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ).

Субъективная сторона компьютерных преступлений характеризуется как умышленной, так и неосторожной виной. Некоторые квалифицированные составы преступлений предусматривают только неосторожную форму вины.

Субъект компьютерного преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В [ст. 274](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAV4G) и в ч. 2 [ст. 272](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAV3G) УК формулируются признаки специального субъекта: лицо, имеющее доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети.

§ 2. Виды преступлений в сфере компьютерной информации

Неправомерный доступ к компьютерной информации ([ст. 272](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV4G) УК). Непосредственным объектом преступления является неприкосновенность содержащейся в системе информации от неправомерного воздействия.

Объективная сторона преступления характеризуется действием (неправомерным доступом), преступными последствиями (в виде уничтожения, блокирования, модификации либо копирования информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети) и причинной связью между действиями и наступившими последствиями.

Доступ к информации - это приобретение и использование лицом возможности получать, вводить, изменять или уничтожать информацию либо влиять на процесс ее обработки. Действие это может быть как простым (например, тайное проникновение в помещение, где находится компьютер, использование подкупа и угроз в отношении служащего), так и совершенным с использованием технических средств (например, использование доступа к компьютерной сети с целью неправомерного доступа к информации в ЭВМ). Пашиным С.А. предложено рассматривать в качестве неправомерного доступа к информации лишь доступ к ней с использованием электронно-вычислительной техники, причем отмечается, что "не образует объективной стороны данного преступления уничтожение или искажение компьютерной информации путем внешнего воздействия на машинные носители теплом, магнитными волнами, механическими ударами и другими подобными методами" <\*>. Если бы такое толкование вытекало из текста закона, следовало бы отметить наличие пробела в законодательстве. Дело в том, что уничтожение компьютерной информации, в том числе и "путем внешнего воздействия", может быть и не связано с повреждением и уничтожением имущества (компьютерного оборудования). Вместе с тем оно может представлять значительную общественную опасность.

--------------------------------

<\*> Уголовное право России. Т. 2. Особенная часть / Под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. М., 1999. С. 594.

Неправомерность доступа связана с нарушением вещных или обязательственных прав владельца или пользователя ЭВМ либо тайны сообщений ([ст. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C10I0VCG) Конституции РФ). Нарушены могут быть права любого лица, использующего ЭВМ. Право собственности (и права титульного владельца) на ЭВМ нарушается в случае неправомерного доступа к ЭВМ без разрешения собственника (титульного владельца) и иного законного полномочия. Обязательственные права нарушаются в случае неправомерного доступа к компьютерной информации, принадлежащей лицу, использующему ЭВМ на основе какого-либо договора. В этом случае преступление может быть совершено и собственником компьютера. Нарушение тайны сообщений также возможно и со стороны собственника ЭВМ (например, неправомерным будет просмотр электронной почты, доступ к информации при иных способах сетевой связи со стороны лица, предоставившего услуги связи, провайдера). Нарушение тайны сообщений правомерно только со стороны органов и должностных лиц, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность и предварительное расследование, и только на основании судебного решения ([ст. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C10I0VCG) Конституции РФ) <\*>. В случае если тайна сообщений нарушена в результате неправомерного доступа к компьютерной информации, содеянное образует совокупность преступлений, предусмотренных [ст. 272](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAV4G) и [ст. 138](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1E0DIAVAG) УК.

--------------------------------

<\*> Некоторые исключения из этого правила предусматривает [ст. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD842594C84711C102DD034726CF421B8797831C1902IAV6G) Федерального закона от 12.08.1995 N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" (СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3349).

Не является неправомерным доступ к открытой информации в сети Internet и других открытых сетях. В таких сетях неправомерный доступ будет иметь место только в случае преодоления защиты информации либо, хотя и без преодоления защиты, в связи с нарушением тайны сообщений.

Нет неправомерного доступа к компьютерной информации в случае, когда лицо использует принадлежащее ему компьютерное оборудование для "взлома" защиты программы или базы данных в нарушение авторских прав с целью пиратского копирования или иного неправомерного использования информации. Такие действия не посягают на общественную безопасность и целиком охватываются составом преступления, предусмотренного [ст. 146](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E1A0BIAVBG) УК (нарушение авторских и смежных прав) <\*>.

--------------------------------

<\*> Поскольку данное преступление относится к преступлениям небольшой тяжести, а "взлом" является лишь приготовительным действием к использованию программы, данные действия сами по себе уголовной ответственности не влекут, если не привели к использованию программы или присвоению авторства.

В качестве преступных последствий в [ст. 272](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E02IAVBG) УК определены: уничтожение, блокирование, модификация либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети.

Уничтожением информации является удаление ее с соответствующих носителей. Имеется точка зрения, согласно которой возможность восстановления информации исключает ее уничтожение. Вместе с тем уничтожение информации на данном конкретном носителе (или нескольких носителях) может повлечь тяжкие последствия, даже если информация впоследствии будет восстановлена (например, временную дезорганизацию оборонной или транспортной системы). Поэтому с таким мнением сложно согласиться.

Блокирование информации заключается в создании препятствий правомерному доступу к этой информации.

Модификация информации означает изменение охраняемой законом информации. [Закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A4872C91C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV1G) РФ "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных" определяет термин "модификация" в несколько отличном значении: "модификация (переработка) программы для ЭВМ или базы данных - это любые их изменения, не являющиеся адаптацией". Слово "модификация" используется в этом Законе для обозначения такого изменения программы или базы данных, которое допускается только с согласия авторов (в противном случае будет нарушение авторского права). Изменение, допустимое без согласия авторов, Закон именует "адаптацией" ("внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях обеспечения функционирования программы... или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением его конкретных программ"). Так, установка в Microsoft Windows нового драйвера оборудования, разработанного производителем, будет лишь адаптацией Windows, не требует согласия корпорации Microsoft и не нарушает ее авторских прав. Адаптация (т.е. правомерное внесение изменений в компьютерную информацию) при неправомерном доступе невозможна. Поэтому любое изменение информации при неправомерном доступе должно рассматриваться в качестве ее модификации (например, лицо "адаптирует" программное обеспечение в чужой ЭВМ с тем, чтобы она работала под управлением его конкретных программ).

Копирование информации влечет ответственность вне зависимости от того, копируется ли информация с помощью технических средств либо копирование производится вручную (например, с дисплея). Копированием информации будет и вывод ее на печатающее устройство, само отображение ее на дисплее (в этом случае информация копируется из ОЗУ в память видеоадаптера). В литературе высказана точка зрения, что копированием информации следует считать только запись ее в файл на магнитном носителе с сохранением файла-источника. С таким толкованием Закона сложно согласиться. Действительно, слово "копирование" обычно используется в языке пользовательского интерфейса программ именно в этом смысле. Однако другие виды копирования просто не доступны пользовательскому интерфейсу. Действительно, нажатием кнопки "Copy" нельзя заставить себя взять авторучку и переписать конфиденциальную информацию с дисплея. Однако это не означают, что такое переписывание не будет копированием информации.

Нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети имеет место в случае, если ЭВМ, их система или сеть не выполняет своих функций, осуществляет их не должным образом или в случае заметного уменьшения производительности системы.

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

Мотив и цель не являются признаками состава этого преступления и не влияют на квалификацию.

Часть 2 [ст. 272](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAV3G) УК предусматривает в качестве квалифицирующих признаков этого преступления совершение его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C180EIAV7G) УК) либо с использованием своего служебного положения, а равно имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети.

Использование служебного положения может быть как со стороны служащего государственного или муниципального органов, коммерческой или некоммерческой организации, эксплуатирующей компьютерную систему, так и со стороны иных лиц, совершающих преступление с использованием служебного положения (например, со стороны работника контролирующей организации).

Лицом, имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети, является как лицо, которому в силу разрешения владельца системы или служебного полномочия позволено получать информацию в компьютерной системе, вводить ее или производить с ней операции, так и лицо, осуществляющее техническое обслуживание компьютерного оборудования и на иных основаниях имеющее доступ к компьютерной системе. Закон тут говорит не о доступе к компьютерной информации, а именно о доступе к компьютерному оборудованию. Лицо, имеющее доступ к компьютерной информации, может совершить это преступление лишь в случае доступа к информации, допуска к которой оно не имеет.

Создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ ([ст. 273](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAV1G) УК). Непосредственным объектом этого преступления является неприкосновенность содержащейся в системе информации (программного обеспечения) от неправомерного воздействия.

Предмет преступления - вредоносная программа для ЭВМ, т.е. программа, приводящая к несанкционированному уничтожению, блокированию, модификации либо копированию информации, нарушению работы ЭВМ, их системы или сети. Достаточно, если программа рассчитана хотя бы на единичное достижение этого результата <\*>. Несанкционированное блокирование, модификация и т.д. означает достижение этого результата без разрешения владельца компьютерной системы и иного законного полномочия. Не охватываются составом этого преступления создание, использование и распространение программ, предназначенных для копирования информации с защищенных дискет в нарушение авторских прав. Такое копирование или модификация информации не может рассматриваться в качестве "несанкционированного", если осуществляется в соответствии с волей владельца компьютерной системы.

--------------------------------

<\*> Таким образом, понятие "вредоносной программы" шире понятия "вирусной программы". Последняя кроме вредоносности должна обладать способностью самораспространения.

Продавцы программного обеспечения иногда снабжают программные пакеты специальной программой - "жучком", тестирующей состояние компьютерной системы покупателя и сообщающей автоматически (при регистрации или обновлении с помощью модема) продавцу сведения об используемых покупателем компьютерном оборудовании и программном обеспечении. Данная программа может рассматриваться в качестве вредоносной программы, предназначенной для несанкционированного копирования информации в случае, если покупателю не сообщается об этом свойстве программного продукта.

Объективную сторону преступления характеризует неправомерное действие - создание (включая изменение существующей программы) вредоносной программы, ее использование либо распространение такой программы или машинных носителей с такой программой.

Создание (включая изменение существующей программы) вредоносной программы означает любую деятельность, направленную на написание вредоносной программы. Создание вредоносной программы - не только творческая деятельность ее автора, но и техническая помощь, оказанная ему другими лицами. Созданием вредоносной программы будет и написание вредоносной программы, лишенной свойства новизны (например, известной раннее, но утраченной или недоступной создателю).

Создание программы является оконченным преступлением с момента получения "объективной формы представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств". Указанная программа должна обладать способностью к несанкционированному уничтожению, блокированию, модификации либо копированию информации, нарушению работы ЭВМ, их системы или сети.

Под использованием вредоносной программы понимается ее непосредственное использование для несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации, копирования информации, нарушения работы ЭВМ, их системы или сети.

Распространение вредоносной программы означает как распространение ее с помощью средств связи, так и простую передачу ее другому лицу в любой форме (в том числе и в виде записи на бумаге).

Распространение машинных носителей вредоносной программы означает передачу носителя другому лицу, включая копирование или дозволение копирования программы на носитель другого лица.

Субъективная сторона этого преступления характеризуется прямым умыслом. Мотив и цель не являются признаками состава этого преступления и не влияют на его квалификацию.

Часть 2 [ст. 273](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAV6G) УК предусматривает ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности тяжкие последствия. Тяжесть последствий - оценочный признак, наличие которого устанавливается правоприменителем в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела. Тяжкими последствиями могут быть признаны смерть человека, причинение вреда здоровью, реальная опасность технологической или военной катастрофы, дезорганизация работы транспорта или связи, причинение крупного имущественного ущерба и др. Часть 2 [ст. 273](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAV6G) УК предусматривает ответственность лишь в случае причинения тяжких последствий по неосторожности. Если такие последствия причинены умышленно, содеянное квалифицируется по ч. 1 [ст. 273](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAV0G) УК и по совокупности по статье УК, предусматривающей ответственность за умышленное причинение тяжких последствий.

Нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети ([ст. 274](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAV4G) УК). Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие правильную, безопасную эксплуатацию ЭВМ, их системы или сети.

Объективная сторона преступления характеризуется деянием (действием или бездействием), заключающимся в нарушении правил эксплуатации компьютерной системы или сети, последствием в виде существенного вреда и причинной связью между действием и последствием.

Под правилами эксплуатации компьютерной системы следует понимать как правила, которые могут быть установлены компетентным государственным органом, так и правила технической эксплуатации и правила работы с программами, установленные изготовителями ЭВМ и иного компьютерного оборудования, правила, установленные разработчиками программ, сетевыми администраторами, а также правила, установленные владельцем компьютерной системы или по его полномочию (например, последний может запретить служащим использование не прошедших проверку на "вирусы" дискет).

Нарушение правил эксплуатации компьютерной системы должно повлечь уничтожение, блокирование или модификацию охраняемой законом информации ЭВМ и, кроме того, существенный вред подлежащим правовой охране правам и интересам физических и юридических лиц, общества и государства. Таким образом, специфической чертой этого преступления является наличие двух уровней последствий. Существенный вред - оценочное понятие, устанавливаемое судом с учетом всех значимых обстоятельств конкретного дела.

Субъективная сторона преступления характеризуется как умышленной, так и неосторожной виной.

Субъект преступления - специальный: вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, имеющее доступ к компьютерной системе или сети.

Часть 2 [ст. 274](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV3G) УК предусматривает ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности тяжкие последствия (оценочный признак). В случае умышленного причинения тяжких последствий содеянное квалифицируется по ч. 1 [ст. 274](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1E03IAVBG) УК и по совокупности - по норме, предусматривающей ответственность за умышленное причинение тяжких последствий. Если такой нормы в [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV2G) нет (например, лицо из хулиганских побуждений причинило крупный ущерб, дезорганизовав движение транспорта), содеянное полностью охватывается ч. 1 ст. 274 УК.

Глава XV. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОСНОВ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ

И БЕЗОПАСНОСТИ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Общая характеристика преступлений против основ

конституционного строя и безопасности государства

Родовым объектом преступлений, предусмотренных [разделом Х](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV1G) УК, следует считать совокупность (систему) общественных отношений, обеспечивающих незыблемость основ конституционного строя и безопасность государства, нормальное функционирование государственных органов, относящихся к различным ветвям государственной власти, а также интересы государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

Наиболее опасными из преступлений, образующих этот раздел, являются посягательства на основы конституционного строя и безопасность государства, поскольку они затрагивают фундамент общественного, политического и государственного строя Российской Федерации, ее суверенитет, внешнюю и внутреннюю безопасность. Видовым объектом этой группы преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие незыблемость основ конституционного строя и безопасность государства.

В некоторых составах преступления самостоятельным признаком выступает предмет преступления, например сведения, составляющие государственную тайну, а при определенных условиях и иные сведения ([ст. 276](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAVBG) УК), документы, содержащие государственную тайну, а также предметы, сведения о которых составляют государственную тайну ([ст. 284](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAVAG) УК).

Объективная сторона почти всех преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства характеризуется действиями. И лишь разглашение государственной тайны ([ст. 283](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAV7G) УК) и утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК), могут совершаться как действиями, так и бездействием. Составы этих двух преступлений сконструированы как материальные, а остальные составы являются формальными, и преступления являются оконченными с момента совершения описанных в законе действий, независимо от наступления каких-то вредных последствий.

Субъективная сторона почти всех преступлений рассматриваемой группы характеризуется только прямым умыслом: виновный осознает общественно опасный характер совершаемых действий и желает их совершить. Разглашение государственной тайны ([ст. 283](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAV7G) УК) может быть как умышленным, так и неосторожным; состав утраты документов, содержащих государственную тайну ([ст. 284](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAVAG) УК), характеризуется только неосторожной формой вины. Некоторые составы в качестве обязательного признака субъективной стороны включают специальную цель: прекращения государственной или политической деятельности потерпевшего ([ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G) УК), свержения или насильственного изменения конституционного строя РФ ([ст. 279](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV4G) УК), подрыва экономической безопасности и обороноспособности РФ ([ст. 281](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV6G) УК). Одно из преступлений (ст. 277 УК) характеризуется специальным мотивом - мести за государственную или иную политическую деятельность потерпевшего ([ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV1G) УК).

Субъект преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства - лицо, достигшее возраста 16 лет. Некоторые преступления предполагают наличие специального субъекта: гражданин РФ ([ст. 275](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV7G) УК), иностранный гражданин или лицо без гражданства ([ст. 276](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAVBG) УК), лицо, которому государственная тайна была доверена или стала известна по службе или работе ([ст. 283](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAV7G) УК), лицо, имеющее допуск к государственной тайне ([ст. 284](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAVAG) УК).

Вопрос о классификации анализируемой группы преступлений является дискуссионным. В.В. Лунеев делит их на преступления против основ конституционного строя ([ст. ст. 277 - 280](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G), [282](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F1908IAVAG) УК) и преступления против безопасности государства (остальные) <\*>, М.И. Ковалев выделяет посягательства на внешнюю ([ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV7G), [276](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAVBG), 283 и 284 УК) и внутреннюю безопасность Российской Федерации (ст. ст. 277 - 282 УК) <\*\*>. Последнюю классификацию С.В. Дьяков дополняет третьей группой (против экономической безопасности), включающей одно преступление - диверсию <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. М., 1997. С. 356.

<\*\*> См.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамовой и Г.П. Новоселова. М., 1997. С. 567, 568.

<\*\*\*> См.: Дьяков С.В. Государственные преступления (против основ конституционного строя и безопасности государства) и государственная преступность. М., 1999. С. 16, 17.

Выделение двух и даже трех групп в системе преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства представляется неполным, так как направленность некоторых преступлений на тот или иной объект зависит от фактического содержания деяния, поэтому определение непосредственного объекта как классификационного критерия не является абсолютным. Например, разглашение государственной тайны может причинить серьезный вред только внутренней безопасности, не затрагивая внешней безопасности страны. И наоборот, террористические акты, вооруженные мятежи и межнациональные столкновения способны серьезно подорвать именно внешнюю безопасность РФ.

Поскольку выделяемые учеными группы преступлений как посягающие только на внешнюю или только на внутреннюю безопасность на самом деле явно неоднородны и требуют большей дифференциации, в зависимости от непосредственного объекта их можно классифицировать на следующие виды:

1) преступления против внешней безопасности РФ ([ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV7G), [276](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAVBG) УК);

2) преступления, посягающие на основы политической системы РФ ([ст. ст. 277 - 279](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G) УК);

3) посягательство на экономическую безопасность и обороноспособность РФ ([ст. 281](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV6G) УК);

4) посягательство на общественные отношения, обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности ([ст. ст. 280](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV3G), [282](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F1908IAVAG) УК);

5) преступления, посягающие на сохранность государственной тайны ([ст. ст. 283](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAV7G), [284](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAVAG) УК).

§ 2. Преступления против внешней безопасности

Российской Федерации

Государственная измена ([ст. 275](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV7G) УК). Основным объектом рассматриваемого преступления является внешняя безопасность РФ, под которой понимается защищенность интересов государства от внешних угроз.

По смыслу закона, государственная измена может быть совершена в трех формах: а) шпионаж; б) выдача государственной тайны; в) иное оказание помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Российской Федерации.

Понятие шпионажа будет рассмотрено при анализе преступления, ответственность за которое предусмотрена [ст. 276](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAVBG) УК.

Под выдачей государственной тайны понимается устное или письменное, а также сделанное иными средствами и способами (например, передача чертежа, фотографии, образца, модели) сообщение иностранному государству, иностранной организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну. В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822D92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV0G) Закона РФ от 21.07.1993 N 5485-1 "О государственной тайне" <\*> государственная тайна - это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности РФ.

--------------------------------

<\*> РГ. 1993. N 182.

В настоящее время [Перечень](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872C94C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV0G) сведений, составляющих государственную тайну, утвержден Указом Президента РФ от 30.11.1995 N 1203, с изм. на 29.05.2002 <\*>, в соответствии со [ст. 5](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822D92C84711C102DD034726CF421B8797831C190CIAV2G) Закона РФ "О государственной тайне".

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 49. Ст. 4775; 2002. N 22. Ст. 2074.

Сведения, составляющие государственную тайну, фиксируются на определенных носителях, к которым относятся материальные объекты, в том числе физические поля. Фиксация осуществляется в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822D92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV7G) Закона РФ "О государственной тайне"). Носители сведений, составляющих государственную тайну, имеют реквизиты, свидетельствующие о степени секретности этих сведений (гриф секретности). Степень секретности должна соответствовать степени тяжести ущерба, который может быть нанесен безопасности РФ вследствие распространения этих сведений. Правительство РФ утвердило [Правила](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656A28E2B9E954D19980EDF044879D845528B96831C19I0V2G) отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности Постановлением от 04.09.1995 N 870 <\*>, в соответствии с которыми указанные сведения подразделяются на:

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 37. Ст. 3619.

1) сведения особой важности - это сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб интересам РФ в одной или нескольких перечисленных областях;

2) совершенно секретные сведения - это сведения в перечисленных областях, распространение которых может нанести ущерб интересам министерства (ведомства) или отраслям экономики РФ;

3) секретные сведения - это сведения, распространение которых может нанести ущерб интересам предприятий, учреждений или организаций в тех же областях.

Преступление, заключающееся в выдаче сведений, составляющих государственную тайну, считается оконченным с момента фактического сообщения государственной тайны представителям иностранного государства, иностранной организации.

Иное оказание помощи предполагает совершение различных действий (например, вербовка агентуры для иностранной разведки, предоставление убежища агенту зарубежной разведывательной службы), которые не охватываются предыдущими формами государственной измены и направлены на содействие иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности РФ. Преступление, образующее данную форму государственной измены, считается оконченным с момента совершения любого действия по оказанию помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении указанной деятельности.

Следует иметь в виду, что государственная измена осуществляется в пользу иностранного государства, иностранной организации или их представителей. Иностранная организация может быть как государственной, так и негосударственной. Представителями иностранного государства и иностранной организации являются их официальные лица (глава государства или правительства, члены правительственных делегаций, члены организаций, имеющие право официально представлять эти организации, и т.п.).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком является цель причинения ущерба внешней безопасности РФ. Мотивы государственной измены на квалификацию не влияют.

Субъект преступления, за исключением такой формы, как выдача, - общий. Субъект выдачи - специальный, это гражданин РФ, обладающий сведениями, составляющими государственную тайну, в связи с его служебной деятельностью или по работе, а также получивший эти сведения при других обстоятельствах (например, лицо случайно находит документы, содержащие государственную тайну).

В соответствии с [примечанием](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV4G) лицо, совершившее преступления, ответственность за которые установлена в [ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV7G), [276](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAVBG), [278](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV7G) УК, освобождается от уголовной ответственности, если оно добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению дальнейшего ущерба интересам РФ и если в его действиях не содержится иного состав преступления.

Шпионаж (ст. 276 УК). Шпионаж определяется как передача, а равно собирание, похищение или хранение в целях передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну, а также передача или собирание по заданию иностранной разведки иных сведений для использования их в ущерб внешней безопасности Российской Федерации.

Основным объектом шпионажа выступает внешняя безопасность как состояние защищенности суверенитета, территориальной целостности и обороноспособности от внешнего воздействия.

Предметом данного преступления являются сведения двух категорий: во-первых, это сведения, составляющие государственную тайну (см. анализ государственной измены); во-вторых, это иные сведения, которые собираются по заданию иностранной разведки и могут быть использованы для нанесения ущерба внешней безопасности Российской Федерации.

В зависимости от содержания предмета преступления различают два вида шпионажа: а) предметом первого являются сведения, составляющие государственную тайну; б) предметом второго - иные сведения, собираемые по заданию иностранной разведки и предназначенные для использования их в ущерб внешней безопасности Российской Федерации.

Объективная сторона первого вида шпионажа представляет собой совершение активных действий в форме передачи, собирания, похищения сведений, хранение составляющих государственную тайну. Собирание - это получение информации любым способом, осуществляемое без изъятия предметов или документов из владения их собственников или обладателей. Все способы собирания информации можно разделить на две группы: а) личное наблюдение (в том числе с использованием технических средств), т.е. получение сведений из окружающих объектов действительности; б) агентурный метод - получение информации от людей, обладающих такими сведениями. Похищение предполагает незаконное изъятие сведений у их владельца. Изъятие может быть тайное или открытое, с применением обмана или насилия, когда документы и предметы изымаются не на время, а навсегда для передачи указанным в законе адресатам.

Собранные или похищенные сведения обычно хранятся до передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям. С объективной стороны хранение означает, во-первых, что предварительно собранные или похищенные виновным сведения, составляющие государственную тайну, хранятся в определенном месте до их передачи (в данном случае в действиях лица имеются и другие объективные признаки шпионажа - собирание или похищение), во-вторых, что виновный сам непосредственно не собирал и не похищал данные сведения, но ему их передают другие лица для последующей передачи определенным субъектам, и, в-третьих, возможна ситуация, когда виновный хранит сведения, собранные и похищенные другим лицом, с последующим возвратом тому же лицу. Таким образом, хранение сведений, составляющих государственную тайну (т.е. временное обладание ими), как форма действия при шпионаже может иметь три вида: а) лицо хранит сведения, собранные или похищенные им самим с целью передачи иностранному государству, иностранной организации, их представителям; б) лицо само не собирало и не похищало сведения, а получило их с целью передачи адресату; в) хранение сведений, собранных иным лицом, с последующим возвращением тому же лицу. В данном случае виновный будет нести ответственность за пособничество в шпионаже при условии, что он осознавал характер хранимых сведений, цель, преследуемую собравшим их лицом, и заранее дал обещание скрыть предметы (документы), добытые преступным путем, содержащие эти сведения.

Главная цель, к которой стремится виновный при собирании, похищении или хранении сведений, составляющих государственную тайну, - это передать их определенным адресатам. Под передачей следует понимать сообщение сведений, составляющих государственную тайну, иностранному государству, иностранной организации или их представителям. В данном случае сообщение может осуществляться не только устным путем, но и путем, например, показа каких-либо документов или предметов, а также с использованием тайников, почтовой переписки, радиосвязи. Передаваемые сведения могут быть собраны или похищены самим виновным, а могут быть получены от других лиц. Передача может осуществляться лично или через посредников. При этом если посредник осознает характер передаваемых сведений и статус адресата, то он отвечает за соучастие в шпионаже.

Объективная сторона второго вида шпионажа представляет собой действия в форме собирания и передачи иных сведений. Законодатель не предусматривает таких форм действия, как похищение и хранение, поскольку эти сведения являются открытыми и могут быть получены из разнообразных источников: официальных изданий научной и технической литературы, периодических изданий; на официальных симпозиумах, конференциях; путем направления запросов в различные организации, анкетирования и т.п. Иные сведения могут собираться и путем личного наблюдения.

Передача или собирание иных сведений наказуемо, если эти действия осуществляются по заданию иностранной разведки с целью использования их в ущерб внешней безопасности РФ, т.е. в данном случае предполагается существование двух признаков: наличие задания иностранной разведки и цели нанесения ущерба внешней безопасности РФ.

Шпионаж относится к преступлениям с формальным составом (сложный альтернативный состав). Стоит отметить, что такое действие, как хранение, является длящимся, т.е. оно характеризуется непрерывным осуществлением состава данного деяния.

Субъективная сторона шпионажа характеризуется виной в виде прямого умысла. Кроме того, вторая форма шпионажа характеризуется специальной целью - нанести ущерб внешней безопасности РФ, а само собирание, похищение или хранение сведений, составляющих государственную тайну, осуществляется в целях их передачи.

Субъектом шпионажа могут быть иностранные граждане и лица без гражданства, достигшие возраста 16 лет.

Если гражданин Российской Федерации выступает в качестве организатора, подстрекателя или пособника шпионажа, ответственность за который предусмотрена [ст. 276](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAVBG) УК, его действия квалифицируются как государственная измена в форме иного оказания помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности РФ.

§ 3. Преступления, посягающие на основы

политической системы Российской Федерации

Применительно к рассматриваемой группе преступлений основы политической системы понимаются как легитимность государственной власти, т.е. конституционная основа ее функционирования, а также беспрепятственное осуществление своих политических функций государственными и общественными деятелями. К этой группе преступлений относятся деяния, предусмотренные [ст. ст. 277 - 279](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G) УК.

Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК). Непосредственным объектом этого преступления являются не только основы политической системы Российской Федерации, но и жизнь государственного или общественного деятеля (дополнительный объект).

Потерпевшим при совершении рассматриваемого преступления может быть только государственный или общественный деятель. К государственным деятелям относятся руководители и иные должностные лица высших органов законодательной, исполнительной, судебной власти и прокуратуры как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов Российской Федерации (Президент РФ, депутаты Государственной Думы и члены Совета Федерации, члены Правительства РФ, лица, занимающие аналогичные должности в органах власти субъектов РФ, прокуроры, федеральные судьи, следователи и т.д.). Под общественными деятелями понимаются руководители и активные функционеры политических партий, общественных движений, фондов, профессиональных и иных союзов на федеральном или региональном уровнях.

Объективная сторона преступления заключается в посягательстве на жизнь государственного или общественного деятеля. Это понятие применительно к посягательству на жизнь работника милиции или народного дружинника ([ст. 191](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1659A2842A9E954D19980EDF044879D845528B96821F1FI0VDG) УК РСФСР) было разъяснено Пленумом Верховного Суда СССР в Постановлении от 22.09.1989: "Под посягательством на жизнь надлежит рассматривать убийство или покушение на убийство..." <\*>. Такое же толкование понятию посягательства на жизнь дал и Пленум Верховного Суда РСФСР в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1656A0832D9E954D19980EDF044879D845528B96831C1BI0V8G) от 24.09.1991 (в редакции Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.1993) <\*\*>.

--------------------------------

<\*> Сборник постановлений Пленумов Верховного Суда Российской Федерации (СССР, РСФСР) по уголовным делам. М., 2000. С. 288.

<\*\*> Там же. С. 308.

Состав террористического акта является формальным, оконченным преступлением он признается с момента совершения общественно опасных действий, направленных на лишение потерпевшего жизни, но фактическое причинение ему смерти охватывается составом рассматриваемого преступления и не меняет юридической сущности деяния.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью (прекратить государственную или иную политическую деятельность потерпевшего) либо специальным мотивом (отомстить потерпевшему за указанную деятельность). Если убийство государственного или общественного деятеля совершено с иной целью или по иным мотивам, нежели указанные в диспозиции [ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV1G) УК, деяние квалифицируется по [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV7G) УК.

Субъект террористического акта - лицо, достигшее возраста 16 лет. Если это деяние совершено лицом в возрасте от 14 до 16 лет, то ответственность наступает по п. "б" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAVAG) УК.

Насильственный захват власти или насильственное удержание власти ([ст. 278](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV7G) УК). Непосредственным объектом преступления являются основы политической системы Российской Федерации в части легитимности государственной власти, конституционного порядка установления и функционирования государственной власти и ее органов. Дополнительным объектом выступают здоровье, телесная неприкосновенность, честь и достоинство лиц, пострадавших от насильственных действий.

Объективная сторона преступления может выражаться в действиях, направленных на насильственный захват власти, или на насильственное удержание власти в нарушение [Конституции](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDFI0V4G) РФ, или на насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации.

Действия, направленные на насильственный захват власти, означают попытку неконституционного способа прихода конкретных лиц, политических партий, движений и иных политических сил к власти в Российской Федерации или ее субъектах без изменения конституционного строя в стране. Насилие как неконституционный способ захвата власти или ее удержания может состоять, например, в заключении под стражу, интернировании, насильственной физической изоляции, физических унижениях, побоях, причинении вреда здоровью лиц, представляющих органы власти, сформированные в соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831F1BI0V3G) и законами России.

Действия, направленные на насильственное удержание власти, - это отказ уступить власть вопреки результатам выборов, референдума или иному законному, основанному на [Конституции](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDFI0V4G) РФ акту, соединенный с применением насилия к представителям политических сил, к которым в соответствии с Конституцией РФ должна перейти государственная власть. Насилие при неконституционной попытке удержать власть по содержанию ничем не отличается от насилия при неконституционной попытке захватить власть.

Самой опасной разновидностью анализируемого преступления являются действия, направленные на насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации. Они заключается в насильственных действиях, преследующих цель изменить общественный строй, политическую систему, государственное устройство либо основные политические институты Российской Федерации и сформировать новую систему органов власти.

Крайней формой насилия является применение оружия. Но если оно приобретает форму вооруженного мятежа в целях свержения или насильственного изменения конституционного строя Российской Федерации, то деяние полностью охватывается составом вооруженного мятежа ([ст. 279](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV4G) УК) и не требует дополнительной квалификации по [ст. 278](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV7G) УК, поскольку названные цели предусмотрены и в [ст. 278](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV6G), и в [ст. 279](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAVBG) УК (цель свержения конституционного строя выступает средством последующего захвата власти). Если же мятеж преследует цель захвата власти (без свержения или насильственного изменения конституционного строя), что выходит за рамки ст. 279 УК, и одновременно цель нарушения территориальной целостности Российской Федерации, которая не охватывается составом преступления, описанного в ст. 278 УК, то его следует квалифицировать по совокупности [ст. 278](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV7G) и [ст. 279](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV4G) УК.

Состав преступления - формальный. Оно признается оконченным с момента совершения действий, направленных на насильственный захват власти, или на насильственное удержание власти, или на насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации, независимо от того, удалось ли виновным осуществить преступные планы (захватить или удержать власть, изменить конституционный строй Российской Федерации).

Если в процессе применения насилия причиняется смерть человеку, она не охватывается составом данного преступления и требует дополнительной квалификации по [ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G), [317](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190FIAV2G) или [105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV7G) УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью - неконституционного захвата власти, неконституционного удержания власти или изменения конституционного строя Российской Федерации насильственным путем.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. При насильственном удержании власти субъект - специальный: представитель органов власти, сформированных в соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831F1BI0V3G) РФ, но обязанных в соответствии с нею же передать государственную власть политическим силам, которые пришли к власти конституционным путем.

Вооруженный мятеж ([ст. 279](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV4G) УК). Непосредственный объект преступления - основы политической системы Российской Федерации в части незыблемости основ конституционного строя и территориальной целостности России.

Объективная сторона преступления характеризуется как организация вооруженного мятежа либо активное участие в нем.

Мятеж определяется как "стихийное восстание, вооруженное выступление против власти" <\*>, как "возмущенье, смятенье, восстанье, народное волненье, крамола, бунт, заговор на деле, общее непослушанье" <\*\*>. Но в смысле [ст. 279](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV4G) УК мятеж понимается не как стихийное восстание, а как спровоцированное, организованное вооруженное выступление против законной власти, конституционного строя и территориальной целостности Российской Федерации.

--------------------------------

<\*> Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1984. С. 325.

<\*\*> Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка. Т. 2. М., 1981. С. 374.

Организация вооруженного мятежа - это различные действия, направленные на провоцирование вооруженного выступления против законной власти в Российской Федерации. Они могут состоять, в частности, в пропаганде вооруженного мятежа, в вербовке его участников, в снабжении мятежников оружием, воинским снаряжением, в планировании вооруженных операций и других действиях по идеологическому, материальному или организационному обеспечению мятежа.

Активное участие в вооруженном мятеже означает совместное с другими участниками мятежа совершение насильственных действий с применением или попыткой применения оружия, направленных на достижение целей мятежа. Однако умышленное причинение смерти в процессе применения насилия не охватывается составом данного преступления и подлежит дополнительной квалификации по [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV7G) УК, а если потерпевшими являются государственные или общественные деятели либо сотрудники правоохранительных органов, то по [ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV2G), [295](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1009IAV5G) или [ст. 317](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190FIAV2G) УК (при наличии остальных признаков этих составов преступлений).

Законодатель, описывая две формы данного преступления - организацию мятежа и активное участие в нем, в обоих случаях подразумевает реальное выступление мятежников (что совершенно очевидно применительно к активному участию в мятеже). Поэтому вооруженный мятеж в форме его организации следует признавать оконченным преступлением с момента первого вооруженного выступления мятежников <\*>. Если действия организатора фактически не привели к вооруженным выступлениям против законной власти, их следует квалифицировать как приготовление к вооруженному мятежу.

--------------------------------

<\*> См.: Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Отв. ред. В.И. Радченко. С. 499.

Активное участие в вооруженном мятеже может считаться оконченным с момента совершения участником мятежа конкретных насильственных действий с применением или попыткой применения оружия, направленных на достижение целей мятежа, независимо от фактического осуществления этих целей или иных последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и (альтернативно) специальной целью:

1) свержения конституционного строя;

2) насильственного изменения конституционного строя;

3) нарушения территориальной целостности Российской Федерации.

Цель свержения конституционного строя РФ предполагает стремление насильственным путем упразднить основы конституционного строя, закрепленные в [гл. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C18I0VCG) Конституции РФ, ликвидировать права и свободы, закрепленные в [гл. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831C1EI0VEG) Конституции РФ, и установить общественный и государственный строй, не соответствующий [Конституции](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDFI0V4G) РФ.

Цель насильственного изменения конституционного строя Российской Федерации имеет то же содержание, что и в [ст. 278](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV7G) УК.

Цель нарушения территориальной целостности означает намерение разрушить принципы федеративного устройства, закрепленные в [гл. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831E1AI0VCG) Конституции РФ, и насильственно отторгнуть часть ее территории с провозглашением ее независимости от России или присоединением к иностранному государству.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. При совершении преступления в форме организации вооруженного мятежа им могут быть его организаторы и руководители. Активные участники вооруженного мятежа - это лица, непосредственно совершающие насильственные действия с применением оружия ради достижения целей мятежа.

§ 4. Посягательства на экономическую безопасность

и обороноспособность Российской Федерации

Диверсия ([ст. 281](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV6G) УК). Непосредственным объектом диверсии являются экономическая безопасность и обороноспособность Российской Федерации.

Безопасность определена в [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A6872B95C84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) Закона РФ от 05.03.1992 N 2446-1 "О безопасности" как "состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз" <\*>. Из этого следует, что под экономической безопасностью понимается состояние защищенности важнейших экономических интересов Российской Федерации.

--------------------------------

<\*> ВВС РФ. 1992. N 15. Ст. 769.

Обороноспособность Российской Федерации означает состояние ее защищенности от возможного нападения внешнего агрессора и включает такие элементы, как экономический и военный потенциал России, боевая подготовка и профессионализм личного состава Вооруженных Сил РФ, мобилизационная готовность гражданского населения и т.п.

Объективная сторона диверсии характеризуется совершением взрыва, поджога или иных действий, направленных на разрушение или повреждение предприятий, сооружений, путей и средств сообщения, средств связи, объектов жизнеобеспечения населения.

Это преступление обычно совершается в отношении экономически важных и уязвимых в диверсионном отношении энергетических узлов, предприятий оборонной промышленности и военных объектов, предприятий и средств железнодорожного, водного, воздушного и трубопроводного транспорта, средств связи и сигнализации, объектов обеспечения жизнедеятельности населения (электростанций, источников водоснабжения и т.п.).

Способами диверсии являются не только взрывы и поджоги, прямо выделенные законодателем, но и иные действия, которые, подобно взрывам и поджогам, также являются общеопасными и тоже направлены на разрушение или повреждение объектов, перечисленных в диспозиции [ст. 281](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV5G) УК. К иным действиям относятся, например, устройство аварий и катастроф, обвалов, затоплений, радиоактивных и иных подобных заражений или загрязнений и т.д.

Разрушение перечисленных в диспозиции объектов означает их физическое уничтожение, утрату народнохозяйственного значения, невозможность или экономическую нецелесообразность восстановления. Под повреждением понимается причинение такого вреда объектам диверсионных действий, который значительно снижает их народнохозяйственную значимость и экономическую ценность, но может быть устранен путем ремонта или восстановления.

Состав диверсии - формальный, она является оконченным преступлением с момента совершения общеопасных действий, направленных на разрушение или повреждение названных в законе объектов, даже если они фактически не были ни разрушены, ни повреждены.

Гибель людей в результате диверсионного акта не охватывается составом диверсии и образует совокупность этого преступления с убийством при отягчающих обстоятельствах ([п. "е"](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C0EIAV0G), а возможно и другие пункты ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV4G) УК).

Субъективная сторона диверсия характеризуется прямым умыслом и специальной целью - подорвать экономическую безопасность и обороноспособность Российской Федерации.

Субъект диверсии - лицо, достигшее возраста 16 лет. Если диверсионный акт совершается гражданином Российской Федерации по заданию иностранных спецслужб, деяние должно дополнительно квалифицироваться как государственная измена в форме оказания помощи иностранному государству в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Российской Федерации.

В УК предусмотрен не только основной, но и квалифицированный состав диверсии: ее совершение организованной группой (ч. 2 [ст. 281](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAVBG) УК).

§ 5. Посягательство на общественные отношения,

обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности

Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности ([ст. 280](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV3G) УК). Непосредственным объектом выступают общественные отношения, обеспечивающие недопущение экстремистской деятельности.

Объективная сторона состоит в публичных призывах к осуществлению экстремистской деятельности, под которой в соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A38E2B92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV2G) Федерального закона от 25.07.2002 N 114-ФЗ "О противодействии экстремистской деятельности" <\*> понимаются:

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3031.

1) деятельность общественных и религиозных объединений, либо иных организаций, либо средств массовой информации, либо физических лиц по планированию, организации, подготовке и совершению действий, направленных на:

насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации;

подрыв безопасности Российской Федерации;

захват или присвоение властных полномочий;

создание незаконных вооруженных формирований;

осуществление террористической деятельности;

возбуждение расовой, национальной или религиозной розни, а также социальной розни, связанной с насилием или призывами к насилию;

унижение национального достоинства;

осуществление массовых беспорядков, хулиганских действий и актов вандализма по мотивам идеологической, политической, расовой, национальной или религиозной ненависти либо вражды в отношении какой-либо социальной группы;

пропаганду исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности;

2) пропаганда и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходных с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения;

3) публичные призывы к осуществлению указанной деятельности или совершению указанных действий;

4) финансирование указанной деятельности либо иное содействие ее осуществлению или совершению указанных действий, в том числе путем предоставления для осуществления указанной деятельности финансовых средств, недвижимости, учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной, факсимильной и иных видов связи, информационных услуг, иных материально-технических средств.

Важнейшим признаком уголовно наказуемых призывов является их публичность. Она означает, что призывы обращены к широкому кругу людей (к массам, толпе и т.д.), поскольку преследуют цель вовлечения масс в экстремистскую деятельность. Именно отсутствием своей персональной направленности к конкретным адресатам данное преступление отличается, например, от подстрекательства к насильственному захвату власти или насильственному удержанию власти. Склонение же конкретных лиц к совершению действий, предусмотренных [ст. 278](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110BIAV6G) УК, надлежит квалифицировать как подстрекательство к этому преступлению. По форме призывы могут быть устными (на собраниях, митингах, демонстрациях), письменными (листовки, плакаты, изобразительные средства) и пр. Смысл публичных призывов должен быть очевидным, понятным для адресата (вовлечение в деятельность экстремистского характера или в экстремистские действия).

Состав преступления - формальный, оно признается оконченным с момента публичного призыва, даже если под его влиянием ни одно лицо не было вовлечено в экстремистскую деятельность.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. От подстрекательства к массовым беспорядкам, хулиганству и вандализму рассматриваемое преступление отличается, в частности, наличием мотивов идеологической, политической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав (ч. 2 [ст. 280](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV0G) УК) характеризуется публичными призывами к осуществлению экстремистской деятельности, совершаемыми с использованием средств массовой информации (печати, радио, телевидения и др.).

Возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды ([ст. 282](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F1908IAVAG) УК). Эта норма является уголовно-правовым средством обеспечения установленного в ч. 2 [ст. 29](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D18I0V8G) Конституции РФ запрета в нашей стране пропаганды или агитации, возбуждающих социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду, а также запрета пропаганды социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства.

Непосредственный объект преступления - конституционный принцип недопущения экстремизма в форме пропаганды или агитации, возбуждающих национальную, расовую или религиозную ненависть и вражду.

Объективная сторона характеризуется действиями, направленными на возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды, унижение национального достоинства, а равно пропагандой исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, национальной или расовой принадлежности, если эти деяния совершены публично или с использованием средств массовой информации.

Таким образом, объективную сторону этого преступления могут образовать три вида действий.

Во-первых, преступление может выразиться в совершении любых действий, направленных на возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды вопреки запрету, содержащемуся в [ст. 29](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831D18I0V8G) Конституции РФ. Речь идет о таких действиях, которые могут вызвать длительное состояние враждебности между значительными группами людей в зависимости от национальной или расовой принадлежности или отношения к религии (депортация, применение насилия, разрушение культовых зданий, воспрепятствование проведению национальных или религиозных обрядов и т.п., а равно призывы к совершению названных и других подобных действий).

Во-вторых, объективная сторона данного преступления может заключаться в действиях, направленных на унижение национального достоинства (различные формы третирования людей по национальному признаку, издевательство над историей, культурой, обычаями и традициями какой-либо нации и т.п.). В этом случае направленность действия на унижение национального достоинства небольшой группы или даже отдельных представителей определенной нации определяется именно его принадлежностью к данной нации. При совершении преступления в этой форме определяющее значение принадлежит не личности потерпевшего и его персональным качествам, а его принадлежности к той или иной нации.

В-третьих, объективная сторона преступления может проявиться в пропаганде исключительности или превосходства либо, наоборот, в пропаганде неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, национальной или расовой принадлежности. В подобных случаях речь идет о пропаганде исключительности либо, наоборот, неполноценности не отдельных представителей этнических групп или религиозных конфессий, а в целом этих групп или конфессий. Идеологической основой подобных действий могут быть шовинизм, антисемитизм, расизм, мусульманский фундаментализм и т.п.

Общим и обязательным признаком для всех описанных деяний является то, что они совершаются либо публично (в присутствии значительного количества людей), либо с использованием средств массовой информации.

Состав преступления - формальный, оно признается оконченным с момента совершения описанных действий, направленных на возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды, даже если между группами людей, принадлежащих к различным нациям, расам либо исповедующих разные религии, вражда фактически не возникла.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Мотивы (политические, враждебное отношение или неприязнь к определенным нациям, расам и религиям и т.д.) и цели имеют факультативное значение.

Субъект преступлений - любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, за исключением преступления, предусмотренного п. "б" ч. 2 [ст. 282](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F1909IAV6G) УК, субъект которого специальный - лицо, использующее свое служебное положение для совершения преступления.

Квалифицированный состав анализируемого преступления характеризуется его совершением:

а) с применением насилия или с угрозой его применения;

б) лицом с использованием своего служебного положения;

в) организованной группой.

Под применением насилия применительно к п. "а" ч. 2 [ст. 282](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F1909IAV7G) УК понимается причинение средней тяжести или легкого вреда здоровью хотя бы одному лицу, а также любые иные насильственные действия, не связанные с причинением вреда здоровью, если они не содержат состава более тяжкого преступления (например, истязания по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды - п. "з" ч. 2 [ст. 117](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F08IAVAG) УК; похищение человека - [ст. 126](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1F0DIAVBG) УК и т.д.).

Организация экстремистского сообщества ([ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1109IAVBG) УК). Непосредственный объект - совокупность общественных отношений по реализации конституционного запрета осуществления экстремистской деятельности.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110EIAV3G) УК, характеризуется четырьмя видами действий.

Создание экстремистского сообщества означает, что в результате организационной деятельности возникло общественное или религиозное объединение либо иная организация, имеющая задачей подготовку или совершение одного или нескольких преступлений экстремистской направленности по указанным в диспозиции [ст. 282](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F1908IAVAG) УК мотивам. В данной форме преступление признается оконченным с момента фактического создания экстремистского сообщества.

Руководство экстремистским сообществом означает осуществление функций главаря преступной организации, уже созданной каким-то другим лицом: определение направлений ее деятельности, разработка планов совершения конкретных преступлений экстремистской направленности, распределение обязанностей между членами экстремистского сообщества и т.д. Осуществление руководства сообществом, созданным этим же лицом, не влияет на квалификацию действий такого лица, но должно быть отражено в формулировке обвинения и учтено при назначении наказания. Преступление в этой форме является оконченным с того момента, когда виновный реально начал осуществлять свои руководящие функции.

Руководство какой-то частью сообщества или его структурным подразделением. Часть преступного сообщества может иметь территориальную или функциональную автономию, а структурное подразделение представляет собой организационную единицу (отряд, бригаду, звено и т.п.) в системе сообщества, подчиняющуюся единым планам и единой дисциплине. Руководство частью или структурным подразделением экстремистского сообщества означает осуществление руководящих функций в рамках полномочий, предоставленных руководителю региональной или функциональной организационной единицы руководством (руководителем) экстремистского сообщества. Оконченным преступлением такие действия являются с момента реального осуществления ограниченных руководящих полномочий, предоставленных виновному главарем (либо коллегиальным руководящим органом) экстремистского сообщества.

Создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества для координации их экстремистской деятельности входит в понятие руководства экстремистским сообществом. Данная форма проявления объективной стороны является неудачной копией создания координационного центра различных, не зависящих друг от друга организованных преступных групп, которое предусмотрено в [ст. 210](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A0FIAV0G) УК. Но в отличие от этой нормы в [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1109IAVBG) УК речь идет об объединении представителей структурных подразделений единого экстремистского сообщества, которые и без такого "объединения" подчиняются единому руководству и действуют в рамках единого плана экстремистской деятельности.

Все предусмотренные диспозицией [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110EIAV3G) УК действия, по сути, представляют особую форму приготовления к совершению преступлений экстремистской направленности и не охватывают фактического совершения таких преступлений. Если экстремистским сообществом либо его частью или структурным подразделением реально совершается одно или несколько упомянутых преступлений, то каждое из них должно квалифицироваться самостоятельно по совокупности со [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1109IAVBG) УК.

Субъективная сторона преступления во всех его формах характеризуется прямым умыслом и специальной целью - подготовки или совершения одного или нескольких преступлений, предусмотренных [ст. ст. 148](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1109IAV4G), [149](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C110EIAV3G), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110EIAV2G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E110EIAV0G) ст. 213, [ст. ст. 214](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1A02IAVBG), [243](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV1G), [244](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1F0BIAV4G), [280](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1108IAV3G) и [282](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F1908IAVAG) УК (преступлений экстремистской направленности) по мотивам идеологической, политической, расовой, национальной, религиозной или социальной ненависти или вражды.

Субъект преступления - специальный: а) создатель экстремистского сообщества; б) создатель объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества; в) руководитель экстремистского сообщества; г) руководитель части или структурного подразделения такого сообщества.

Объективная сторона участия в экстремистском сообществе (ч. 2 [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110EIAV1G) УК) означает вхождение в состав такого сообщества с принятием на себя всех обязанностей, связанных с членством в этой организации. Оконченным это преступление является с момента вступления виновного в преступную организацию экстремистского характера. Фактическое совершение преступлений экстремистской направленности либо участие в таких преступлениях требуют дополнительной квалификации.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом, который включает осознание экстремистского характера преступной организации и свою роль в ее деятельности, а также желание войти в названную организацию в качестве его члена.

Субъектом преступления является рядовой участник экстремистского сообщества.

Квалифицированный вид преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110EIAV3G) и [2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110EIAV1G) ст. 282.1 УК, характеризуется использованием виновным своего служебного положения.

В соответствии с примечанием к [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110EIAV5G) УК лицо подлежит обязательному освобождению от уголовной ответственности при одновременном наличии двух условий: а) оно прекратило свое участие в экстремистском сообществе добровольно, хотя имело возможность не делать этого; б) в его действиях нет состава какого-либо иного преступления.

Организация деятельности экстремистской организации [(ст. 282.2)](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110EIAV4G). Непосредственный объект данного преступления совпадает с объектом преступления, предусмотренного в [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1109IAVBG) УК.

Объективная сторона преступления состоит в организации дальнейшей деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации после того, как в законную силу вступило решение суда о ликвидации или запрете деятельности данного сообщества в связи с тем, что его деятельность была признана экстремистской.

Если после письменного предупреждения о недопустимости деятельности, носящей признаки экстремизма, соответствующей организацией или хотя бы одним ее структурным подразделением не устранены нарушения, послужившие основанием для вынесения предупреждения, либо в течение 12 месяцев со дня вынесения предупреждения выявлены новые факты, свидетельствующие о наличии признаков экстремизма в их деятельности, организация, являющаяся юридическим лицом, решением суда ликвидируется, а деятельность организации, не являющейся юридическим лицом, подлежит запрету в соответствии с ч. 4 [ст. 7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A38E2B92C84711C102DD034726CF421B8797831C190FIAV1G) Федерального закона "О противодействии экстремистской деятельности". Организация дальнейшей деятельности экстремистской организации после вступления в силу судебного решения о ее ликвидации либо о запрете ее деятельности и образует объективную сторону рассматриваемого преступления. Определяющими при этом являются два признака.

Во-первых, в законную силу вступило решение суда о ликвидации организации, являющейся юридическим лицом, в связи с экстремистским характером ее деятельности либо о запрете экстремистской деятельности организации, не являющейся юридическим лицом.

Во-вторых, виновный после вступления в законную силу этого судебного решения совершает различные действия организационного характера по продолжению деятельности ликвидированной организации или запрещенной экстремистской деятельности: планирует дальнейшие акции объединения или организации, привлекает новых участников, организует или проводит собрания участников, организует их обучение различным методам экстремистской деятельности и т.д.

Преступление должно признаваться оконченным с момента совершения любых действий организационного характера, направленных на неисполнение судебного решения о ликвидации экстремистской организации или запрете экстремистской деятельности.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления могут выступать создатель экстремистского объединения или организации, а также руководитель экстремистского сообщества или его структурного подразделения.

Объективную сторону преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAV2G) УК, образует участие в деятельности экстремистского сообщества после вступления в законную силу судебного решения о ликвидации этого сообщества или о запрете его деятельности в связи с ее экстремистским характером. Состав оконченного преступления в этой форме налицо с момента совершения любого действия участника в общем русле деятельности ликвидированного или запрещенного сообщества.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект - рядовой участник ликвидированного сообщества или сообщества, экстремистская деятельность которого запрещена.

Примечание к [ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAV0G) УК предписывает обязательное освобождение от уголовной ответственности лица, добровольно прекратившего свое участие в дальнейшей деятельности сообщества, в отношении которого вступило в законную силу судебное решение о ликвидации или запрете его деятельности в связи с ее экстремистским характером, при условии, что в его действиях нет состава какого-либо иного состава преступления. Это основание освобождения от уголовной ответственности распространяется только на рядовых участников и не касается лиц, виновных в организации дальнейшей деятельности экстремистского сообщества.

§ 6. Преступления, посягающие на сохранность

государственной тайны

Разглашение государственной тайны ([ст. 283](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAV7G) УК). Непосредственный объект преступления - общественные отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием, рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации, регламентированные [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822D92C84711C102DD03I4V7G) РФ "О государственной тайне".

Предметом преступления выступают сведения, составляющие государственную тайну. Это понятие было раскрыто при анализе состава государственной измены.

Объективная сторона описана в [Законе](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAV6G) как разглашение сведений, составляющих государственную тайну, если эти сведения стали достоянием других лиц. Эта формулировка содержит некоторую тавтологию, поскольку разглашение сведений как раз и означает противоправное предание их огласке, т.е. они тем самым становятся достоянием посторонних лиц.

Разглашение - это предание огласке сведений, составляющих государственную тайну, независимо от способа (частная беседа, публичное выступление, предоставление посторонним лицам для ознакомления документов, схем, карт, планов, образцов изделий, действующих моделей и т.д.), в результате чего эти сведения становятся достоянием лиц, не имеющих к ним доступа. Тем не менее законодатель в качестве условия наступления уголовной ответственности включает оговорку: "если эти сведения стали достоянием других лиц". Тем самым состав преступления превращен в материальный: ознакомление других лиц со сведениями, составляющими государственную тайну, выступает в роли общественно опасного последствия <\*>.

--------------------------------

<\*> В теории уголовного права имеется и иная позиция: анализируемый состав преступления сконструирован как формальный: преступление окончено с момента совершения действия (предания огласке сведений) и факт ознакомления со сведениями посторонних лиц не превращает состав в материальный.

Разглашение сведений, составляющих государственную тайну, квалифицируется по [ст. 283](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAV7G) УК при условии, что в деянии отсутствуют признаки государственной измены, описанные в [ст. 275](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110AIAV7G) УК, в форме выдачи государственной тайны.

Вопрос о содержании субъективной стороны разглашения государственной тайны является дискуссионным. По мнению некоторых специалистов, это преступление характеризуется только умышленной формой вины <\*>, но другие специалисты полагают, что оно может совершаться как умышленно, так и по неосторожности <\*\*>. Примечательно, что точка зрения о сугубо умышленном характере рассматриваемого преступления преобладала лишь в тот короткий промежуток времени, когда действовала первоначальная редакция ч. 2 [ст. 24](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1650AC8E2E94C84711C102DD034726CF421B8797831C1903IAVAG) УК, согласно которой деяние, совершенное по неосторожности, признавалось преступлением лишь в случаях, прямо предусмотренных той или иной нормой Особенной части [УК](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1C09IAV2G). До принятия же действующего [Кодекса](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD03I4V7G) в науке уголовного права и на практике господствовало мнение, что разглашение государственной тайны возможно с любой формой вины <\*\*\*>. После изменения редакции ч. 2 [ст. 24](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831C1903IAVBG) УК в законе и в судебной практике восстановлена концепция преступлений с альтернативной формой вины: если в законе прямо не указана форма вины, то подразумевается возможность как умышленного, так и неосторожного совершения преступления, за исключением случаев, когда умышленная форма вины с очевидностью вытекает из характера преступления (клевета, изнасилование, шпионаж и т.п.), из указанных в законе цели или мотива деяния, из указания на заведомую незаконность действий, из указания на злостный характер действий и т.д. Поэтому следует заключить, что разглашение государственной тайны может быть совершено не только умышленно, но и по неосторожности (например, использование сведений, составляющих государственную тайну, в разговоре, который виновный ведет с сослуживцем в присутствии лиц, не имеющих допуска к подобным сведениям, которые могли слышать разговор).

--------------------------------

<\*> См.: Комментарий к УК РФ / Под ред. А.В. Наумова. М., 1996. С. 681; Уголовный кодекс РФ. Постатейный комментарий / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой и Г.М. Миньковского. С. 603; Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. С. 368.

<\*\*> См.: Комментарий к УК РФ / Отв. ред. В.И. Радченко. С. 504; Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамовой, Г.П. Новоселова. С. 573.

<\*\*\*> См.: Ермакова Л.Д. Иные государственные преступления. М., 1987. С. 60 - 63; Дьяков С.В., Игнатьев А.А., Карпушин М.П. Ответственность за государственные преступления. М., 1988. С. 128, 129.

При умышленном совершении преступление может характеризоваться различными мотивами: стремлением показать свою осведомленность, продемонстрировать свою значимость в социальном плане, проявить интеллигентность и т.п., что не влияет на квалификацию деяния.

Субъект преступления - специальный. Им может быть только лицо, которому государственная тайна была доверена или стала известна по службе или работе.

Лицом, которому государственная тайна доверена, следует считать того, кто в силу занимаемой должности располагает этими сведениями и использует их в интересах государства при осуществлении профессиональных обязанностей. Лицом, которому эти сведения стали известны по службе или работе, может считаться такой работник, которому государственная тайна не предоставлялась для использования, но который ознакомился с нею при выполнении своих трудовых обязанностей (машинистка, копировальщик, шифровальщик, слесарь, собирающий действующую модель секретного прибора, и т.п.).

Квалифицированный состав (ч. 2 [ст. 283](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAV4G) УК) предполагает причинение по неосторожности тяжких последствий. К тяжким относятся, например, такие последствия, как поступление сведений, составляющих государственную тайну, к иностранной разведке, срыв важных переговоров и соглашений Российской Федерации, ущерб внешнеполитическим или оборонным интересам России и т.д. Субъективное отношение к наступлению тяжких последствий может выражаться только в неосторожной форме вины.

Утрата документов, содержащих государственную тайну ([ст. 284](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAVAG) УК). Непосредственный объект рассматриваемого преступления совпадает с объектом разглашения государственной тайны.

Предметом преступления могут быть, во-первых, документы, содержащие государственную тайну (текстовые, графические, электронные и иные документы независимо от способа их исполнения), а во-вторых, предметы, сведения о которых составляют государственную тайну (образцы изделий, действующие модели приборов и аппаратов, их макеты и т.д.).

Объективная сторона предполагает прежде всего нарушение установленных правил обращения с документами, содержащими государственную тайну (порядка их получения в пользование и их сдачи, правил их хранения и т.д.), или с предметами, сведения о которых составляют государственную тайну (порядок их хранения, демонстрации, пользования и т.д.). В каждом случае необходимо установить, какое именно правило было нарушено и в каких конкретных действиях (бездействии) заключалось нарушение. Содержание правил обращения с секретными документами и предметами, сведения о которых составляют государственную тайну, регламентируется [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822D92C84711C102DD03I4V7G) РФ "О государственной тайне" и другими нормативными актами (уставами, наставлениями, положениями, инструкциями и т.п.).

Установленные правила обращения с документами, содержащими государственную тайну, и предметами, сведения о которых составляют государственную тайну, могут быть нарушены как путем действия, так и бездействия.

Обязательным признаком объективной стороны преступления являются общественно опасные последствия в виде утраты упомянутых документов или предметов и причинения вследствие этого тяжких последствий. По сути, речь идет о последствиях двух видов, второе из которых вытекает из первого. Первичным последствием, прямо вытекающим из нарушения правил обращения с указанными в законе документами и предметами, является их утрата. Применительно к [ст. 284](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110FIAVAG) УК она означает не только выход соответствующего документа или предмета из обладания виновного, но и создание тем самым возможности ознакомления с ними посторонних лиц, не имеющих допуска к государственной тайне. Если утрата документа или предмета такой возможности не создает (например, документ сгорел, предмет был уничтожен), то нарушение правил обращения с соответствующими документами или предметами не может квалифицироваться по ст. 284 УК. Вторичным последствием, производным от первого, является причинение тяжких последствий как результат утраты документов или предметов либо как результат их попадания в руки посторонних лиц или возможность такого попадания. Между нарушением установленных правил обращения с названными в диспозиции документами и предметами и рассмотренными последствиями должна быть установлена причинная связь.

Состав преступления является материальным, оконченным оно является с момента наступления указанных в законе тяжких последствий.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект преступления - специальный. Им может быть только лицо, имеющее надлежащим образом оформленный допуск к государственной тайне, на которое в силу его служебного положения возложена обязанность обеспечить соблюдение установленных правил обращения с документами, содержащими государственную тайну, либо с предметами, сведения о которых составляют государственную тайну.

Глава XVI. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ,

ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ И СЛУЖБЫ

В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Общая характеристика преступлений против

государственной власти, интересов государственной

службы и службы в органах местного самоуправления

Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, традиционно именуемые должностными преступлениями, представляют собой уголовно-правовое проявление коррупции <1>. Будучи многогранным, социально сложным и во многом объективно обусловленным явлением, коррупция с точки зрения правового регулирования требует комплексного подхода, в рамках которого меры уголовного права должны занимать ведущую, но не единственную роль. Опасность коррупционных проявлений, в том числе и рассматриваемых преступлений, весьма емко, хотя и несколько эмоционально описана в преамбуле Европейской конвенции об уголовной ответственности за коррупцию <2>, где отмечается, что коррупция угрожает верховенству закона, демократии и правам человека, подрывает основы надлежащего государственного управления, нарушает принципы равенства и социальной справедливости, ведет к искажению условий конкуренции, затрудняет экономическое развитие и угрожает стабильности демократических институтов и моральным устоям общества <3>. Наша же страна по уровню коррупции занимает одно из первых мест в мире: по некоторым оценкам, в этом отношении Россия стоит в одном ряду с такими государствами, как Колумбия, Нигерия и Боливия <4>.

--------------------------------

<1> В строгом смысле этого слова, не все помещенные в [гл. 30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV1G) УК преступления являются должностными, так как дача взятки ([ст. 291](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100BIAV7G) УК) совершается любым лицом, преступление, предусмотренное [ст. 288](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1103IAV7G) УК, - публичным служащим, не являющимся должностным лицом, а предусмотренное [ст. 292](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1008IAV3G) УК - любым публичным служащим.

<2> Подписана Россией 27 января 1999 г. Находится в стадии ратификации.

<3> См.: РЮ. 2003. N 1. С. 44.

<4> См.: Борьба с коррупцией - осознанная необходимость или политический лозунг? // РЮ. 1999. N 5. С. 63.

Нормы [гл. 30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV1G) УК посвящены установлению преступности и наказуемости деяний, которые представляют собой нарушения нормальной деятельности публичной власти в целом и ее органов. Эти нарушения совершаются "изнутри", т.е. самими субъектами властных полномочий, поэтому они обладают повышенной общественной опасностью.

Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (должностные преступления) - это предусмотренные [гл. 30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV1G) УК общественно опасные деяния, совершаемые вопреки интересам публичной службы с использованием занимаемого виновным служебного положения и причиняющие либо создающие непосредственную угрозу причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан и организаций, общества и государства.

Видовым объектом этих преступлений является совокупность общественных отношений, обеспечивающих правильную, т.е. соответствующую закону, деятельность властного публичного аппарата - органов государственной власти, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, а также органов управления в Вооруженных Силах, других войсках и иных воинских формированиях РФ.

В названии [гл. 30](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV1G) УК говорится о направленности этих преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1862D92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV2G) от 27.05.2003 N 58-ФЗ "О системе государственной службы Российской Федерации" <\*> государственная служба - это профессиональная служебная деятельность граждан РФ по обеспечению исполнения полномочий РФ, федеральных государственных органов, субъектов РФ, государственных органов субъектов РФ, а также лиц, замещающих государственные должности РФ и государственные должности субъектов РФ. Выделяются следующие виды государственной службы: государственная гражданская служба, военная служба и правоохранительная служба. Муниципальная служба - это профессиональная деятельность, которая осуществляется на постоянной основе на муниципальной должности, не являющейся выборной <\*\*>. Служба в органах местного самоуправления - более широкое понятие, нежели муниципальная служба, поскольку она включает деятельность выборных должностных лиц местного самоуправления и членов выборных органов местного самоуправления. И государственная служба, и служба в органах местного самоуправления являются самостоятельными, но близкими по юридической природе видами публичной службы. Посягательство на интересы публичной службы означает нарушение законности в деятельности ее институтов, т.е. государственных органов, органов местного самоуправления, органов управления в войсках и воинских формированиях, а также отдельных муниципальных или государственных служащих. Указание на направленность должностных преступлений против государственной власти следует понимать следующим образом: некоторые должностные лица не являются государственными или муниципальными служащими, следовательно, совершая соответствующее преступление, не посягают на интересы соответствующей службы, но посягают на законную деятельность властного публичного аппарата в целом.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2003. N 22. Ст. 2063.

<\*\*> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652AC862F92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV5G) от 08.01.1998 N 8-ФЗ "Об основах муниципальной службы в Российской Федерации" // СЗ РФ. 1998. N 2. Ст. 224.

Непосредственными объектами рассматриваемых преступлений являются общественные отношения, складывающиеся по поводу обеспечения отдельных составляющих правильного функционирования властного публичного аппарата <\*>. В преступлениях, предусмотренных [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G), [285.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190EIAV6G), [285.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190FIAV7G) и [292](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1008IAV3G) УК, непосредственным объектом выступают общественные отношения, складывающиеся по поводу обязанности должностных лиц и иных публичных служащих осуществлять свою профессиональную деятельность только в интересах службы; в преступлениях, предусмотренных [ст. ст. 286](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV7G), [288](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1103IAV7G), [293](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1008IAV0G) УК, - общественные отношения, складывающиеся по поводу обязанности должностных лиц и иных публичных служащих осуществлять свою профессиональную деятельность компетентно и строго на основе закона; преступления, предусмотренные [ст. ст. 289 - 291](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1103IAV4G) УК, посягают на общественные отношения, обеспечивающие реализацию принципа бюджетного финансирования служебной деятельности публичных служащих и должностных лиц; наконец, преступление, предусмотренное [ст. 287](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1102IAV7G) УК, нарушает общественные отношения, обеспечивающие реализацию конституционного принципа разделения властей.

--------------------------------

<\*> Вопрос о непосредственном объекте должностных преступлений вызывает в теории уголовного права дискуссии. Подробно об этом см.: Здравомыслов Б.В. Должностные преступления. Понятие и квалификация. М., 1975. С. 11 - 13; Лысов М.Д. Ответственность должностных лиц по советскому уголовному праву. Казань, 1972. С. 71 - 81; Сахаров А.Б. Ответственность за должностные преступления по советскому уголовному праву. М., 1956. С. 35 - 38; Светлов А.Я. Ответственность за должностные преступления. Киев, 1978. С. 34, 35; Утевский Б.С. Общее учение о должностных преступлениях. М., 1948. С. 300; и др.

Преступления, предусмотренные [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G), [285.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190EIAV6G), [290 - 292](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100AIAV3G) УК, в качестве обязательного признака имеют предмет - бюджетные средства, средства государственных внебюджетных фондов, взятка, официальный документ. Предмет преступления - информация (документы, материалы) - может быть обязательным признаком отдельных разновидностей отказа в предоставлении информации Федеральному Собранию РФ или Счетной палате РФ ([ст. 287](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1102IAV7G) УК).

С объективной стороны одни из рассматриваемых преступлений характеризуются действиями, другие - как действиями, так и бездействием. Только в форме действий могут совершаться нецелевое расходование бюджетных средств ([ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190EIAV6G) УК), нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов ([ст. 285.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190FIAV7G) УК), превышение должностных полномочий ([ст. 286](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV7G) УК), присвоение полномочий должностного лица ([ст. 288](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1103IAV7G) УК), незаконное участие в предпринимательской деятельности ([ст. 289](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1103IAV4G) УК), получение взятки ([ст. 290](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100AIAV3G) УК), дача взятки ([ст. 291](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100BIAV7G) УК) и служебный подлог ([ст. 292](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1008IAV3G) УК). Такие преступления, как злоупотребление должностными полномочиями ([ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G) УК), отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию РФ или Счетной палате РФ ([ст. 287](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1102IAV7G) УК) и халатность ([ст. 293](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1008IAV0G) УК), могут быть совершены и бездействием.

Характеризуя действие или бездействие как признак объективной стороны должностного преступления, необходимо отметить, что оно совершается: а) с использованием служебных полномочий либо благодаря занимаемому служебному положению; б) вопреки интересам службы.

Суть первого признака в том, что сама возможность совершения указанного в законе действия обусловлена компетенцией виновного или значимостью и авторитетом занимаемой им должности. Иными словами, совершая преступление, виновный использует фактически имеющиеся у него в силу занимаемого служебного положения возможности. Если же речь идет о бездействии, то обязанность действовать определенным образом (не выполненная виновным) непосредственно предусмотрена в том или ином акте, содержащем функциональные обязанности виновного (закон, приказ, положение). В этой связи Пленум Верховного Суда СССР в [п. 8](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC862C97C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAVBG) Постановления от 30.03.1990 N 4 "О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или служебным положением, превышении власти или служебных полномочий, халатности и должностном подлоге" указал, что по этим делам необходимо устанавливать круг и характер служебных прав и обязанностей должностного лица, а также нормативные акты, их регламентирующие <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. М., 1999. С. 309.

Второй признак свидетельствует о том, что виновный использует свое служебное положение не в интересах публичной службы, а вразрез с ними ("во зло"). Его деяние противоречит как конкретным целям и задачам занимаемой должности или осуществляемой им публичной деятельности, так и целям и задачам всего публичного аппарата в целом.

Основные составы преступлений, предусмотренных [ст. ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190EIAV6G), [285.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190FIAV7G), [287](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1102IAV7G), [289 - 292](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1103IAV4G) УК, сконструированы по типу формальных, поэтому такие преступления являются оконченными в момент совершения указанных в законе деяний вне зависимости от фактического наступления последствий. Составы остальных должностных преступлений материальные, т.е. они предусматривают в качестве обязательного признака общественно опасные последствия в виде существенного нарушения прав и охраняемых законом интересов личности, общества или государства. Основной состав халатности ([ст. 293](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1008IAV0G) УК) требует причинения крупного ущерба. Соответственно, обязательным признаком этих преступлений является причинная связь между нарушением (неисполнением) лицом своих обязанностей и наступившими вредными последствиями.

С субъективной стороны все должностные преступления, кроме халатности, характеризуются умышленной формой вины. Преступления, предусмотренные [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G), [292](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1008IAV3G) УК, в качестве обязательного признака альтернативно предусматривают мотив совершения преступления - корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстный мотив также характерен и для преступлений, предусмотренных [ст. ст. 289](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1103IAV4G), [290](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100AIAV3G) УК, однако прямо в диспозициях соответствующих статей не назван.

В зависимости от специфики субъекта преступления все преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления подразделяются на преступления, совершаемые: 1) любыми лицами, отвечающими признакам общего субъекта, - [ст. 291](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100BIAV7G) УК; 2) государственными служащими или служащими органов местного самоуправления (публичными служащими), которые не являются должностными лицами, - [ст. 288](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1103IAV7G) УК; 3) должностными лицами, - [ст. ст. 285 - 287](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G), [289](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1103IAV4G), [290](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100AIAV3G), [293](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1008IAV0G) УК; 4) как должностными лицами, так и публичными служащими, которые не являются должностными лицами, - [ст. 292](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1008IAV3G) УК.

Государственным служащим является гражданин РФ, исполняющий обязанности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или средств соответствующего бюджета субъекта Федерации. Муниципальным служащим является гражданин РФ, исполняющий в порядке, определенном уставом муниципального образования в соответствии с федеральными законами и законами субъекта Федерации, обязанности по муниципальной должности муниципальной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств местного бюджета.

Отечественное право не содержит единого понятия должностного лица. Поэтому лица, признаваемые должностными в соответствии, например, с хозяйственным законодательством, могут не отвечать требованиям, предъявляемым к этой категории лиц уголовным законодательством. Уголовно-правовое понятие должностного лица дается в примечании 1 к [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV3G) УК, из которого следует, что должностными лицами признаются три категории граждан: а) лица, осуществляющие функции представителя власти; б) лица, выполняющие организационно-распорядительные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях РФ; в) лица, выполняющие административно-хозяйственные функции в тех же органах, учреждениях и формированиях.

А. Представители власти. Легальное определение этой категории должностных лиц дается в примечании к [ст. 318](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831E190FIAVAG) УК, в силу которого представителем власти признается должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. Главным признаком представителя власти является наличие у него распорядительных полномочий в отношении не подчиненных ему по службе лиц. Распорядительные полномочия - это возможность предъявлять обязательные для исполнения требования, налагать меры юридической ответственности или издавать нормативные акты, содержащие обязательные правила поведения и (или) меры ответственности за их нарушения. Адресатом этих полномочий являются любые лица, не подчиненные представителю власти по службе (представитель власти может вообще не иметь подчиненных). Примерный перечень представителей власти приведен в [п. 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAV4G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" (например, депутаты Государственной Думы, депутаты законодательных органов государственной власти субъектов РФ, члены Правительства РФ и органов исполнительной власти субъектов РФ, судьи федеральных судов и мировые судьи, наделенные соответствующими полномочиями работники прокуратуры и т.п.) <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 4. С. 5.

Б. Лица, выполняющие организационно-распорядительные функции. Организационно-распорядительные функции, в отличие от функций представителя власти, по общему правилу реализуются в сфере подчиненности одних лиц другим, т.е. выполняются начальником в процессе его взаимоотношений с подчиненными по службе. Они включают, например, подбор и расстановку кадров, организацию труда и службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий ([п. 3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAVAG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе"). Примером должностного лица, выполняющего организационно-распорядительные функции, может служить заведующий кафедрой государственного вуза, главный врач муниципальной больницы и т.п. <\*>.

--------------------------------

<\*> В последние годы судебная практика признает наличие организационно-распорядительных функций у преподавателей государственных вузов, поскольку принимаемые ими в процессе контроля знаний студентов решения порождают для последних определенные правовые последствия, хотя ни о каких отношениях подчиненности в данном случае говорить не приходится (БВС РФ. 2000. N 2. С. 12; 2002. N 8. С. 15).

В. Лица, выполняющие административно-хозяйственные функции. Административно-хозяйственные функции означают полномочия по управлению государственным или муниципальным имуществом, по определению его фактических и правовых перспектив. К таковым могут быть отнесены принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения. В частности, эти функции выполняют начальники финансовых управлений администрации того или иного субъекта РФ или муниципального образования и их заместители, заведующие хозяйственной частью в учреждениях и т.п. Так, были признаны должностными лицами и осуждены за получение взяток за выделение ссуд из фонда занятости заведующий бюро занятости населения города и специалист этого же учреждения <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1997. N 4. С. 13.

Организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции осуществляются во многих сферах. Однако должностным признается лицо, выполняющее их не везде, а лишь в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях РФ. Если же указанные функции осуществляются в иных организациях (коммерческих или некоммерческих, не являющихся при этом государственным или муниципальным учреждением), ответственность за должностное преступление исключается. При определенных условиях лицо может нести ответственность за совершение преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях ([гл. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0CIAVAG) УК). Игнорирование этих различий приводит к ошибкам в судебной практике <\*>. Не могут признаваться также должностными лицами поверенные, представляющие в соответствии с договором интересы государства в органах управления акционерных обществ (хозяйственных товариществ), часть акций (доли, вклады) которых закреплена (находится) в федеральной собственности <\*\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1998. N 11. С. 10.

<\*\*> БВС РФ. 2000. N 4. С. 6.

В законе говорится, что функции всех трех указанных выше видов могут осуществляться постоянно, временно или по специальному полномочию. Постоянное осуществление функций предполагает занятие определенной должности (по выборам, по назначению), временное - также замещение определенной должности, но только по назначению и на определенный, обычно, непродолжительный срок. Пленум Верховного Суда РФ в [п. 1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A2842F9DC84711C102DD034726CF421B8797831C190AIAV5G) Постановления от 10.02.2000 разъяснил, что выполнение перечисленных функций по специальному полномочию означает, что лицо исполняет определенные функции, возложенные на него законом (стажеры органов милиции, прокуратуры и др.) <\*>, нормативным актом, приказом или распоряжением вышестоящего должностного лица либо правомочным но то органом или должностным лицом. Такие функции могут осуществляться в течение определенного времени или одноразово либо совмещаться с основной работой (народные и присяжные заседатели и др.). Полномочие называется специальным, потому что предполагает четкое и конкретное определение действий, которые должны быть совершены для достижения заранее поставленных целей (принять участие в деятельности создаваемой государственной комиссии по расследованию причин аварии, быть присяжным или народным заседателем и т.п.).

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 4. С. 5.

Возможны ситуации, когда одно лицо одновременно выполняет и сугубо профессиональные, и должностные функции (организационно-распорядительные и (или) административно-хозяйственные). Например, главный врач государственной поликлиники, с одной стороны, осуществляет прием, лечение граждан (как и любой медицинский работник), а с другой - руководит профессиональной деятельностью подчиненных ему сотрудников (врачей, медицинских сестер и т.п.). Ответственность за должностное преступление он может нести только во втором случае, когда содеянное обусловлено наличием у виновного организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

В четырех составах преступлений ([ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G), [286](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV7G), [287](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1102IAV7G), [290](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D100AIAV3G) УК) имеется квалифицирующий признак, относящийся к особому должностному положению виновного, - совершение преступления лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ. Во всех этих преступлениях, за исключением предусмотренного ст. 287 УК, ответственность повышается также и для глав органов местного самоуправления. Все указанные лица являются должностными, поскольку осуществляют функции представителей власти. Их понятие дано в [примечаниях 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV2G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV1G) к ст. 285 УК. Так, примечание 2 к ст. 285 УК к таковым относит лиц, занимающих должности, устанавливаемые [Конституцией](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC81289E954D19980EDF044879D845528B96831F1BI0V3G) РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий государственных органов <\*>. Это, например, Президент РФ, Председатель Правительства РФ, федеральные судьи, чрезвычайный и полномочный посол РФ, федеральный министр и т.п. Лица, занимающие государственные должности субъектов РФ, как правило, прямо указываются в специальных законах субъектов Федерации (например, Закон Читинской области от 11.07.1996 "О государственных должностях и государственной службе Читинской области"; Закон Московской области от 14.03.1997 "О государственных должностях Московской области"). На федеральном уровне такого специального закона не принято, и практика вынуждена ориентироваться на [Указ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A4812E92C84711C102DD03I4V7G) Президента РФ от 11.01.1995 "О государственных должностях Российской Федерации" <\*\*>.

--------------------------------

<\*> [Примечания 2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV2G) и [3](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110DIAV1G) к ст. 285 УК с небольшими редакционными изменениями (говорится не о занятии, а о замещении должности и уточняется круг органов, для обеспечения полномочий которых должность предусмотрена, - федеральные органы и органы государственной власти субъектов Федерации соответственно) воспроизведены в [абз. 6](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1862D92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV5G) и [7](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A1862D92C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV4G) п. 1 ст. 1 Федерального закона от 27.05.2003 N 58-ФЗ "О системе государственной службы Российской Федерации".

<\*\*> РГ. 1995. N 11, 12.

§ 2. Злоупотребление должностными

полномочиями ([ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G) УК)

Объективная сторона рассматриваемого преступления состоит из трех обязательных признаков: 1) использования должностных полномочий вопреки интересам службы; 2) существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; 3) причинной связи между деянием и последствиями.

Деяние как признак объективной стороны должностного злоупотребления может быть выражено в форме действия или бездействия. В обоих случаях оно представляет собой совершение (не совершение) должностным лицом действий, которые формально являются правомерными, входят в его служебную компетенцию, связаны с осуществлением им тех прав и обязанностей, которыми оно наделено исключительно в силу занимаемой им должности. Таким образом, в [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G) УК речь идет об использовании должностным лицом своего служебного положения в узком смысле этого слова. Использование же служебного положения в широком смысле слова, т.е. связей по службе, авторитета и значимости занимаемой должности, не является признаком этого преступления.

Общественно опасными указанные действия признаются ввиду того, что, несмотря на формальную их правомерность, по существу, они совершаются вопреки интересам службы; имеющиеся у должностного лица полномочия используются им совсем не в тех целях, для которых оно ими наделено. Конкретными формами злоупотребления должностным положением являются: нарушения финансовой дисциплины; сокрытие правонарушений; необоснованное проведение (или непроведение) проверок и ревизий; извлечение имущественной выгоды за счет государственного или муниципального имущества или за счет публичной деятельности иных (подчиненных) лиц без обращения имущества в свою пользу (например, использование военачальником солдат на строительстве своего загородного дома, использование служебного транспорта в личных целях) и т.п.

Например, по одному из дел П., работая начальником управления по сбору страховых взносов департамента пенсионной службы и используя свое служебное положение, необоснованно, из корыстных побуждений выделял вексельные кредиты коммерчески структурам <\*>. По другому делу Калининградским областным судом К. был осужден по ч. 1 [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV7G) и по п. "б" ч. 4 [ст. 290](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831D100AIAVAG) УК. Он был признан виновным в том, что, работая старшим инспектором таможенного поста, из корыстной заинтересованности злоупотреблял своими должностными полномочиями и неоднократно получал взятки. В ходе досмотра автомашин он выявлял недостоверное декларирование валюты, перемещаемой через таможенную границу РФ, и за взятки не реагировал на нарушения таможенных правил, т.е. не составлял соответствующие протоколы, не изымал валюту, являющуюся предметом нарушения таможенных правил, и др. <\*\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1998. N 11. С. 23.

<\*\*> Там же. С. 5.

Содержание второго признака объективной стороны злоупотребления должностными полномочиями - общественно опасных последствий - должно быть установлено с учетом данных в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC862C97C84711C102DD03I4V7G) Пленума Верховного Суда СССР от 30.03.1990 N 4 разъяснений. Следует, правда, иметь в виду, что действующее законодательство, в отличие от [ст. 170](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1659A2842A9E954D19980EDF044879D845528B96821E18I0V8G) УК РСФСР, описывает последствия рассматриваемого преступления как "существенное нарушение" охраняемых интересов, а не как "существенный вред" этим интересам <\*>. Существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства наиболее часто может выражаться в причинении такого материального вреда, когда государственным и иным публичным организациям причиняется имущественный ущерб в виде прямых убытков либо упущенной выгоды <\*\*>. Вместе с тем общественно опасные последствия должностного злоупотребления могут иметь и нематериальную природу и быть выражены: в нарушении конституционных прав и свобод граждан, в подрыве авторитета органов власти, государственных и муниципальных учреждений, в создании помех и сбоев в их работе, в нарушении общественного порядка, в сокрытии крупных хищений и других тяжких преступлений и т.п. Решение вопроса о том, является ли нарушение существенным, зависит от всей совокупности установленных по делу фактических обстоятельств и во многом зависит от усмотрения правоприменителя (следственных органов и суда). Судебная практика исходит из того, что при этом необходимо учитывать следующие факторы: степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу конкретного звена властного публичного аппарата, характер и размер причиненного материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им морального, физического или имущественного вреда <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> В теории уголовного права высказано мнение, что эти понятия неравнозначны (см.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 395; Динека В.И. Ответственность за должностные преступления по уголовному праву России: Автореф. ... дис. докт. юрид. наук. М., 2000. С. 199). Представляется, что указанная позиция небесспорна - если общественным отношениям причиняется вред, это означает нарушение их нормального состояния.

<\*\*> Проведенное Верховным Судом СССР в начале 90-х г. обобщение судебной практики позволяет сделать вывод, что такой вред установлен примерно в 80% от общего числа рассмотренных дел (БВС СССР. 1990. N 3).

<\*\*\*> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. С. 309. Следует иметь в виду, что в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC862C97C84711C102DD03I4V7G) Пленума Верховного Суда СССР от 30.03.1990 N 4 общественно опасные последствия раскрываются для трех должностных преступлений (злоупотребление полномочиями, превышение полномочий и халатность) не дифференцированно. Физический вред гражданам не является характерным признаком преступления, предусмотренного [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV0G) УК.

Третьим признаком объективной стороны данного преступления является причинная связь между фактом использования должностных полномочий вопреки интересам службы и наступившим существенным нарушением правоохраняемых интересов. Состав преступления сконструирован по типу материального, поэтому оно окончено в момент наступления указанных в законе последствий.

С субъективной стороны должностное злоупотребление характеризуется двумя признаками.

Во-первых, это умышленное преступление. Умысел может быть как прямым, так и косвенным.

Во-вторых, злоупотребление должностными полномочиями совершается из корыстной или иной личной заинтересованности. По смыслу закона, корыстная заинтересованность как мотив рассматриваемого преступления означает стремление виновного получить имущественную выгоду без незаконного безвозмездного обращения чужого имущества в свою пользу или уклониться от неизбежных материальных затрат (например, сокрытие путем запутывания учета образовавшейся в результате халатности недостачи с целью избежать материальной ответственности). Иная личная заинтересованность может выражаться в стремлении извлечь выгоду нематериального характера. Такое стремление может быть обусловлено карьеризмом, протекционизмом, семейственностью, желанием приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу и т.п. Если же деяние совершено из иных побуждений, например ввиду ложно понимаемых служебных интересов, оно не образует состава рассматриваемого преступления.

Субъект преступления - специальный - должностное лицо.

Злоупотребление должностными полномочиями необходимо отличать от таких преступлений, как присвоение или растрата, совершенные лицом с использованием своего служебного положения (п. "в" ч. 2 [ст. 160](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A7842B93C84711C102DD034726CF421B8797831C1009IAV2G) УК), злоупотребление полномочиями ([ст. 201](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAV3G) УК) и злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами ([ст. 202](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0DIAVBG) УК). Эти преступления имеют разные объекты. Практически же они отличаются следующим. В отличие от хищения, при корыстном злоупотреблении должностными полномочиями не происходит противоправного безвозмездного обращения имущества в свою пользу или в пользу третьих лиц. Имущество не переходит из чужого законного владения в незаконное владение виновного, который добивается выгоды имущественного характера иным способом - используя имущество не по назначению. От преступлений, предусмотренных [гл. 23](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D1B0CIAVAG) УК, должностное злоупотребление отличается по субъекту - им является должностное лицо, а не лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческих и иных организациях, и не частный нотариус или аудитор.

Квалифицированный состав злоупотребления должностными полномочиями предполагает наличие одного квалифицирующего признака - совершение злоупотребления лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или субъекта Федерации, а равно главой органа местного самоуправления (ч. 2 [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAV5G) УК). Подробнее об этом см. [§ 1](#Par4655) настоящей главы.

Особо квалифицированный вид злоупотребления должностными полномочиями будет иметь место тогда, когда оно повлекло тяжкие последствия (ч. 3 [ст. 285](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831D110CIAVBG) УК). Тяжесть причиненных последствий - признак оценочный. Пленум Верховного Суда СССР в [п. 10](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC862C97C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV1G) Постановления от 30.03.1990 г. N 4 указал, что тяжкими последствиями следует признавать крупные аварии, длительную остановку транспорта или производственного процесса, дезорганизацию работы учреждения, срыв выполнения государственных планов (например, по сбору налогов), нанесение материального ущерба в особо крупных размерах и др. <\*>. Имущественный ущерб может считаться тяжким последствием, если его размер на порядок превышает величину крупного ущерба при халатности (превышает 1 млн. руб.). Спецификой субъективной стороны особо квалифицированного должностного злоупотребления является то, что в данном преступлении могут иметь место две формы вины: психическое отношение к наступившим тяжким последствиям может быть неосторожным, тогда как последствия, предусмотренные основным составом, охватываются умыслом виновного.

--------------------------------

<\*> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. С. 310.

§ 3. Нецелевое расходование

бюджетных средств ([ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190EIAV6G) УК)

Дополнительным объектом рассматриваемого преступления являются отношения, возникающие в процессе осуществления расходов бюджетов всех уровней бюджетной системы. Предметом преступления являются средства бюджета соответствующего уровня.

Объективная сторона преступления представлена действием - расходованием бюджетных средств на цели, не соответствующие условиям их получения. В соответствии со [ст. 219](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A782299CC84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAV3G) и п. 1 [ст. 227](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A782299CC84711C102DD034726CF421B8797831D1F08IAV3G) Бюджетного кодекса РФ расходование бюджетных средств - это процедура финансирования, осуществляемая путем списания денежных средств с единого счета бюджета в размере подтвержденного бюджетного обязательства в пользу физических и юридических лиц. Необходимым условием списания бюджетных денежных средств со счета является подтверждение бюджетного обязательства. Такое подтверждение осуществляется органом, исполняющим бюджет (Федеральное казначейство и финансовые органы субъектов Федерации и местного самоуправления) после проверки соответствия составленных платежных и иных документов утвержденным сметам доходов и расходов бюджетных учреждений и доведенным лимитам бюджетных обязательств. Подтверждение осуществляется в форме разрешительной надписи. Поэтому расходование бюджетных средств представляет собой процесс, состоящий из трех этапов: 1) принятие получателем бюджетных средств денежного обязательства путем составления платежного документа, необходимого для совершения расходов и платежей; 2) подтверждение денежного обязательства; 3) списание денежных средств со счета. Указанное обстоятельство имеет решающее значение при определении момента начала и окончания анализируемого преступления.

Нецелевым является расходование бюджетных средств, которое не соответствует условиям их получения, определенным в следующих документах: а) утвержденный бюджет соответствующего уровня; б) бюджетная роспись; в) уведомление о бюджетных ассигнованиях; г) смета доходов и расходов; д) иной документ, являющийся основанием для получения бюджетных средств, например уведомление о лимитах бюджетных обязательств. Указанные документы, за исключением бюджета, составляются в процессе исполнения расходов бюджетов ([ст. 219](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A782299CC84711C102DD034726CF421B8797831D1C0DIAV3G) Бюджетный кодекс РФ).

В общем виде формы расходов бюджетов, т.е. цели, на финансирование которых могут направляться бюджетные ассигнования, определены в [ст. 69](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A782299CC84711C102DD034726CF421B8797831C1D0AIAV6G) Бюджетного кодекса РФ, например ассигнования на содержание бюджетных учреждений, трансферты населению. Бюджет соответствующего уровня (федеральный, региональный и местный) принимается ежегодно в порядке, установленном Бюджетным [кодексом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A782299CC84711C102DD034726CF421B8797831D190BIAV7G) РФ.

Исполнение бюджетов осуществляется на основе бюджетной росписи. Это документ о поквартальном распределении доходов и расходов бюджета, устанавливающий распределение бюджетных ассигнований между получателями бюджетных средств. Бюджетная роспись составляется главным распорядителем бюджетных средств и представляется в орган исполнительной власти, отвечающий за составление бюджета, в течение 10 дней со дня утверждения бюджета. На основании таких бюджетных росписей составляется сводная бюджетная роспись.

Уведомление о бюджетных ассигнованиях является формой доведения показателей сводной бюджетной росписи до всех нижестоящих распорядителей и получателей бюджетных средств.

Сведения о целях и объемах расходования бюджетных средств непосредственно каждым учреждением содержатся в смете доходов и расходов, которая составляется самим учреждением после получения уведомления о бюджетных ассигнованиях. Смета утверждается вышестоящим распорядителем бюджетных средств.

Примером нецелевого расходования бюджетных средств является финансирование расходов, не включенных в смету расходов и доходов; нецелевым является финансирование расходов в объеме, большем запланированного за счет недофинансирования других расходов, и т.п.

Состав рассматриваемого преступления - формальный, оно окончено в момент списания бюджетных средств со счета. Уголовная ответственность наступает лишь за нецелевое расходование бюджетных средств в крупном размере, в противном случае содеянное образует административное правонарушение. Крупным размером признается сумма бюджетных средств, превышающая 1 млн. 500 тыс. руб.

С субъективной стороны рассматриваемое преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный - должностное лицо получателя бюджетных средств. Получателем бюджетных средств является бюджетное учреждение или иная организация, имеющие право на получение бюджетных средств в соответствии с бюджетной росписью на соответствующий год <\*>.

--------------------------------

<\*> К недостаткам анализируемой нормы следует, по-видимому, отнести то, что в качестве субъекта преступления указано должностное лицо исключительно получателя, но не распорядителя бюджетных средств.

В ч. 2 [ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190EIAVAG) УК предусмотрены два квалифицирующих признака - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору и в особо крупном размере.

Нецелевое расходование бюджетных средств считается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в его совершении участвовали два или более должностных лица получателя бюджетных средств, имея о том предварительную договоренность (например, директор и главный бухгалтер государственного учреждения). Несмотря на то что закон рассматривает групповое нецелевое расходование бюджетных средств квалифицирующим, а не конструктивным признаком состава преступления, следует признать, что возможности единоличного его совершения крайне ограниченны. Во-первых, расходование бюджетных средств, будучи операцией по счету, не может быть совершено руководителем получателя бюджетных средств без участия бухгалтера. Во-вторых, процедура получения разрешительной надписи делает единоличное совершение рассматриваемого преступления мыслимым лишь в случае ошибки либо халатности, допущенных при подтверждении денежного обязательства должностными лицами органа, исполняющего бюджет. В тех же случаях, когда должностные лица исполняющего бюджет органа умышленно, при отсутствии оснований для расходования бюджетных средств, осуществляют разрешительную надпись, они должны нести ответственность за пособничество в совершении рассматриваемого преступления.

Особо крупным размером является сумма бюджетных средств, превышающая 7 млн. 500 тыс. руб.

§ 4. Нецелевое расходование средств государственных

внебюджетных фондов ([ст. 285.2](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A5872E96C84711C102DD034726CF421B8797831F190FIAV7G) УК)

Дополнительным объектом этого преступления являются отношения, возникающие в процессе осуществления расходов бюджетов государственных внебюджетных фондов. Предмет преступления - средства этих фондов, являющиеся в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A28F2E9CC84711C102DD03I4V7G) от 16.07.1999 N 165-ФЗ "Об основах обязательного социального страхования" разновидностью средств обязательного социального страхования <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1999. N 29. Ст. 3686.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется действием - расходованием средств государственных внебюджетных фондов на цели, не соответствующие условиям, определенным законодательством, регулирующим деятельность фондов, и их бюджетам. В настоящее время в Российской Федерации существует три разновидности государственных внебюджетных фондов: Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Федеральный и территориальные фонды обязательного медицинского страхования. Задачи, структура, полномочия и порядок деятельности этих фондов регулируются значительным числом нормативных правовых актов.

Так, деятельность Пенсионного фонда РФ регулируется Федеральными законами: от 15.12.2001 [N 167-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AC802995C84711C102DD03I4V7G) "Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации", от 17.12.2001 [N 173-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A58E2C93C84711C102DD03I4V7G) "О трудовых пенсиях в Российской Федерации", от 24.07.2002 [N 111-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1654A7852A9DC84711C102DD03I4V7G) "Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации", [Положением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653AC872B92C84711C102DD034726CF421B8797831C1908IAV7G) о Пенсионном фонде РФ, утв. Постановлением Верховного Совета РФ от 27.12.1991 (в ред. Федерального закона от 05.05.1997), [Постановлением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A5802997C84711C102DD03I4V7G) Правительства РФ от 04.04.2003 "О порядке размещения в 2003 г. временно свободных средств резерва бюджета Пенсионного фонда Российской Федерации" и т.п.

Деятельность Фонда социального страхования регламентирована Федеральными законами: от 24.07.1998 [N 125-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD822A96C84711C102DD03I4V7G) "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний", от 31.12.2002 [N 190-ФЗ](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655A4842B92C84711C102DD03I4V7G) "Об обеспечении пособиями по обязательному социальному страхованию граждан, работающих в организациях и у индивидуальных предпринимателей, применяющих специальные налоговые режимы, и некоторых других категорий граждан", [Законом](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1655AD862496C84711C102DD03I4V7G) РФ от 18.06.1992 N 3061-1 "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС", [Положением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1652A38E2995C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV1G) о Фонде социального страхования, утв. Постановлением Правительства РФ от 12.02.1994 N 101, [Положением](consultantplus://offline/ref=BB0A10D2C23168ACC50522C0AFC8FC1653A78E2993C84711C102DD034726CF421B8797831C190BIAV3G) об отделении Фонда социального страхования Российской Федерации, утв. Постановлением ФСС от 05.01.1995 N 1, и т.п.

Деятельность Федерального и территориальных фондов обязательного медицинского страхования регулируется [Законом](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C2D2A3E24DF9B0B8E9A551J0V8G) РФ от 28.06.1991 N 1499-1 "О медицинском страховании граждан в Российской Федерации", [Уставом](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DDA4E44DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVFG) Фонда обязательного медицинского страхования, утв. Постановлением Правительства РФ от 29.07.1998, [Временным порядком](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B111C5D8A7E04DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8107JBV9G) финансового взаимодействия и расходования средств в системе обязательного медицинского страхования граждан, утв. Постановлением ФФОМС от 05.04.2001, и т.п.

Указанные и иные нормативные правовые акты предусматривают перечень мероприятий в сфере обязательного социального страхования, финансирование которых осуществляется за счет средств государственных внебюджетных фондов, и порядок распоряжения соответствующими средствами. Статьи расходов с указанием объема денежных средств ежегодно предусматриваются федеральными законами о бюджетах соответствующих фондов, содержащими также нормы, которые определяют порядок распоряжения временно свободными средствами.

Расходование средств - процедура финансирования определенных мероприятий, заключающаяся в направлении в банк платежного документа с последующим списанием средств со счета. В отличие от расходования бюджетных средств, расходование средств государственных внебюджетных фондов осуществляется фондами самостоятельно - без процедуры контроля со стороны должностных лиц финансовых органов, поскольку [ст. ст. 148](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DEA7E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8107JBV8G), [150](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DEA7E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8106JBVFG) Бюджетного кодекса РФ, предусматривающие исполнение бюджетов фондов Федеральным казначейством, не вступили в силу (см. [ст. 6](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B111C0DFA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBVBG) Федерального закона от 09.07.1999 N 159-ФЗ "О введении в действие Бюджетного кодекса Российской Федерации") <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1999. N 28. Ст. 3492.

Конкретное проявление нецелевого расходования средств государственных внебюджетных фондов обусловлено спецификой нарушенного виновным нормативного предписания. Например, нецелевым расходованием средств Пенсионного фонда являются размещение временно свободных средств резерва в ценные бумаги российских эмитентов, не обеспечиваемые государственной гарантией; направление дополнительно поступивших в бюджет Фонда социального страхования доходов на финансирование аппарата органов Фонда, а не на финансирование мероприятий, предусмотренных [ст. 9](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C7D3A2E64DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBVEG) Федерального закона от 08.02.2003 N 25-ФЗ "О бюджете Фонда социального страхования Российской Федерации на 2003 год" <\*>, и т.п.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2003. N 6. Ст. 508.

Состав преступления - формальный, оно окончено в момент списания денежных средств со счета. Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов влечет уголовную ответственность лишь в случае совершения этого деяния в крупном размере. Крупным размером расходования, согласно примечанию к [ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998102JBVDG) УК, является сумма средств фонда, превышающая 1 млн. 500 тыс. руб.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный - должностное лицо, обладающее статусом распорядителя соответствующих средств (руководитель и главный бухгалтер фонда или отделения фонда).

Понятия группового (п. "а" ч. 2 [ст. 285.2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998102JBV7G) УК) и совершенного в особо крупном размере (п. "б" ч. 2 [ст. 285.2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998101JBVEG) УК) нецелевого расходования средств государственных внебюджетных фондов по существу ничем не отличаются от аналогичных квалифицирующих признаков преступления, предусмотренного [ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998103JBV7G) УК.

§ 5. Превышение должностных полномочий ([ст. 286](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8900JBVAG) УК)

С объективной стороны преступление характеризуется действием, явно выходящим за пределы полномочий должностного лица и повлекшим общественно опасные последствия, текстуально указанные в законе идентично с должностным злоупотреблением.

В отличие от злоупотребления должностными полномочиями, при превышении полномочий совершаемые действия не находятся в рамках компетенции виновного. Об этом свидетельствует указание закона на явный характер несоответствия действий должностным полномочиям. Таким образом, здесь речь идет о действиях, которые в данной ситуации или в принципе должностное лицо совершать не могло. В судебной практике выделяются три типовые формы превышения должностных полномочий: это совершение должностным лицом действий, которые:

1) относятся к полномочиям другого должностного лица (например, судебный пристав-исполнитель самовольно изменяет решение суда);

2) могли быть совершены им только при наличии особых условий, указанных в законе или подзаконном акте и отсутствовавших в данной ситуации (например, задержание сотрудниками ГИБДД автомобиля и помещение его на штрафную стоянку при отсутствии аптечки, а не в случае управления автомобилем в нетрезвом состоянии; проведение обыска с нарушением условий, указанных в [ст. 182](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8202JBVAG) УПК РФ);

3) никто ни при каких обстоятельствах не может совершить (например, издание ректором государственного вуза приказа, обязывающего всех студентов перед началом занятий произносить молитву).

В теории уголовного права справедливо выделяют еще одну форму превышения полномочий - единоличное совершение должностным лицом действий, которые могут быть совершены лишь коллегиально (например, судья единолично пересматривает гражданское дело в кассационном порядке) <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 400.

Во всех этих случаях действия должны явно, т.е. совершенно очевидно для виновного, выходить за пределы его полномочий и при этом быть с ними связанными, иметь их в виде своеобразного фундамента, из которого превышение и вытекает. Если же те или иные действия должностного лица никак не связаны с его полномочиями по службе, они не являются признаком состава рассматриваемого преступления.

Общественно опасные последствия как признак состава превышения должностных полномочий формально в законе описаны аналогично [ст. 285](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8901JBVAG) УК. Следует иметь в виду, что здесь более характерны именно нравственный или материальный вред личности, нарушение ее конституционных прав и свобод. Вместе с тем в отдельных случаях не исключается и иной вред - имущественный, экологический и т.п.

Например, Е. был признан виновным в превышении должностных полномочий при следующих условиях: являясь должностным лицом государственной лесной охраны, в нарушение требований закона он разрешил спилить деревья во вверенном ему обходе лесничества, в связи с чем лесному хозяйству был причинен существенный вред <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 2. С. 22.

Ранее (применительно к [ст. 171](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B11AC1D8A4EB10F3B8E1E5A7560711047DBC72BE099880J0V0G) УК РСФСР) в литературе отмечалось, что превышению свойствен физический вред личности <\*>. По действующему же законодательству физический вред личности является признаком не основного, а особо квалифицированного состава превышения полномочий.

--------------------------------

<\*> См.: Комментарий к Уголовному кодексу РСФСР. М., 1994. С. 322.

Состав преступления - материальный, поэтому оно окончено в момент наступления указанных последствий.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Косвенный умысел не характерен для данного преступления, поскольку, как указывается в законе, превышение носит явный характер. Следовательно, лицо не может не предвидеть именно неизбежности наступления указанных в законе последствий <\*>.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Комментарий](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C835C5696490B113C2DBA8B61AFBE1EDE7A05958060334B073B60B9CJ8V6G) к Уголовному кодексу Российской Федерации (под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева) включен в информационный банк согласно публикации - ИНФРА-М-НОРМА, 2000 (издание третье, измененное и дополненное).

<\*> В теории уголовного права высказано мнение, что умысел в рассматриваемом преступлении может быть и косвенным (см.: Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. М., 1996. С. 665).

Субъект преступления - специальный - должностное лицо.

Квалифицированный вид превышения должностных полномочий предполагает совершение преступления лицом, занимающим государственную должность РФ или субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления (см. [§ 1](#Par4655) настоящей главы).

Особо квалифицирующими признаками рассматриваемого преступления являются:

а) применение насилия или угроза его применения;

б) применение оружия или специальных средств;

в) причинение тяжких последствий (ч. 3 [ст. 286](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8900JBV7G) УК).

Применение насилия означает нанесение потерпевшему побоев, причинение физической боли, легкого и средней тяжести вреда здоровью, ограничение свободы (например, связывание), истязание. Умышленное причинение смерти или тяжкого вреда здоровью не охватывается составом превышения должностных полномочий и требует квалификации по совокупности с соответствующими преступлениями против личности ([п. п. 12](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDAA2E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBVAG), [13](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDAA2E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBV8G) Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 30 марта 1990 г. N 4) <\*>. Угроза применения насилия (включая и угрозу убийством) означает высказанное или иным образом выраженное вовне намерение виновного причинить потерпевшему вред здоровью, когда у последнего имелись действительные основания опасаться приведения ее в исполнение.

--------------------------------

<\*> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. С. 310.

Оружием являются предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой цели, подачи сигналов. В данном случае квалифицирующим признаком является применение именно оружия в собственном смысле этого слова, а не предметов, используемых в качестве оружия. Судебная практика обоснованно исходит из того, что сам по себе факт незаконного применения оружия связан с существенным нарушением прав граждан, вне зависимости от наступления каких-либо иных последствий.

Специальные средства - это средства, предназначенные для применения на определенных законом основаниях в целях пресечения правонарушений и нейтрализации правонарушителей (наручники, слезоточивый газ и т.п.). Основания и порядок их применения предусмотрены в ряде нормативных актов, например в [ст. 14](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA4E04DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8003JBV6G) Закона РФ от 18.04.1991 N 1026-1 "О милиции". Под применением оружия и специальных средств следует понимать как фактическое их использование для физического воздействия на потерпевшего, так и угрозу их применения, если у потерпевшего имелись основания считать, что его жизни и здоровью грозит опасность <\*>.

--------------------------------

<\*> Пленум Верховного Суда СССР в Постановлении от 30.03.1990 N 4 разъяснял, что оружие может быть использовано "для физического воздействия на потерпевшего путем причинения ему смерти или нанесения тяжких телесных повреждений" [(п. 12)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDAA2E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBVBG). Это явная редакционная неточность, поскольку, как указывалось выше и как отмечал сам Пленум, умышленное причинение смерти и тяжкого вреда здоровью не охватывается составом превышения должностных полномочий.

Тяжкими последствиями превышения должностных полномочий являются крупные аварии, длительные остановки транспорта или производственного процесса, дезорганизация работы учреждения, нанесение материального ущерба в особо крупных размерах, резкое осложнение социальной обстановки в конкретной местности, причинение тяжкого вреда здоровью или смерти хотя бы одному человеку. При этом следует иметь в виду, что психическое отношение к смерти и причинению тяжкого вреда здоровью может быть выражено только в форме неосторожности <\*>. Вина по отношению к иным тяжким последствиям может быть как умышленной, так и неосторожной.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2002. N 5. С. 20; N 7. С. 7.

§ 6. Отказ в предоставлении информации

Федеральному Собранию Российской Федерации

или Счетной палате Российской Федерации ([ст. 287](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890FJBVAG) УК)

Предметом рассматриваемого преступления является информация, т.е. сведения об определенных фактах, событиях и явлениях. Закон уточняет, что информация как предмет рассматриваемого преступления может быть выражена в виде документов или материалов. Документ (документированная информация) - это зафиксированная на материальном носителе информация, позволяющая ее идентифицировать ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C7DFA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBV6G) Федерального закона от 20.02.1995 N 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации") <\*>. Предметом преступления является не только официальный документ в узком смысле слова, но и любой иной, оказавшийся в сфере деятельности виновного. Поскольку понятие "материалы" многозначно, предметом рассматриваемого преступления следует считать информацию вне зависимости от формы ее носителя, в том числе и устные отчеты.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 8. Ст. 609.

Объективная сторона преступления характеризуется деянием в форме как действия, так и бездействия. Закон предусматривает четыре вида преступных деяний, каждое из которых образует рассматриваемое преступление:

1) неправомерный отказ в предоставлении информации означает четко и недвусмысленно выраженное нежелание предоставить соответствующие документы или материалы без уважительных на то причин;

2) уклонение от предоставления информации - это завуалированная форма отказа, при которой нежелание предоставить соответствующие документы или материалы не выражается открыто, однако информация не предоставляется под различными предлогами (например, ее неполнота) либо требование предоставить информацию вообще оставляется без внимания;

3) предоставление заведомо неполной информации - форма пассивного обмана, при которой информация предоставляется заведомо для виновного в неполном объеме, в результате чего невозможна ее правильная оценка;

4) предоставление заведомо ложной информации - форма активного обмана, при которой органам представительной власти сообщаются или передаются сведения, не соответствующие действительности. В последних двух случаях необходимо достоверное знание виновного о том, что информация неполна или не верна. При отсутствии этого условия уголовная ответственность исключается.

В [Законе](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890FJBVBG) указаны органы, отказ которым в предоставлении информации образует рассматриваемое преступление: Совет Федерации, Государственная Дума и Счетная палата. Отказ предоставить соответствующую информацию образует рассматриваемое преступление не только в тех случаях, когда она запрашивается этими органами, но и тогда, когда информация не предоставляется депутатам, группам депутатов по их запросам либо обращениям, комитетам палат, отдельным аудиторам и инспекторам Счетной палаты <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Федеральный закон от 08.05.1994 N 3-ФЗ "О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации" ([ст. ст. 13](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4D9A0E54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A810EJBV9G), [14](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4D9A0E54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8007JBVFG), [42](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4D9A0E54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8301JBV6G)); Федеральный закон от 11.01.1995 N 4-ФЗ "О Счетной палате Российской Федерации" [(ст. 13)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DFA7E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A810FJBV6G).

Состав преступления - формальный, оно окончено в момент совершения одного из указанных выше деяний.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является должностное лицо, обязанное предоставить информацию палатам Федерального Собрания или Счетной палате.

Квалифицированный состав преступления содержит указание на особое должностное положение виновного, которым является лицо, занимающее государственную должность Российской Федерации либо государственную должность субъекта Федерации (ч. 2 [ст. 287](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890FJBV9G) УК). Содержание этого признака рассмотрено выше <\*>.

--------------------------------

<\*> Следует иметь в виду, что в отличие от преступлений, предусмотренных [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8901JBVDG), [286](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8900JBVAG) и [290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVEG) УК, квалифицированный состав преступления, предусмотренного ст. 287 УК, не содержит указания на главу органа местного самоуправления.

Признаки особо квалифицированного состава отказа в предоставлении информации описаны в ч. 3 ст. 287 УК, где речь идет о трех случаях:

в [п. "а"](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBVEG) предусмотрена повышенная уголовная ответственность за любой вид отказа в предоставлении информации, если он сопряжен с сокрытием правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти. Таким образом, в данном случае не предоставляется или ненадлежащим образом предоставляется информация о фактах и обстоятельствах совершения должностными лицами органов государственной власти преступлений, административных правонарушений и дисциплинарных проступков (хотя бы одного) либо о лицах, их совершивших. Вместе с тем не будет рассматриваемого квалифицирующего признака, если предметом сведений выступает противоправная деятельность должностных лиц органов местного самоуправления;

в [п. "б"](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBVFG) предусмотрена ответственность за любой вид отказа, совершенный в следующих формах соучастия: группа лиц по предварительному сговору и организованная группа. Отказ считается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если несколько должностных лиц, каждый из которых обязан предоставить определенные сведения, отказываются сделать это, имея о том предварительную договоренность. Организованная группа отличается от группы лиц по предварительному сговору наличием такого признака, как устойчивость. В такую группу могут входить не только должностные лица, а само предоставление (непредоставление) информации может быть совершено одним из соучастников;

в [п. "в"](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBVCG) предусмотрен такой особо квалифицирующий признак, как наступление в результате отказа тяжких последствий. Это оценочное понятие, установление признаков которого в каждом конкретном случае является задачей правоприменителя. К тяжким последствиям можно отнести нарушение конституционных прав и свобод граждан, обострение политического противостояния между ветвями власти, принятие палатами Федерального Собрания необоснованных постановлений, срыв законодательного плана и др. Психическое отношение к тяжким последствиям может быть выражено в форме неосторожности.

§ 7. Присвоение полномочий должностного лица ([ст. 288](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBVAG) УК)

Суть рассматриваемого преступления в том, что виновный, выдавая себя за должностное лицо, т.е. вводя в заблуждение окружающих, совершает действия с использованием присвоенного должностного положения, которые причиняют существенный вред правоохраняемым интересам.

С объективной стороны преступление характеризуется деянием в форме действия, наступившими общественно опасными последствиями и причинной связью между действием и последствиями. В законе не указывается конкретная форма присвоения полномочий - устно, с предъявлением фиктивных документов и т.п. Текстуально [ст. 288](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBVAG) УК сформулирована таким образом, что позволяет судить, будто виновный сначала присваивает полномочия, т.е. вводит окружающих в заблуждение относительно того, является ли он должностным лицом, а уже затем совершает действия, повлекшие указанные в законе последствия. Однако временной разрыв между присвоением звания должностного лица и использованием вытекающих из него должностных полномочий не всегда обязателен - фактическое совершение действий, которые может совершить только должностное лицо, и есть присвоение его полномочий <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: [Егорова Н.](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C835C2626490B110C3D8A1EB10F3B8E1E5A7560711047DBC72BE089A81J0V2G) Присвоение полномочий должностного лица // РЮ. 1999. N 6. С. 46.

Полномочия должностного лица присваиваются для совершения неправомерных действий, о чем говорит указание закона на наступившие в результате этих действий последствия - существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций. Эти действия могут соответствовать признакам должностного злоупотребления ([ст. 285](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8901JBVDG) УК), превышения должностных полномочий ([ст. 286](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8900JBVAG) УК), получения взятки ([ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVEG) УК), а также признакам ряда специальных должностных преступлений, посягающих на иной объект (например, на интересы правосудия). Квалифицировать содеянное по совокупности рассматриваемого и иного должностного преступления (за исключением служебного подлога) нельзя из-за отсутствия признака специального субъекта, хотя возможна совокупность с преступлениями против личности, собственности и т.п.

Действия виновного должны совершаться вопреки интересам службы, т.е. присвоенные полномочия должны быть им использованы во вред интересам граждан либо организаций. В ином случае, если служащий и присваивает полномочия должностного лица, но для достижения общественно полезной (объективно либо по его мнению) цели, состав рассматриваемого преступления отсутствует.

Если служащий предварительно сфальсифицировал какие-либо официальные документы (например, приказ о назначении на должность), содеянное не охватывается составом присвоения полномочий должностного лица и должно быть квалифицировано по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 288](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBVAG) и [292](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8805JBVEG) УК. Если виновный сам не изготавливал поддельный документ, но фактически использовал его в процессе присвоения полномочий, налицо совокупность преступлений, предусмотренных ст. 288 и ч. 3 [ст. 327](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988007JBV9G) УК.

Состав преступления - материальный, оно окончено в момент наступления указанных в законе последствий - существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций <\*>. Конкретно указанные последствия могут быть аналогичны последствиям, свойственным основным составам злоупотребления должностными полномочиями и превышения должностных полномочий ([ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8901JBVAG), [286](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8900JBVBG) УК).

--------------------------------

<\*> В отличие от ст. ст. 285, 286 и [293](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C4D8A5E64DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8805JBVAG) УК, в [ст. 288](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBVAG) УК ничего не говорится об охраняемых законом интересах общества и государства. Тем самым, вероятно, презюмируется, что присвоение полномочий должностного лица не может причинить вреда интересам публичной власти в целом, ее авторитету. Такое решение представляется более чем спорным.

Примером присвоения полномочий должностного лица могут служить действия виновного, выдающего себя за следователя и производящего обыск в квартире в целях похищения имущества, в ней находящегося.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный - государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющиеся должностными лицами. Если лицо не является государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, оно не несет ответственности за это преступление <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 11. С. 18.

Приговор Верховного суда Республики Башкортостан, по которому К. осужден по [ст. 288](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBVAG) УК за самовольное присвоение полномочий должностного лица, был отменен Верховным Судом РФ с прекращением дела за отсутствием состава преступления, поскольку К. не являлся субъектом преступления (не был государственным служащим или служащим органа местного самоуправления).

Если должностное лицо присваивает полномочия иного должностного лица, оно должно нести ответственность за преступление, предусмотренное [ст. 286](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8900JBVAG) УК.

§ 8. Незаконное участие в предпринимательской

деятельности ([ст. 289](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBV9G) УК)

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116CFDCA3E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8003JBVFG) от 27.07.2004 N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" рассматривает ограничения, связанные с государственной службой, в качестве важной составляющей правового статуса служащего. В числе таких ограничений указан запрет заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц, состоять членом органа управления коммерческой организации, если иное не предусмотрено Федеральным законом [(ст. 17)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116CFDCA3E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8002JBVBG). Аналогичное правило установлено и Федеральным законом от 08.01.1998 N 8-ФЗ "Об основах муниципальной службы в Российской Федерации" [(ст. 11)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B111CFDAA1E74DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8102JBVFG).

Объективная сторона рассматриваемого преступления альтернативно состоит из действий двух видов:

1) учреждение организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, - это совершение таких действий, как передача имущества, прав на интеллектуальную собственность (формирование уставного капитала), заключение учредительного договора, утверждение устава, государственная регистрация юридического лица. Виновный может быть как единственным учредителем организации, так и одним из соучредителей;

2) участие в управлении такой организацией лично или через доверенное лицо - это деятельность в качестве члена органа управления организацией (совета директоров, правления и т.п.). Доверенное лицо, через которое виновный участвует в управлении организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, несет ответственность за пособничество в незаконном участии в предпринимательской деятельности <\*>.

--------------------------------

<\*> Недостатком данной [статьи](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBV9G) можно считать ненаказуемость учреждения организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, через доверенное лицо.

Само по себе учреждение либо управление указанной организацией должностным лицом преступным не является (хотя и представляют собой правонарушение). Для состава рассматриваемого преступления необходимо, чтобы эти действия были связаны с предоставлением организации льгот и преимуществ либо с покровительством в иной форме, т.е. по структуре состав преступления сложный.

Предоставление льгот - это полное или частичное освобождение организации от публичного обременения. Предоставление преимуществ - это предпочтительная по сравнению с иными аналогичными организациями оценка ее деятельности при решении того или иного вопроса (при определении результатов конкурса на государственный подряд, аукциона и т.п.). Покровительство в иной форме охватывает собой все остальные, не связанные с предоставлением льгот и преимуществ, виды незаконного способствования организации со стороны должностного лица (снабжение закрытой информацией, упрощение процедуры получения лицензии и т.п.). Все указанные действия (предоставление льгот, преимуществ, покровительство в иной форме) совершаются должностным лицом с использованием своего служебного положения в широком смысле этого слова, т.е. компетенции и авторитета занимаемой должности.

Организация, о которой идет речь в [ст. 289](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBV6G) УК, - не только коммерческая, но и некоммерческая, если она занимается предпринимательской деятельностью ([ст. 50](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DAABE94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A830FJBVEG) ГК) <\*>.

--------------------------------

<\*> В теории уголовного права высказана точка зрения, согласно которой в ст. 289 УК речь идет только о коммерческой организации (см.: [Егорова Н.](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C835C2626490B111C5DAABEB10F3B8E1E5A7560711047DBC72BE089A80J0V6G) Ответственность за преступления против интересов службы // Законность. 2000. N 1. С. 46, 47). Такое ограничительное толкование [ст. 289](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B890EJBV9G) УК не основано на законе: предпринимательской деятельностью могут заниматься и некоммерческие организации.

Состав преступления - формальный, оно окончено в момент предоставления льготы, преимущества либо оказания покровительства в иной форме.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Хотя в законе мотивы не указаны, рассматриваемое преступление, очевидно, совершается из корыстных побуждений.

Субъект преступления - специальный - должностное лицо.

§ 9. Взяточничество ([ст. ст. 290 - 291](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVEG) УК)

Термин "взяточничество" в широком смысле слова объединяет два самостоятельных, но тесно связанных друг с другом состава преступления - получение взятки (ст. 290 УК) и дачу взятки ([ст. 291](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8806JBVAG) УК). В узком смысле слова термин "взяточничество" означает получение взятки, т.е. преступление, предусмотренное ст. 290 УК.

Получение взятки. Обязательным признаком получения взятки является предмет преступления - взятка, которая может быть выражена в деньгах, ценных бумагах, ином имуществе или выгодах имущественного характера. Не имеет значения, идет ли речь о российской или иностранной валюте. Обязательным требованием к этому предмету преступления является лишь способность его в принципе быть средством платежа в гражданском обороте. Понятие ценной бумаги дано в [ст. 142](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DAABE94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8903JBVEG) ГК РФ. Формулировкой закона "иное имущество" охватываются все остальные случаи, не подпадающие под получение денег или ценных бумаг, - все вещи, делимые и неделимые, индивидуально определенные и обладающие родовыми признаками, движимые и недвижимые. Получением взятки будет принятие и наручных часов, и квартиры, и картины, и земельного участка, и валютных ценностей. Предметом преступления являются также выгоды имущественного характера, т.е. оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате услуги имущественного характера (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры и т.п.), а также любое иное неэквивалентно возмещаемое действие, имеющее имущественную природу (занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование кредитами).

Например, по одному из дел взяткой была признана оплата взяткодателем стоимости ремонта автомобиля, принадлежащего взяткополучателю <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1997. N 12. С. 10; 1998. N 5. С. 8, 9.

Взятка как предмет рассматриваемого преступления всегда имеет имущественную природу. Если должностное лицо получает какую-нибудь неимущественную выгоду (положительный отзыв в печати, согласие выйти замуж и т.п.), получением взятки это не является.

Объективная сторона преступления выражается в получении взятки лично или через посредника. Получение взятки - это ее фактическое принятие как самим должностным лицом, так и его родными и близкими с его согласия или если оно не возражало против этого ([п. 9](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110C1D8A1E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBVDG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" <\*>). Помимо факта принятия взятки объективная сторона рассматриваемого преступления предполагает связь этого факта с определенными формами поведения должностного лица - взятка получается не просто так, а за определенное и конкретное действие (бездействие) по службе в пользу взяткодателя или представляемых им лиц. В основном составе получения взятки такое предполагаемое поведение может быть выражено в следующем:

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 4. С. 6.

1) совершение действий (бездействие), которые входят в служебные полномочия должностного лица, т.е. прямо предусмотрены его компетенцией и формально - в отрыве от факта получения за них взятки - являются правомерными;

2) способствование в силу занимаемого должностного положения совершению действий (бездействия), которые не входят в служебные полномочия виновного, а входят в полномочия иного лица. В данном случае виновный, используя служебное положение в широком смысле этого слова, т.е. служебные связи, авторитет и значимость занимаемой должности, нахождение в подчинении иных должностных лиц, добивается, чтобы желаемые для взяткодателя действия (бездействие) были совершены другим должностным лицом ([п. 4](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110C1D8A1E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVCG) Постановления Пленума от 10.02.2000 N 6), хотя ранее за получение взятки осуждались должностные лица, которые обеспечивали совершение желаемых взяткодателю действий лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческой организации <\*>;

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1996. N 7. С. 12.

3) общее покровительство по службе - это действия, связанные с незаслуженным поощрением, внеочередным необоснованным повышением в должности, совершением иных действий, не вызываемых необходимостью;

4) попустительство по службе - это непринятие должностным лицом мер реагирования на упущения или нарушения в служебной деятельности взяткодателя или представляемых им лиц, подчиненных по службе взяткополучателю.

Следует иметь в виду, что приведенная выше трактовка законодательного признака "общее покровительство или попустительство по службе" (общего благоприятствования) дается в [п. 4](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110C1D8A1E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVDG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6. Однако из закона буквально следует, что по службе, т.е. в отношениях между начальником и подчиненными, осуществляется только попустительство. Общее же покровительство как форма поведения должностного лица может иметь место не только в сфере контроля за работой подчиненных. Оно оказывается и иным лицам, не находящимся в служебной зависимости от виновного, в отношении которых последний наделен распорядительными полномочиями (например, глава администрации района оказывает общее покровительство отдельным предпринимателям). Поэтому ограничительное толкование Пленумом Верховного Суда РФ характера действий при общем благоприятствовании следует признать не основанным на законе. В судебной практике встречаются дела, по которым общее покровительство обоснованно констатировалось вне сферы служебной подчиненности <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 7. С. 9.

Итак, взятка получается за одну из четырех указанных выше форм поведения должностного лица, в которой заинтересованы взяткодатель или представляемые им лица. При этом сами указанные действия (бездействие) должностного лица, за которые получается взятка, находятся за рамками состава рассматриваемого преступления и их фактического совершения не требуется. Тем не менее обязательным признаком состава получения взятки является связь между ними и фактом получения взятки. Эта связь выражается в том, что взятка должна быть обусловлена совершением одного из указанных выше действий (бездействия). Обусловленность взятки означает, что она является условием, при наличии которого должностным лицом будут совершены действия (бездействие) по службе, именно под влиянием факта получения взятки или договоренности о таковой виновный и совершает их. Таким образом, взятка всегда является подкупом должностного лица. Даже тогда, когда взятка получается уже после совершения указанных в законе действий или бездействия (так называемая взятка-вознаграждение), она должна быть обусловлена, т.е. определенному служебному поведению должна предшествовать договоренность о взятке. Если же должностное лицо, не рассчитывая на взятку, совершает действие (бездействие) по службе, а уже затем получает от кого-либо за это вознаграждение (благодарность), состава получения взятки не имеется - должностное лицо будет нести ответственность за дисциплинарный проступок <\*>. Гражданское законодательство разрешает государственным служащим и служащим органов местного самоуправления принимать подарки в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей на сумму до 5 минимальных размеров оплаты труда ([ст. 575](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA5E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8404JBV9G) ГК РФ). В учебной литературе высказано мнение, что эта сумма и есть граница между взяткой и подарком <\*\*>. Такая позиция не основана на уголовном законе, в котором не содержится минимального размера взятки. Поэтому отличие взятки от подарка состоит вовсе не в сумме полученного должностным лицом, а в наличии или отсутствии обусловленности вознаграждения. Подарок хотя и получается в связи с исполнением служебных обязанностей, однако он в отличие от взятки не обусловлен совершением конкретных действий. При отсутствии обусловленности получаемого должностным лицом вознаграждения сумма в 5 минимальных размеров оплаты труда - это граница между подарком и дисциплинарным проступком, а не получением взятки.

--------------------------------

<\*> В теории уголовного права высказана и иная позиция, согласно которой обусловленности взятки не требуется, поэтому не любая взятка является подкупом должностного лица. Если должностное лицо принимает какую-нибудь выгоду имущественного характера, на которую оно вовсе не рассчитывало и знанием о которой не руководствовалось, совершая действие (бездействие) по службе, оно, очевидно, не подкуплено, однако, согласно указанной точке зрения, виновно во взяточничестве (см.: Волженкин Б.В., Квашис В.Е., Цагикян С.Ш. Ответственность за взяточничество: социально-правовые и криминологические проблемы. Ереван, 1988. С. 109; Кириченко В.Ф. Виды должностных преступлений по советскому уголовному праву. М., 1959. С. 68; и др.).

<\*\*> См.: Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. М., 1997. С. 388.

В [ст. ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVFG), [291](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8806JBVBG) УК указывается, что взятка может быть получена и дана через посредника. Посредником во взяточничестве является лицо, которое непосредственно получает или передает определенные ценности, заменяя тем самым взяткополучателя или взяткодателя. От указанных лиц посредник отличается тем, что действует не в своих интересах и не по своей инициативе. Посредник является своеобразным "техническим исполнителем" преступления, однако его действия квалифицируются не как получение или дача взятки, а как пособничество в указанных преступлениях.

Состав получения взятки является формальным, преступление окончено в момент получения хотя бы части обусловленной взятки <\*>. Каждый самостоятельный эпизод получения взятки квалифицируется по совокупности преступлений. Однако, не образует совокупности получение заранее обусловленной суммы взятки в несколько приемов. Не образует совокупности также систематическое получение ценностей за общее покровительство или попустительство по службе, если эти деяния объединены единством умысла взяткодателя (продолжаемое преступление).

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2001. N 8. С. 18.

Состав рассматриваемого преступления не исключается и тогда, когда должностное лицо вовсе не собиралось совершать действия (бездействие), за которое взятка получена. Однако, если указанные действия не входят в его компетенцию и оно объективно не может обеспечить их совершение иным должностным лицом, ответственность за получение взятки исключается. В этом случае содеянное виновным при наличии умысла на приобретение имущественной выгоды следует квалифицировать как мошенничество ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988707JBVFG) УК) <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6, [п. 20](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110C1D8A1E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8103JBVAG) // БВС РФ. 2000. N 4. С. 8.

Субъективная сторона получения взятки характеризуется прямым умыслом. Хотя мотив не указан в диспозиции [ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVFG) УК, по ее смыслу, получение взятки - корыстное преступление <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2002. N 8. С. 15.

Субъект преступления - специальный - должностное лицо.

В ч. 2 [ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVDG) УК содержится квалифицирующий признак преступления: незаконность действий (бездействия), за которые получается взятка. В русском дореволюционном уголовном праве подобное деяние именовалось лихоимством. Действия (бездействие), о которых говорится в ч. 2 ст. 290 УК, могут быть преступными (совершение за взятку служебного подлога, злоупотребления полномочиями, вынесение заведомо незаконного приговора и т.п.) и непреступными, но противоправными с точки зрения иных отраслей законодательства. В обоих случаях они, так же как и в основном составе, находятся за рамками объективной стороны преступления - фактического их совершения не требуется. Взяткополучатель, совершивший в интересах взяткодателя или представляемых им лиц незаконные действия, образующие состав иного преступления, подлежит ответственности по совокупности преступлений - по ч. 2 [ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVDG) УК и соответствующей статье [УК](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8404JBVFG), предусматривающей ответственность за это преступление ([п. 19](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110C1D8A1E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8103JBVDG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6) <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 4. С. 8; см. также: Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. 1961 - 1993. М., 1994. С. 169; БВС РФ. 1998. N 11. С. 5, 6. Противоположное решение данного вопроса по конкретному делу см.: БВС РФ. 2002. N 8. С. 15.

В ч. 3 [ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVBG) УК особо квалифицирующим признаком является ответственное должностное положение виновного - занятие им государственной должности РФ или субъекта Федерации либо главы органа местного самоуправления.

В соответствии с ч. 4 [ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBV9G) УК получение взятки считается совершенным при особо отягчающих обстоятельствах, если оно совершено: а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) с вымогательством взятки; в) в крупном размере.

Взятка считается полученной группой лиц по предварительному сговору, если в ее получении принимало участие несколько должностных лиц, достигших об этом предварительного соглашения. Преступление при этом окончено, когда часть взятки получена хотя бы одним должностным лицом. Однако для наличия рассматриваемого квалифицирующего признака требуется, чтобы на момент получения взятки предполагалось, что каждое должностное лицо совершит в интересах взяткодателя или представляемых им лиц какое-либо действие (бездействие) с использованием своего служебного положения. Не влияет на наличие этого признака незнание взяткодателя о том, что он передает взятку группе должностных лиц, а также размер причитающейся каждому из них суммы. По смыслу закона, организованная группа создается для многократного получения взяток. Она характеризуется устойчивостью, более высокой степенью согласованности действий соучастников, распределением ролей, наличием организатора и руководителя. Поэтому в организованную группу взяткополучателей помимо должностных лиц могут входить лица, не являющиеся должностными; последние несут ответственность за получение взятки организованной группой со ссылкой на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8004JBVEG) УК.

Вымогательство взятки - это требование должностного лица дать взятку под угрозой совершения действий (бездействия), которые могут причинить ущерб законным интересам гражданина. Кроме того, вымогательство может быть выражено в завуалированной форме, когда виновный прямо не требует дать взятку, но умышленно ставит гражданина в условия, когда тот вынужден дать взятку с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов ([п. 15](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110C1D8A1E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8104JBV8G) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6) <\*>. Следует иметь в виду, что вымогательством взятки является не любое требование ее передачи, а только такое, при котором потерпевшему угрожают нарушить его правоохраняемые интересы <\*\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 4. С. 7.

<\*\*> БВС РФ. 1999. N 3. С. 20; N 5. С. 11; N 6. С. 16; N 7. С. 9; N 10. С. 9; 1998. N 11. С. 22, 23; N 5. С. 9; и др.

Крупным размером взятки в соответствии с примечанием к [ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998100JBVFG) УК признаются сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера, превышающие 150 тыс. руб. Если взятка в крупном размере получена частями, но эти действия представляли собой эпизоды одного продолжаемого преступления, содеянное должно квалифицироваться как получение взятки в крупном размере. И наоборот, если фактически получена сумма менее указанной в примечании к ст. 290 УК, но установлено, что умыслом взяткополучателя охватывалось получение взятки в крупном размере, содеянное им следует квалифицировать не по ч. 1 [ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVFG), а по п. "г" ч. 4 [ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8806JBVFG) УК <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 5. С. 12; 2001. N 8. С. 18.

Дача взятки. Признаки дачи взятки указаны не только в [ст. 291](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8806JBVBG) УК, где преступным объявляется дача взятки должностному лицу лично или через посредника, но и в [ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVFG) УК, где описывается предмет этого преступления и содержится законодательная характеристика действий (бездействия) должностного лица, за которые дается взятка.

Состав дачи взятки является формальным, это преступление окончено в момент получения взятки, когда хотя бы часть ее принята должностным лицом. Фактического совершения им действий (бездействия), ради которых дается взятка, не требуется. Если передача ценностей не состоялась по причинам, не зависящим от взяткодателя (например, должностное лицо отказалось взять деньги), содеянное им является покушением на дачу взятки.

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 10.02.2000 N 6 указал [(п. 12)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110C1D8A1E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBV7G), что должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, предложившее своему подчиненному в интересах соответствующей организации дать взятку должностному лицу, несет ответственность как исполнитель дачи взятки, а работник, выполнивший это поручение, - как ее соучастник <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 4. С. 7. Указанное разъяснение Пленума не соответствует законодательному понятию исполнителя преступления и других соучастников преступления. Более правильным в такой ситуации было бы квалифицировать содеянное начальником как организацию дачи взятки, а подчиненным - как ее дачу.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав этого преступления предполагает дачу взятки за совершение должностным лицом заведомо незаконных действий (ч. 2 [ст. 291](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998100JBVDG) УК).

При вменении рассматриваемого квалифицирующего признака следует иметь в виду два обстоятельства. Во-первых, лицо, давшее взятку, должно достоверно знать, что дает взятку именно за нарушение должностным лицом закона. Если же виновный дает взятку за решение какого-либо вопроса, но не знает, будет ли совершенное для этого действие (бездействие) законным или нет, содеянное им следует квалифицировать по ч. 1 [ст. 291](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8806JBVBG) УК. Во-вторых, в случае фактического совершения должностным лицом незаконных действий (бездействия) в интересах взяткодателя или представляемых им лиц, возможна двоякая юридическая оценка содеянного взяткодателем, что зависит от характера противоправности содеянного взяткополучателем. Если последний совершает за взятку какое-либо правонарушение, действия взяткодателя полностью охватываются ч. 2 [ст. 291](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998100JBVDG) УК. Если же взяткополучатель совершает преступление, действия взяткодателя образуют совокупность квалифицированной дачи взятки и подстрекательства к конкретному преступлению, совершенному должностным лицом.

Примечание к [ст. 291](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8806JBV7G) УК предусматривает два специальных основания освобождения взяткодателя от уголовной ответственности. Во-первых, он освобождается от ответственности, если имело место вымогательство взятки. Во-вторых, взяткодатель освобождается от ответственности, если он добровольно сообщил органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о даче взятки. Это основание представляет собой специальный случай деятельного раскаяния (ч. 2 [ст. 75](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8201JBVAG) УК). Для его наличия необходимы два условия: сообщение делается добровольно, т.е. при осознании возможности и дальше уклоняться от уголовной ответственности, поскольку правоохранительным органам ничего не известно о даче взятки (мотивы могут быть различны); оно адресуется органу, имеющему право возбудить уголовное дело (любой правоохранительный орган). Форма сообщения может быть любой - устно, письменно, по телефону и т.п. В обоих случаях освобождение от уголовной ответственности императивно, т.е. не зависит от усмотрения правоприменителя.

§ 10. Служебный подлог ([ст. 292](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8805JBVEG) УК)

Предметом рассматриваемого преступления является официальный документ. Легальное понятие официального документа дано в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4D2A1E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8103JBV7G) от 29.12.1994 N 77-ФЗ "Об обязательном экземпляре документов", где сказано, что официальные документы - это документы, принятые органами законодательной, исполнительной и судебной власти, носящие обязательный, рекомендательный или информационный характер <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 1. Ст. 1.

Объективная сторона служебного подлога выражена в одном из следующих действий:

1) внесение в официальные документы заведомо ложных сведений (интеллектуальный подлог) - предполагает изначальное составление документа, не соответствующего по содержанию действительности, ложного по существу. При этом сам документ полностью соответствует предъявляемым требованиям и не подвергается каким-либо изменениям;

2) внесение в официальные документы исправлений, искажающих их действительное содержание (материальный подлог), - предполагает изменение изначально подлинного документа путем удаления части сведений и (или) дополнения его сведениями, не соответствующими действительности, в результате чего искажается оценка всей содержащейся в документе информации. Способами материального подлога могут быть подчистка, пометка другим числом, вытравление надписей и т.п.

Состав преступления является формальным, оно окончено в момент совершения одного из указанных выше действий.

Субъективная сторона служебного подлога характеризуется прямым умыслом и наличием специального мотива - корыстной или иной личной заинтересованности.

Субъект преступления - специальный - должностное лицо или публичный служащий, не являющийся должностным лицом. Например, Президиум Верховного суда Республики Дагестан отменил приговор нижестоящего суда и прекратил дело за отсутствием в действиях Д. состава служебного подлога, поскольку он, хотя и завышал из корыстной заинтересованности в строительных документах объемы выполненных работ и необоснованно списывал подотчетные материалы, будучи инженером-строителем колхоза, субъектом преступления, предусмотренного [ст. 292](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8805JBVEG) УК, не являлся <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2003. N 7. С. 10, 11.

§ 11. Халатность ([ст. 293](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8805JBVDG) УК)

Объективная сторона халатности образована тремя признаками: 1) общественно опасным деянием в форме действия или бездействия - неисполнения или ненадлежащего исполнения должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе; 2) общественно опасными последствиями в виде крупного ущерба; 3) причинной связью между деянием и последствиями.

Халатность представляет собой результат нерадивого отношения должностного лица к исполнению своих служебных функций. Наиболее часто она выражается в бездействии, когда виновный не выполняет тех действий, которые должен был совершить в силу возложенных на него обязанностей. Например, Е. был осужден за халатность, которая выразилась в том, что, будучи должностным лицом государственной лесной охраны, без уважительных причин не выходил на работу в течение 20 дней, в связи с чем во вверенном под охрану обходе лесничества была произведена незаконная порубка леса на 49637304 руб. <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1999. N 2. С. 22.

Однако халатность может быть выражена и в форме действия - закон указывает, что наказуемым является не только невыполнение служебных обязанностей, но и ненадлежащее их выполнение. В этом случае виновный выполняет свои служебные обязанности, но делает это недобросовестно: он или не выполняет всех действий, которые должен был выполнить в данной конкретной ситуации, или, хотя и выполняет все требуемые действия, они не полностью соответствуют предъявляемым требованиям.

В обоих случаях халатности особое значение имеет установление правовой регламентации служебной деятельности должностного лица. Сфера ответственности за халатность определяется пределами служебных функций <\*>. Если надлежащее выполнение конкретной служебной функции не входило в обязанности должностного лица, оно не может нести ответственность за халатность. В этой связи Пленум Верховного Суда СССР в [п. 8](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDAA2E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBV6G) Постановления от 30.03.1990 N 4 указал на необходимость при производстве по делам этой категории устанавливать круг и характер служебных прав и обязанностей должностного лица, а также нормативные акты, их регламентирующие <\*\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999. С. 425.

<\*\*> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. М., 1999. С. 309.

Следующим условием ответственности за халатность является реальная возможность надлежащим образом исполнять свои должностные обязанности. Если в конкретном случае такая возможность отсутствует, отсутствует и состав рассматриваемого преступления <\*>. Возможность надлежащего выполнения своих служебных обязанностей определяется объективными и субъективными факторами. Объективные факторы - это внешние по отношению к должностному лицу условия, в которых или с учетом которых оно вынуждено действовать (квалификация сослуживцев, отсутствие чрезвычайных обстоятельств, предельно допустимый объем работы и т.п.). Субъективные факторы - это индивидуальные особенности конкретного должностного лица, на основе которых решается вопрос о допустимости вменения причиненных последствий (профессионализм, образование, опыт работы и т.п.). Если на недостаточно опытного человека в силу различных причин (война, эпидемия и т.п.) возложен большой объем крайне сложных обязанностей, с которыми он заведомо не сможет справиться, условий для привлечения его к ответственности за халатность не имеется.

--------------------------------

<\*> БВС СССР. 1975. N 5; 1976. N 6; 1990. N 3.

В результате неисполнения или ненадлежащего исполнения лицом своих служебных обязанностей должны быть причинены общественно опасные последствия в виде крупного ущерба. По своей природе последствия в основном составе халатности выражаются в имущественном и экологическом вреде, стоимостное выражение которых, в соответствии с примечанием к [ст. 293](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899810FJBVCG) УК, превышает 100 тыс. руб. Исходя из того, что действующее законодательство предполагает необходимость стоимостного выражения ущерба, возникает вопрос, может ли выступать признаком рассматриваемого преступления так называемый организационный вред, а также нарушение конституционных прав граждан, традиционно свойственные халатности ранее? Ответ на этот вопрос должна дать судебная и следственная практика.

Между указанными последствиями и деянием должностного лица необходимо установить наличие причинной связи.

Состав преступления - материальный, оно окончено в момент наступления общественно опасных последствий.

Субъективная сторона халатности выражается в обоих видах неосторожности.

Субъект преступления - специальный - должностное лицо.

В ч. 2 [ст. 293](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998100JBV6G) УК сформулирован квалифицированный состав халатности, который имеет место при неосторожном причинении таких последствий, как тяжкий вред здоровью или смерть человека. В ч. 3 [ст. 293](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899810FJBVEG) УК предусмотрен особо квалифицированный состав халатности, характеризуемый неосторожным причинением смерти двух или более лиц.

Глава XVII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

§ 1. Общая характеристика преступлений

против правосудия

В Российской Федерации действует принцип разделения государственной власти на три самостоятельные ветви: законодательную, исполнительную и судебную. Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, уголовного, арбитражного и административного судопроизводства.

В соответствии со [ст. 118](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDDA6EB10F3B8E1E5A7560711047DBC72BE089F83J0V2G) Конституции РФ правосудие в Российской Федерации осуществляется судом. К органам судебной власти относятся Конституционный Суд РФ, конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации, Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ, иные федеральные суды общей юрисдикции, арбитражные суды субъектов Российской Федерации, федеральные арбитражные суды округов.

Конституционный Суд РФ, являясь органом судебной власти, тем не менее не осуществляет правосудие. Поэтому нормами [гл. 31](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8805JBV6G) УК предусмотрена защита деятельности только судов, непосредственно осуществляющих правосудие в рамках гражданского, уголовного и арбитражного судопроизводства.

Правосудие - одна из форм государственной деятельности, заключающаяся в рассмотрении и разрешении судами общей юрисдикции, а также арбитражными судами дел в порядке гражданского, уголовного, административного и арбитражного судопроизводства. Для осуществления правосудия помощь и содействие суду оказывают другие государственные органы: прокуратура, органы дознания и предварительного следствия, учреждения, исполняющие вступившие в законную силу приговоры, решения и иные судебные акты. Нормами главы о преступлениях против правосудия охраняется деятельность не только судов, но и перечисленных органов, без деятельности которых выполнение судом функции правосудия было бы затруднительно или даже невозможно. При этом названные органы, составляя часть органов государственной власти, выполняют и другие функции, как-то: управленческие, хозяйственные, организационные и иные. Уголовным законом охраняются не все виды деятельности этих органов. Только их специфическая деятельность по решению задач правосудия, направленная на обнаружение, изобличение и наказание виновных в совершении преступлений лиц, разрешение гражданских и административных дел, исполнение судебных решений, находится под охраной уголовно-правовых норм о преступлениях против правосудия.

Преступления против правосудия - это посягательства на правильную нормальную деятельность органов предварительного следствия, дознания, уголовно-исполнительных органов, судов по всестороннему и объективному расследованию преступлений, правильному разрешению уголовных, гражданских и административных дел, надлежащему исполнению судебных решений.

Родовым объектом преступлений против правосудия являются общественные отношения по осуществлению государственной власти. Видовой объект - совокупность общественных отношений, обеспечивающих специфический вид государственной деятельности суда и органов, содействующих ему, по реализации целей и задач правосудия.

Правильное установление видового объекта преступлений против правосудия имеет большое значение для отграничения преступлений против правосудия от иных преступлений, совершаемых должностными лицами органов суда, прокуратуры, дознания и следствия. Судья, получивший взятку за вынесение правильного решения по гражданскому иску в пользу истца, посягает на нормальную деятельность государственного аппарата, его авторитет. При этом отношениям, обеспечивающим интересы правосудия, никакого вреда причинено не было. Специфика видового объекта преступлений против правосудия позволяет отграничить их от преступлений против порядка управления, сопряженных с воздействием на физическую неприкосновенность должностных лиц. Избиение обвиняемым следователя органов МВД при проведении допроса посягает на общественные отношения, связанные со сбором доказательств по уголовному делу и охватывается нормой о преступлении против правосудия ([ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV7G) УК). Аналогичное избиение следователя, привлеченного для обеспечения общественного порядка и общественной безопасности, посягает на отношения по реализации порядка управления и предусматривается [ст. 318](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVAG) УК.

Непосредственный объект преступлений против правосудия - общественные отношения, обеспечивающие реализацию конституционных принципов правосудия, нормальную деятельность конкретных органов по осуществлению правосудия, реализации функции уголовного преследования, а также исполнению судебных актов. Большинство преступлений против правосудия являются двух- и многообъектными. В качестве дополнительного непосредственного объекта могут выступать конституционные права и свободы личности, здоровье, жизнь, отношения собственности и др.

Объективная сторона преступлений состоит в воспрепятствовании и противодействии нормальной деятельности органов, осуществляющих правосудие. Чаще всего это проявляется в форме действия - заведомо незаконный арест, реже - акта бездействия - уклонение от дачи свидетелем показаний. Нередко способом совершения преступлений является физическое или психическое насилие ([ст. ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV7G), [302](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8800JBVBG), [309](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988106JBVEG) УК и др.). Объективная сторона некоторых составов преступлений состоит из нескольких альтернативных действий, например растрата, отчуждение, сокрытие или незаконная передача имущества, подвергнутого описи или аресту.

Абсолютное большинство посягательств относится к преступлениям с формальным составом. Растрата имущества, подвергнутого описи или аресту, сконструирована как состав материальный ([ст. 312](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBV9G) УК), ряд квалифицированных составов преступлений также относятся к материальным (ч. 2 [ст. 305](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880EJBVDG), ч. 2 [ст. 311](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBVBG) УК и др.).

С субъективной стороны все преступления этой группы совершаются только умышленно, причем подавляющее большинство - исключительно с прямым умыслом ([ст. ст. 295](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV8G), [299](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBVEG), [300](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBVBG) УК и т.д.). В ряде составов преступлений обязательно наличие заведомости. Заведомость означает достоверное знание лицом какого-то обстоятельства, имеющего уголовно-правовое значение. При заведомо ложном доносе ([ст. 306](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880EJBVBG) УК) виновный осознает, что сообщаемые им органам власти сведения не соответствуют действительности. Мотив и цель совершения преступления предусмотрены как обязательные признаки только в некоторых составах: в целях воспрепятствования осуществлению правосудия (ч. 1 [ст. 294](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBVEG) УК), из мести за законную деятельность ([ст. 295](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV8G) УК). В других составах эти признаки для квалификации значения не имеют.

Субъекты преступлений против правосудия - лица, достигшие 16 лет, а также специальные субъекты. Специальными субъектами могут быть должностные лица органов правосудия ([ст. ст. 299 - 302](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBVEG) УК и др.), иные должностные лица и управляющие коммерческих и иных организаций ([ст. 315](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988103JBVDG) УК), участники судопроизводства: свидетель, потерпевший, эксперт, переводчик, гражданский истец и др. ([ст. ст. 303](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVEG), [307](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998007JBVDG), [308](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988107JBV8G) УК и др.).

По непосредственному объекту преступления можно предложить следующую систему преступлений против правосудия <\*>.

--------------------------------

<\*> Другой распространенной системой преступлений против правосудия является классификация по субъекту преступления (см.: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. М., 2001. С. 396 (автор главы - В.Н. Кудрявцев).

В основе классификации по непосредственному объекту преступления находятся общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность конкретных государственных органов по осуществлению правосудия.

Первая группа включает преступления, посягающие на общественные отношения, обеспечивающие нормальное осуществление правосудия судом (ч. 1 [ст. 294](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBVEG), ч. 1 [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBVEG), [ст. 297](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBV6G), ч. 1 [ст. 298](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8802JBVAG), ч. 1 [ст. 303](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVFG), [ст. 305](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880EJBVEG) УК).

Вторая группа состоит из преступлений, посягающих на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению функции уголовного преследования (ч. 2 [ст. 294](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBVCG), [ст. ст. 299](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBVEG), [300](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBVBG), ч. 1 [ст. 301](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBV7G), [ст. ст. 302](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8800JBVBG), [304](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBV9G), [310](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988106JBV7G) УК).

В третью группу входят посягательства на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность органов по исполнению судебного акта ([ст. ст. 312 - 315](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBV9G) УК).

Четвертую группу составляют посягательства на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность всех органов по осуществлению правосудия (общие преступления против правосудия, [ст. 295](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV8G), ч. 2 [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899810FJBV6G), [ст. 311](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBVCG) УК), либо органов суда по осуществлению правосудия, а также органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования (ч. 2 [ст. 301](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8800JBVFG), ч. 2 [ст. 303](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVDG), [ст. ст. 306 - 309](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880EJBVBG), [316](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988103JBV8G) УК), либо органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования, а также органов, исполняющих судебные акты (ч. 2 [ст. 298](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8802JBV8G) УК).

В литературе предлагаются по непосредственному объекту и другие классификации преступлений против правосудия <\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. А.И. Рарога. М., 2002. С. 708.

§ 2. Преступления, посягающие на общественные отношения,

обеспечивающие нормальное осуществление правосудия судом

Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования ([ст. 294](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8805JBV7G) УК). [Статья 120](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDDA6EB10F3B8E1E5A7560711047DBC72BE089F82J0V6G) Конституции РФ, Федеральные законы "[О статусе судей](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DDA0E54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVEG) в Российской Федерации" 1992 г., "[О судебной системе](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DDA0E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8104JBVDG) Российской Федерации" 1996 г., "[О мировых судьях](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DDA0E74DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVCG) в Российской Федерации" 1998 г., [УПК](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8004JBVDG) РФ, [ГПК](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DBA7E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8104JBVCG) РФ, [АПК](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8104JBV8G) РФ и др. устанавливают независимость судей и подчинение их только [Конституции](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDDA6EB10F3B8E1E5A7J5V6G) РФ и закону.

Часть 1 [ст. 294](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBVEG) УК устанавливает ответственность за вмешательство в деятельность суда. Факультативный объект - права и законные интересы личности.

Объективная сторона преступления состоит во вмешательстве в любой форме в деятельность суда. Вмешательством могут быть просьбы, увещевания, уговоры, советы, обещания оказать услуги, непосредственно обращенные к судье, присяжному заседателю. Формой вмешательства, видимо, можно рассматривать пикетирования и подобные действия, устраиваемые непосредственно у здания суда с целью повлиять на исход конкретного судебного дела.

Вмешательство, соединенное с психическим или физическим насилием, применяемым к судье, следует квалифицировать по [ст. 295](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV8G) или [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV7G) УК как специальным нормам <\*>. Если вмешательство связано с подкупом, то необходима квалификация по совокупности [ст. 294](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8805JBV7G) и [ст. 291](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8806JBVAG) УК.

--------------------------------

<\*> Ошибочным является мнение о квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 294 и 296 УК (см.: Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. М.П. Журавлева, С.И. Никулина. М., 1998. С. 387 (автор главы - Г.Г. Криволапов).

Вмешательство в деятельность судьи, присяжного заседателя может осуществляться в устной, письменной форме, через третьих лиц, в том числе и родственников. Главное состоит в том, чтобы в итоге было воздействие на лиц, осуществляющих правосудие. Нет состава данного преступления, если воздействие оказывается на секретаря судебного заседания или других работников суда, но не судей.

От вмешательства в какой бы то ни было форме в деятельность суда следует отграничивать советы, критические замечания, высказываемые в общей форме. Подача жалобы на действия судьи также не может рассматриваться как разновидность вмешательства.

Состав преступления является формальным, и преступление считается оконченным с момента вмешательства, независимо от наступления каких-либо последствий.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны состава преступления является цель - воспрепятствовать осуществлению правосудия. Мотивы совершения преступления могут быть различными (месть, сострадание, жалость, зависть и др.) и на квалификацию не влияют.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

В части 2 [ст. 294](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBVCG) УК установлена ответственность за вмешательство в любой форме в деятельность прокурора, следователя или лица, производящего дознание <\*>.

--------------------------------

<\*> Данное преступление относится ко второй группе и посягает на нормальную деятельность органов прокуратуры, предварительного расследования по осуществлению уголовного преследования. Однако, учитывая, что это преступление находится в [ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBVCG) анализируемой статьи, имеет ряд сходных моментов и одни и те же квалифицирующие признаки, что и преступление, закрепленное ч. 1 [ст. 294](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBVEG) УК, целесообразнее рассмотреть его сразу после последнего. Аналогично будут раскрываться и другие преступления, предусмотренные частями вторыми [ст. ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899810FJBV6G), [298](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8802JBV8G), [301](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8800JBVFG), [303](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVDG) УК.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116CED9A4E54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8104JBV8G) "О прокуратуре Российской Федерации" (в ред. Федерального закона от 17.11.1995 N 168-ФЗ) закрепляет недопустимость какого-либо вмешательства в деятельность прокурора или следователя с целью влияния на принимаемые им решения.

Основной объект преступления - нормальная деятельность органов следствия или дознания по осуществлению уголовного преследования. Факультативным объектом могут быть права и законные интересы личности.

Объективная сторона преступления по содержанию идентична вмешательству в деятельность суда. Вмешательство происходит именно в деятельность прокурора, следователя в связи с расследованием или рассмотрением конкретного дела. Понятия "прокурор", "следователь" даны в [ст. ст. 37](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8301JBVDG), [38](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A830FJBV9G) УПК РФ, а "органа дознания", "дознавателя" - в [ст. ст. 40](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8206JBVDG), [41](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8205JBV8G) УПК РФ.

Под лицом, производящим дознание, понимается лицо, осуществляющее в соответствии со своей служебной компетенцией расследование уголовного дела в форме дознания, а также другой сотрудник органа дознания, которому начальником поручено осуществить дознание по конкретному делу. Ведомственная принадлежность следователя или лица, производящего дознание, для квалификации значения не имеет.

По конструкции состав преступления является формальным.

С субъективной стороны деяние совершается с прямым умыслом. Обязательным признаком преступления является цель - воспрепятствовать всестороннему, полному и объективному расследованию дела. Мотивы совершения преступления могут быть различными и на квалификацию не влияют.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

В ч. 3 [ст. 294](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBVAG) УК закрепляется квалифицирующий признак рассмотренных составов преступлений - совершение их лицом с использованием своего служебного положения. Лицо использует свои служебные полномочия в пределах своей компетенции вопреки интересам службы либо превышает эти полномочия. Оно может воздействовать на лиц, осуществляющих правосудие, а также предварительное расследование, либо непосредственно используя свое служебное положение либо возможности занимаемой должности. К таким лицам следует отнести должностных лиц правоохранительных органов, органов федеральной и местной власти, государственных служащих и служащих органов местного самоуправления, могущих повлиять на судебное решение или расследование, так как от них, например, зависит решение вопросов о продвижении по службе сотрудника правоохранительного органа. Если вмешательство в деятельность судьи, прокурора, следователя, дознавателя осуществляет должностное лицо, указанное в ч. 2 [ст. 285](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8901JBV8G) или ч. 2 [ст. 286](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8900JBV9G) УК, либо повлекло тяжкие последствия, предусмотренные в [ч. 3](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8901JBVDG) данных статей, то представляется необходимым квалифицировать содеянное по совокупности преступлений.

Угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования ([ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV7G) УК). Основной объект преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBVEG) УК, - нормальная деятельность суда по осуществлению правосудия. Дополнительный объект - здоровье и законные интересы личности.

Потерпевшими могут быть судья, присяжный заседатель, иное лицо, участвующее в отправлении правосудия, и их близкие.

Под иными лицами, осуществляющими правосудие, следует понимать арбитражного заседателя <\*>. Согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C4DAA2E64DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVCG) от 30.05.2001 N 70-ФЗ "Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации" арбитражные заседатели принимают участие в рассмотрении дела и принятии решения наравне с профессиональными судьями. При осуществлении правосудия они пользуются правами и несут обязанности судьи.

--------------------------------

<\*> Такое понимание "иного лица, осуществляющего правосудие", относится ко всем статьям [УК](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8805JBV6G), рассматриваемым в настоящей главе, за исключением [ст. 311](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBVCG) УК.

Арбитражными заседателями арбитражных судов субъектов Федерации являются граждане Российской Федерации, наделенные в установленном законом порядке полномочиями по осуществлению правосудия при рассмотрении арбитражными судами субъектов Федерации в первой инстанции подведомственных им дел, возникающих из гражданских правоотношений.

Арбитражные заседатели привлекаются к рассмотрению дел по ходатайству стороны в соответствии со [ст. ст. 17](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8007JBVFG) и [19](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8006JBVDG) АПК РФ.

Арбитражными заседателями могут быть граждане, достигшие 25 лет, с безупречной репутацией, имеющие высшее профессиональное образование и стаж работы в сфере экономической, финансовой, юридической, управленческой или предпринимательской деятельности не менее пяти лет.

Сотрудники суда, выполняющие технические функции (секретарь суда, секретарь судебного заседания и др.), не являются потерпевшими от данного преступления. Под близкими понимаются любые лица, которые дороги лицу, осуществляющему правосудие (родственники, друзья и т.д.).

Объективная сторона состава преступления заключается в угрозе убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества потерпевшего в связи с рассмотрением дела или материалов в суде.

Под угрозой следует понимать заявления, сделанные потерпевшему лично или через посредника в любой форме: устной, письменной, с использованием аудио- или видеозаписей и т.д. Угроза должна носить реальный характер. В законе дан исчерпывающий перечень видов угрозы. Угроза огласить позорящие сведения либо уничтожить какое-либо имущество суда и т.п. при необходимых условиях может содержать признаки иного состава преступления, в частности вмешательства в деятельность суда ([ст. 294](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBVEG) УК).

По конструкции состав преступления относится к формальным. Окончено преступление при высказывании угрозы. При последующей реализации угрозы ответственность должна наступать в зависимости от обстоятельств. Если после угрозы совершено убийство, то виновного следует привлекать за посягательство на жизнь ([ст. 295](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV8G) УК). В случае причинения вреда здоровью потерпевшего, очевидно, ответственность должна наступать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBVEG) УК и, соответственно, [ч. 1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVBG) или [ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBV9G) ст. 318 УК. Уголовное преследование в соответствии с [ч. 3](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBVAG) или [ч. 4](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBV8G) ст. 296 УК возможно только при угрозе, соединенной с соответствующим насилием. Если же насилие применяется после выполнения состава угрозы, то ответственность, по-видимому, должна наступать по правилам реальной совокупности преступлений <\*>. Совокупность преступлений, предусмотренных [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV7G) и [ст. 167](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8106JBVDG) УК, имеется, когда уничтожение имущества произошло после осуществления угрозы.

--------------------------------

<\*> В [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBVAG) и [4](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBV8G) ст. 296 УК говорится о деяниях, предусмотренных [ч. 1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBVEG) или [ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899810FJBV6G) статьи (т.е. об угрозе), соединенных с насилием. Следовательно, насилие должно применяться в процессе угрозы, а не после выполнения состава угрозы.

С субъективной стороны деяние совершается с прямым умыслом. Обязательным признаком является совершение преступления в связи с рассмотрением дел или материалов в суде.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899810FJBV6G) УК устанавливает ответственность за угрозу убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества в отношении прокурора, следователя, лица, производящего дознание, защитника, эксперта, специалиста, судебного пристава, судебного исполнителя, а равно их близких в связи с производством предварительного расследования, рассмотрением дел или материалов в суде либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта. Преступление является двуобъектным. Основным непосредственным объектом этого преступления, относящегося к четвертой группе преступлений против правосудия, являются общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность прокурора, следователя, лица, производящего дознание, по расследованию уголовного дела; защитника, эксперта, специалиста по оказанию содействия производству предварительного расследования, а также защитника, эксперта, специалиста, судебного пристава, судебного исполнителя в связи с рассмотрением дел или материалов в суде либо исполнением судебных актов. Дополнительный объект - здоровье и законные интересы личности.

Понятие "защитник" дано в [ст. 49](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8502JBV7G) УПК РФ, [ст. 25.5](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DAA2E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988205JBVBG) КоАП РФ, "эксперт" - [ст. 57](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8401JBVEG) УПК РФ, [ст. 25.9](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DAA2E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988201JBVFG) КоАП РФ, [ст. 55](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8206JBVBG) АПК РФ, [ст. 85](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DBA7E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A820FJBVFG) ГПК РФ, "специалист" - [ст. 58](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8400JBV6G) УПК РФ, [ст. 25.8](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DAA2E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988203JBV7G) КоАП РФ.

Судебным приставом является лицо, на котором лежит обязанность по обеспечению установленного порядка деятельности суда. Судебный пристав-исполнитель исполняет судебные акты и акты других органов.

Многие признаки состава преступления аналогичны признакам, указанным в ч. 1 [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBVEG) УК.

В [ч. 3](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBVAG) и [ч. 4](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBV8G) ст. 296 УК закреплены квалифицированные виды составов преступления, предусмотренного ч. 1 или [ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899810FJBV6G) этой же статьи. Понятие "насилие, не опасное для жизни или здоровья", следует понимать в том же значении, как и в других статьях с аналогичным понятием (ч. 2 [ст. 161](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8803JBV8G), ч. 2 [ст. 166](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8107JBV9G), ч. 2 [ст. 221](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8503JBVDG) УК и др.). Признак "насилие, опасное для жизни или здоровья", используется в том же значении, что и в других нормах с подобным признаком (ч. 2 [ст. 126](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A870FJBVAG), ч. 2 [ст. 206](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8205JBV9G), ч. 2 [ст. 211](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8201JBV8G) УК и т.д.). При этом необходимым условием для наличия указанных квалифицирующих признаков состава преступления должно быть применение насилия в процессе осуществления угрозы <\*>.

--------------------------------

<\*> Это мнение разделяют и другие ученые (см.: Лобанова Л.В. Преступления против правосудия. Теоретические проблемы классификации и законодательной регламентации. Волгоград, 1999. С. 224). Однако имеется и другое решение данного вопроса (см.: дело Лукина // БВС РФ. 1997. N 11. С. 11).

Насилие, опасное для жизни или здоровья, охватывает причинение вреда здоровью средней тяжести и тяжкого. Поэтому дополнительной квалификации по ч. 1 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8400JBVAG) или [ст. 112](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A840EJBVDG) УК не требуется <\*>. Однако, если при применении насилия, связанного с причинением указанных видов вреда, имеются квалифицирующие признаки, отсутствующие в [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV7G) УК, необходима квалификация по правилам совокупности преступлений, закрепленных ч. 4 [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBV8G) и [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8400JBV8G), [3](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A840FJBVBG) или [4](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A840EJBVEG) ст. 111 УК.

--------------------------------

<\*> Сомнительно высказанное в юридической литературе мнение о том, что причинение тяжкого вреда здоровью лица требует самостоятельной квалификации по п. "а" ч. 2 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8400JBV9G) УК (см.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.Д. Иванова. Ростов-на-Дону, 2002. С. 426 (автор комментария - М.В. Феоктистов).

Неуважение к суду ([ст. 297](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBV6G) УК). Дополнительный объект преступления - честь и достоинство лиц, участвующих в судебном разбирательстве.

Участниками судебного разбирательства, предусмотренного в ч. 1 [ст. 297](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8803JBV7G) УК, являются прокурор, подсудимый, защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, эксперт, переводчик, свидетель, специалист, секретарь судебного заседания и другие лица, участвующие в судебном разбирательстве, кроме субъектов, названных в ч. 2 [ст. 297](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8802JBVFG) УК. Участниками судебного разбирательства по гражданским делам являются лица, участвующие в деле ([ст. 34](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DBA7E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8000JBVBG) ГПК РФ). К участникам арбитражного судебного разбирательства относятся лица, участвующие в деле ([ст. 40](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8303JBVFG) АПК РФ), а также их представители и содействующие осуществлению правосудия лица - эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания ([ст. 54](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8206JBVCG) АПК РФ).

По ч. 2 ст. 297 УК потерпевшими от преступления могут быть судьи, присяжные заседатели или иные лица, участвующие в отправлении правосудия.

Объективная сторона преступления выражается в оскорблении участника судебного разбирательства, судьи и присяжного заседателя, а также иного лица, участвующего в отправлении правосудия. Оскорбление представляет собой выраженную в непристойной, не принятой в обществе форме оценку личных качеств какого-либо участника судебного разбирательства. Оскорбление может выразиться в унизительном неприличном заявлении о непрофессионализме, например прокурора, пристрастности судьи и т.п. Совершается путем устных или письменных заявлений, конкретных действий в зале судебного заседания или в ином помещении суда (например, во время перерыва). Из смысла закона вытекает, что местом совершения данного преступления может быть зал судебного заседания или иное помещение суда, а временем - период процесса судебного разбирательства.

Преступление имеет формальный состав. Окончено с момента высказывания оскорбительных утверждений или совершения в неприличной форме иных действий.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя ([ст. 298](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8802JBVDG) УК). Основным объектом преступления (ч. 1 [ст. 298](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8802JBVAG) УК) является нормальная деятельность суда по осуществлению правосудия. Дополнительный объект - честь и достоинство лица, осуществляющего правосудие.

Потерпевшими являются судьи, присяжные заседатели, иные лица, участвующие в отправлении правосудия.

Объективная сторона состава преступления заключается в клевете в отношении судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия. Клевета представляет собой действия, связанные с распространением относительно перечисленных лиц заведомо ложных сведений, унижающих честь и достоинство, подрывающих репутацию этих лиц. Обязательным признаком состава является то, что не соответствующие действительности сведения распространяются не вообще, а именно в связи с рассмотрением дела или материалов в суде. При отсутствии последнего признака будет общественно опасное деяние, охватываемое общей нормой, установленной [ст. 129](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8606JBV8G) УК.

Состав преступления по конструкции - формальный. Преступление окончено с момента распространения недостоверных сведений. Под распространением понимается сообщение ложных сведений хотя бы одному лицу.

С субъективной стороны преступление может совершаться с прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет, в том числе и участник процесса.

Частью 2 [ст. 298](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8802JBV8G) УК предусмотрено преступление четвертой группы, основным непосредственным объектом которого являются общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность органов предварительного следствия и дознания по уголовному преследованию, а также исполняющих судебные акты. Дополнительный объект - честь и достоинство лица.

Потерпевшими от клеветы являются прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, судебный пристав и судебный исполнитель. Состав преступления обязательно включает признак - совершение клеветы в связи с производством предварительного расследования либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта <\*>. Другие признаки состава преступления аналогичны составу, предусмотренному ч. 1 [ст. 298](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8802JBVAG) УК.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1998. N 8. С. 15, 16.

Квалифицирующим обстоятельством является выполнение рассмотренных составов преступлений, соединенных с обвинением лица в совершении тяжкого или особого тяжкого преступления (ч. 3 [ст. 298](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8802JBV6G) УК).

Фальсификация доказательств ([ст. 303](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVEG) УК). Общественная опасность преступления состоит в том, что фальсификация доказательств мешает установлению объективной истины в уголовном или гражданском деле, вынесению законного справедливого судебного акта. А это может привести к существенным нарушениям законных прав и свобод личности. Конституцией РФ [(ст. 50)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDDA6EB10F3B8E1E5A7560711047DBC72BE089B88J0V3G) установлено, что при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.

Основной объект преступления (ч. 1 [ст. 303](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVFG) УК) - нормальная деятельность органов суда в рамках гражданского или арбитражного судопроизводства. Факультативным объектом могут быть законные интересы и права личности.

Объективная сторона преступления состоит в фальсификации доказательства по гражданскому делу и предъявлении его суду. Под фальсификацией понимается искажение фактических данных, являющихся вещественными или письменными доказательствами. Вещественными доказательствами признаются предметы, которые могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела ([ст. 73](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DBA7E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8204JBV8G) ГПК РФ, [ст. 76](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8502JBV9G) АПК РФ). Письменными доказательствами являются акты, документы, письма, содержащие знаковую информацию об обстоятельствах, имеющих значение для дела ([ст. 71](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DBA7E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8204JBVAG) ГПК РФ, [ст. 75](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8503JBVBG) АПК РФ). Фальсификация доказательства может проявиться в подчистке документа, уничтожении вещественного доказательства, во внесении в документ заведомо ложных сведений и т.п.

Не охватывается данным составом преступления предоставление ложной доказательственной информации свидетелем, экспертом, переводчиком (живыми лицами).

Преступление имеет формальный состав и окончено с момента предъявления сфальсифицированного доказательства суду. Квалификация не меняется, если доказательства не были приняты судом или не повлияли на разрешение дела.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления может быть только лицо, участвующее в деле, или его представитель. Лица, участвующие в деле, определены [ст. 34](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DBA7E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8000JBVBG) ГПК РФ и [ст. 40](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8303JBVFG) АПК РФ. К ним относятся: истец, ответчик, прокурор, заинтересованные в деле граждане, заявители и др. Под представителем понимается законный представитель или лицо, уполномоченное надлежаще оформленным документом на ведение дела в суде ([ст. ст. 48 - 54](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DBA7E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8304JBVEG) ГПК РФ, [ст. ст. 59 - 61](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8203JBVAG) АПК РФ, [ст. ст. 25.3 - 25.5](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DAA2E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988206JBVDG) КоАП РФ).

Частью 2 [ст. 303](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVDG) УК установлена уголовная ответственность за фальсификацию доказательств по уголовному делу лицом, производящим дознание, следователем, прокурором или защитником. Это преступление четвертой группы. Основным непосредственным объектом преступления являются общественные отношения по обеспечению нормальной деятельности органов суда по осуществлению правосудия, а также органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования. Факультативный объект - права и законные интересы личности.

Объективная сторона преступления выражается в фальсификации доказательств разными способами: составлении протокола допроса, который не проводился; уничтожении вещественного доказательства; подделке заключения эксперта и т.п. Вещественными доказательствами являются предметы, которые служили орудиями преступлениями, либо сохранили на себе следы преступления, либо были объектами преступных действий, деньги, ценности, нажитые преступным путем, и любые другие предметы, которые могут служить средствами к обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных либо к опровержению обвинения или смягчению ответственности.

Преступление имеет формальный состав. Окончено с момента фальсификации доказательства следователем, прокурором или лицом, производящим дознание. При совершении преступления защитником деяние окончено с момента предъявления сфальсифицированного доказательства органам дознания, предварительного следствия или суду. При этом для квалификации не имеет значения, было ли доказательство признано таковым, повлияло на исход дела или нет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом может быть только лицо, производящее дознание, следователь, прокурор или защитник.

Квалифицирующими признаками преступления являются: фальсификация доказательств по уголовному делу о тяжком или особо тяжком преступлении; фальсификация доказательств, повлекшая тяжкие последствия (ч. 3 [ст. 303](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVBG) УК). Фальсификация доказательств, повлекшая тяжкие последствия, исходя из смысла закона, может иметь место как по уголовному, так и гражданскому делу <\*>. Этот признак является оценочным, под которым следует понимать осуждение подсудимого к лишению свободы, пожизненному лишению свободы, самоубийство подозреваемого, незаконное взыскание, приведшее к банкротству предпринимателя, причинение крупного ущерба и т.п.

--------------------------------

<\*> В теории уголовного права высказано и иное мнение: этот квалифицирующий признак может быть только по уголовному делу (см.: Уголовный кодекс РФ: Постатейный комментарий / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой, Г.М. Миньковского. М., 1997. С. 645, 646 (автор главы - И.М. Тяжкова)).

Фальсификация доказательств, повлекшая тяжкие последствия, может быть и преступлением с двумя формами вины.

Вынесение заведомо неправосудного приговора, решения или иного судебного акта ([ст. 305](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880EJBVEG) УК). Дополнительный объект - права и законные интересы граждан.

Объективная сторона преступления состоит в вынесении заведомо незаконного приговора, решения или иного судебного акта, т.е. в принятии судом акта, неверного с точки зрения закона относительно рассматриваемого вопроса.

Приговор - решение о невиновности или виновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания, вынесенное судом первой или апелляционной инстанции. Решение - это судебный акт по гражданскому делу. К другим судебным актам следует отнести определения, постановления, вердикты. Определение - любое решение, за исключением приговора, вынесенное судом первой инстанции коллегиально при производстве по уголовному делу. Определениями являются и все решения, принятые вышестоящим судом, за исключением суда апелляционной или надзорной инстанции, при пересмотре соответствующего судебного решения. Постановление - любое решение, за исключением приговора или решения по гражданскому делу, вынесенное судьей единолично, а также решение, вынесенное президиумом суда при пересмотре соответствующего судебного решения, вступившего в законную силу. Вердикт - решение о виновности или невиновности подсудимого, вынесенное коллегией присяжных заседателей.

Вынесенные судебные решения могут нарушать нормы материального или процессуального законодательства. Неправосудность судебного приговора может проявиться в осуждении невиновного или в оправдании заведомо виновного лица, в неверной квалификации содеянного, в рассмотрении при незаконном составе суда, в нарушении порядка судебного разбирательства и др. По гражданскому делу неправосудным может быть решение о неправильном удовлетворении искового заявления, об отказе к принятию рассмотрения искового заявления и т.п.

Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента подписания всеми судьями неправосудного акта. Для признания преступления оконченным не имеет значения последующие оглашение акта, вступление его в силу и др.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом. О прямом умысле свидетельствует указание закона на заведомую неправосудность судебного акта.

По признакам субъективной стороны следует отграничивать рассматриваемое преступление от иных преступлений и проступков, совершаемых судьями. Для привлечения к уголовной ответственности по признакам состава, предусмотренного [ст. 305](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880EJBVEG) УК, обязательным является установление заведомости. Судья достоверно знает, что осуждаемое лицо не совершало преступления, или что приговор выносится при неполном составе суда, или что имеется другое грубое нарушение норм материального либо процессуального законодательства. Профессиональные ошибки, вызванные недостаточной компетентностью членов суда, небрежностью и т.д., не дают оснований для привлечения к ответственности по ст. 305 УК.

Субъект преступления - специальный: судьи любых судов и звеньев (кроме Конституционного), присяжные и арбитражные заседатели.

Частью 2 [ст. 305](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880EJBVDG) УК предусмотрены два квалифицирующих обстоятельства: вынесение неправосудного приговора к лишению свободы, наступление тяжких последствий. Под осуждением к лишению свободы следует понимать осуждение к лишению свободы на определенный срок ([ст. 56](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8303JBVCG) УК), пожизненное лишение свободы ([ст. 57](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8303JBV9G) УК), а также условное осуждение к лишению свободы ([ст. 73](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8203JBV8G) УК). Если незаконный приговор связан с осуждением к смертной казни, то имеется квалифицирующий признак - тяжкие последствия. К иным тяжким последствиям можно отнести самоубийство незаконно осужденного лица, причинение значительного имущественного ущерба (чаще всего по гражданскому делу), оправдание опасного преступника, незаконное осуждение по одному делу нескольких лиц и др.

§ 3. Преступления, посягающие на общественные отношения,

обеспечивающие нормальную деятельность органов

прокуратуры, предварительного следствия и дознания

по осуществлению уголовного преследования

Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности ([ст. 299](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBVEG) УК). Дополнительный объект - права и законные интересы потерпевшего (честь, достоинство и иные). Факультативным объектом может быть, например, конституционное право на свободу передвижения.

Объективная сторона заключается в незаконных действиях - привлечении заведомо невиновного к уголовной ответственности. Это поведение состоит из двух действий: вынесении постановления о привлечении в качестве обвиняемого и предъявлении обвинения лицу <\*>. В соответствии со [ст. ст. 171](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B830FJBVCG), [172](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B830EJBVDG) УПК привлечение в качестве обвиняемого состоит из двух действий: вынесении указанного постановления и предъявлении обвинения лицу. Поэтому, если следователь вынес постановление о привлечении в качестве обвиняемого, но по обстоятельствам, не зависящим от его воли, не смог предъявить обвинение потерпевшему, представляется, деятельность следователя прервалась на стадии покушения <\*\*>.

--------------------------------

<\*> В литературе имеется другая точка зрения, согласно которой рассматриваемое преступление окончено с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого независимо от времени предъявления обвинения лицу (см.: Курс советского уголовного права. В 6 т. Т. 6. М., 1971. С. 110, 111).

КонсультантПлюс: примечание.

[Комментарий](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C835C5696490B113C2DBA8B61AFBE1EDE7A05958060334B073B60E9DJ8V5G) к Уголовному кодексу Российской Федерации (под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева) включен в информационный банк согласно публикации - ИНФРА-М-НОРМА, 2000 (издание третье, измененное и дополненное).

<\*\*> В этой связи спорным является мнение о том, что в таком случае имеется только приготовление (см.: Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. М., 2001. С. 757, 758 (автор комментария - В.П. Малков)).

Состав преступления по конструкции относится к формальным, преступление окончено с момента предъявления обвинения лицу.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом <\*>. При этом обязательно наличие заведомости. Виновный достоверно знает, что привлекаемое лицо невиновно в совершении преступления. Для квалификации не имеет значения, привлекается ли в качестве обвиняемого лицо за деяние, которого вообще не существовало, либо за деяние, имевшееся в действительности, но которого лицо не совершало, и т.п. Необходимо, чтобы виновный заведомо знал о привлечении в качестве обвиняемого именно невиновного. Поэтому нет признаков данного состава преступления в случаях привлечения в качестве обвиняемого лица, которое может быть освобождено от уголовной ответственности согласно 4 общим видам ([ст. ст. 75 - 76](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8201JBVCG), [78](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8201JBV7G), [90](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8501JBVFG) УК) или 21 специальному виду освобождения от уголовной ответственности (примечания к [ст. ст. 122](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988500JBVFG), [126](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A870EJBV8G), [127.1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898850EJBV7G), [204](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8207JBVEG), [205](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8206JBVDG), [205.1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8205JBVEG), [206](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8204JBV8G), [208](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8203JBVBG), [210](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988904JBV9G), [222](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898890EJBVDG), [223](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8500JBVEG), [228](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EJBV9G), [275](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8907JBV9G), [282.1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8903JBV8G), [282.2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8902JBVDG), [291](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8806JBV7G), [307](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998007JBV8G), [337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800FJBVDG), [338](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800FJBV7G) УК). В указанных случаях привлекаемый к ответственности виновен в совершении преступления, но может или должен быть освобожден от ответственности в силу предписаний уголовного закона. Следователя при наличии необходимых условий можно будет привлечь к ответственности за общее преступление в виде злоупотребления или превышения должностных полномочий по [ст. 285](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8901JBVDG) или [ст. 286](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8900JBVAG) УК.

--------------------------------

<\*> Высказывается мнение, что данное преступление возможно не только с прямым, но и с косвенным умыслом (см.: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. С. 401 (автор главы - В.Н. Кудрявцев)). С последним утверждением нельзя согласиться, исходя из специфики субъективной стороны преступления с формальным составом.

Субъектом преступления является должностное лицо, которому в соответствии с законом предоставлено право привлекать в качестве обвиняемого: прокурор, следователь, лицо, производящее дознание. При этом ведомственная принадлежность следователя, а также лица, производящего дознание, значения не имеет (прокуратура, органы МВД, ФСБ, таможенная служба и др.).

Квалифицированный состав предусмотрен ч. 2 [ст. 299](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBVDG) УК. Общественная опасность рассматриваемого преступления повышается при осуществлении его с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, понятие которого дано в [ст. 15](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8102JBV7G) УК.

Незаконное освобождение лица от уголовной ответственности ([ст. 300](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBVBG) УК). Факультативным объектом может быть, например, право потерпевшего на возмещение имущественного ущерба, на восстановление на работе и др.

Объективная сторона преступления заключается в незаконном освобождении подозреваемого или обвиняемого от уголовной ответственности.

Под подозреваемым понимается лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело по основаниям и в порядке, предусмотренном [УПК](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8101JBVAG), или задержанное по подозрению в совершении преступления, или к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения ([ст. 46](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8507JBV8G) УПК РФ). Обвиняемым признается лицо, в отношении которого в предусмотренном законом порядке вынесены постановление о привлечении в качестве обвиняемого либо обвинительный акт ([ст. 47](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8505JBV9G) УПК РФ).

Объективная сторона преступления выражается только в форме действия: вынесения постановления о прекращении уголовного дела или прекращении уголовного преследования ([ст. ст. 24](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8002JBV7G), [27](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8000JBVAG) УПК РФ) <\*>.

--------------------------------

<\*> Нельзя согласиться с мнением, что формой незаконного освобождения от ответственности является вынесение постановления об отказе в возбуждении уголовного дела (см.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамовой, Г.П. Новоселова. М., 2001. С. 630 (автор главы - Т.В. Кондрашова)). На стадии возбуждения уголовного дела нет ни подозреваемого, ни обвиняемого.

Незаконность освобождения означает отсутствие уголовно-правовых или уголовно-процессуальных оснований освобождения лица. УК предусмотрены основания для 4 общих и 21 специального вида освобождения от уголовной ответственности, а также освобождение на основании актов об амнистии [(ст. 84)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8505JBVFG). УПК РФ устанавливает основания к прекращению уголовного дела и к прекращению уголовного преследования [(ст. ст. 24 - 28)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8002JBV7G). Прекращение возбужденного уголовного дела по основаниям, не предусмотренным законом, недопустимо. Должностное лицо, незаконно освобождая подозреваемого или обвиняемого от уголовной ответственности, совершает превышение должностных полномочий. Его формы могут быть разными: неправильное установление формы вины, неверное определение уголовно-правового основания для освобождения в связи с примирением с потерпевшим и др. При этом возможна фальсификация доказательств, наличие которой дает основания для квалификации содеянного по правилам совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 300](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBVBG) и [ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVDG) или [ч. 3](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVBG) ст. 303 УК.

По конструкции состав преступления является формальным.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъектом преступления является должностное лицо, указанное в законе: прокурор, следователь, лицо, производящее дознание. При этом ведомственная принадлежность следователя, а также лица, производящего дознание, значения не имеет (прокуратура, органы МВД, ФСБ, таможенная служба и др.).

Судья, незаконно освободивший подсудимого от уголовной ответственности, должен нести ответственность по [ст. 305](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880EJBVEG) УК (вынесение заведомо неправосудного судебного акта).

Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей ([ст. 301](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBV6G) УК). Арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов (ч. 2 [ст. 22](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDDA6EB10F3B8E1E5A7560711047DBC72BE089A88J0V4G) Конституции РФ). Конституционный принцип личной неприкосновенности лица обусловливает специальный порядок задержания лица и заключения его под стражу, регламентированный нормами уголовно-процессуального законодательства. Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей посягает на несколько объектов. Дополнительный объект - личная свобода, а также права и законные интересы потерпевшего (честь, достоинство, имущественные и др.).

В [ст. 301](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBV6G) УК содержатся признаки составов трех самостоятельных преступлений: задержания, заключения под стражу и содержания под стражей.

Объективная сторона незаконного задержания (ч. 1 [ст. 301](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8801JBV7G) УК) выражается в кратковременном лишении свободы лица, подозреваемого в совершении преступления. Основания и порядок задержания лица регламентируются нормами УПК РФ ([ст. ст. 91](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8601JBVBG), [92](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8600JBVFG), [94](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8600JBV6G)) и Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5D8A2E34DF9B0B8E9A551J0V8G) от 15.07.1995 "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступления".

Задержание подозреваемого - мера процессуального принуждения, применяемая органом дознания, дознавателем, следователем или прокурором на срок не более 48 часов с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления. При вынесении судьей постановления об отложении принятия решения по ходатайству прокурора, следователя или дознавателя об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу для представления названными лицами дополнительных доказательств обоснованности задержания срок задержания не может превышать 72 часов (ч. 7 [ст. 108](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899830FJBVDG) УПК РФ).

Задержать можно лицо по подозрению в совершении преступления, за которое может быть назначено лишение свободы, при наличии одного из оснований: когда лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения; когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление; когда на подозреваемом или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления. В других случаях лицо может быть задержано, если оно пыталось скрыться или не имеет постоянного места жительства, или когда не установлена личность подозреваемого, либо если прокурором, а также следователем или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

О задержании лица, подозреваемого в совершении преступления, орган дознания, следователь составляет протокол задержания ([ст. 92](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8600JBVFG) УПК РФ).

Незаконным является задержание, совершенное при отсутствии перечисленных оснований для его применения или с нарушением процессуального порядка (например, без составления протокола задержания).

Состав преступления является формальным. Преступление считается оконченным с момента незаконного задержания.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Необходимо наличие заведомости, т.е. достоверного знания виновного о совершении задержания при отсутствии законных оснований или с нарушением порядка, правил его применения. Мотивы могут быть различными и для квалификации значения не имеют.

Субъект преступления - специальный: прокурор, следователь, лицо, производящее дознание.

Заведомо незаконное заключение под стражу или содержание под стражей (ч. 2 [ст. 301](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8800JBVFG) УК). Основной объект преступлений - общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность по осуществлению правосудия судом, а также органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования (преступление четвертой группы). Дополнительный объект - личная свобода, а также права и законные интересы потерпевшего (честь, достоинство, имущественные и др.).

Объективная сторона незаконных заключения под стражу или содержания под стражей (ч. 2 [ст. 301](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8800JBVFG) УК) состоит в незаконном лишении свободы лица. Незаконное заключение под стражу и незаконное задержание представляют собой виды злоупотребления или превышения должностных полномочий.

Незаконные заключение под стражу и содержание под стражей означают лишение свободы потерпевшего при отсутствии к тому законных оснований или с нарушением процессуального порядка их применения. Согласно [ст. 108](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089E8704JBV6G) УПК РФ заключение под стражу применяется в качестве меры пресечения по делам о преступлении, за которое законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет. В исключительных случаях по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет, указанная мера пресечения может быть применена к подозреваемому или обвиняемому при наличии одного из следующих обстоятельств: 1) он не имеет постоянного места жительства на территории Российской Федерации; 2) его личность не установлена; 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения; 4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

К несовершеннолетнему подозреваемому или обвиняемому заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае совершения им тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях она применяется в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести.

Заключение под стражу применяется только по постановлению судьи ([ст. 108](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089E8704JBV6G) УПК РФ). Незаконное содержание под стражей состоит в нарушении сроков, установленных законом ([ст. 109](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8900JBVCG) УПК РФ), а также когда такое содержание осуществляется при отсутствии оснований.

Состав преступления является формальным. Преступление окончено с момента заключения под стражу или оставления под стражей вопреки постановлению судьи об отмене этой меры пресечения.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом. О прямом умысле свидетельствует указание закона на заведомую незаконность действий виновного.

Субъектом преступления является судья <\*>. Субъектом незаконного содержания может быть и должностное лицо места содержания под стражей.

--------------------------------

<\*> Имеются и другие мнения относительно субъекта данного преступления. Так, этим субъектом считают судью, прокурора, следователя и дознавателя (см.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.Д. Иванова. С. 433 (автор комментария - М.В. Феоктистов); Курс уголовного права. Особенная часть. Т. 5 / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. М., 2001. С. 192 (автор главы - М.Н. Голоднюк)).

Рассмотренные составы преступлений имеют квалифицирующий признак, предусмотренный ч. 3 [ст. 301](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8800JBVDG) УК, - тяжкие последствия. Этот признак является оценочным. Судебная практика и теория уголовного права к таковым относит: самоубийство потерпевшего, смерть или вред здоровью лица в результате тяжелой болезни, полученной при содержании под стражей, наступление крупного материального ущерба и др.

Принуждение к даче показаний ([ст. 302](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8800JBVBG) УК). Дополнительным объектом преступления являются права и законные интересы личности. Потерпевшими от преступления уголовный закон называет подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, эксперта и специалиста <\*>.

--------------------------------

<\*> Если принуждение к даче перевода применяется к переводчику, то в зависимости от фактических обстоятельств виновное должностное лицо можно привлечь к ответственности за превышение должностных полномочий.

Объективная сторона преступления заключается в принуждении подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля к даче показаний, эксперта, специалиста к даче заключения или показаний путем угроз, шантажа или иных незаконных действий. Принуждение проявляется в применении неправомерных действий, которые вынуждают лицо давать показания, нарушая принцип добровольности дачи показаний.

Одним из способов принуждения является угроза как вид незаконного психического воздействия. Принуждение может заключаться в угрозе применить физическое насилие (связать, ударить, избить, причинить вред здоровью лица и др.), изменить меру пресечения на более строгую, увеличить срок содержания под стражей и т.п.

Другим способом принуждения является шантаж. Шантажом признается угроза огласить позорящие лицо сведения. При этом не имеет значения, действительно ли сведения являются позорящими, относятся они к самому лицу либо касаются его близких. Сведения должны быть такими, что лицо хочет сохранить их в тайне. Эта угроза сообщить подобного рода сведения способна оказать воздействие на лицо для дачи им показаний.

К иным незаконным действиям как разновидности принуждения можно отнести обман лица, связанный с введением последнего в заблуждение по поводу наличия обязанности давать показания, использование незаконных методов и приемов ведения допроса (например, в состоянии гипноза, под влиянием наркотических средств или психотропных веществ и др.), удерживание в течение многих часов свидетеля в кабинете без еды и воды и т.д.

Состав преступления является формальным. Преступление окончено с момента принуждения в виде угроз, шантажа, других незаконных действий, вне зависимости от того, удалось ли виновному принудить к даче показаний или нет. При этом для квалификации преступления не имеет значения, какими являются вынужденные показания: ложными или правдивыми.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления, во-первых, - специальный: следователь или лицо, осуществляющее дознание, во-вторых, - общий: любое лицо, осуществляющее принуждение с ведома или молчаливого согласия следователя либо дознавателя. Общим субъектом могут быть: сотрудники оперативных служб; сотрудники, осуществляющие доставку подозреваемого (обвиняемого) из мест заключения под стражу; внештатные сотрудники; общественные помощники следователя; лица, проходящие практику в органах прокуратуры, следствия, дознания, и др.

Квалифицирующими признаками рассматриваемого преступления является применение насилия, издевательств или пытки к допрашиваемому (ч. 2 [ст. 302](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8800JBV6G) УК). Насилие означает применение к допрашиваемому каких-либо форм физического воздействия, начиная от связывания, ударов до причинения вреда здоровью средней тяжести. Насилие, соединенное с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, не охватывается ч. 2 ст. 302 УК и требует квалификации по правилам совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 302 и [ст. 111](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8400JBVDG) УК.

Издевательство - особый унизительный вид обращения с допрашиваемым, глумление над личностью в виде действий циничного и неприличного характера, оскорбляющих и унижающих человеческое достоинство, причиняющих лицу моральные и физические страдания (многочасовое стояние во время допроса, грубые высказывания по поводу этнической либо религиозной принадлежности и др.).

Понятие пытки дано в примечании к [ст. 117](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988501JBVDG) УК.

Провокация взятки либо коммерческого подкупа ([ст. 304](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBV9G) УК). Дополнительный объект преступления - права и законные интересы личности, нормальная деятельность государственных органов или коммерческих и иных организаций.

С объективной стороны преступление является специальной разновидностью фальсификации доказательств.

Провокация взятки или коммерческого подкупа представляет собой действие в виде "попытки передачи денег или иных материальных ценностей либо попытки оказания услуг имущественного характера" <\*> должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции, без их согласия. Провокация означает умышленное создание условий, которые способствуют, вынуждают потерпевшего совершить желаемые для провокатора действия. При провокации взятки или коммерческого подкупа создается видимость принятия соответствующим лицом вознаграждения. Понятия получения взятки и коммерческого подкупа предусмотрены [ст. 290](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8807JBVEG) и [ст. 204](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B830FJBV6G) УК.

--------------------------------

<\*> См. [п. 25](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110C1D8A1E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8102JBVCG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" // БВС РФ. 2000. N 4. С. 8, 9.

Состав преступления сконструирован как усеченный. Преступление окончено с момента попытки передать вознаграждение или оказать услугу имущественного характера (вручение подарка, подкладывание денег в сумку или оставление их в бумагах на столе и т.п.). При этом согласия на совершение подобных действий потерпевший не дает. Отсутствие согласия проявляется в том, что должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции, отказывается принять вознаграждение, делает заявление о попытке вознаграждения соответствующим службам и т.д.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком состава является цель искусственного создания доказательств совершения преступления или шантажа. При наличии цели искусственного создания доказательств совершения преступления виновный надеется попытку провокации взятки или коммерческого подкупа использовать как доказательство. Для этого провокатор пытается дать вознаграждение при свидетелях, в условиях скрытой видеосъемки и т.п.

Субъектом преступления является лицо, достигшее 16 лет.

Разглашение данных предварительного расследования ([ст. 310](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988106JBV7G) УК). Факультативный объект преступления - законные интересы и права личности.

Объективная сторона преступления состоит в разглашении данных предварительного расследования лицом, предупрежденным в установленном законом порядке о недопустимости их разглашения, если оно совершено без согласия прокурора, следователя или лица, производящего дознание. Разглашение заключается в доведении сведений, касающихся какого-либо процессуального действия или действий, либо имеющихся в деле данных о расследовании до третьего лица. Разглашение касается только сведений, имеющих отношение к предварительному расследованию. Разглашение может быть осуществлено в любой форме: устной, письменной, аудио- или видеозаписи, через средства массовой информации и т.п.

Следователь предупреждает свидетеля, потерпевшего, понятых, переводчика, эксперта, защитника, других лиц, участвующих при производстве следственного действия, о недопустимости разглашения сведений, ставших им известными в процессе расследования. Такое предупреждение надлежаще оформляется, с лиц берется подписка о неразглашении с предупреждением об уголовной ответственности за разглашение данных предварительного расследования. Если лица, предупрежденные согласно [ст. 161](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8306JBVEG) УПК РФ, нарушают запрет, сообщая информацию о расследовании без согласия уполномоченных лиц, разглашают не в том объеме, в каком прокурор, следователь или лицо, производящее дознание, признали это возможным, то в их действиях имеются признаки преступления, предусмотренного [ст. 310](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988106JBV7G) УК.

Преступление имеет формальный состав, является оконченным с момента, когда сведения о расследовании становятся достоянием третьего лица. При этом третье лицо должно осознавать смысл разглашаемых сведений. Если же лицо не понимает информацию вследствие состояния здоровья, возраста и др., то можно говорить только о покушении на преступление.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: лицо, достигшее 16 лет и надлежащим образом предупрежденное о недопустимости разглашения данных предварительного расследования. В уголовно-процессуальном законодательстве ([ст. 161](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8306JBVEG) УПК РФ) в общей форме говорится об участниках уголовного судопроизводства, у которых может быть взята в необходимых случаях подписка об их предупреждении о недопустимости разглашения данных предварительного расследования. Поэтому, видимо, субъектами этого преступления могут быть и другие лица, в частности сотрудники средств массовой информации, присутствовавшие при производстве следственного действия, при условии, что у них была взята соответствующая подписка.

§ 4. Посягательства на общественные отношения,

обеспечивающие нормальную деятельность органов

по исполнению судебного акта

Незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации ([ст. 312](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBV9G) УК). Процессуальным законодательством предусматривается возможность наложения ареста на имущество, принадлежащее ответчику, обвиняемому или подозреваемому, для обеспечения гражданского иска.

Дополнительный объект преступления - отношения собственности.

Обязательным признаком состава является предмет преступления. Им могут быть имущество, а также денежные средства (вклады), подвергнутые аресту.

Под денежными средствами понимаются как наличные, так и безналичные деньги в любой валюте. Под имуществом в этой статье понимается как движимое имущество (драгоценности, машины, вещи, ценные бумаги и др.), так и объекты недвижимости (земельные участки, дома, заводы, сооружения, здания, морские и воздушные суда и т.п.).

Имущество, подвергнутое аресту, описывается в протоколе либо в прилагаемой к нему описи, в которой перечисляется имущество с точным указанием наименования, количества и индивидуальных признаков предметов. Такое имущество передается на ответственное хранение собственнику или владельцу этого имущества либо иным лицам, которым разъясняется ответственность за сохранность имущества, о чем делается соответствующая запись в протоколе.

Уголовно-процессуальным законом предусматривается, что для обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий прокурор, а также дознаватель или следователь с согласия прокурора возбуждают перед судом ходатайство о наложении ареста на имущество подозреваемого, обвиняемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия ([ст. ст. 115 - 116](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8805JBVAG) УПК РФ). Суд рассматривает ходатайство и выносит постановление о наложении ареста на имущество (ценные бумаги) или об отказе в таковом.

Собственник или владелец имущества, на которое наложен такой арест, лишается возможности распоряжаться и в необходимых случаях пользоваться им.

Наложение ареста на принадлежащие подозреваемому, обвиняемому денежные средства и иные ценности, находящиеся на счете, во вкладе или на хранении в банках или иных кредитных организациях, означает, что операции по этому счету прекращаются полностью или частично в пределах денежных средств и иных ценностей, на которые наложен арест. Руководители банков и иных кредитных организаций обязываются предоставить информацию об этих денежных средствах и иных ценностях по запросу суда, а также прокурора либо следователя или дознавателя с согласия прокурора.

Наложение ареста на имущество отменяется на основании постановления, определения лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело, когда в применении этой меры отпадает необходимость.

В гражданском процессе на денежные средства, иные ценности и имущество юридических и физических лиц суд, арбитражный суд или судья вправе наложить арест в целях обеспечения иска ([ст. 140](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DBA7E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A870FJBV9G) ГПК РФ, [ст. ст. 91 - 96](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8403JBVEG) АПК РФ) и исполнения судебного решения ([ст. 213](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C7DBA7E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A880FJBVDG) ГПК РФ, [ст. 100](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA7E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8705JBVFG) АПК РФ). В соответствии со [ст. 77](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116CFDDA4E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8602JBVBG) НК РФ (часть 1) арест на имущество налогоплательщика-организации может быть наложен по соответствующему постановлению руководителя (его заместителя) налогового или таможенного органа.

Решение о наложении ареста на вклады, денежные суммы либо ценности юридического или физического лица направляется в соответствующие банковские учреждения. С момента получения такого решения судебных или иных указанных органов должны быть прекращены все банковские операции по перечислению и иному движению денежных сумм и ценностей, находящихся на счету, в депозитарии банка.

Объективная сторона преступления состоит в растрате, отчуждении, сокрытии или незаконной передаче имущества, подвергнутого описи или аресту, либо осуществлении банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест.

Под растратой следует понимать израсходование имущества лицом, которому оно было вверено для сохранности. Отчуждение является разновидностью растраты, состоящее в передаче имущества третьим лицам (продажа, передача в залог, обмен, дарение, уплата долга и др.). Сокрытие представляет собой утаивание имущества, затрудняющее его изъятие. Оно может заключаться в передаче имущества другим лицам на хранение, помещении в тайник, перевозке в иное место и т.п. Незаконная передача имущества - это любой переход имущества к третьим лица, совершенный без согласия органов предварительного расследования или суда.

Под осуществлением банковских операций с денежными средствами понимаются любые действия, связанные с движением денежных сумм, предусмотренные Федеральными законами ["О банках и банковской деятельности"](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6D9A0E74DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBV9G) 1990 г., "[О Центральном банке](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116CFD2A2E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A830FJBV8G) Российской Федерации (Банке России)" 2002 г. (в ред. Закона от 10.01.2003), подзаконными нормативными актами.

Преступление имеет материальный состав и является оконченным при наступлении вредных последствий в виде имущественного ущерба.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом рассматриваемого преступления могут быть лица, достигшие 16 лет, которым имущество было вверено под расписку, либо служащие кредитной организации, осуществляющие банковские операции с денежными средствами. Руководитель кредитной организации, отдавший распоряжение своему подчиненному о перечислении денежных средств с замороженного счета клиента, совершает подстрекательство к осуществлению служащим кредитной организации банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест. При этом руководитель злоупотребляет служебными полномочиями, что должно получить отражение при квалификации его действий по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 201](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8300JBVEG), ч. 4 [ст. 33](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8004JBVAG) и ч. 1 [ст. 312](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBV6G) УК. Если эти действия связаны с незаконным вознаграждением, то руководителю необходимо вменить еще совершение коммерческого подкупа по [ст. 204](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B830FJBV6G) УК.

Частью 2 [ст. 312](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988104JBVEG) УК предусмотрена ответственность за сокрытие или присвоение имущества, подлежащего специальной конфискации по приговору суда. Дополнительный непосредственный объект преступления - отношения собственности.

Предметом рассматриваемого преступления является имущество, на которое распространяется специальная конфискация, предусмотренная уголовно-процессуальным законом. В соответствии со [ст. 81](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8607JBV7G) УПК РФ о вещественных доказательствах орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат конфискации, деньги и иные ценности, нажитые преступным путем, по приговору суда подлежат обращению в доход государства.

Объективная сторона преступления заключается в сокрытии или присвоении, а равно в ином уклонении от исполнения приговора по конфискации орудий преступления, а также по обращению в доход государства предметов, нажитых преступным путем. Сокрытие есть утаивание имущества. Присвоение - незаконное обособление и обращение имущества в свою пользу или пользу третьих лиц. Иное уклонение может состоять в любых действиях, направленных на воспрепятствование изъятию имущества (продаже имущества, представлении ложных данных об уничтожении имущества в результате пожара и т.п.).

Преступление имеет формально-материальный состав и является оконченным при сокрытии имущества, подлежащего специальной конфискации, или при причинении имущественного ущерба государству вследствие присвоения указанного имущества. К обязательным признакам объективной стороны состава относится причинная связь между незаконными действиями виновного лица и наступившим материальным вредом.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом рассматриваемого преступления могут быть лица, достигшие 16 лет, которым имущество, подлежащее изъятию, было вверено для хранения под расписку.

Побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи ([ст. 313](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988104JBVCG) УК). Дополнительным объектом особо квалифицированного состава (ч. 3 [ст. 313](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998006JBV6G) УК) выступает здоровье личности.

Объективная сторона состава преступления заключается в самовольном оставлении осужденным или лицом, находящимся под стражей, мест лишения свободы МЮ, иных учреждений и органов системы МВД, ФСБ и др.

Самовольным признается оставление места лишения свободы, салона машины во время перевозки подсудимого из следственного изолятора в суд, помещения суда и т.п. без соответствующего разрешения. При этом для самовольного оставления места содержания под стражей у лица не должно быть законных оснований. Если срок содержания лица под стражей истек и не был в установленном порядке продлен решением суда, то самовольное оставление места заключения лицом, незаконно удерживаемым под стражей, нельзя признать побегом.

Местом лишения свободы являются колонии-поселения, исправительные и воспитательные колонии, тюрьмы. Спорным является утверждение об отнесении к местам лишения свободы арестных домов <\*>, дисциплинарной воинской части, психиатрического стационара специализированного типа с интенсивным наблюдением <\*\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамовой, Г.П. Новоселова. С. 652 (автор главы - Т.В. Кондрашова).

<\*\*> См.: Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. С. 413 (автор главы - В.Н. Кудрявцев).

К местам предварительного заключения относятся: следственные изоляторы, изоляторы временного содержания, пересылочные пункты, приравниваются к рассматриваемым местам транспортные средства для этапирования лиц и др. Побег может быть совершен из помещения суда, кабинета следователя, прокурора, лица, производящего дознание.

Побегом следует считать самовольное оставление места работы, расположенного за пределами охраняемой территории, лицом, которому разрешено передвижение без конвоя. Незаконное оставление помещения для свидания, находящегося за пределами колонии, тоже является побегом.

Преступление имеет формальный состав. Побег является оконченным деянием с момента оставления места лишения свободы или предварительного заключения. При побеге из-под стражи данное преступление считается оконченным с момента выхода лица из-под контроля охраняющих его лиц. Указанное окончание побега признается юридическим окончанием преступления.

Побег относится к длящимся преступлениям. Фактическое окончание преступления приходится на момент задержания лица либо явки его с повинной либо возникновения обстоятельств, прекращающих совершение преступления. Давностный срок привлечения к уголовной ответственности начинает течь с момента фактического окончания побега.

С субъективной стороны деяние характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: достигшее 16 лет лицо, отбывающее лишение свободы, а также подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, к которому применена мера пресечения - содержание под стражей. Субъектом преступления может быть лицо, непосредственно отбывающее наказание в виде лишения свободы, независимо от того, было ли оно осуждено к лишению свободы или к другому наказанию, впоследствии замененному лишением свободы (например, лицу, злостно уклоняющемуся от отбывания исправительных работ, последние заменили лишением свободы).

Часть 2 [ст. 313](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998006JBV8G) УК предусматривает ответственность за квалифицированные виды побега: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Под группой лиц по предварительному сговору, совершившей побег, понимаются соисполнители, т.е. лица, договорившиеся о побеге до начала выполнения объективной стороны преступления и непосредственно участвовавшие в осуществлении побега. Совершение побега организованной группой предполагает наличие устойчивого объединения лиц. Участниками организованной группы могут быть и лица, находящиеся на свободе.

Часть 3 [ст. 313](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998006JBV6G) УК предусматривает ответственность за особо квалифицированный побег, совершенный с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, а равно с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Под побегом, соединенным с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, следует понимать причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью. Насилие охватывает и действия, опасные для жизни или здоровья в момент их применения, даже если реального вреда здоровью причинено не было. Убийство и причинение тяжкого вреда здоровью квалифицированным составом не охватываются. Совершение этих деяний при побеге требует квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 105](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8404JBVAG) или [ст. 111](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8400JBVDG) и ч. 3 [ст. 313](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998006JBV6G) УК. Потерпевшими вследствие применения насилия могут быть сотрудники мест лишения свободы, следственных изоляторов, лица, осуществляющие конвоирование, и другие лица, пытавшиеся воспрепятствовать побегу. Причинение осужденным умышленного тяжкого вреда здоровью сотрудника места лишения свободы при совершении побега следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 [ст. 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVAG) и ч. 3 ст. 313 УК. Причинение при побеге лицом, находящимся в предварительном заключении, умышленного тяжкого вреда здоровью сотрудника места содержания под стражей, конвоира необходимо квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 [ст. 318](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBV9G) и ч. 3 [ст. 313](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998006JBV6G) УК. Квалификация причинения тяжкого вреда здоровью указанных потерпевших по п. "а" ч. 2 [ст. 111](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8400JBV9G) УК неприемлема. Нормы, предусмотренные [ст. 318](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVAG) и [ст. 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988101JBV6G) УК, являются специальными по отношению к общей, закрепленной в п. "а" ч. 2 ст. 111 УК.

Понятие применения оружия или предметов, используемых в качестве оружия, аналогично понятию такого же признака в составе разбоя ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988704JBVFG) УК), хулиганства ([ст. 213](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988904JBV7G) УК) и др.

Уклонение от отбывания наказания ([ст. 314](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988103JBVEG) УК). Уголовно-исполнительное, уголовно-процессуальное и уголовное законодательство предусматривает возможность выезда за пределы места лишения свободы, отсрочку исполнения приговора или отсрочку отбывания наказания. Согласно [ст. 97](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4D9A2E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8404JBVCG) УИК РФ осужденным к лишению свободы может быть предоставлен выезд за пределы места лишения свободы в связи с исключительными личными и семейными обстоятельствами (смерть или тяжелая болезнь близкого родственника; стихийное бедствие, повлекшее значительный материальный ущерб для осужденного или его семьи; необходимость предварительного решения вопросов о трудовом и ином устройстве после освобождения). Временный выезд может быть предоставлен и женщинам, имеющим детей в домах ребенка при исправительных учреждениях, для устройства детей у родственников либо в детских домах. В соответствии со [ст. 398](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988606JBVBG) УПК РФ допускается отсрочка исполнения приговора: при тяжелой болезни осужденного, препятствующей отбыванию наказания; беременности осужденной или наличия у нее детей в возрасте до 14 лет; когда немедленное отбывание наказания может повлечь для осужденного или его семьи ввиду пожара или иных стихийных бедствий, тяжелой болезни, смерти единственного трудоспособного члена семьи или других исключительных обстоятельствах особо тяжкие последствия. [Статьей 82](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988505JBV9G) УК предусматривается отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, до достижения ребенком 14-летнего возраста.

Осужденные, нарушающие сроки возвращения или прибытия к месту отбывания наказания по истечении срока выезда или отсрочки, совершают посягательство, предусмотренное [ст. 314](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988103JBVEG) УК.

Объективная сторона заключается в невозвращении осужденного в места лишения свободы после выезда, отмены отсрочки отбывания наказания либо уклонении от явки в места лишения свободы после истечения отсрочки исполнения приговора суда либо отмены отсрочки отбывания наказания. Деяние выполняется в форме бездействия. Для осужденных, отбывавших до выезда лишение свободы, преступление окончено с момента невозвращения в установленный срок в места лишения свободы для продолжения отбывания оставшейся части наказания после истечения срока выезда либо отмены отсрочки отбывания наказания беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетних детей. Если осужденному была предоставлена отсрочка исполнения приговора суда ([ст. 398](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988606JBVAG) УПК РФ), отсрочка отбывания наказания беременной женщине при вынесении обвинительного приговора ([ст. 82](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988505JBV9G) УК), то преступление окончено с момента уклонения от явки в предусмотренный срок в места лишения свободы после истечения срока отсрочки исполнения приговора либо отмены отсрочки отбывания наказания.

Преступление имеет формальный состав и является длящимся. Уголовная ответственность должна наступать только в случае, когда осужденный стремится уклониться от отбывания наказания. Нет состава преступления, когда задержка в появлении в месте лишения свободы связана с уважительными причинами (болезнью лица, проблемами на транспорте и т.п.).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: лицо, достигшее 16 лет, отбывающее наказание в виде лишения свободы или осужденное к лишению свободы, которому были предоставлены краткосрочный выезд за пределы места лишения свободы либо отсрочка исполнения приговора ([ст. 398](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988606JBVAG) УПК РФ) или отсрочка отбывания наказания ([ст. 82](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988505JBV9G) УК).

Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта ([ст. 315](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988103JBVDG) УК). Вступившие в законную силу судебные акты являются обязательными для всех без исключения государственных органов, органов местного самоуправления, государственных, муниципальных учреждений, коммерческих и некоммерческих организаций, должностных лиц и лиц, осуществляющих управленческие функции в соответствующих организациях, физических лиц и должны подлежать исполнению на всей территории РФ. Неисполнение судебного акта подрывает авторитет суда, свидетельствует о неуважении к суду, мешает реализации задач и целей, стоящих перед правосудием.

Факультативным объектом могут быть имущественные и неимущественные права и законные интересы личности, организаций, предприятий, учреждений. Например, неисполнение судебного решения о возмещении ущерба вследствие невыполнения обязательств по договору.

Объективная сторона преступления проявляется в злостном неисполнении вступивших в законную силу приговора суда, решения суда или иного судебного акта либо воспрепятствовании их исполнению.

Злостным признается неисполнение, продолжающееся после письменного предупреждения суда.

Неисполнение совершается, как правило, путем бездействия. Виновное лицо не выполняет судебного решения в установленные для этого сроки: оставляет без движения исполнительный лист о взыскании денежных сумм, уклоняется от передачи в указанные сроки имущества в натуре истцу и т.д. Такое преступление является длящимся. Неисполнение судебного акта может быть совершено и действием. В этом случае виновное лицо, несмотря на имеющийся в судебном акте запрет, принимает на службу осужденного к лишению права занимать должности на государственной службе или в органах местного самоуправления либо на работу, связанную с осуществлением определенной профессиональной или иной деятельности.

Воспрепятствование исполнению судебного акта осуществляется активным поведением. Виновный создает препятствия для реализации судебного приговора, решения, иного акта. Воспрепятствование может заключаться в сокрытии исполнительного листа, копии приговора, медленном освобождении помещения в целях воспрепятствования передачи его новому владельцу и т.п.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: представитель власти, государственный служащий, служащий органа местного самоуправления, служащий государственного или муниципального учреждения, коммерческой или некоммерческой организации (см. примечания к [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988906JBVBG) и [285](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8900JBVEG) УК). Частное лицо, отказывающееся исполнить судебное решение, не может быть привлечено к ответственности по [ст. 315](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988103JBVDG) УК.

§ 5. Посягательства на общественные отношения,

обеспечивающие нормальную деятельность всех

органов по осуществлению правосудия либо

органов суда по осуществлению правосудия,

органов прокуратуры, предварительного следствия

и дознания по осуществлению уголовного преследования

К преступлениям, посягающим на отношения по обеспечению нормальной деятельности любого государственного органа, осуществляющего правосудие, относятся деяния, предусмотренные [ст. 295](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV8G), ч. 2 [ст. 296](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899810FJBV6G) и [ст. 311](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBVCG) УК. Эти преступления можно назвать общими преступлениями против правосудия.

Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК). Дополнительный объект преступления - жизнь лица, осуществляющего правосудие.

Потерпевшими от преступления могут быть судьи любых судов и звеньев (кроме Конституционного Суда), присяжный и арбитражный заседатели, прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, защитник, эксперт, специалист, судебный пристав, судебный исполнитель и их близкие.

Объективная сторона преступления характеризуется посягательством на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование. Посягательство означает убийство или покушение на убийство указанных в [статье](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899810FJBV8G) лиц.

По конструкции состав преступления является усеченным. Преступление считается оконченным с момента посягательства независимо от наступления последствий. Посягательство на жизнь должно быть обязательно связано с судебным разбирательством, предварительным расследованием либо исполнением судебных актов. Такое посягательство может совпадать по времени с выполнением потерпевшим функций по осуществлению правосудия, а может быть совершено до либо после выполнения им таких функций. Определяющим моментом является совершение посягательства в связи с выполнением потерпевшим обязанностей по осуществлению правосудия, а не по другим мотивам, например личным. Покушение на совершение посягательства возможно при фактической ошибке виновного в потерпевшем: за лицо, осуществляющее правосудие, ошибочно принимается другое.

С субъективной стороны деяние совершается с прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны состава является цель воспрепятствования законной деятельности лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, либо мотив мести за такую деятельность.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 16 лет за анализируемые действия привлекаются к ответственности по п. "б" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8404JBV7G) УК.

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса ([ст. 311](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBVCG) УК). В Российской Федерации действует Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116CED9ABE04DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8104JBV9G) от 20.04.1995 "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов", предусматривающий меры по обеспечению безопасности лиц, участвующих в отправлении правосудия.

Дополнительный объект - безопасность личности участника уголовного процесса и его близких. Потерпевшими могут быть только участники уголовного процесса и их близкие <\*>.

--------------------------------

<\*> К иному лицу, участвующему в отправлении правосудия, в [ст. 311](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBVDG) УК на настоящий момент нельзя отнести ни одну известную процессуальную фигуру.

Объективная сторона состава преступления заключается в разглашении сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи, присяжного заседателя, судебного пристава, судебного исполнителя, потерпевшего, свидетеля, других участников уголовного процесса или их близких. Под другими участниками уголовного процесса следует понимать прокуроров, обвиняемых, защитников и т.п. Разглашением признается доведение до сведения хотя бы одного постороннего лица информации о мерах безопасности, применяемых в отношении указанных в диспозиции [ст. 311](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBVDG) УК лиц. Посторонним следует признавать любое лицо, не допущенное к информации о соответствующих мерах безопасности.

Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента разглашения сведений о мерах безопасности в любом виде (устная беседа, передача документов, демонстрация аудио- или видеозаписи и т.д.).

С субъективной стороны преступление может совершаться как с прямым умыслом, так и с преступной небрежностью <\*>. Примером последнего может быть обсуждение мер по обеспечению безопасности свидетеля при незакрытых дверях кабинета, в связи с чем посторонним стали известны эти меры.

--------------------------------

<\*> Вопрос о возможности совершения преступления при небрежности является спорным.

Субъект преступления - специальный: лицо, которому сведения были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью. К ним можно отнести должностных лиц органов внутренних дел, федеральной службы безопасности, юстиции и др., которые осуществляют мероприятия по обеспечению безопасности участников процесса. Кроме того, если соответствующие сведения стали известны лицу в связи с его служебной деятельностью, то эти лица могут быть также субъектами такого преступления, например должностные лица паспортной службы, руководитель медицинского учреждения, сотрудник справочной службы автоматической телефонной связи.

Квалифицирующим обстоятельством является наступление тяжких последствий (ч. 2 [ст. 311](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988105JBVBG) УК). Данный признак относится к оценочным. Под ним можно понимать нападение на защищаемое лицо, уничтожение или повреждение имущества, причинение вреда сотруднику, осуществляющему охрану, и т.п. Для наличия квалифицирующего признака необходимо установление причинной связи между разглашением и тяжким последствием, а также вины лица.

К деяниям, посягающим на общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность суда по осуществлению правосудия, а также органов прокуратуры, предварительного следствия, дознания по осуществлению уголовного преследования, относятся преступления, предусмотренные ч. 2 [ст. 301](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8800JBVFG), ч. 2 [ст. 303](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880FJBVDG), [ст. ст. 306 - 309](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880EJBVBG), [316](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988103JBV8G) УК.

Заведомо ложный донос (ст. 306 УК). Права и законные интересы личности - факультативный объект.

Объективная сторона преступления состоит в заведомо ложном доносе о совершении преступления. Под доносом понимается сообщение о совершении преступления, сделанное в любой форме как анонимно, так и от собственного имени. Сообщение может быть сделано в специальные службы, борющиеся с преступлениями, а также в государственные органы или органы местного самоуправления, обязанные передать поступившее к ним сообщение о преступлении по назначению, т.е. органам, осуществляющим борьбу с преступлениями. По органу, которому передается сведение о совершении преступления, можно провести отграничение состава заведомо ложного доноса от клеветы. При доносе виновный намеревается ввести в заблуждение органы правосудия о виновности невиновного лица, при клевете - только опорочить репутацию, имя потерпевшего.

Заведомо ложное сообщение о совершении преступления может содержать любые сведения, которые побуждают органы правосудия проверить поступившее заявление: о событии преступления, совершении преступления конкретным лицом и т.п. Из смысла уголовно-правовой нормы следует, что донос должен касаться фактов, связанных с преступлением, а не какими-либо иными правонарушениями.

Преступление имеет формальный состав и окончено с момента поступления доноса в соответствующий орган, наделенный правом возбуждения уголовного дела, или иные органы власти, обязанные передать поступившее к ним сообщение о преступлении по назначению.

Если лицо, сделавшее заведомо ложный донос, в дальнейшем будет в качестве свидетеля давать заведомо ложное показание по этому же делу, то тем самым оно подтверждает факты, заявленные им ранее в ложном сообщении. Поэтому ложные сведения, сообщенные таким свидетелем, не образуют нового самостоятельного преступления, а являются логическим продолжением преступного доноса. Вся ложная информация охватывается признаками только одного состава преступления - заведомо ложного доноса <\*>. Квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 306](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B880EJBVBG) и [307](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998007JBVDG) УК, в этом случае нет <\*\*>.

--------------------------------

<\*> Такого же мнения придерживаются другие авторы (см., например: Хабибуллин М.Х. Ответственность за заведомо ложный донос и заведомо ложное показание по советскому уголовному праву. 1975. С. 90, 92; Лобанова Л.В. Преступление против правосудия: теоретические проблемы классификации и законодательной регламентации. Волгоград, 1999. С. 167).

<\*\*> Совокупность преступлений предлагает И.М. Тяжкова (Уголовный кодекс РФ: постатейный комментарий. М., 1999. С. 650).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательно наличие заведомости ложного доноса. Цель как признак состава не указана в статье о заведомо ложном доносе. Однако из смысла нормы следует, что целью заведомо ложного доноса является привлечение к уголовной ответственности конкретного невиновного лица либо же возбуждение уголовного дела.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет. В теории уголовного права и судебной практике считается возможным признание подозреваемого (обвиняемого) субъектом заведомо ложного доноса <\*>. Такое положение возможно, если донос не связан с предметом доказывания по уголовному делу, по которому лицо проходит в качестве обвиняемого, и не используется для защиты от предъявленного обвинения. Поэтому нет состава заведомо ложного доноса, когда обвиняемый в разбойном нападении, защищаясь, утверждает, что преступление совершило другое непричастное к разбою лицо. По одному из дел было указано: "Заведомо ложные показания подозреваемого о совершении преступления другим лицом заведомо ложный донос не образуют, поскольку были даны с целью уклониться от уголовной ответственности и являлись способом защиты от обвинения" <\*\*>.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Комментарий](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C835C5696490B113C2DBA8B61AFBE1EDE7A05958060334B073B6009EJ8V0G) к Уголовному кодексу Российской Федерации (под ред. Ю.И, Скуратова, В.М. Лебедева) включен в информационный банк согласно публикации - ИНФРА-М-НОРМА, 2000 (издание третье, измененное и дополненное).

<\*> См.: Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Под ред. Ю.И. Скуратова и В.М. Лебедева. С. 772 (автор комментария - В.П. Малков); БВС СССР. 1991. N 8. С. 17.

<\*\*> Судебная практика по уголовным делам. Тематический сборник. М., 2001. С. 378.

Квалифицирующим признаком заведомо ложного доноса является донос, соединенный с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 2 [ст. 306](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899810EJBV7G) УК). Особо квалифицирующий признак, связанный с искусственным созданием доказательств обвинения (ч. 3 [ст. 306](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998007JBVFG) УК), состоит в том, что виновный фальсифицирует доказательства.

Заведомо ложные показание, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод ([ст. 307](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998007JBVDG) УК). Факультативный объект - права и законные интересы личности.

Объективная сторона состоит в активном поведении в виде: ложного показания свидетеля или потерпевшего; ложного заключения или показания эксперта, ложного показания специалиста; заведомо неправильного перевода переводчика. Данные действия совершаются в процессе судебного разбирательства или при производстве предварительного расследования.

Показаниями являются сведения об обстоятельствах, подлежащих установлению по уголовному либо гражданскому делу, влияющие на разрешение дела по существу. Ложными показаниями являются сведения о существенных обстоятельствах, т.е. влияющие на вынесение судебного акта. Ложные показания о несущественных обстоятельствах (например, сколько лет свидетель знает обвиняемого и т.п.) не образуют преступления, предусмотренного [ст. 307](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998007JBVDG) УК. Ложными являются показания, не соответствующие действительности. Если лицо отказывается говорить, то при определенных условиях может возникнуть основание для привлечения к ответственности за отказ от дачи показаний. Если лицо дает показания, но о ряде обстоятельств намеренно не сообщает, то такие показания следует считать ложными.

Ложное заключение эксперта состоит в неправильном изложении фактов, неверной оценке, неверных выводах (например, неотражение в заключении, что удары были нанесены "левшой", неверное определение технического состояния тормозов и т.п.). Неправильный перевод заключается в намеренном искажении содержания высказываний или документов.

Преступление имеет формальный состав. На стадии предварительного следствия заведомо ложное показание свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста окончено с момента подписания протокола допроса, ложное заключение - с момента предъявления его экспертом органам следствия или дознания, ложный перевод - с момента представления органам следствия или дознания подписанного перевода документа или с момента подписания протокола допроса. Во время судебного разбирательства преступление окончено с момента дачи устных показаний, заключения, перевода.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательно наличие заведомости ложности показания, заключения или перевода.

Субъект преступления - специальный: достигший 16 лет свидетель, потерпевший, эксперт, специалист, переводчик.

Частью 2 [ст. 307](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988107JBVDG) УК закреплен квалифицирующий признак преступления - сопряженность рассматриваемого деяния с обвинением в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

В примечании к [ст. 307](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998007JBV8G) УК предусмотрен специальный вид освобождения от ответственности. Свидетель, потерпевший, эксперт, специалист, переводчик в обязательном порядке освобождаются от уголовной ответственности, если они до вынесения приговора или решения суда добровольно заявят о ложности данных ими показаний, заключения или перевода.

Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний ([ст. 308](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988107JBV8G) УК). Объективная сторона преступления состоит в прямом отказе потерпевшего или свидетеля дать показания, который может быть заявлен в устной или письменной форме на предварительном следствии, дознании или в суде. Этот отказ совершается путем действия.

Отказ проявляется в бездействии, когда свидетель или потерпевший молчит, не отвечает на поставленные вопросы. Такое молчание дает основание для привлечения лица к уголовной ответственности за отказ от дачи показаний по [ст. 308](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988107JBV8G) УК. Если свидетель или потерпевший отвечает на задаваемые вопросы, но при ответах не освещает некоторые обстоятельства, то такие действия охватываются составом заведомо ложного показания. Таким образом, состав отказа дать показание от состава дачи ложного показания отличается тем, что если лицо вообще не отвечает на вопрос, то в содеянном имеются признаки состава отказа дать показание. Когда же свидетель либо потерпевший отвечает на вопросы, но при этом намеренно не сообщает какие-то важные сведения, совершается преступление в виде дачи заведомо ложного показания.

Преступление имеет формальный состав. Оконченным оно будет с момента заявления об отказе давать показания.

Неявка свидетеля или потерпевшего к следователю либо в суд не может рассматриваться как отказ от дачи показаний.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - специальный: достигший 16 лет свидетель, потерпевший.

Примечание к [ст. 308](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988107JBV7G) УК гласит, что не подлежит уголовной ответственности лицо за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или близких родственников. Данная норма является реализацией свидетельского иммунитета, предусмотренного [ст. 51](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDDA6EB10F3B8E1E5A7560711047DBC72BE089B88J0V0G) Конституции РФ.

Уголовный закон не содержит всего перечня лиц, не подлежащих уголовной ответственности. Согласно [ст. 56](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8404JBV9G) УПК РФ не могут допрашиваться в качестве свидетеля: 1) судья, присяжный заседатель об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по уголовному делу; 2) защитник подозреваемого, обвиняемого - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с участием в производстве по уголовному делу; 3) адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи; 4) священнослужитель - об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди; 5) член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий.

Ссылки на необходимость соблюдения иных видов тайны (врачебной, банковской и др.) не освобождают лиц от уголовной ответственности за отказ от дачи показаний.

Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу ([ст. 309](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988106JBVEG) УК). Дополнительный объект - законные интересы и права личности.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 309](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998007JBV6G) УК, состоит в подкупе свидетеля, потерпевшего в целях дачи ими ложных показаний, эксперта, специалиста в целях дачи ими ложного заключения или ложных показаний, переводчика в целях выполнения им неправильного перевода.

Подкупом является вручение лично либо через посредника указанным лицам вознаграждения (денег, имущества и т.д.), освобождение от материальных затрат (списание долга) либо совершение услуг материального характера (ремонт квартиры) за дачу этими лицами ложных показаний, заключения, осуществление неправильного перевода. Подкуп окончен с момента получения свидетелем, потерпевшим, экспертом, специалистом, переводчиком хотя бы части вознаграждения за дачу ложных показаний, заключения, осуществление неверного перевода <\*>. Есть и другое мнение, согласно которому подкуп является оконченным преступлением с момента достижения договоренности с указанными лицами о даче ими ложных показания, заключения или перевода за материальное вознаграждение <\*\*>. Предпочтительнее представляется первая точка зрения. Понятие подкупа имеет универсальное значение и в нормах [УК](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8404JBVFG) должно пониматься единообразно <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> Аналогичное мнение имеет М.Н. Голоднюк (см.: Курс уголовного права. Особенная часть. Т. 5 / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. С. 179).

<\*\*> См.: Курс советского уголовного права. Т. 6. М., 1971. С. 159, 160 (автор главы - Ш.С. Рашковская); Дворянсков И.В. Уголовно-правовая охрана процессуального порядка получения доказательств. Ульяновск, 2001. С. 97, 98; Рудов М.В. Уголовно-правовые средства охраны истины в уголовном судопроизводстве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Владивосток, 2002. С. 16.

<\*\*\*> Так, коммерческий подкуп в [ст. 204](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B830FJBV6G) УК раскрывается как передача (получение) денег, ценных бумаг, иного имущества за совершение действий в интересах дающего.

Состав преступления - формальный.

Учитывая, что в [ст. 309](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988106JBVEG) УК не определено, по какому делу осуществляется подкуп свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика, такой подкуп может иметь место не только в рамках уголовного судопроизводства, но и также в гражданском, арбитражном судопроизводстве.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательный признак субъективной стороны преступления - цель добиться дачи ложных показаний, заключения, перевода.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Частью 2 [ст. 309](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998006JBVEG) УК предусмотрена ответственность за принуждение свидетеля, потерпевшего к даче ложных показаний, эксперта, специалиста к даче ложного заключения или переводчика к осуществлению неправильного перевода, а равно принуждение указанных лиц к уклонению от дачи показаний, соединенное с шантажом, угрозой, убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких.

Объективная сторона преступления состоит в принуждении, соединенном с шантажом либо угрозой как способами воздействия на лиц, чтобы заставить их дать ложные показания, заключение, неверный перевод либо уклониться от дачи показаний, заключения, осуществления перевода. Закон дает исчерпывающий перечень угроз - огласить позорящие сведения, убить, причинить вред здоровью, уничтожить или повредить имущество. При этом сами шантаж или угроза обращены только к свидетелю, потерпевшему, эксперту, специалисту или переводчику.

Преступление имеет формальный состав и является оконченным с момента совершения рассмотренных угроз.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

В ч. 3 [ст. 309](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988106JBVBG) УК закреплен квалифицирующий признак - совершение принуждения с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья указанных лиц.

В ч. 4 [ст. 309](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988106JBV9G) УК говорится о подкупе или принуждении, совершенных организованной группой либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья указанных лиц. Понятие насилия, опасного для жизни или здоровья, в этом составе охватывает причинение вреда средней тяжести. В случае наступления тяжкого вреда ответственность должна наступать по правилам совокупности преступлений, предусмотренных ч. 4 ст. 309 и [ст. 111](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8400JBVDG) УК.

Укрывательство преступлений ([ст. 316](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988103JBV8G) УК). Дополнительный объект преступления, которое виновный укрывает.

Объективная сторона преступления состоит в заранее не обещанном сокрытии виновным самого преступника, следов, орудий и средств совершения особо тяжкого преступления либо предметов, добытых преступным путем.

Заранее не обещанным признается обещание укрывательства, сделанное после окончания преступления. Заранее не обещанное укрывательство является одной из форм прикосновенности к преступлению.

Укрывательство преступника состоит в предоставлении ему жилища, изменении его внешности (проведение косметической операции и др.), снабжении его поддельными документами и т.п. Укрывательство в виде сокрытия следов преступления, орудий и средств совершения преступления может осуществляться путем уничтожения предметов со следами отпечатков пальцев, сжигания окровавленной одежды, перекапывания газона с отпечатками обуви, изменения внешнего вида и т.д.

Укрывательство предметов, добытых преступным путем, может происходить путем их сокрытия, приобретения, сбыта, легализации. Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, предусмотрены специальной нормой, закрепленной [ст. 175](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B810FJBV8G) УК. Поэтому ответственность для лица, скупающего, реализующего ценности, приобретенные в результате совершения особо тяжкого преступления, должна наступать по ст. 175 УК, устанавливающей специальный вид заранее не обещанного укрывательства особо тяжких преступлений.

Норма о легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем ([ст. 174](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898870FJBV8G) УК), предусматривает специальный случай укрывательства, которую и следует применять как специальную норму.

Укрывательство - это физические действия. Интеллектуальное содействие не является уголовно наказуемым деянием, кроме случаев, когда такое содействие образует какое-либо самостоятельное преступление (например, заведомо ложные донос, показание) <\*>.

--------------------------------

<\*> Спорным представляется предложение рассматривать заранее не обещанное укрывательство, совершенное путем дачи заведомо ложных показаний, как совокупность преступлений, предусмотренных [ст. 316](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988103JBV8G) и [ст. 307](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998007JBVDG) УК (см.: УК РФ: Постатейный комментарий. М., 1997. С. 668 (автор комментария - И.М. Тяжкова)). Следует согласиться с М.Х. Хабибуллиным, что в таком случае отсутствует заранее не обещанное укрывательство, а ответственность должна наступать только по ст. 307 УК (см.: Хабибуллин М.Х. Ответственность за заведомо ложный донос и заведомо ложное показание по советскому уголовному праву. Казань, 1975. С. 104 - 107).

Преступление имеет формальный состав и окончено с момента совершения действий по сокрытию особо тяжкого преступления.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Примечанием к [ст. 316](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988103JBV7G) УК установлено, что лицо не подлежит уголовной ответственности за заранее не обещанное укрывательство преступления, совершенного его супругом или близким родственником. Данная норма является реализацией свидетельского иммунитета, предусмотренного [ст. 51](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDDA6EB10F3B8E1E5A7560711047DBC72BE089B88J0V0G) Конституции РФ. Согласно п. 4 [ст. 5](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBV9G) УПК РФ близкими родственниками являются родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки, а также супруг.

Глава XVIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды

преступлений против порядка управления

Видовым объектом данной группы преступлений является нормальная управленческая деятельность органов государственной власти и органов местного самоуправления. Непосредственным объектом конкретных составов преступлений выступают отдельные виды управленческой деятельности органов государственной власти и местного самоуправления (например, деятельность по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности - [ст. 317](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVFG) УК; деятельность учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества, - [ст. 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988101JBV6G) УК). В ряде составов преступлений присутствует дополнительный непосредственный объект: например, жизнь сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего и их близких (ст. 317 УК); здоровье, честь и достоинство представителя власти и его близких ([ст. ст. 318](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVAG), [319](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988101JBVEG) УК); здоровье сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей и их близких, а также осужденных к наказаниям, связанным с изоляцией от общества (ст. 321 УК).

Потерпевший в некоторых составах преступлений является обязательным признаком (например, сотрудник правоохранительного органа, военнослужащий, их близкие - [ст. 317](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVFG) УК; представитель власти и его близкие - ст. ст. 318, 319 УК; должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа и их близкие - [ст. 320](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988101JBVDG) УК; сотрудник мест лишения свободы или содержания под стражей, их близкие, а также осужденный - [ст. 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988101JBV6G) УК).

Предмет преступлений, ответственность за которые предусмотрена в [ст. ст. 323](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810FJBVCG), [324 - 327](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810FJBV9G), [329](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBVEG) УК, представляет собой обязательный признак состава преступления. В качестве такового могут выступать: пограничные знаки, официальные документы, государственные награды, штампы, печати, бланки, идентификационные номера транспортного средства и его частей, акцизные марки, специальные марки, Государственный герб, Государственный флаг.

Объективная сторона преступлений против порядка управления характеризуется, как правило, действием ([ст. ст. 317 - 327](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVFG), 329, [330](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBVDG) УК). Только уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы ([ст. 328](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988006JBVBG) УК) может быть совершено путем как действия, так и бездействия. Большинство составов преступлений, кроме состава самоуправства (ст. 330 УК), являются формальными, т.е. преступление считается оконченным с момента совершения самого действия, вне зависимости от наступления общественно опасных последствий. Только состав самоуправства (ст. 330 УК) - материальный. Обязательным признаком объективной стороны составов преступлений, предусмотренных в [ст. 322](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBV8G) УК и [ст. 323](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810FJBVCG) УК, выступает место - Государственная граница Российской Федерации.

Субъективная сторона преступлений против порядка управления характеризуется умышленной формой вины. Практически во всех составах этой группы преступлений умысел является прямым. В составе самоуправства ([ст. 330](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBVDG) УК) возможен не только прямой, но и косвенный умысел. В качестве обязательных признаков субъективной стороны ряда составов преступлений выступают цель ([ст. ст. 317 - 323](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVFG), [326 - 327](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBV9G) УК) или мотив (ст. ст. 317 - 319, [321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988101JBV6G), [325](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBVEG) УК). Так, изъятие, перемещение или уничтожение пограничных знаков ([ст. 323](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810FJBVCG) УК) осуществляется с целью противоправного изменения Государственной границы Российской Федерации. Мотив мести за оказанное содействие осужденным администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы выступает в качестве обязательного признака субъективной стороны преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVEG) УК (дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества).

Субъект преступлений против порядка управления, как правило, общий - лицо, достигшее возраста 16 лет. Преступления, ответственность за которые предусмотрена в [ст. 320](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988101JBVDG), ч. 1 ст. 321, [ст. 328](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988006JBVBG) УК, может совершить только специальный субъект (например, осужденный к наказанию, связанному с изоляцией от общества, - ч. 1 ст. 321 УК).

В зависимости от непосредственного объекта преступления против порядка управления можно классифицировать на следующие группы:

1) преступления, посягающие на нормальную управленческую деятельность представителей власти, сотрудников правоохранительных и контролирующих органов, а также сотрудников мест лишения свободы или содержания под стражей ([ст. ст. 317 - 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVFG) УК);

2) преступления, посягающие на неприкосновенность Государственной границы Российской Федерации ([ст. ст. 322](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBV8G), [323](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810FJBVCG) УК);

3) преступления, посягающие на порядок обращения официальных документов и государственных наград ([ст. ст. 324 - 327](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810FJBV9G) УК);

4) преступление, посягающее на порядок призыва на военную и альтернативную гражданскую службу ([ст. 328](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988006JBVBG) УК);

5) преступление, посягающее на авторитет Государственного герба и Государственного флага Российской Федерации ([ст. 329](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBVEG) УК);

6) преступление, посягающее на порядок осуществления споров о праве ([ст. 330](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBVDG) УК).

§ 2. Преступления, посягающие на нормальную

управленческую деятельность представителей власти,

сотрудников правоохранительных и контролирующих органов,

а также сотрудников мест лишения свободы

или содержания под стражей

Посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа ([ст. 317](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVFG) УК). Основным непосредственным объектом преступления является законная деятельность сотрудников правоохранительных органов и военнослужащих по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности. В качестве дополнительного непосредственного объекта выступает жизнь указанных лиц, а также их близких.

Потерпевшими могут быть: а) сотрудник правоохранительного органа; б) военнослужащий; в) близкие этих лиц. Под сотрудниками правоохранительного органа следует понимать штатных сотрудников различных служб и подразделений органов внутренних дел, органов федеральной службы безопасности, федеральных органов государственной охраны, органов пограничной службы РФ, службы внешней разведки РФ, таможенных органов, постоянно или временно осуществляющих деятельность по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности. Следует иметь в виду, что посягательство на жизнь прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя квалифицируется по [ст. 295](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8804JBV8G) УК. Военнослужащие - это лица, проходящие службу в Вооруженных Силах РФ или иных войсках, постоянно или временно осуществляющих деятельность по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности. Обязанность по охране общественного порядка осуществляют, как правило, военнослужащие внутренних войск МВД России. Военнослужащие других войск временно могут быть привлечены к охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности.

Под выполнением обязанностей по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности следует понимать несение постовой и патрульной службы на улицах и в общественных местах; поддержание порядка во время проведения демонстраций, митингов, зрелищных спортивных и других массовых мероприятий; поддержание порядка при ликвидации последствий аварий, общественных и стихийных бедствий; предотвращение или пресечение противоправных посягательств (п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 22.09.1989 N 9 "О применении судами законодательства об ответственности за посягательства на жизнь, здоровье и достоинство работников милиции, народных дружинников, а также военнослужащих в связи с выполнением ими обязанностей по охране общественного порядка") <\*>. Эта деятельность должна носить законный характер, т.е. осуществляться с соблюдением установленного законом порядка. Если действия виновного были реакцией на явно незаконные действия лиц, охраняющих общественный порядок или обеспечивающих общественную безопасность, то содеянное при наличии к тому оснований может быть квалифицировано как преступление против личности.

--------------------------------

<\*> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам. М., 1999. С. 296.

Близкими лицами признаются: а) близкие родственники - супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки (п. 4 [ст. 5](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBV9G) УПК РФ); б) лица, состоящие в ином родстве (дядя, тетя, племянники, двоюродные братья и сестры) или свойстве (родственники супруга или супруги - его (ее) родители, братья, сестры); в) иные лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений (друг, невеста, учитель).

Объективная сторона характеризуется действием в виде посягательства на жизнь сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего либо их близких, под которым надлежит понимать убийство или покушение на убийство указанных лиц. По сути, в рассматриваемой норме законодатель объединил два состава преступления, один из которых является формальным, а другой - материальным. Преступление в части покушения на убийство имеет формальный состав и считается оконченным с момента совершения самого действия, направленного на лишение жизни потерпевшего, вне зависимости от наступления последствия в виде его смерти. Преступление в части убийства сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего либо их близких имеет материальный состав и считается оконченным с момента наступления последствия в виде смерти.

Ответственность по [ст. 317](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVFG) УК наступает только в случае, когда посягательство на жизнь совершается в связи с деятельностью сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, т.е. по поводу осуществления этими лицами указанных обязанностей. При этом разрыв во времени между действиями виновного и деятельностью по охране общественного порядка и обеспечением общественной безопасности для квалификации значения не имеет. Таким образом, посягательство на жизнь потерпевшего может быть как во время исполнения сотрудником правоохранительного органа или военнослужащим обязанностей по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, так и тогда, когда они не исполняют данных обязанностей (например, в нерабочее время, во время отпуска, после увольнения).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает тот факт, что посягает на жизнь именно сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего или их близких в связи с осуществлением законной деятельности по охране общественного порядка и обеспечением общественной безопасности, и желает совершить это. Альтернативными обязательными признаками субъективной стороны являются: а) цель воспрепятствования законной деятельности сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего по охране общественного порядка или обеспечения общественной безопасности; б) мотив мести за указанную деятельность. Цель воспрепятствования законной деятельности сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего по охране общественного порядка или обеспечения общественной безопасности означает стремление виновного предотвратить (не допустить в будущем) или прекратить (прервать в настоящем) осуществление этими лицами указанной деятельности. Мотив мести за указанную деятельность означает желание лица отплатить потерпевшему за осуществленную деятельность по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Если посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего или его близких осуществляет лицо в возрасте от 14 до 16 лет, то его действия квалифицируются по п. "б" ч. 2 [ст. 105](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8404JBV7G) УК.

Применение насилия в отношении представителя власти ([ст. 318](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVAG) УК). Основным непосредственным объектом является нормальная деятельность представителей власти, а дополнительным - личная неприкосновенность и здоровье представителей власти и их близких.

Потерпевшим выступает представитель власти, под которым согласно примечанию к [ст. 318](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBV7G) УК признается: а) должностное лицо правоохранительного органа; б) должностное лицо контролирующего органа; в) иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. Кроме того, потерпевшим от рассматриваемого преступления могут быть близкие указанных лиц. Понятие должностного лица дается в примечание к [ст. 285](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8900JBVEG) УК. Правоохранительные органы - органы внутренних дел, прокуратуры, федеральной службы безопасности, пограничной службы РФ, службы внешней разведки РФ, таможенные. Контролирующие органы - органы налоговой службы, иммиграционного, санитарно-эпидемиологического, ветеринарного контроля и т.п. К иным должностным лицам следует относить лиц, осуществляющих законодательную или исполнительную власть, наделенных правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, а также организациями независимо от их ведомственной подчиненности. Содержание понятия близких аналогично данному понятию применительно к [ст. 317](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVFG) УК.

Следует отметить, что в [ч. 1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVBG) и [ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBV9G) ст. 318 УК предусмотрены два самостоятельных состава преступления. Объективная сторона преступления, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 318 УК, характеризуется двумя альтернативными действиями: а) применение насилия, не опасного для жизни или здоровья; б) угроза применения насилия. Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.) ([п. 21](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C7DEA2E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8103JBVDG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое"). Под угрозой применения насилия следует понимать действия (например, демонстрация оружия) или высказывания виновного, выражающие намерение применить насилие в отношении представителя власти или его близких. По содержанию она может быть различной и выражаться в угрозе нанесения побоев, причинения вред здоровью различной степени тяжести, убийством. При этом не имеет значения, собирался ли виновный реализовать угрозу, главное, чтобы потерпевший воспринимал ее как реальную.

Насилие, как физическое, так и психическое, применяется к представителю власти или его близким в связи с исполнением им должностных обязанностей.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 318](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBV9G) УК, характеризуется применением насилия, опасного для жизни или здоровья, под которым понимается такое насилие, которое повлекло причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности ([п. 21](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C7DEA2E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8103JBVAG) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 N 29).

Субъективная сторона рассматриваемых преступлений характеризуется прямым умыслом. Кроме того, по смыслу закона виновный либо преследует цель воспрепятствовать исполнению должностных обязанностей представителем власти, либо руководствуется мотивом мести за исполнение таких обязанностей.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Оскорбление представителя власти ([ст. 319](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988101JBVEG) УК). Основным непосредственным объектом является авторитет конкретного органа государственной власти или местного самоуправления. Дополнительный непосредственный объект - честь и достоинство представителя власти.

Потерпевшими от данного преступления могут быть только представители власти, включая представителей власти, осуществляющих предварительное расследование (следователи, дознаватели, прокуроры).

Объективная сторона выражается в публичном оскорблении потерпевшего при исполнении им своих должностных обязанностей или в связи с их исполнением. Понятие оскорбления содержится в [ст. 130](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8605JBVAG) УК. Необходимым признаком объективной стороны является такой способ, как публичность, поскольку только путем публичного оскорбления может быть подорван авторитет органов государственной власти и местного самоуправления. Оскорбление является публичным, если оно совершено в присутствии хотя бы одного постороннего лица. Под посторонним следует понимать лицо, которое не имеет отношение к данному органу власти, т.е. не является представителем этого органа государственной власти или органа местного самоуправления. Если оскорбление одному представителю власти наносится в присутствии другого, являющегося сослуживцем первого, то состав преступления отсутствует, поскольку не происходит умаления авторитета конкретного органа власти в глазах граждан. Обязательным признаком объективной стороны является также то, что оскорбление наносится как при исполнении представителем власти своих должностных обязанностей, так и в связи с исполнением таких обязанностей.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что он наносит публичное оскорбление представителю власти в связи с исполнением им должностных обязанностей, и желает этого. Если оскорбление наносится в связи с личными неприязненными отношениями, то деяние следует квалифицировать по [ст. 130](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8605JBVDG) УК.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа ([ст. 320](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988101JBVDG) УК). Непосредственный объект - общественные отношения, складывающиеся в процессе обеспечения конфиденциальности сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также их близких. Предмет - сведения о мерах безопасности, применяемых в отношении вышеуказанных лиц либо их близких.

В качестве потерпевших можно выделить несколько категорий лиц, к которым применяются меры безопасности: а) должностное лицо правоохранительного органа; б) должностное лицо контролирующего органа; в) их близкие. Эти понятия были рассмотрены применительно к составу преступления, предусмотренного [ст. 318](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVAG) УК.

В соответствии со [ст. 5](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116CED9ABE04DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8104JBV7G) Федерального закона от 20.04.1995 N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" <\*> к должностным лицам правоохранительных и контролирующих органов для обеспечения защиты их жизни и здоровья и сохранности их имущества органами, обеспечивающими безопасность, могут применяться с учетом конкретных обстоятельств следующие меры безопасности: 1) личная охрана, охрана жилища и имущества; 2) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности; 3) временное помещение в безопасное место; 4) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах; 5) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы; 6) переселение на другое место жительства; 7) замена документов, изменение внешности.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1455.

Объективная сторона преступления характеризуется преданием огласке сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении указанных в законе лиц. При этом сведения становятся достоянием хотя бы одного лица, не имеющего право на ознакомление с ними. Оглашение возможно любым способом: устно, письменно; лично, анонимно; в публичном выступлении, в разговоре и т.п. Посторонним считается любое лицо, которое не имеет права на ознакомление со сведениями указанного характера. Представляется, что по смыслу закона и с учетом цели разглашения сведения передаются заинтересованным лицам, которые имеют возможность их использовать и тем самым воспрепятствовать деятельности должностного лица соответствующих органов. Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента, когда сведения стали достоянием постороннего лица.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком является также цель воспрепятствования служебной деятельности должностного лица правоохранительного или контролирующего органа - стремление виновного прервать или прекратить такую деятельность.

Субъектом разглашения сведений о мерах безопасности может быть только лицо, достигшее возраста 16 лет, которому эти сведения были доверены либо стали известны в связи со служебной деятельностью. К лицам, которым эти сведения доверены, относятся те, которые непосредственно обеспечивают мероприятия по осуществлению безопасности защищаемых лиц, являются работниками специальных охранных служб, входящих в структуру МВД, ФСБ, налоговой полиции, воинских частей. К лицам, которым эти сведения стали известны по службе, относятся те, которым эти данные доступны в силу занимаемого служебного положения: работники прокуратуры, ОВД, руководители и служащие адресных бюро, паспортных служб и т.п.

Квалифицирующим признаком состава преступления является наступление тяжких последствий в результате разглашения сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа. Понятие "тяжкое последствие" является оценочной категорией и определяется в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Психическое отношение виновного к наступлению тяжких последствий характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества ([ст. 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988101JBV6G) УК). Основным непосредственным объектом выступает нормальная деятельность учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества. Дополнительным непосредственным объектом является личность осужденного к наказанию, связанному с изоляцией от общества, личность сотрудника места лишения свободы или содержания под стражей и его близких.

Учреждения, обеспечивающие изоляцию от общества, - это места лишения свободы и места заключения под стражу. По смыслу ст. 321 УК под местами лишения свободы следует понимать исправительные учреждения, исполняющие наказание в виде ареста и лишения свободы как на определенный срок, так и пожизненное лишение свободы. К ним относятся арестные дома, колонии общего, строгого и особого режима, лечебно-исправительные учреждения, воспитательные колонии, тюрьмы, а также следственные изоляторы в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию. Местами содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых являются: а) следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РФ; б) следственные изоляторы органов федеральной службы безопасности; в) изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел; г) изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых пограничных войск РФ; д) учреждения уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РФ, исполняющие уголовное наказание в виде лишения свободы, и гауптвахты. В случаях, когда задержание по подозрению в совершении преступления осуществляется в соответствии с [УПК](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DDA4E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8601JBVAG) РФ капитанами морских судов, находящихся в дальнем плавании, или начальниками зимовок в период отсутствия транспортных связей с зимовками, подозреваемые содержатся в помещениях, которые определены указанными должностными лицами и приспособлены для этих целей.

К числу потерпевших относятся: а) сотрудник места лишения свободы или места содержания под стражей; б) его близкие; в) осужденный. Сотрудник места лишения свободы - лицо, имеющее специальное звание сотрудника уголовно-исполнительной системы. Сотрудник места содержания под стражей - лицо, имеющее специальное звание. Осужденный - лицо, в отношении которого вынесен обвинительный приговор суда, вступивший в законную силу. По смыслу закона, имеется в виду осужденный к наказанию, связанному с изоляцией от общества, т.е. к аресту, лишению свободы на определенный срок либо пожизненному лишению свободы.

В ст. 321 УК предусматриваются, по сути, три самостоятельных состава преступления: применение насилия, не опасного для жизни или здоровья осужденного, либо угроза применения насилия [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVEG); деяния, предусмотренные ч. 1, в отношении сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей либо его близких [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVCG); применение насилия, опасного для жизни или здоровья указанных лиц [(ч. 3)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVAG). Кроме того, в ч. 3 закреплен один квалифицирующий признак по отношению к составам преступлений, сформулированным в ч. 1 и ч. 2 ст. 321 УК.

Объективная сторона преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 1 [ст. 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVEG) УК, характеризуется применением насилия, не опасного для жизни или здоровья осужденного, или угрозой применения насилия. Содержание понятий насилия, не опасного для жизни или здоровья, а также угрозы применения насилия аналогично данным понятиям применительно к [ст. 318](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVAG) УК.

Субъективная сторона выражается в виде прямого умысла. Кроме того, обязательными альтернативными признаками субъективной стороны является либо цель воспрепятствовать исправлению осужденного, либо мотив мести за оказанное осужденным содействие администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы. Исправление осужденного - процесс формирования у него уважительного отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития и стимулирование правопослушного поведения ([ст. 9](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4D9A2E84DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8104JBVDG) УИК РФ). По смыслу рассматриваемой нормы, под администрацией учреждения или органа уголовно-исполнительной системы следует понимать администрацию учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества. Содействие администрации указанных учреждений может выражаться, например, в участии в самодеятельных организациях осужденных, сообщении о нарушении требований режима отбывания наказания другими осужденными и т.п.

Субъект специальный - осужденный, содержащийся в местах лишения свободы, достигший возраста 16 лет.

Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 2 [ст. 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVCG) УК, заключается в применении насилия, не опасного для жизни или здоровья, или угрозе применения насилия по отношению к сотруднику места лишения свободы или места заключения под стражей. Необходимым признаком является наличие связи между совершенным деянием и служебной деятельностью перечисленных лиц.

Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 3 [ст. 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVAG) УК, выражается в применении насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего. Содержание понятия насилия, опасного для жизни или здоровья, аналогично данному понятию применительно к [ст. 318](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988102JBVAG) УК.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. По смыслу закона, обязательными альтернативными признаками субъективной стороны преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 2 [ст. 321](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVCG) УК, являются также либо цель воспрепятствования служебной деятельности сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей, либо мотив мести за такую деятельность.

Субъектом преступления может быть: а) осужденный, отбывающий наказание в местах лишения свободы; б) подозреваемый или обвиняемый, находящийся под стражей. Возраст наступления уголовной ответственности - 16 лет.

Квалифицирующим признаком составов преступлений, сформулированных в [ч. 1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVEG) и [ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBVCG) ст. 321 УК, является совершение деяния организованной группой.

§ 3. Преступления, посягающие на неприкосновенность

Государственной границы Российской Федерации

Незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации ([ст. 322](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBV8G) УК). Непосредственным объектом является установленный порядок пересечения Государственной границы Российской Федерации.

Объективная сторона преступления заключается в пересечении Государственной границы Российской Федерации: а) без действительных документов на право въезда в Российскую Федерацию или выезда из Российской Федерации либо б) без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Документами, по которым осуществляется выезд из Российской Федерации и въезд в нее, являются: для граждан Российской Федерации - внутригосударственный, дипломатический, служебный паспорт либо паспорт моряка (удостоверение личности); для иностранных граждан и лиц без гражданства - документы, удостоверяющие их личность и признаваемые Российской Федерацией в качестве таковых, а также в определенных случаях - виза, выданная соответствующим дипломатическим представительством или консульским учреждением за пределами Российской Федерации; для транзитного проезда иностранных граждан и лиц без гражданства по территории Российской Федерации необходима российская транспортная виза, виза на въезд в сопредельное государство либо виза государства назначения и действительные для выезда из Российской Федерации проездные документы.

Право гражданина Российской Федерации на пересечение Государственной границы с действительными документами может быть временно ограничено в следующих случаях: а) лицо имеет допуск к сведениям особой важности или совершенно секретным сведениям, составляющим государственную тайну; б) лицо призвано на военную службу или направляется на альтернативную гражданскую службу; в) лицо задержано по подозрению в совершении преступления либо является обвиняемым или осужденным; г) лицо уклоняется от исполнения обязательств, возложенных на него судом. Иностранному гражданину или лицу без гражданства, имеющему действительные документы, не разрешается въезд на территорию Российской Федерации по следующим основаниям: а) если эта мера необходима для обеспечения безопасности государства; б) в период предыдущего пребывания в Российской Федерации оно было осуждено за совершения тяжкого или особо тяжкого преступления или было выдворено за пределы территории Российской Федерации; в) при отсутствии документов, необходимых для получения российской визы, а также сертификата об отсутствии у него ВИЧ-инфекции; г) оно сообщило заведомо ложные сведения о себе или о цели своего пребывания.

Состав преступления является формальным. Преступление считается оконченным с момента, когда лицо пересекло Государственную границу Российской Федерации.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующими признаками незаконного пересечения Государственной границы Российской Федерации являются: а) совершение этого деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) применение насилия или угроза его применения. В случае применения насилия или угрозы применения насилия дополнительным непосредственным объектом выступает здоровье человека (как правило, это лица, осуществляющие контроль за порядком пересечения Государственной границы Российской Федерации).

В соответствии с примечанием к [ст. 322](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810FJBVFG) УК прибытие в Российскую Федерацию иностранных граждан и лиц без гражданства с нарушением правил пересечения Государственной границы для использования права политического убежища <\*> не влечет уголовной ответственности, если в их действиях не содержится иного состава преступления.

--------------------------------

<\*> См.: [Указ](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C2D9A3E64DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVCG) Президента РФ от 27.07.1997 N 746 "Об утверждении Положения о порядке предоставления политического убежища" // СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3601.

Организация незаконной миграции ([ст. 322](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988100JBV8G) УК). Объект преступления - установленный порядок въезда и выезда из РФ, пребывания в РФ иностранных граждан и лиц без гражданства или транзитного проезда через территорию РФ.

Объективная сторона преступления характеризуется организацией незаконной миграции, под которой понимается: а) незаконный въезд в РФ иностранных граждан и лиц без гражданства; б) их незаконное пребывание в РФ; в) незаконный транзитный проезд указанных лиц через территорию РФ.

Организация незаконной миграции предполагает совершение действий, направленных на создание условий для незаконных въезда и выезда из страны, пребывания или транзитного проезда через территорию РФ иностранных граждан и лиц без гражданства.

О незаконных въезде и выезде из РФ см. [комментарий](#Par5419) к ст. 322 УК.

Незаконное пребывание означает нахождение на территории РФ без надлежащего соблюдения соответствующих требований (например, регистрации по месту жительства, превышение срока пребывания, указанного в разрешении на въезд).

Незаконный транзитный проезд - это перемещение из одной страны в другую через территорию РФ с нарушением действующих правил (например, без необходимых документов - виз, вопреки имеющимся запретам).

Преступление считается оконченным с момента совершения одного из указанных в законе действий.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицирующими признаками рассматриваемого преступления являются: а) организованная группа (см. комментарий к ст. 35 УК); цель совершения преступления на территории РФ.

Противоправное изменение Государственной границы Российской Федерации ([ст. 323](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810FJBVCG) УК). Непосредственный объект - неприкосновенность Государственной границы Российской Федерации. Предметом преступления являются пограничные знаки - видимые знаки, которыми на местности обозначается Государственная граница (пограничные столбы, пограничные пирамиды, буи).

Объективная сторона преступления заключается в изъятии, перемещении или уничтожении пограничных знаков. Под изъятием понимается устранение пограничных знаков с Государственной границы Российской Федерации; перемещение - это перенесение пограничных знаков с последующей их установкой в другом месте; уничтожение - любые действия виновного, которые привели к полной ликвидации пограничных знаков.

Состав преступления является формальным, преступление считается оконченным с момента совершения одного из указанных действий.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла и целью противоправного изменения Государственной границы Российской Федерации.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком является наступление тяжких последствий. Вопрос о тяжести последствий решается судом в каждом конкретном случае в зависимости от обстоятельств дела. К тяжким последствиям можно отнести: причинение существенного материального ущерба, возникновение пограничных конфликтов и т.п. Психическое отношение виновного к тяжким последствиям может выражаться как в виде прямого умысла, так и в виде небрежности.

§ 4. Преступления, посягающие на порядок обращения

официальных документов, штампов, печатей,

бланков и государственных наград

Приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград ([ст. 324](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810FJBV9G) УК). Непосредственным объектом является установленный порядок обращения официальных документов и государственных наград. Предметом преступления выступают: а) официальные документы, предоставляющие права или освобождающие от обязанностей; б) государственные награды РФ, РСФСР, СССР. Документ - это материальный объект с зафиксированной на нем информацией в виде текста, звукозаписи или изображения, предназначенной для передачи во времени и пространстве. По субъекту, от которого исходят документы, они подразделяются на официальные и неофициальные. Официальный документ - это документ, созданный юридическим или физическим лицом, оформленный и удостоверенный в установленном порядке. Неофициальный документ - это документ, созданный лицом, вне сферы его служебной деятельности или выполнения общественных обязанностей. В случае заверения (удостоверения) какого-либо неофициального документа (доверенности, заявления, договора, завещания и др.) должностным лицом, нотариусом, иным компетентным органом данный документ должен признаваться официальным, поскольку уже исходит от компетентного лица и приобретает юридическую силу. Официальные документы бывают распорядительными и осведомительными. К распорядительным официальным документам относятся те, которые предоставляют права или освобождают от обязанностей (например, удостоверение участника Великой Отечественной войны, лицензия на право занятия какой-либо деятельностью, свидетельство о государственной аккредитации образовательного учреждения), а к осведомительным - те, которые только удостоверяют юридические факты (например, свидетельство о регистрации брака). Государственные награды являются высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги в защите Отечества, государственном строительстве, экономике, науке, культуре, искусстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные выдающиеся заслуги перед государством. К государственным наградам РФ относятся звание Героя Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия, почетные звания Российской Федерации. Государственные награды РСФСР и СССР - это звание Героя Советского Союза, Героя Социалистического Труда, ордена, медали, почетные звания РСФСР и СССР. Государственные награды являются именными и неотчуждаемыми.

Объективная сторона преступления выражается в незаконном приобретении или сбыте указанных предметов. Незаконными эти действия будут в том случае, если они совершаются без установленных законом оснований и соответствующей процедуры. Например, государственные награды и документы к ним умершего награжденного или награжденного посмертно могут быть переданы государственным музеям с согласия наследников по решению Комиссии по государственным наградам при Президенте РФ при наличии ходатайства музея, поддержанного соответствующим органом государственной власти субъекта Федерации, или по ходатайству федерального органа исполнительной власти, в ведении которого находится музей ([Указ](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C3D8A2E44DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8507JBVEG) Президента РФ от 02.03.1994 N 442 "О государственных наградах Российской Федерации" с изм. на 25.11.2003) <\*>.

--------------------------------

<\*> РГ. 1994. N 46; СЗ РФ. 2003. N 48. Ст. 4659.

Приобретение - это как возмездное, так и безвозмездное получение официальных документов или государственных наград любым способом (например, покупка, получение в дар, обмен и др.). Похищение официальных документов образует состав преступления, предусмотренный [ст. 325](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBVEG) УК. Похищение государственных наград должно квалифицироваться по анализируемой статье. Под сбытом следует понимать как возмездную, так и безвозмездную передачу указанных предметов другому лицу (например, продажа, дарение, обмен и др.). Преступление считается оконченным с момента совершения одного из перечисленных действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия ([ст. 325](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBVEG) УК). В ст. 325 УК содержится три самостоятельных состава преступления, общим признаком которых является непосредственный объект посягательства - установленный порядок ведения официальной документации.

В качестве предмета преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 1 [ст. 325](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBVFG) УК, выступают: а) официальные документы; б) штампы; в) печати. Содержание понятия официального документа аналогично данному понятию применительно к [ст. 324](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810FJBV9G) УК. Однако в [ст. 325](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBVEG) УК, в отличие от предыдущей, имеются в виду любые официальные документы, а не только те, которые предоставляют права или освобождают от обязанностей. Штамп - это прибор (как правило, треугольной или прямоугольной формы) с выпуклым обратным изображением реквизитов органа, учреждения или организации, служащий для производства оттиска на письменном документе. Как правило, штамп содержит место для переменной информации: номера, даты выдачи документа и т.п. Печать - это специальное приспособление (как правило, круглой формы) для производства оттиска на бумаге, сургуче, свинце, пластилине и т.п., содержащее реквизиты органа (учреждения, организации) и предназначенное для удостоверения подписи компетентного лица или какого-либо факта.

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативными деяниями. Похищение представляет собой противоправное изъятие указанных предметов преступления из ведения физических или юридических лиц. Оно может носить тайный или открытый характер, осуществляться путем обмана или с применением насилия. Если применение насилия сопряжено с причинением лицу тяжкого или средней тяжести вреда здоровья либо его убийством, то действия виновного квалифицируются по совокупности со статьями, предусматривающими ответственность за преступления против личности. Похищение электронных официальных документов квалифицируется по совокупности со [ст. 272](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B860FJBV9G) УК. Уничтожение заключается в таком противоправном изменении физической структуры документа, штампа или печати, при котором они полностью утрачивают свое целевое назначение и, как правило, прекращают свое существование. Повреждение означает нарушение целостности документа, штампа или печати, при котором они приводятся в состояние частичной негодности и не могут быть использованы по своему целевому назначению. Под сокрытием понимается утаивание документа, штампа или печати, при котором владелец этих предметов не может ими пользоваться. Сокрытие документов, штампов или печатей связано с их завладением, которое лишено признаков похищения (например, лицо случайно находит штамп или печать либо обладает официальным документом в силу своего служебного положения).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком субъективной стороны является мотив совершения преступления - корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстная заинтересованность выражается в стремлении получить материальную выгоду или избавиться от затрат. Иная личная заинтересованность заключается, например, в желании отомстить начальнику, помешать разрешению дела, скрыть свою некомпетентность и т.п.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Сокрытие официальных документов, штампов или печатей осуществляется, как правило, лицом, в ведении которого они находятся. Однако сокрытие может осуществить и иное лицо, которому были переданы эти предметы, предварительно похищенные у компетентного лица или случайно найденные.

Предметом преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 2 [ст. 325](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBVDG) УК, являются: а) паспорт; б) иной важный личный документ. Личный документ - это именной официальный документ, удостоверяющий личность человека, его правовой статус, оформленный и выданный в установленном порядке. Паспорт - это разновидность личного документа. Различают внутригосударственный, заграничный, дипломатический, служебный паспорт, паспорт моряка. К иным личным документам можно отнести свидетельство о рождении, временное удостоверение личности, пенсионное удостоверение, военный билет, диплом об образовании, трудовую книжку, водительское удостоверение, свидетельство о транспортном средстве <\*>, удостоверение беженца или вынужденного переселенца, открепительное удостоверение для голосования на выборах, удостоверение о регистрации кандидата в депутаты. Важность иных личных документов определяется судом в каждом конкретном случае.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2002. N 9. С. 22.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Предмет преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 3 [ст. 325](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBVBG) УК, составляют: а) марки акцизного сбора; б) специальные марки; в) знаки соответствия, защищенные от подделок.

Марка акцизного сбора (в соответствии с принятой в настоящее время терминологией - акцизная марка) и специальная марка являются документами государственной отчетности, удостоверяющими легальность производства и оборота на территории РФ подакцизных товаров. Акцизные марки используются, как правило, для маркировки алкогольной продукции, табака и табачных изделий иностранного производства, ввозимой на таможенную территорию РФ. Так, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 04.09.1999 N 1008 "Об акцизных марках", с изм. на 04.10.2002 <\*>, подлежат обязательной маркировке акцизными марками установленного образца алкогольная продукция, табак и табачные изделия, ввозимые на территорию Российской Федерации, за исключением ввозимой алкогольной продукции, разлитой в упаковку (тару) емкостью до 0,05 и более 25 литров [(п. 1)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B111CEDBA7E44DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8107JBV8G).

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1999. N 37. Ст. 4502; 2002. N 41. Ст. 3988.

Специальные марки применяются для маркировки алкогольной продукции, табака и табачных изделий, производимых и реализуемых на территории РФ <\*>.

--------------------------------

<\*> См., например: [Постановление](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C6D2A1E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8107JBVBG) Правительства РФ от 11.04.2003 N 212 "О маркировке алкогольной продукции федеральными специальными марками нового образца" // СЗ РФ. 2003. N 16. Ст. 1528.

Понятие знаков соответствия, защищенных от подделок, проанализировано применительно к [ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8103JBVFG) УК.

Подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства ([ст. 326](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBV9G) УК). Преступление посягает на установленный порядок государственного учета и регистрации транспортных средств.

Предметом преступления являются: а) идентификационный номер транспортного средства; б) номер кузова; в) номер шасси; г) номер двигателя; д) государственный регистрационный знак транспортного средства; е) транспортное средство с поддельным идентификационным средством, номером кузова, шасси, двигателя или поддельным государственным регистрационным знаком; ж) кузов, шасси, двигатель с поддельным номером. Под транспортным средством понимается техническое устройство, предназначенное для перевозки людей и грузов (см. примечание к [ст. 264](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8603JBV6G) УК). Идентификационный номер представляет собой номер, присвоенный транспортному средству заводом-изготовителем. Номер кузова, шасси, двигателя - это номера, присваиваемые заводом-изготовителем отдельным частям транспортного средства. Государственный регистрационный знак транспортного средства - это номер установленного образца, размещаемый на корпусе транспортного средства по решению компетентного органа (ГИБДД, таможенного органа и т.п.). Идентификационный номер, номера кузова, шасси, двигателя, государственный регистрационный знак фиксируются в паспорте транспортного средства и в свидетельстве (постоянном или временном) о государственной регистрации транспортного средства, а также в некоторых других документах (например, в доверенности на право вождения транспортного средства).

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативными действиями: подделка, уничтожение, сбыт. Подделка представляет собой полную или частичную переделку идентификационного номера, номера кузова, шасси, двигателя или государственного регистрационного знака любым способом (перебивка, вытравливание, наплавление и др.). Уничтожение означает полную ликвидацию номера или знака, в результате чего невозможно идентифицировать транспортное средство или его часть. Сбыт заключается в возмездном или безвозмездном отчуждении транспортного средства, кузова, шасси, двигателя путем передачи указанных предметов другому лицу (продажа, обмен, дарение, отдача долга и т.п.).

Преступление считается оконченным с момента совершения любого из перечисленных действий.

Уничтожение или повреждение, а также подделка идентификационного номера, номера кузова, шасси, двигателя или государственного регистрационного знака не на самом транспортном средстве, а в его паспорте или свидетельстве о государственной регистрации не охватываются составом преступления, предусмотренным [ст. 326](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBV9G) УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком субъективной стороны уничтожения идентификационного номера, номера кузова, шасси, двигателя или подделки указанных номеров либо государственного регистрационного знака является цель эксплуатации или сбыта транспортного средства.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком является совершение преступления группой лиц по предварительному сговору.

Подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков ([ст. 327](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988007JBVCG) УК). Непосредственным объектом является установленный порядок удостоверения фактов, имеющих юридическое значение.

В ч. 1 [ст. 327](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988007JBVDG) УК содержится основной состав преступления, предметом которого являются: а) удостоверение; б) иной официальный документ, предоставляющий права или освобождающий от обязанностей; в) государственные награды РФ, РСФСР, СССР; г) штампы; д) печати; е) бланки.

Удостоверение - это именной официальный документ, содержащий сведения о физическом (юридическом) лице и удостоверяющий его правовой статус. Бланк - это стандартный лист бумаги с воспроизведенной на нем постоянной информацией документа и местом, отведенным для переменной информации. Содержание понятий официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей, государственных наград РФ, РСФСР, СССР, штампа, печати аналогично данным понятиям применительно к [ст. 325](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBVEG) УК.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением хотя бы одного из следующих действий: подделка, изготовление или сбыт перечисленных в законе предметов. Подделка представляет собой нарушение истинности документа путем: а) изменения его формы (подписи, оттиски печати, штампа и т.п.); б) изменения его содержания (исправление текста, его дописка, подчистка, пометка другим числом и т.п.); в) создания полностью подложного документа как по форме, так и по содержанию. Сбыт означает передачу поддельного удостоверения или иного официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей, другому лицу как возмездно, так и безвозмездно. Под изготовлением следует понимать как полное создание поддельных государственных наград, штампов, печатей, так и их частичную подделку (изменение реквизитов, нанесение недостающих деталей).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Подделка удостоверения, иного официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей, а также изготовление поддельных государственных наград РФ, РСФСР, СССР, штампов, печатей, бланков осуществляется в целях их дальнейшего использования либо сбыта.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком является цель осуществления другого преступления.

В ч. 3 [ст. 327](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988007JBV9G) УК сформулирован самостоятельный состав преступления, предметом которого является подложный документ, т.е. информация, содержащаяся в нем, и (или) его реквизиты не соответствуют действительности.

Под использованием подложного документа следует понимать извлечение полезных свойств документа путем его предъявления или представления органу, учреждению или организации, которые могут предоставить права или освободить от обязанностей. Предъявление предполагает демонстрацию документа компетентному лицу для подтверждения наличия того или иного права, а представление означает вручение документа соответствующему лицу (органу или организации), когда документ остается в ведении этого лица (органа, организации). Использование подлинного документа, принадлежащего другому лицу, или предъявление вместо надлежащего документа, схожего с ним, не образует состава данного преступления.

Субъективная сторона использования подложного документа характеризуется виной в виде прямого умысла.

Уголовную ответственность по ч. 3 [ст. 327](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988007JBV9G) УК может нести лицо, достигшее возраста 16 лет, не являющееся изготовителем подложного документа. Использование заведомо подложного документа лицом, совершившим его подделку, охватывается ч. 1 [ст. 327](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988007JBVDG) УК и дополнительной квалификации по ч. 3 не требует. Изготовитель подложного документа несет ответственность за его использование только в том случае, если по тем или иным законным основаниям он не привлекается за подделку, например при истечении срока давности привлечения к уголовной ответственности.

Изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия либо их использование ([ст. 327.1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988007JBV7G) УК). В ст. 327.1 УК содержится два самостоятельных состава преступления, посягающих на установленный порядок маркирования товаров, реализуемых на потребительском рынке Российской Федерации.

Предметом преступления являются марки акцизного сбора, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделки. Содержание понятий марок акцизного сбора, специальных марок аналогично данным понятиям применительно к [ст. 325](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBVEG) УК. Следует отметить, что в части изготовления, сбыта и использования знаков соответствия, защищенных от подделок, [ст. 327.1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988007JBV7G) УК не действует.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением одного из следующих действий: изготовление или сбыт перечисленных предметов [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988006JBVFG) либо их использование [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988006JBVDG). Под изготовлением следует понимать создание марок акцизного сбора или специальных марок с помощью копировальных, множительных или иных технических средств, если при этом обеспечивается их сходство с подлинными средствами маркировки. Содержание понятия сбыта аналогично этому понятию применительно к [ст. 326](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898810EJBV9G) УК. Использование означает применение указанных в законе средств маркировки по их прямому назначению, т.е. размещение на продукции и (или) ее упаковке (тары), применение в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках и вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках и т.п.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком субъективной стороны изготовления указанных в законе предметов является цель их дальнейшего сбыта.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

§ 5. Преступления, посягающие на порядок призыва

на военную и альтернативную гражданскую службу

Уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы ([ст. 328](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988006JBVBG) УК). Непосредственным объектом является установленный порядок комплектования Вооруженных Сил РФ.

Объективная сторона преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 1 [ст. 328](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988006JBV8G) УК, выражается в уклонении от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от этой службы. Призыву на военную службу подлежат граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не имеющие права на освобождение или отсрочку от военной службы. Призыву на военную службу не подлежат лица: отбывающие наказание в виде обязательных работ, исправительных работ, ограничение свободы, ареста или лишение свободы; имеющие неснятую или непогашенную судимость; в отношении которых ведется предварительное расследование или уголовное дело которых передано в суд. От призыва на военную службу освобождаются лица: признанные негодными или ограниченно годными к военной службе по состоянию здоровья; проходящие или прошедшие военную службу в Российской Федерации; проходящие или прошедшие альтернативную гражданскую службу; прошедшие военную службу в другом государстве; имеющие ученую степень кандидата или доктора наук; в случае гибели отца, матери, родного брата, родной сестры в связи с исполнением ими обязанностей военной службы. Отсрочка от призыва на военную службу предоставляется гражданам: признанным временно негодными к военной службе по состоянию здоровья; занятым уходом за членом семьи, нуждающимся в посторонней помощи при отсутствии других лиц, обязанных по закону доставлять указанному члену семьи содержание и заботиться о нем; имеющим ребенка, воспитываемого без матери; имеющим двух и более детей; в некоторых других случаях.

Уклонение заключается: а) в неявке в указанные в повестке военного комиссариата или иного органа, осуществляющего воинский учет, место и срок без уважительных причин; б) незаконном получении освобождения или отсрочки от военной службы (в том числе до получения повестки).

Уважительными причинами неявки при условии их документального подтверждении являются: заболевание или увечье лица, связанные с утратой трудоспособности; тяжелое состояние здоровья или смерть близкого родственника, супруга или лица, на воспитании которого находился гражданин; непреодолимая сила; иные обстоятельства, признанные судом уважительными.

Преступление считается оконченным с момента, когда лицо не явилось в установленные место и время по повестке компетентного органа, или с момента незаконного получения права на освобождение или отсрочку от военной службы.

Непосредственным объектом преступления, ответственность за которое предусмотрена в ч. 2 [ст. 328](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988006JBV6G) УК, является установленный порядок привлечения граждан к альтернативной гражданской службе. Отношения, связанные с реализацией гражданами РФ конституционного права на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, регулируются Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116CED8A1E94DF9B0B8E9A551J0V8G) от 25.07.2002 N 113-ФЗ "Об альтернативной гражданской службе" <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3030.

Объективная сторона преступления характеризуется уклонением от альтернативной гражданской службы, которая представляет собой особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляемой гражданами взамен военной службы по призыву. Уклонение может выражаться в следующем: а) неявка в военный комиссариат гражданина, в отношении которого призывной комиссией вынесено заключение о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, в срок, указанный в повестке военного комиссариата, для получения предписания для убытия к месту прохождения службы; б) неявка гражданина к месту прохождения службы в срок, указанный в предписании, полученном под расписку.

Субъективная сторона уклонения от военной или альтернативной гражданской службы характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - специальный. К ответственности по ст. 328 УК может быть привлечено: а) по [ч. 1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988006JBV8G) - лицо, обязанное нести военную службу, б) по [ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988006JBV6G) - лицо, освобожденное от военной службы, которое обязано нести альтернативную гражданскую службу.

§ 6. Преступления, посягающие на авторитет

Государственного герба и Государственного флага

Российской Федерации

Надругательство над Государственным гербом Российской Федерации или Государственным флагом Российской Федерации ([ст. 329](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBVEG) УК). Непосредственным объектом является авторитет государственной власти Российской Федерации. Предмет преступления составляют Государственный флаг РФ или Государственный герб РФ. Надругательство над флагом либо гербом бывшего СССР, субъекта Федерации или муниципального образования, а также общественных организаций не образует состава данного преступления.

Государственный герб РФ представляет собой четырехугольный, с закругленными нижними углами, заостренный в оконечности красный геральдический щит с золотым двуглавым орлом, поднявшим вверх распущенные крылья. Орел увенчан двумя малыми и - над ними - одной большой короной, соединенной лентой. В правой лапе орла - скипетр, в левой - держава. На груди орла, на красном щите, - серебряный всадник в синем плаще на серебряном коне, поражающий серебряным копьем опрокинутого навзничь и попранного конем дракона ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C4DAA6E14DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVEG) Федерального конституционного закона от 25.12.2000 N 2-ФКЗ "О Государственном гербе Российской Федерации") <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2000. N 52 (ч. I). Ст. 5021.

Государственный флаг РФ представляет собой прямоугольное полотнище из трех равновеликих горизонтальных полос: верхнего - белого, среднего - синего и нижнего - красного цвета ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DBA5E44DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVEG) Федерального конституционного закона от 25.12.2000 N 1-ФКЗ "О Государственном флаге Российской Федерации") <\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 2000. N 52 (ч. I). Ст. 5020.

Объективная сторона преступления выражается в надругательстве над указанными символами государственной власти РФ, т.е. в уничтожении, повреждении, срывании флага или герба РФ, их осквернении (нанесение непристойных надписей или знаков, топтание и т.п.). Эти действия должны обладать признаком публичности, т.е. либо совершаться в присутствии хотя бы одного лица, либо результаты надругательства должны быть доступны для восприятия другими лицами.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

§ 7. Преступления, посягающие на порядок

осуществления споров о праве

Самоуправство ([ст. 330](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBVDG) УК). Непосредственный объект - установленный порядок реализации прав или исполнения обязанностей.

Объективная сторона преступления характеризуется рядом признаков: а) самовольное совершение каких-либо действий, правомерность которых оспаривается организацией или гражданином; б) причинение существенного вреда такими действиями; в) причинная связь между этими действиями и причиненным вредом. Самовольность совершения действий означает, что они осуществляются вопреки порядку, предусмотренному законом или иным нормативным правовым актом (например, указом Президента РФ, постановлением Правительства РФ, нормативным правовым актом органа государственной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления и др.). Правомерность действий может оспариваться любой организацией или физическим лицом в претензионном, административном, судебном либо ином порядке.

Вред может быть как материальным, так и нематериальным (затруднение нормального функционирования органа, учреждения, организации; нарушение конституционного права того или иного лица и т.п.). Существенность вреда определяется судом в каждом конкретном случае, исходя из обстоятельств совершения преступления, имущественного положения потерпевшего и т.п.

Состав преступления является материальным.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

Субъект самоуправства - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующим признаком самоуправства является применение насилия или угроза его применения. Под применением насилия понимается физическое воздействие на потерпевшего, которое может заключаться в его связывании, запирании, причинении ему побоев, легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью, смерти. Умышленное либо неосторожное причинение смерти потерпевшему, а также умышленное причинение тяжкого вреда его здоровью требуют дополнительной квалификации по статьям, предусматривающим ответственность за преступления против личности. Угроза применения насилия выражается в психическом воздействии на потерпевшего. По смыслу закона, виновный может угрожать любым насилием вплоть до убийства.

Глава XIX. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

§ 1. Понятие и общая характеристика

преступлений против военной службы

В соответствии с Конституцией РФ защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации, который несет военную службу в соответствии с федеральным законом [(ст. 59)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B110CFDDA6EB10F3B8E1E5A7560711047DBC72BE089880J0VEG).

Федеральными законами, содержащими систему основополагающих положений в сфере организации военной службы, являются Законы: от 31.05.1996 [N 61-ФЗ](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCABE54DF9B0B8E9A551J0V8G) "Об обороне" <\*>; от 28.03.1998 [N 53-ФЗ](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA5E94DF9B0B8E9A551J0V8G) "О воинской обязанности и военной службе" <\*\*>; от 27.05.1998 [N 76-ФЗ](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DBA3E24DF9B0B8E9A551J0V8G) "О статусе военнослужащих" <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1996. N 23. Ст. 2750.

<\*\*> СЗ РФ. 1998. N 13. Ст. 1475.

<\*\*\*> СЗ РФ. 1998. N 22. Ст. 2331.

Отношения в рассматриваемой сфере регламентируются также общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ и другими нормативными актами (например, [Положением](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C6D3A1E04DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBV9G) о порядке прохождения военной службы, утв. Указом Президента РФ от 16.09.1999 N 1237, с изм. на 17.04.2003) <\*>, [Положением](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B111C7DBA2E54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVEG) о призыве на военную службу граждан Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 01.06.1999 N 587 <\*\*>, и др.).

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1999. N 38. Ст. 4534; 2003. N 16. Ст. 1508.

<\*\*> СЗ РФ. 1999. N 23. Ст. 2857.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCABE54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVCG) "Об обороне" под обороной понимается система политических, экономических, военных, социальных, правовых и иных мер по подготовке к вооруженной защите и вооруженной защите Российской Федерации, целостности и неприкосновенности ее территории. В целях обороны устанавливается воинская обязанность граждан Российской Федерации, создаются Вооруженные Силы РФ - государственная военная организация, предназначенная для отражения агрессии, направленной против Российской Федерации, вооруженной защиты целости и неприкосновенности ее территории, выполнения задач в соответствии с международными договорами России.

Помимо Вооруженных Сил РФ, к обороне привлекаются пограничные и другие войска, воинские формирования, иные государственные органы.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA5E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8602JBV8G) "О воинской обязанности и военной службе" определяет военную службу как особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами в Вооруженных Силах РФ, а также в пограничных органах и войсках, входящих в состав Федеральной службы безопасности РФ, во внутренних войсках Министерства внутренних дел РФ, в Железнодорожных войсках РФ, войсках Федерального агентства правительственной связи и информации при Президенте РФ, войсках гражданской обороны (далее - другие войска), инженерно-технических и дорожно-строительных воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти (далее - воинские формирования), Службе внешней разведки РФ, органах Федеральной службы безопасности РФ, федеральных органах правительственной связи и информации, федеральных органах государственной охраны, федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки органов государственной власти РФ (далее - органы) и создаваемых на военное время специальных формированиях.

Граждане проходят военную службу по призыву или по контракту. Во время прохождения военной службы они приобретают статус военнослужащего.

Призыву на военную службу подлежат: 1) граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе (далее - граждане, не пребывающие в запасе); 2) граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, окончившие государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования и зачисленные в запас с присвоением воинского звания офицера (далее - граждане, зачисленные в запас с присвоением воинского звания офицера).

Контракт о прохождении военной службы заключается гражданином с Министерством обороны РФ или федеральным органом исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, письменно, по типовой форме и в порядке, определяемом [Положением](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C6D3A1E04DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8101JBVBG) о порядке прохождения военной службы. Первый контракт о прохождении военной службы вправе заключить только граждане в возрасте от 18 до 40 лет.

Согласно [Положению](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C6D3A1E04DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8104JBVAG) о порядке прохождения военной службы началом военной службы считается:

1) для граждан, призванных на военную службу, не пребывавших в запасе, - день убытия из военного комиссариата субъекта Федерации к месту прохождения военной службы;

2) для граждан, призванных на военную службу из числа зачисленных в запас с присвоением воинского звания офицера, - день убытия к месту прохождения военной службы, указанной в предписании военного комиссариата;

3) для граждан, призванных на военную службу непосредственно после окончания государственных, муниципальных или имеющих государственную аккредитацию негосударственных образовательных учреждений высшего профессионального образования, которым присвоено воинское звание офицера, - день убытия в отпуск, предоставленный военным комиссариатом по окончании указанных образовательных учреждений;

4) для граждан, поступивших на военную службу по контракту, - день вступления контракта в силу;

5) для граждан, поступивших в военно-учебные заведения и не проходивших военную службу или прошедших военную службу ранее, - день зачисления в указанные учебные заведения.

Срок военной службы истекает:

1) для военнослужащих, проходящих военную службу по призыву, - в соответствующее число последнего месяца срока военной службы по призыву;

2) для военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, - в соответствующие месяц и число последнего года контракта либо в соответствующее число последнего месяца срока контракта, если контракт заключен на срок до одного года.

Днем окончания военной службы считается день исключения военнослужащего из списков личного состава воинской части. Военнослужащий должен быть исключен из списков личного состава воинской части в день истечения срока его военной службы.

Ответственность за преступления против военной службы установлена [гл. 33](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBV7G) раздела XI Особенной части УК. В [ст. 331](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBVFG) УК сформулировано понятие "преступления против военной службы". Преступлениями против военной службы признаются предусмотренные гл. 33 УК преступления против установленного порядка прохождения военной службы, совершенные военнослужащими, проходящими военную службу по призыву или по контракту в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

В соответствии со статьями [гл. 33](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBV7G) УК уголовную ответственность несут военные строители военно-строительных отрядов (частей) Министерства обороны РФ, других министерств и ведомств.

Положения об ответственности, содержащиеся в гл. 33 УК, распространяются только на мирное время. Уголовная ответственность за преступления против военной службы в военное время или в боевой обстановке определяется законодательством Российской Федерации военного времени.

Родовой объект преступлений против военной службы совпадает с видовым объектом, поскольку [раздел XI](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBV7G) "Преступления против военной службы" содержит всего одну главу с тем же наименованием. Родовым (видовым) объектом преступлений против военной службы является установленный порядок несения и прохождения военной службы военнослужащими, обеспечивающий нормальную деятельность Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и иных государственных органов, где предусмотрено прохождение военной службы.

Если военнослужащими совершаются преступления, предусмотренные другими разделами и главами Особенной части [УК](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8404JBVFG) (убийство - [ст. 105](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8404JBVAG), кража - [ст. 158](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898840FJBVEG), хулиганство - [ст. 213](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988904JBV7G), разглашение государственной тайны - [ст. 283](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8902JBVAG) и др.), не посягающие на порядок несения и прохождения военной службы, то ответственность наступает по статьям соответствующих глав на общих основаниях.

Непосредственными объектами преступлений против военной службы являются общественные отношения, образующие отдельные элементы порядка несения и прохождения военной службы.

Некоторые авторы предлагают различные классификации, основанные на непосредственном объекте воинских преступлений. Так, Т.А. Лесниевски-Костарева выделяет, исходя из непосредственного объекта, общие и специальные виды воинских преступлений. Общие преступления: 1) против порядка подчиненности и воинских взаимоотношений ([ст. ст. 332 - 336](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBVAG) УК); 2) против порядка пребывания на военной службе ([ст. ст. 337 - 339](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVAG) УК) и порядка пользования военным имуществом ([ст. ст. 345 - 348](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBVAG) УК). Специальные преступления: 1) против порядка несения специальных (охранных) видов военной службы ([ст. ст. 340 - 344](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVBG) УК); 2) против порядка использования опасных в эксплуатации военно-технических средств ([ст. ст. 349 - 352](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBV6G) УК) <\*>. По этому вопросу имеются и другие точки зрения <\*\*>. Исходя из анализа существующих позиций и нормативного материала, включенного в [гл. 33](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988005JBV7G) Особенной части УК, по основному непосредственному объекту целесообразно выделить четыре группы преступлений против военной службы.

--------------------------------

<\*> См.: Уголовное право. Словарь-справочник. М., 2000. С. 277.

<\*\*> См.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. И.Я. Козаченко. М., 1998. С. 713.

1. Преступления против порядка подчиненности и уставных взаимоотношений между военнослужащими: неисполнение приказа ([ст. 332](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBVAG) УК); сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы ([ст. 333](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBVFG) УК); насильственные действия в отношении начальника ([ст. 334](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBV7G) УК); нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности ([ст. 335](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988002JBV9G) УК); оскорбление военнослужащего ([ст. 336](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988001JBV7G) УК).

2. Преступления против порядка прохождения военной службы: самовольное оставление части или места службы ([ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVAG) УК); дезертирство ([ст. 338](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800FJBVAG) УК); уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами ([ст. 339](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVEG) УК).

3. Преступления против порядка несения специальных служб: нарушение правил несения боевого дежурства ([ст. 340](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVBG) УК); нарушение правил несения пограничной службы ([ст. 341](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988307JBVCG) УК); нарушение уставных правил несения караульной службы ([ст. 342](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988307JBV7G) УК); нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности ([ст. 343](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988306JBV8G) УК); нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне ([ст. 344](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBVFG) УК).

4. Преступления против порядка обращения с военным имуществом, оружием, источниками повышенной опасности, использования и эксплуатации военной техники: оставление погибающего военного корабля ([ст. 345](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBVAG) УК); умышленное уничтожение или повреждение военного имущества ([ст. 346](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBV9G) УК); уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности ([ст. 347](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBVCG) УК); утрата военного имущества ([ст. 348](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBVBG) УК); нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих ([ст. 349](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBV6G) УК); нарушение правил вождения или эксплуатации машин ([ст. 350](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988303JBVBG) УК); нарушение правил полетов или подготовки к ним ([ст. 351](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988302JBVCG) УК); нарушение правил кораблевождения ([ст. 352](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988302JBVBG) УК).

Применительно к ряду преступлений против военной службы можно выделить, помимо основного, дополнительный непосредственный объект. Так, составы, предусмотренные [ст. ст. 333 - 335](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBVFG) УК, предполагают наличие дополнительного объекта, в качестве которого признается здоровье военнослужащих, [ст. ст. 335](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988002JBV9G), [336](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988001JBV7G) УК - честь и достоинство, [ст. ст. 349 - 352](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBV6G) УК - жизнь и здоровье.

Обязательным признаком составов, предусмотренных [ст. ст. 346 - 352](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBV9G) УК, является наличие предмета преступления - оружия, машин, военных летательных аппаратов и т.д.

Объективная сторона преступлений против военной службы может выражаться как в действии ([ст. ст. 333 - 336](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBVFG), 346 УК), так и в бездействии ([ст. ст. 332](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBVAG), [337 - 344](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVAG), [348 - 352](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBVBG) УК) либо как в той, так и в иной форме ([ст. 347](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBVCG) УК).

К формальным следует отнести составы преступлений, предусмотренные [ст. ст. 336 - 338](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988001JBV7G), [345](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBVAG) УК, к материальным - ст. ст. 332, [342 - 344](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988307JBV7G), [346 - 352](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBV9G) УК, к формально-материальным - ст. ст. 333, [335](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988002JBV9G), [339 - 341](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVEG) УК.

Субъект преступлений против военной службы специальный:

1) военнослужащие, проходящие военную службу по призыву или по контракту в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ;

2) граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов;

3) военные строители военно-строительных отрядов (частей) Министерства обороны РФ, других министерств и ведомств.

В соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DBA3E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8105JBVFG) "О статусе военнослужащих" к военнослужащим относятся:

офицеры, прапорщики и мичманы, курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования, сержанты и старшины, солдаты и матросы, проходящие военную службу по контракту;

офицеры, призванные на военную службу в соответствии с указом Президента РФ;

сержанты, старшины, солдаты и матросы, проходящие военную службу по призыву, курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования до заключения ими контракта.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 14.02.2000 N 9 "О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих" разъясняется [(п. 1)](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C7D2A7E54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8107JBV9G), что статус военнослужащих имеют также военнослужащие, прикомандированные в установленном порядке к федеральным органам государственной власти, другим государственным органам и учреждениям, органам государственной власти субъектов Федерации, международным организациям в соответствии с международными договорами Российской Федерации, государственным унитарным предприятиям, имущество которых находится в федеральной собственности, акционерным обществам, 100% акций которых находится в федеральной собственности и которые выполняют работу в интересах обороны страны и безопасности государства, иным предприятиям, учреждениям и организациям, если это предусмотрено федеральным законом <\*>.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 2000. N 4. С. 13 - 19.

Субъективная сторона преступлений против военной службы может выражаться как в умышленной ([ст. ст. 333 - 339](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBVFG), [343 - 346](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988306JBV8G) УК), так и неосторожной ([ст. ст. 347 - 352](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBVCG) УК) формах вины.

Преступления, предусмотренные [ст. ст. 332](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBVAG), [340 - 342](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVBG) УК, предполагают наличие умышленной или неосторожной форм вины.

Обязательным признаком субъективной стороны преступлений, предусмотренных [ст. ст. 337 - 339](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVAG) УК, является цель: временное или постоянное уклонение от прохождения военной службы.

§ 2. Преступления против порядка подчиненности и

уставных взаимоотношений между военнослужащими

Непосредственным объектом этой группы преступлений является порядок подчиненности и взаимоотношений между военнослужащими, который определяется общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, утвержденными Указом Президента РФ от 14.12.1993 N 2140 <\*>, действие которых распространяется также на другие войска, воинские формирования и государственные органы, поскольку в них предусмотрена военная служба. К общевоинским уставам относятся: Устав внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации; Дисциплинарный устав Вооруженных Сил Российской Федерации; Устав гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Российской Федерации, Строевой устав Вооруженных Сил Российской Федерации.

--------------------------------

<\*> САПП РФ. 1993. N 51. Ст. 4931.

Одним из принципов строительства Вооруженных Сил РФ, руководства ими и взаимоотношений между военнослужащими согласно Уставу внутренней службы Вооруженных Сил РФ является единоначалие. Оно заключается в наделении командира (начальника) всей полнотой распорядительной власти по отношению к подчиненным и возложении на него персональной ответственности перед государством за все стороны жизни и деятельности воинской части, подразделения и каждого военнослужащего. Единоначалие выражается в праве командира (начальника), исходя из всесторонней оценки обстановки, единолично принимать решения, отдавать соответствующие приказы в строгом соответствии с требованиями законов и воинских уставов и обеспечивать их выполнение.

По своему служебному положению и воинскому званию одни военнослужащие по отношению к другим могут быть начальниками или подчиненными. Начальник вправе отдавать подчиненному приказы и требовать их исполнения. При этом он должен быть для подчиненного примером тактичности и выдержанности. Подчиненный обязан беспрекословно выполнять приказы начальника. Выполнив приказ, он может подать жалобу, если считает, что по отношению к нему поступили неправильно.

Начальник по служебному положению - это военнослужащий, которому другие военнослужащие подчинены по службе.

Начальниками по воинскому званию являются состоящие на военной службе:

маршалы Российской Федерации, генералы армии, адмиралы флота - для старших и младших офицеров, прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

генералы, адмиралы, полковники и капитаны первого ранга - для младших офицеров, прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

старшие офицеры в воинских званиях подполковник, капитан второго ранга, майор, капитан третьего ранга - для прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

младшие офицеры - для сержантов, старшин, солдат и матросов;

прапорщики и мичманы - для сержантов, старшин, солдат и матросов одной с ними воинской части;

сержанты и старшины - для солдат и матросов одной с ними воинской части.

Приказ - это распоряжение командира (начальника), обращенное к подчиненным и требующее обязательного выполнения определенных действий, соблюдения правил или устанавливающее определенный порядок, положение. Он может быть отдан письменно, устно или по техническим средствам связи. Письменный приказ является основным распорядительным служебным документом военного управления, издаваемым на правах единоначалия командирами воинских частей (начальниками учреждений).

В Уставе внутренней службы Вооруженных Сил РФ, а также других общевоинских уставах определяются правила взаимоотношений военнослужащих. При этом указывается, что военнослужащие должны быть примером высокой культуры, скромности, их взаимоотношения должны строиться на основе взаимного уважения.

Неисполнение приказа ([ст. 332](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBVAG) УК). Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 332](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBVBG) УК, состоит в неисполнении подчиненным приказа начальника, отданного в установленном порядке, причинившем существенный вред интересам службы.

Согласно Уставу внутренней службы Вооруженных Сил РФ подчиненный обязан беспрекословно выполнять приказы начальника. Обсуждение приказа недопустимо, а неисполнение приказа является воинским преступлением ([ст. ст. 30](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8006JBV9G), [31](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8005JBVFG)).

Приказ должен быть отдан письменно, устно или по техническим средствам связи в той форме, которая установлена для такого вида приказов уставами и иными нормативными правовыми актами.

Неисполнение приказа может выражаться как в активном, так и пассивном поведении подчиненного военнослужащего. В первом случае он открыто заявляет, что не будет выполнять отданный ему приказ, во втором - проявляет внешнюю готовность выполнить приказ, но фактически умышленно отказывается от его исполнения.

Состав преступления - материальный. Необходимо установить наличие не только деяния в виде неисполнения подчиненным приказа, отданного в установленном порядке, но и наступление в результате этого последствий - нанесения существенного вреда интересам службы.

Под существенным вредом следует понимать причинение легкого вреда здоровью людей, значительного материального ущерба воинской части, срыв воинских мероприятий по выполнению текущих задач, поставленных перед воинской частью, воинским формированием, и т.п.

Между неисполнением приказа и последствиями в виде существенного вреда интересам службы необходимо установить причинную связь, т.е. доказать, что неисполнение приказа было главным фактором, вызвавшим рассматриваемые последствия.

Субъективная сторона преступления предполагает умышленную форму вины в виде прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что не исполняет приказ командира (начальника), предвидит наступление последствий в виде причинения существенного вреда интересам службы, и желает или сознательно допускает наступление этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, который является подчиненным по отношению к командиру (начальнику), отдавшему приказ.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 332](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBV9G) УК: то же деяние, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, а равно повлекшее тяжкие последствия.

Понятие группы лиц, группы лиц по предварительному сговору и организованной группы раскрывается в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8003JBVDG) УК.

Понятие тяжких последствий в законе не раскрыто. Исходя из судебной практики, под такого рода последствиями необходимо понимать причинение по неосторожности смерти, тяжкого вреда здоровью людей, срыв мероприятий по обеспечению постоянной боевой готовности воинской части, уничтожение или вывод из строя военной техники, невыполнение боевой задачи и т.п.

Субъективная сторона предполагает наличие двух форм вины: умышленной - относительно неисполнения приказа и неосторожной - по отношению к тяжким последствиям.

Часть 3 [ст. 332](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBV7G) УК предусматривает неисполнение приказа вследствие небрежного или недобросовестного отношения к службе, повлекшее тяжкие последствия.

В отличие от [ч. 1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBVBG) и [ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988004JBV9G) ст. 332 УК субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 332 УК, предполагает не умышленную, а неосторожную форму вины.

Неосторожная форма вины может быть выражена здесь в виде легкомыслия и небрежности. Виновный предвидит возможность наступления тяжких последствий в результате неисполнения приказа вследствие недобросовестного отношения к службе, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий или не предвидит возможности причинения тяжких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы ([ст. 333](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBVFG) УК). Дополнительным объектом преступления могут быть жизнь, здоровье и свобода командира (начальника) либо иного лица, исполняющего возложенные на него обязанности военной службы.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 333](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBVCG) УК, состоит в совершении двух самостоятельных деяний: 1) в сопротивлении начальнику, а равно иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, сопряженном с насилием или угрозой его применения; 2) в принуждении начальника, а равно иного лица, исполняющего возложенные на него обязанности военной службы, к нарушению этих обязанностей, сопряженном с насилием или угрозой его применения.

Под сопротивлением понимается активное противодействие начальнику (командиру) или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, в исполнении этих обязанностей.

Принуждение начальника (командира) либо иного лица, исполняющего возложенные на него обязанности военной службы, к нарушению этих обязанностей заключается в активных действиях, направленных на то, чтобы путем насилия или угрозы его применения заставить их нарушить указанные обязанности. При этом насилие может быть как физическим, так и психическим. Например, подчиненный угрожает начальнику причинением вреда здоровью, если тот применит к нему предусмотренный Дисциплинарным уставом Вооруженных Сил РФ дисциплинарный арест за совершение грубого дисциплинарного проступка.

Состав преступления - формальный, оно считается оконченным с момента оказания сопротивления начальнику или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, или принуждения к нарушению этих обязанностей, сопряженных с насилием или угрозой его применения, независимо от того, было ли реально нарушено исполнение этих обязанностей.

Обязанности военной службы предусмотрены федеральными законами, общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами. Не будет состава рассматриваемого преступления, когда насилие или угроза его применения подчиненным по отношению к начальнику или иному лицу имели место не в связи с исполнением ими обязанностей военной службы, а по другим мотивам (личные неприязненные отношения и т.д.).

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что оказывает сопротивление начальнику или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, либо принуждает их к нарушению этих обязанностей путем насилия или угрозы его применения, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, находящийся в отношении подчиненности к лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, при сопротивлении этому лицу или принуждении его к нарушению указанных обязанностей.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 333](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBVAG) УК. Квалифицирующими признаками являются совершение деяний, предусмотренных ч. 1 [ст. 333](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBVCG) УК:

а) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) с применением оружия;

в) с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий.

Понятие группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы определяется в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8003JBVDG) УК.

При раскрытии понятия оружия следует исходить из Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116CFD9A2E54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVFG) от 13.12.1996 N 150-ФЗ "Об оружии" <\*>. Под оружием понимаются устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681.

Применением оружия считается его фактическое использование для физического или психического воздействия, т.е. нанесения вреда здоровью или демонстрации его потерпевшему в качестве реальной угрозы, произведения выстрелов в воздух и т.п., с целью заставить начальника или лицо, исполняющее возложенные на него обязанности военной службы, нарушить эти обязанности или воспрепятствовать их исполнению.

Понятие тяжкого вреда здоровью определено в [ст. 111](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8400JBVAG) УК, а вреда средней тяжести - в [ст. 112](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A840EJBVDG) УК. Под иными тяжкими последствиями следует понимать причинение по неосторожности смерти человеку, срыв мероприятий по обеспечению постоянной боевой готовности воинской части, невыполнение боевой задачи, уничтожение или вывод из строя военной техники и т.п.

Между действиями виновного по оказанию сопротивления или принуждению к нарушению обязанностей военной службы и причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий необходимо установить наличие причинной связи.

Насильственные действия в отношении начальника ([ст. 334](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBV7G) УК). Дополнительным объектом преступления являются здоровье начальника и его телесная неприкосновенность.

Объективная сторона преступления заключается в нанесении побоев или применении иного насилия в отношении начальника, совершенных во время исполнения им обязанностей военной службы или в связи с исполнением этих обязанностей (ч. 1 [ст. 334](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988002JBVEG) УК).

Определение понятия побоев дано в [ст. 116](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988502JBV7G) УК. Под иным насилием следует понимать причинение легкого вреда здоровью потерпевшего, ограничение свободы, причинение физической боли без расстройства здоровья и т.п.

Ответственность наступает только при условии, что побои или иное насилие применено к начальнику во время исполнения им обязанностей военной службы или в связи с исполнением этих обязанностей. Например, в ответ на справедливое замечание начальника подчиненному военнослужащему о том, что тот не выполнил требования Строевого устава Вооруженных Сил РФ относительно воинского приветствия, подчиненный наносит начальнику побои.

Вместе с тем следует иметь в виду, что рассматриваемое деяние квалифицируется по [ст. 334](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBV7G) УК только в том случае, когда в поведении виновного не содержатся признаки состава преступления, предусмотренного [ст. 333](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBVFG) УК. Если такие признаки имеют место, деяние квалифицируется по ст. 333 УК, дополнительной квалификации по ст. 334 УК не требуется.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел. Виновный осознает, что совершает насильственные действия в отношении своего начальника, исполняющего обязанности военной службы, или в связи с исполнением им этих обязанностей, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, находящийся в подчинении начальника, в отношении которого совершаются насильственные действия.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 334](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988002JBVCG) УК; квалифицирующие признаки предусматривают совершение деяния:

а) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) с применением оружия;

в) с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий.

Эти квалифицирующие признаки тождественны квалифицирующим признакам, предусмотренным ч. 2 [ст. 333](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988003JBVAG) УК.

Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности ([ст. 335](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988002JBV9G) УК). Дополнительным объектом преступления могут быть честь, достоинство, жизнь и здоровье потерпевших.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности, связанном с унижением чести и достоинства или издевательством над потерпевшим либо сопряженном с насилием (ч. 1 [ст. 335](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988002JBV6G) УК).

Правила взаимоотношений между военнослужащими определяются прежде всего гл. 2 Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ, а также другими общевоинскими уставами. При выяснении объективной стороны рассматриваемого деяния важно определить, какие именно уставные правила взаимоотношений военнослужащих были нарушены.

Честью является внешняя оценка военнослужащего окружающими, а достоинством - его внутренняя оценка самим себя. Унижение чести и достоинства военнослужащего означает подрыв его авторитета, репутации.

Под издевательством следует понимать активное воздействие виновного на потерпевшего, причиняющее ему физическую боль (систематические избиения, термическое воздействие и т.д.) или страдания (из-за лишения пищи, обмундирования, сна и т.п.).

Под насилием, предусмотренным ч. 1 [ст. 335](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988002JBV6G) УК, понимается причинение физической боли, легкого вреда здоровью потерпевшего, связывание, лишение свободы и т.п.

Состав преступления - формальный, оно считается оконченным с момента совершения указанных действий.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает, что унижает честь и достоинство, издевается или применяет насилие к потерпевшему, нарушая таким образом уставные правила взаимоотношений между военнослужащими, и желает совершить эти действия.

Цели и мотивы преступления не имеют значения при квалификации содеянного.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, не связанный с потерпевшим отношениями подчиненности.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 335](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988001JBVEG) УК: то же деяние, совершенное:

а) в отношении двух или более лиц:

б) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой:

в) с применением оружия;

г) с причинением средней тяжести вреда здоровью.

Понятие группы, группы лиц по предварительному сговору и организованной группы разъясняется в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8003JBVDG) УК.

Применением оружия признается его фактическое использование в процессе совершения рассматриваемого преступления в целях оказания на потерпевшего физического или психического воздействия.

Понятие средней тяжести вреда здоровью раскрыто в [ст. 112](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A840EJBVDG) УК.

Особо квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 3 [ст. 335](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988001JBV9G). Особо квалифицирующим признаком являются тяжкие последствия. К ним следует отнести причинение по неосторожности смерти, тяжкого вреда здоровью военнослужащего, самоубийство потерпевшего и др.

Оскорбление военнослужащего ([ст. 336](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988001JBV7G) УК). Дополнительный объект преступления - честь и достоинство личности.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 336](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVEG) УК, состоит в оскорблении одним военнослужащим другого во время или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

Под оскорблением понимается унижение чести и достоинства военнослужащего, выраженное в неприличной форме. В Уставе внутренней службы Вооруженных Сил РФ подчеркивается, что военнослужащие должны защищать свое достоинство и уважать достоинство других. Взаимоотношения между военнослужащими строятся на основе взаимного уважения. Оскорбление одним военнослужащим другого грубо нарушает эти основополагающие уставные правила.

Оскорбление может быть устным (путем нецензурной брани в адрес потерпевшего и др.), письменным (унижающие честь и достоинство измышления, связанные с исполнением потерпевшим обязанностей по военной службе) либо выражаться в конкретных оскорбительных действиях (нанесение пощечины, плевок в лицо и т.п.).

Не будет рассматриваемого состава преступления в том случае, если оскорбление одного военнослужащего другим осуществляется не во время исполнения и не в связи с исполнением обязанностей военной службы. Ответственность в этой ситуации наступает не за преступление против военной службы, а на общих основаниях в соответствии со [ст. 130](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8605JBVDG) УК.

Состав преступления - формальный, оно считается оконченным с момента нанесения оскорбления.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает, что оскорбляет (в неприличной форме унижает честь и достоинство) другого военнослужащего во время исполнения или в связи с исполнением им обязанностей военной службы, и желает нанести оскорбление.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, не находящийся с потерпевшим в отношениях подчиненности.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 336](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVCG) УК. Квалифицирующим признаком является оскорбление подчиненным начальника, а равно начальником подчиненного во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

В отличие от ч. 1 [ст. 336](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVEG) УК в квалифицированном составе речь идет об отношениях подчиненности между военнослужащими. В этой связи субъектом преступления является военнослужащий, находящийся с потерпевшим в отношениях подчиненности.

§ 3. Преступления против порядка прохождения

военной службы

Основным непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений является порядок прохождения военной службы, определяемый Федеральными законами: "[О воинской обязанности](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA5E94DF9B0B8E9A551J0V8G) и военной службе", ["О статусе военнослужащих"](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C4DBA3E24DF9B0B8E9A551J0V8G), [Положением](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C6D3A1E04DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBV9G) о порядке прохождения службы, общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами.

В соответствии с [Положением](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C6D3A1E04DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A880FJBV6G) о порядке прохождения военной службы этот порядок касается прохождения гражданами Российской Федерации военной службы по призыву и в добровольном порядке (по контракту) в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, предусмотренных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA5E94DF9B0B8E9A551J0V8G) "О воинской обязанности и военной службе", в мирное время. Особенности прохождения военной службы в период проведения мобилизации, при введении чрезвычайного положения, военного положения и в военное время определяются федеральными конституционными законами, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Самовольное оставление части или места службы ([ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVAG) УК). Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVBG) УК, состоит в самовольном оставлении части или места службы, а равно неявке в срок без уважительных причин на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения продолжительностью свыше двух суток, но не более 10 суток, совершенных военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Под самовольным оставлением части или места службы следует понимать выбытие военнослужащего из этой части или места службы без разрешения начальника (командира) либо иных законных оснований. Отсутствие продолжительностью свыше двух суток, но не более 10 суток является преступлением, предусмотренным ч. 1 [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVBG) УК.

Предусмотренная ч. 1 ст. 337 УК неявка в срок на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения предполагает, что в отличие от самовольного оставления части или места службы военнослужащий выбыл с места службы или из части на законном основании, а невозвращение в срок не вызвано какими-либо уважительными причинами (например, стихийным бедствием, железнодорожной аварией, тяжкой болезнью военнослужащего и т.п.).

Состав преступления - формальный, оно считается оконченным с момента отсутствия военнослужащего без уважительных причин в части или по месту службы в течение установленного в ч. 1 [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVBG) УК срока.

Субъективная сторона предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает, что самовольно оставил часть или место службы, а равно без уважительных причин не является на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, проходящий военную службу по призыву.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBV9G) УК: совершение того же деяния военнослужащим, отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части.

Субъект преступления - военнослужащий, отбывающий наказание в дисциплинарной воинской части.

Частью 3 [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBV7G) предусмотрено самовольное оставление части или места службы, а равно неявка в срок без уважительных причин на службу продолжительностью свыше 10 суток, но не более одного месяца, совершенные военнослужащим, проходящим военную службу по призыву или по контракту.

В отличие от ч. 2 [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBV9G) УК в этом составе увеличивается срок отсутствия в части или по месту службы (свыше 10 суток до одного месяца), а субъектом преступления становится не только военнослужащий, проходящий военную службу по призыву, но и проходящий ее по контракту. Таким образом, уголовная ответственность за рассматриваемые деяния для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, наступает при отсутствии в части или по месту службы продолжительностью свыше 10 суток. А для военнослужащего, проходящего военную службу по призыву, уголовная ответственность предусмотрена при отсутствии по месту службы или в части свыше двух суток (ч. 1 [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVBG) УК), а при отсутствии свыше 10 суток она только усиливается (ч. 3 [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBV7G) УК).

Частью 4 [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800FJBVFG) УК установлена ответственность за совершение деяний, предусмотренных ч. 3 ст. 337 УК, продолжительностью свыше одного месяца. Указанная продолжительность деяний выполняет роль квалифицирующего признака, усиливающего уголовную ответственность.

В примечании к [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800FJBVDG) УК содержится положение о том, что военнослужащий, впервые совершивший деяния, предусмотренные этой статьей, может быть освобожден от уголовной ответственности, если самовольное оставление части явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств. Этот вид освобождения является факультативным.

Под стечением тяжелых обстоятельств понимается внезапная смерть или тяжкая болезнь родителей и других близких родственников военнослужащего, стихийное бедствие по месту их жительства, требующие срочного прибытия военнослужащего для оказания необходимой помощи, серьезные конфликты в семье, грозящие ее распадом, и т.п.

Дезертирство ([ст. 338](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800FJBVAG) УК). Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 338](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800FJBVBG) УК, заключается в дезертирстве, т.е. самовольном оставлении части или места службы в целях уклонения от прохождения военной службы, а равно в неявке в тех же целях на службу.

Дезертирство относится к разряду длящихся преступлений с формальным составом. Оно считается оконченным с момента самовольного оставления части или места службы или неявки на службу в указанных уголовным законом целях. Преступление может быть прекращено военнослужащим добровольно (явка с повинной) либо путем его задержания правоохранительными органами. Кроме того, прекращение преступления связывается с наступлением юридически значимых событий: для военнослужащего, проходящего военную службу по призыву, это достижение возраста 28 лет, поскольку призыву подлежат граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет; для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, - прекращение действия контракта с исключением военнослужащего из списков личного состава воинской части.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла и цели уклонения от прохождения военной службы. Виновный осознает, что в целях уклонения от прохождения военной службы самовольно оставляет часть или место службы либо не является на службу, и желает совершить эти деяния.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, проходящий военную службу по призыву или по контракту.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 338](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800FJBV9G) УК: дезертирство с оружием, вверенным по службе, а равно дезертирство, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Под оружием, вверенным по службе, понимается оружие, выданное военнослужащему в установленном порядке для выполнения обязанностей военной службы.

Понятие группы лиц по предварительному сговору и организованной группы дано в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8003JBVAG) УК.

В примечании к [ст. 338](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800FJBV7G) УК содержится положение о том, что военнослужащий, впервые совершивший дезертирство, предусмотренное ч. 1 [ст. 338](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800FJBVBG) УК, может быть освобожден от уголовной ответственности, если дезертирство явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств.

Понятие стечения тяжелых обстоятельств рассмотрено ранее применительно к содержанию примечания к [ст. 337](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988000JBVAG) УК.

Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами ([ст. 339](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVEG) УК). Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 339](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVFG) УК, состоит в уклонении военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или причинения себе какого-либо повреждения (членовредительство), или подлога документов, или иного обмана.

Под симуляцией болезни следует понимать ложное приписывание себе военнослужащим и демонстрацию признаков определенного болезненного состояния или физического недостатка либо осознанное преувеличение симптомов действительно имеющегося у него заболевания.

Членовредительство - это умышленное причинение военнослужащим вреда своему здоровью путем повреждения органов, тканей тела, нарушения их функционирования, инфицирование заболевания или его обострения. Повреждения такого рода могут наноситься при помощи различных видов оружия, использования термических, химических, лекарственных и иных средств. При этом вред здоровью может быть причинен как самим военнослужащим, так и по его просьбе другим лицом, которое следует признавать в этом случае пособником преступления.

Под подлогом документов понимается внесение в документы заведомо ложных сведений, а равно исправлений, искажающих их действительное содержание, что позволяет военнослужащему уклониться от обязанностей военной службы. Например, внесение в документы ложной информации о смерти или тяжкой болезни близких родственников, исправлений, изменяющих возраст, время заболевания военнослужащего и иные данные.

Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем иного обмана может осуществляться как посредством сообщения различного рода ложной информации (о повреждении оружия, военной техники, чрезвычайных обстоятельствах и т.п.), так и при умышленном сокрытии информации, которую военнослужащий обязан был сообщить (об излечении от заболевания, исчезновении иных препятствий для выполнения обязанностей военной службы).

Состав преступления - формальный, оно считается оконченным с момента фактического прекращения выполнения военнослужащим обязанностей военной службы.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла и специальной цели - уклонения военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы. Виновный осознает, что с целью уклонения от исполнения обязанностей военной службы симулирует болезнь, причиняет себе какое-либо повреждение, осуществляет подлог документов или иной обман, и желает совершить эти деяния.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, проходящий военную службу по призыву или по контракту.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 339](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVDG) УК: то же деяние, совершенное в целях полного освобождения от исполнения обязанностей военной службы.

Сопоставление [ч. 1](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVFG) и [ч. 2](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVDG) ст. 339 УК показывает, что предусмотренная ч. 1 ст. 339 УК цель уклонения военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы предполагает временное или частичное освобождение его от указанных обязанностей, в то время как ч. 2 ст. 339 УК предусматривает иную цель: полное освобождение от исполнения обязанностей военной службы, т.е. освобождение от всех обязанностей и не временно, а постоянно.

§ 4. Преступления против порядка

несения специальных служб

Основным непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений является порядок несения специальных служб, определяемый Уставом внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации, Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Российской Федерации, а также иными нормативными правовыми актами.

Нарушение правил несения боевого дежурства ([ст. 340](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBVBG) УК). Порядок несения боевого дежурства определяется ч. 3 Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 340](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBV8G) УК, состоит в нарушении правил несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Российскую Федерацию либо по обеспечению ее безопасности, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

В соответствии с Уставом внутренней службы Вооруженных Сил РФ боевое дежурство (боевая служба) является выполнением боевой задачи. Оно осуществляется дежурными силами и средствами, назначенными от воинских частей и подразделений видов Вооруженных Сил и родов войск. В состав дежурных сил и средств входят боевые расчеты, экипажи кораблей и летательных аппаратов, дежурные смены пунктов управления, сил и средств боевого обеспечения и обслуживания. На Военно-Морском Флоте боевая служба является высшей формой поддержания боевой готовности сил флота в мирное время. Боевое дежурство организуется командиром воинской части. Он отвечает за выполнение задач дежурными силами и средствами. Заместители командира воинской части, начальники родов войск и служб отвечают за боевую готовность, обеспечение и подготовку дежурных сил и средств в части, их касающейся.

Личному составу при несении боевого дежурства запрещается:

передавать кому бы то ни было исполнение обязанностей по несению боевого дежурства без разрешения командира дежурных сил и средств (оперативного дежурного, начальника смены, расчета, дежурного командного пункта);

отвлекаться, заниматься делами, не связанными с выполнением обязанностей по несению боевого дежурства;

самовольно оставлять боевой пост или другое место несения боевого дежурства;

проводить работы на вооружении и военной технике, снижающие их установленную готовность.

Нарушение этих и иных установленных правил несения боевого дежурства (боевой службы) образует рассматриваемый состав преступления, который относится к разряду формально-материальных составов. Преступление считается оконченным с момента, когда нарушение правил несения боевого дежурства повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Под причинением вреда интересам безопасности государства следует понимать срыв боевого задания, вывод из строя вооружения или военной техники, вызвавшие снижение уровня контроля над ситуацией, ослабление наблюдения за порученными целями и т.п. Между причиненным вредом и нарушением правил несения боевого дежурства необходимо установить наличие причинной связи. Если вред не был причинен, то следует доказать, что угроза такого вреда существовала и была вполне реальной.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что нарушает правила несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Российскую Федерацию либо по обеспечению ее безопасности, предвидит неизбежность или возможность причинения вреда интересам безопасности государства и желает или сознательно допускает наступление этих последствий либо относится к ним безразлично.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, осуществляющий несение боевого дежурства (боевой службы) согласно приказу соответствующего командира (начальника).

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 340](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898800EJBV6G) УК: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

Под тяжкими последствиями понимается незаконное проникновение на территорию Российской Федерации военных летательных аппаратов, военных кораблей иностранных государств, вывод из строя значительной части боевых сил и средств, срыв особо важных боевых заданий, гибель людей и т.п.

Часть 3 [ст. 340](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988307JBVEG) УК предусматривает нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы) вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия.

Субъективная сторона характеризуется наличием неосторожной формы вины.

Нарушение правил несения пограничной службы ([ст. 341](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988307JBVCG) УК). Порядок несения пограничной службы определяется [Законом](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DBA4E54DF9B0B8E9A551J0V8G) РФ от 01.04.1993 N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" <\*>, [Положением](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116CFDEA7E44DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBV9G) о Федеральной службе безопасности Российской Федерации 2003 г., Уставом внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации, иными нормативными правовыми актами.

--------------------------------

<\*> БВС РФ. 1993. N 17. Ст. 594.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 341](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988307JBVDG) УК, состоит в нарушении правил несения пограничной службы лицом, входящим в состав пограничного наряда или исполняющим иные обязанности пограничной службы, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Основной функцией пограничных органов и войск, входящих в состав Федеральной службы безопасности РФ, является охрана Государственной границы Российской Федерации. Согласно [Закону](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DBA4E54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8107JBV9G) "О Государственной границе Российской Федерации" государственная граница есть линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета Российской Федерации. Защита государственной границы является частью системы обеспечения безопасности государства, а ее охрана - составной частью защиты.

Нарушение правил несения пограничной службы может заключаться в неправомерном изменении установленного маршрута следования пограничного наряда, оставлении боевого поста, отвлечении от несения службы для решения вопросов, не связанных с исполнением обязанностей пограничной службы, неправомерных контактах с посторонним гражданами и т.д.

Состав преступления - формально-материальный, оно считается оконченным с момента создания реальной угрозы причинения вреда интересам безопасности государства или с момента причинения такого вреда. В последнем случае между деянием и причинением вреда необходимо установить наличие причинной связи.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает, что нарушает правила несения пограничной службы, предвидит возможность или неизбежность причинения при этом вреда интересам безопасности государства и желает или сознательно допускает причинение этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, входящий в состав пограничного наряда или исполняющий иные обязанности пограничной службы.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 341](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988307JBVBG) УК: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

К тяжким последствиям относятся перемещение через государственную границу оружия, военной техники, агентов иностранных разведок, гибель людей и т.п.

В этом случае преступление характеризуется двумя формами вины: умыслом относительно деяния и неосторожностью по отношению к тяжким последствиям.

Частью 3 [ст. 341](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988307JBV9G) УК установлена ответственность за нарушение правил несения пограничной службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия.

Субъективная сторона этого преступления предполагает наличие неосторожной вины в виде самонадеянности или небрежности. Виновный предвидит возможность причинения тяжких последствий в результате нарушения правил несения пограничной службы, но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо не предвидит возможности наступления указанных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Нарушение уставных правил караульной службы ([ст. 342](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988307JBV7G) УК). Порядок несения караульной службы определяется Уставом гарнизонной и караульной службы Вооруженных Сил Российской Федерации, а также иными нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 342](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988306JBVEG) УК, состоит в нарушении уставных правил караульной (вахтенной) службы лицом, входящим в состав караула (вахты), если это деяние повлекло причинение вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам.

Караульная служба предназначена для охраны и обороны боевых знамен, хранилищ с вооружением, военной техникой, другими материальными средствами, иных военных и государственных объектов, а также лиц, содержащихся в дисциплинарной воинской части.

Несение караульной службы является выполнением боевой задачи и требует от личного состава точного соблюдения уставных положений. Для несения караульной службы назначаются гарнизонные и внутренние (корабельные) караулы.

Под караулом понимается вооруженное подразделение, назначенное для выполнения боевой задачи по охране и обороне боевых знамен, военных и государственных объектов, а также лиц, содержащихся в дисциплинарных воинских частях.

Согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DBA4E44DF9B0B8E9A551J0V8G) от 06.02.1997 N 27-ФЗ "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации" <\*>, караульной признается также служба военнослужащих внутренних войск, входящих в составы караулов по охране важных государственных объектов, специальных грузов, сооружений на коммуникациях, складов, военных баз либо по конвоированию осужденных и лиц, заключенных под стражу.

--------------------------------

<\*> СЗ РФ. 1997. N 6. Ст. 711.

К караульной службе приравнена вахтенная служба на кораблях Военно-Морского Флота, предназначенная для охраны и обороны корабля и находящихся на нем объектов.

Нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы выражается в неправомерном оставлении охраняемого объекта, допуске на объект посторонних лиц, отклонении от установленного маршрута, неправильном применении боевого оружия, отвлечении от выполнения обязанностей караульной службы (чтение, сон на посту, употребление спиртных напитков) и т.п.

Состав преступления - материальный, оно считается оконченным с момента причинения в результате нарушения уставных правил несения караульной (вахтенной) службы вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам.

Под вредом охраняемым караулом (вахтой) объектам следует понимать хищение оружия, боеприпасов, военного имущества, повреждение боевого знамени, побег арестованного из-под стражи и др.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что нарушает уставные правила несения караульной (вахтенной) службы, предвидит возможность или неизбежность причинения вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам и желает или сознательно допускает наступление этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, входящий в состав караула (вахты).

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 342](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988306JBVCG) УК: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

К тяжким последствиям следует отнести хищение значительных объемов оружия и важного военного имущества с охраняемых объектов, утрату боевого знамени, уничтожение военной техники, повреждение корабля, пожар на охраняемом объекте, который нанес ему крупный ущерб, и т.п.

С субъективной стороны это преступление характеризуется двумя формами вины: умыслом по отношению к деянию и неосторожностью относительно тяжких последствий.

Частью 3 [ст. 342](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988306JBVAG) УК установлена ответственность за нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия.

Субъективная сторона характеризуется в этом составе неосторожной формой вины.

Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности ([ст. 343](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988306JBV8G) УК). Порядок несения военной службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности определяется федеральными законами, общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ и другими нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 [ст. 343](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988306JBV9G) УК, состоит в нарушении правил несения службы лицом, входящим в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, если это деяние причинило вред правам и законным интересам граждан.

Основной объем работы по охране общественного порядка и общественной безопасности возложен на Министерство внутренних дел РФ.

В соответствии со [ст. 37](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DCA5E94DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A820EJBVAG) Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" военнослужащий исполняет обязанности военной службы в случае оказания помощи органам внутренних дел по защите прав и свобод человека и гражданина, охране правопорядка и обеспечению общественной безопасности.

Общественная безопасность - это система правоотношений, обеспечивающая безопасные условия жизнедеятельности людей, а общественный порядок - часть системы общественной безопасности, которая касается поведения людей в общественных местах.

Правила несения службы войсковыми нарядами, оказывающими помощь органам внутренних дел по охране общественного порядка и общественной безопасности, определены Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5DBA4E44DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8006JBVFG) "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации", общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, Уставом внутренних войск Министерства внутренних дел РФ, иными нормативными правовыми актами.

Нарушение этих правил выражается в неправомерном ограничении прав и свобод граждан, превышении пределов необходимой обороны или мер по задержанию преступника, необоснованном применении физической силы, оружия, специальных средств и т.д.

Состав преступления - материальный, оно окончено с момента причинения указанными нарушениями вреда правам и законным интересам граждан. К вреду такого рода следует отнести легкий или средней тяжести вред здоровью потерпевшего, унижение его чести и достоинства, повреждение или уничтожение имущества и т.п.

Между нарушением рассматриваемых правил и указанным вредом необходимо установить наличие причинной связи.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает, что нарушает правила несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, предвидит возможность или неизбежность причинения при этом вреда правам и законным интересам граждан и желает или сознательно допускает причинение этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, входящий в состав войскового наряда по охране общественного порядка и общественной безопасности.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 [ст. 343](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988306JBV7G) УК: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

Под тяжкими последствиями следует понимать причинение тяжкого вреда здоровью или смерти человеку, уничтожение дома, автомашины или иного имущества граждан в крупном размере и т.д.

Субъективная сторона этого преступления характеризуется наличием двух форм вины: умысла по отношению к деянию и неосторожности относительно наступивших тяжких последствий.

Нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне ([ст. 344](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBVFG) УК). Порядок несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне определяются Уставом внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации, Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Российской Федерации.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении уставных правил несения внутренней службы лицом, входящим в суточный наряд части (кроме караула и вахты), а равно нарушение уставных правил патрулирования в гарнизоне лицом, входящим в состав патрульного наряда, если эти деяния повлекли тяжкие последствия.

Суточный наряд назначается для поддержания внутреннего порядка, охраны личного состава, вооружения, военной техники и боеприпасов, помещений и имущества воинской части (подразделения), контроля за состоянием дел в подразделениях, своевременного принятия мер по предупреждению правонарушений, а также для выполнения других обязанностей по внутренней службе. Обязанности суточного наряда изложены в ст. ст. 288 - 325 Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ.

Патрулирование в гарнизоне является одной из функций гарнизонного наряда. В каждом гарнизоне для поддержания порядка и контроля за соблюдением воинской дисциплины военнослужащими на улицах и в других общественных местах, на железнодорожных станциях, вокзалах, в портах, аэропортах, а также в прилегающих к гарнизону населенных пунктах приказом начальника гарнизона организуется патрулирование. Для этого из состава воинских частей гарнизона назначаются гарнизонные патрули, а при военной комендатуре - резервный патруль с транспортным средством. Обязанности патрульных нарядов изложены в ст. ст. 75 - 84 Устава гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ.

Нарушение уставных правил несения внутренней службы или патрулирования в гарнизоне выражается в оставлении поста без соответствующего разрешения, самовольном изменении маршрута патрулирования, неправомерном использовании оружия, физической силы, унижении чести и достоинства военнослужащих и т.п.

Состав преступления - материальный, оно считается оконченным с момента наступления тяжких последствий.

Под тяжкими последствиями следует понимать нанесение тяжкого вреда здоровью человека, гибель людей, пожар на охраняемом объекте, повреждение или уничтожение имущества в крупном размере и т.п.

Субъективная сторона преступления предполагает неосторожное отношение к наступившим тяжким последствиям.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, входящий в суточный наряд части (кроме караула и вахты) либо в состав патрульного наряда.

§ 5. Преступления против порядка обращения с военным

имуществом, оружием, источниками повышенной опасности,

использования и эксплуатации военной техники

Основным непосредственным объектом преступлений, предусмотренных [ст. ст. 345 - 348](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBVAG) УК, является установленный уставами Вооруженных Сил РФ, а также другими нормативными правовыми актами порядок обращения с оружием, боеприпасами, предметами военной техники, иным военным имуществом.

Оставление погибающего военного корабля (ст. 345 УК). Данное преступление посягает на установленный Корабельным уставом Военно-Морского Флота Российской Федерации порядок несения воинской службы на корабле (непосредственный объект), обеспечивающий организованное оставление военнослужащими военного корабля в обстановке, угрожающей его гибели.

Объективная сторона преступления состоит в противоправном оставлении погибающего военного корабля командиром, не исполнившим до конца свои служебные обязанности, а равно лицом из состава команды корабля без надлежащего на то распоряжения командира.

Состав преступления - формальный, преступление окончено с момента неправомерного оставления погибающего корабля указанными в законе лицами.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что неправомерно покидает гибнущий военный корабль, и желает совершить это деяние.

Субъект преступления - специальный:

а) командир корабля;

б) любой военнослужащий, входящий в состав команды корабля.

Умышленное уничтожение или повреждение военного имущества ([ст. 346](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBV9G) УК). Данное преступление посягает на порядок сбережения военного имущества, который установлен общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами.

Предметом преступления является военное имущество - оружие, боеприпасы, предметы военной техники (танки, самолеты, летательные аппараты, военные корабли и т.д.).

Объективная сторона преступления заключается в умышленном уничтожении или повреждении любого из видов военного имущества.

Уничтожение имущества предполагает приведение его в негодность, когда оно не подлежит восстановлению и ремонту.

Повреждение имущества - приведение его в такое состояние, когда оно может быть использовано по назначению только после восстановления его свойств в результате ремонта.

Состав преступления - материальный - преступление считается оконченным, когда военное имущество уничтожено или повреждено. Между деянием виновного и последствиями в виде уничтожения или повреждения военного имущества необходимо установить причинную связь.

Субъективная сторона - умысел прямой либо косвенный. Виновный осознает, что уничтожает или повреждает военное имущество, предвидит наступление общественно опасных последствий и желает или сознательно допускает их либо относится к их наступлению безразлично.

Мотивы и цели могут быть разными: хулиганские побуждения, желание самоутвердиться подобным образом перед сослуживцами, месть и т.д. Следует указать, что при наличии цели подрыва обороноспособности страны данное деяние квалифицируется как диверсия (по [ст. 281](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089B8905JBVBG) УК).

Субъект преступления - специальный - военнослужащий.

В случае наступления тяжких последствий, предусматривается квалифицированный состав данного преступления (ч. 2 [ст. 346](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBVEG) УК).

Тяжкими последствиями являются: уничтожение или повреждение военного имущества в крупных или особо крупных размерах, пожар на охраняемом объекте, гибель людей или тяжкий вред, причиненный их здоровью, и т.п.

Уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности ([ст. 347](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBVCG) УК). Непосредственный объект - тот же, что и в составе, предусмотренном [ст. 346](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988305JBV9G) УК.

Объективная сторона выражается в уничтожении или повреждении по неосторожности оружия, боеприпасов или предметов военной техники, повлекших тяжкие последствия.

Состав преступления - материальный - оно признается оконченным с момента наступления тяжких последствий.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме неосторожности (легкомыслие либо небрежность). Виновный осознает общественную опасность своего деяния, предвидит последствия в виде уничтожения или повреждения военного имущества, но легкомысленно рассчитывает на их предотвращение либо не предвидит возможности их наступления, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий.

Утрата военного имущества ([ст. 348](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBVBG) УК). Непосредственный объект преступления - установленный общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами порядок сбережения военного имущества.

Предмет преступления - военное имущество (оружие, боеприпасы, предметы военной техники).

Объективная сторона заключается в нарушении правил сбережения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов военной техники, если это повлекло по неосторожности их утрату.

Нарушение порядка сбережения военного имущества может совершаться как действием, так и бездействием. Правила хранения, обращения, сбережения, охраны военного имущества определены в специальных уставах, инструкциях, приказах и иных нормативных актах, обязательных для исполнения военнослужащими, которым оно вверено для служебного пользования.

Состав преступления - материальный: преступление считается оконченным, когда в результате нарушения правил сбережения вверенного военнослужащему оружия и другого военного имущества наступили общественно опасные последствия в виде его утраты (имущество пришло в негодность, сгорело, похищено посторонними из-за оставления его без присмотра и т.п.).

Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит возможность наступления общественно опасных последствий в виде утраты военного имущества в результате его действий (бездействия), но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо не предвидит утраты вверенного имущества, хотя при должной внимательности и предусмотрительности должен был и мог ее предвидеть.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, которому вверены оружие, боеприпасы или предметы военной техники для служебного пользования.

Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных [ст. ст. 349 - 352](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBV6G) УК, является порядок обращения с оружием, боеприпасами, иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, а также использования и эксплуатации военной техники, установленный общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ и иными нормативными правовыми актами. Уголовная ответственность наступает только в случаях наступления тяжких последствий в результате нарушения установленных правил использования военно-технических средств (причинения тяжкого вреда здоровью человека, уничтожения военной техники и т.п.).

Нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих ([ст. 349](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988304JBV6G) УК). Непосредственный объект преступления - порядок обращения с оружием, боеприпасами, веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, установленный уставами Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами.

Дополнительный объект - здоровье человека, а также сохранность военной техники.

Предмет преступления - оружие, боеприпасы, радиоактивные материалы, взрывчатые или иные вещества и предметы, представляющие повышенную опасность для окружающих. Перечень военно-технических средств, составляющих предмет преступления, указанный в диспозиции [ст. 349](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899800FJBVAG) УК, не является исчерпывающим.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 349 УК, состоит в нарушении правил обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих. Нарушение данных правил может выражаться в невыполнении или ненадлежащем выполнении установленных способов и приемов применения, хранения, транспортировки и использования оружия, веществ и других предметов, представляющих повышенную опасность для окружающих.

Необходимым признаком состава является наступление общественно опасного результата в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека, уничтожения военной техники либо иных тяжких последствий.

Понятие тяжкого вреда здоровью человека определено в [ст. 111](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8400JBVAG) УК.

Под иными тяжкими последствиями понимают: вывод из строя боевой техники, заражение ядовитыми веществами больших участков земли, водоемов, воздушного пространства, серьезные повреждения военных либо гражданских объектов, массовую гибель животных и растений и т.п.

Часть 2 [ст. 349](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988303JBVFG) УК предусматривает квалифицирующий признак: причинение по неосторожности смерти человека, наступившей в результате нарушения указанных правил.

Если же рассматриваемое деяние повлекло по неосторожности смерть двух или более лиц, то данное последствие будет особо квалифицирующим признаком состава преступления, на что указывает ч. 3 [ст. 349](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988303JBVDG) УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия, когда виновный осознает, что допускает нарушение, но самонадеянно рассчитывает на ненаступление тяжких последствий, либо в виде небрежности, если он не осознает общественную опасность допущенного нарушения и не предвидит его последствий, но должен был и мог предвидеть их наступление.

Субъект преступления - специальный: им является военнослужащий, которому доверены оружие либо другие предметы или вещества, представляющие повышенную опасность для окружающих, либо который завладел ими в результате хищения или незаконного приобретения.

Нарушение правил вождения или эксплуатации машин ([ст. 350](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988303JBVBG) УК). Непосредственным объектом данного преступления является закрепленный уставами Вооруженных Сил РФ и иными нормативными правовыми актами порядок вождения и эксплуатации передвижной военной техники, обеспечивающий ее боевую готовность и безопасность использования.

Предмет преступления - боевые машины (танки, бронетранспортеры, боевые машины пехоты, десанта, самоходные артиллерийские установки и т.д.), специальные машины (бульдозеры, автокраны и др.) или транспортные машины (санитарный транспорт, машины для перевозки личного состава, оружия, иного военного имущества, иные).

Объективная сторона преступления заключается в нарушении правил вождения боевых, специальных или транспортных машин или в нарушении правил их эксплуатации, повлекшем по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека.

Правила вождения и эксплуатации боевых, специальных и транспортных машин определяются совокупностью нормативных правовых актов, к которым относятся не только общеобязательные [Правила](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B116C3DEAAE54DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBVBG) дорожного движения, но и иные нормы, регламентирующие использование военной техники.

Нарушение правил вождения состоит в неправильных действиях водителя по управлению движущимся техническим средством, например: проезд на запрещающий сигнал светофора, нарушение правил обгона, поворота и т.п.

Нарушение правил эксплуатации может заключаться, например, в выпуске в рейс машин, имеющих техническую неисправность, допуске к управлению лиц, не имеющих должной подготовки, использовании машин не по назначению.

Состав преступления - материальный - преступление считается оконченным лишь при наступлении последствий, указанных в законе (причинение тяжкого вреда здоровью человека). Между нарушением правил вождения или эксплуатации машины и наступившими общественно опасными последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется только неосторожной формой вины, определяемой по отношению виновного к последствиям (легкомыслие или небрежность). При нарушении указанных правил виновный предвидит возможность причинения вреда здоровью человека, но самонадеянно рассчитывает на его предотвращение либо не предвидит наступления данных последствий, хотя должен был и мог это предвидеть.

Субъект преступления - специальный - это военнослужащий, непосредственно управляющий машиной либо отвечающий за ее эксплуатацию.

Квалифицированный состав данного преступления (ч. 2 [ст. 350](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988303JBV6G) УК) образуют указанные в ч. 1 [ст. 350](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0899800FJBVBG) УК действия, повлекшие по неосторожности смерть человека; а особо квалифицированный (ч. 3 [ст. 350](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988302JBVEG)) - те же действия, повлекшие по неосторожности смерть двух или более человек.

Нарушение правил полетов или подготовки к ним ([ст. 351](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988302JBVCG) УК). Непосредственным объектом данного преступления являются порядок выполнения полетов, подготовки к ним и правила эксплуатации военных летательных аппаратов, установленные Воздушным [кодексом](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C5D9AAE44DF9B0B8E9A551J0V8G) РФ, специальными наставлениями Вооруженных Сил РФ (по производству полетов авиации, по инженерно-авиационной и штурманской службе и др.), приказами, инструкциями, иными нормативными правовыми актами.

Предметом преступления являются военные летательные аппараты - самолеты, вертолеты, планеры и иные авиационные технические средства, находящиеся на вооружении в Вооруженных Силах РФ и других министерствах, в которых предусмотрена военная служба.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил полетов или подготовки к ним либо иных правил эксплуатации военных летательных аппаратов, повлекшем по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Нарушение правил полетов заключается в невыполнении или ненадлежащем выполнении пилотом установленных правил пилотирования во время взлета, полета и посадки летательного аппарата (например, отклонение от установленного маршрута полета, заданной высоты, нарушение правил взлета и приземления, нарушение инструкций десантирования, бомбометания).

Нарушение правил подготовки к полету может выражаться в несоблюдении норм при подготовке летательного аппарата к полету или правил допуска к его выполнению членов экипажа (выпуск в полет летательного аппарата с техническими неисправностями, допуск к полету членов экипажа, не прошедших должного медицинского освидетельствования, и т.д.).

Под иными тяжкими последствиями понимаются разрушение или серьезные повреждения летательного аппарата, причинение нескольким лицам тяжкого вреда здоровью, разрушение жилых домов, срыв важных военных мероприятий и т.п.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит, что в результате нарушения правил полетов, подготовки к ним или иных правил эксплуатации военных летательных аппаратов может быть причинена смерть человеку или иные тяжкие последствия, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо не предвидит возможности причинения данных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Субъект преступления - специальный - военнослужащий, осуществляющий управление военным летательным аппаратом либо обеспечивающий безопасность подготовки к полету и эксплуатацию авиационной техники (командир летательного аппарата, бортовой инженер, механик, штурман, руководитель полета и др.).

Нарушение правил кораблевождения ([ст. 352](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988302JBVBG) УК). Непосредственным объектом преступления является порядок вождения и эксплуатации военных кораблей, установленный Корабельным уставом Военно-Морского Флота РФ, наставлениями, положениями и инструкциями, иными нормативными правовыми актами в сфере судоходства и мореплавания.

Под военными кораблями подразумеваются суда корабельного состава Военно-Морского Флота РФ и другие суда, принадлежащие Вооруженным Силам РФ, а также иным министерствам и ведомствам, где предусмотрена военная служба (спасательные суда МЧС, катера пограничной службы и др.).

К корабельному составу относятся все боевые корабли, подводные лодки, миноносцы, торпедные и другие катера, буксиры, танкеры, баржи и т.д.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении правил вождения или эксплуатации военных кораблей, повлекшем по неосторожности смерть человека либо иные тяжкие последствия.

Нарушение правил кораблевождения может состоять в неправомерном отклонении от установленного курса, в нарушении правил буксировки, превышении скорости и т.д.

Нарушение правил эксплуатации военных кораблей состоит в ненадлежащем техническом обслуживании узлов и агрегатов корабля, а также в нарушении правил транспортировки грузов, производства ремонтных, погрузочных, разгрузочных, иных работ, связанных с обеспечением безопасности использования судна.

Состав преступления по конструкции - материальный. Между деянием виновного и смертью человека либо иными тяжкими последствиями должна быть установлена причинная связь.

Тяжкими последствиями наряду с причинением смерти хотя бы одному человеку являются серьезные повреждения корабля, причинение тяжкого вреда здоровью нескольких лиц, срыв важного задания и т.п.

Субъективная сторона преступления характеризуется только неосторожной формой вины (легкомыслие или небрежность).

Субъект преступления - военнослужащий, на которого возложены обязанности по управлению кораблем и его эксплуатации (командир корабля, его помощники, штурман, вахтенный офицер и др.).

Глава XX. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА

И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

§ 1. Общая характеристика и виды преступлений

против мира и безопасности человечества

Современное международное право признает только индивидуальную уголовную ответственность физических лиц за совершенные ими преступления против мира и безопасности человечества. Если преступные деяния таких лиц связаны с преступной деятельностью государств, последние должны нести международную ответственность, а физические лица - уголовную. Лицо, совершившее преступление во исполнение приказа своего правительства или начальства, не освобождается от уголовной ответственности. Официальный статус лица (глава государства или правительства) также не может служить основанием для освобождения от уголовной ответственности. Следует, однако, иметь в виду, что многие преступления против мира и безопасности человечества могут быть не связаны с политикой соответствующих государств и их правительств (наемничество, геноцид, экоцид и др.). За совершением таких преступлений может стоять не государство, а какая-либо группа лиц, организация, партия или общественное движение.

Самостоятельная [глава](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988302JBV7G) о преступлениях против мира и безопасности человечества включена в уголовное законодательство России впервые. Эти преступления относятся к международным преступлениям, посягающим на основные принципы международного права, обеспечивающие мир и безопасность человечества.

Источниками норм об ответственности за преступления указанной группы в международном праве считаются: Устав Международного военного трибунала по делу главных военных преступников в Германии, виновных в развязывании Второй мировой войны, а также Устав Токийского международного военного трибунала. Определения преступлений против человечества эти Уставы не содержат, но они закрепляют основания уголовной ответственности за совершение таких деяний и их классификацию. Всеобщее значение Уставов Нюрнбергского и Токийского трибуналов было подтверждено специальными Резолюциями Генеральной Ассамблеи ООН 1946 и 1947 гг., а также, с определенными уточнениями, уставами международных трибуналов для Югославии и Руанды и статутом Международного уголовного суда <\*>.

--------------------------------

<\*> Текст приводимых в гл. 20 международно-правовых документов см.: Международное право в документах / Сост. Н.Т. Блатова, Г.М. Мелков. М., 2003.

В соответствии со ст. 6 Устава Нюрнбергского трибунала преступления против мира и безопасности человечества делятся на три группы преступных деяний:

1) преступления против мира: планирование, подготовка, развязывание и ведение агрессивной войны или войны в нарушение международных документов, соглашений или заверений или участие в общем плане или заговоре, направленных к осуществлению любого из вышеперечисленных действий;

2) военные преступления: нарушение законов или обычаев войны (убийство, истязание, увод в рабство или для других целей гражданского населения оккупированной территории; убийство или истязание военнопленных; убийство заложников; ограбление общественной или частной собственности и др.).

Приведенный перечень был дополнен и конкретизирован Уставом Международного трибунала для судебного преследования лиц, ответственных за серьезные нарушения международного гуманитарного права, совершенные на территории бывшей Югославии с 1991 г., а также Уставом Международного уголовного трибунала для судебного преследования лиц, ответственных за геноцид и другие серьезные нарушения международного гуманитарного права, совершенные на территории Руанды, и граждан Руанды, ответственных за геноцид и другие подобные нарушения, совершенные на территории соседних государств в период с 1 января по 31 декабря 1994 г.

В данный перечень были включены: биологические эксперименты; принуждение военнопленного или гражданского лица служить в вооруженных силах неприятеля; взятие гражданских лиц в качестве заложников и др.;

3) преступления против человечности (убийство, истребление, порабощение, ссылка и другие жестокости), совершенные в отношении гражданского населения до или во время войны, или преследование по политическим, расовым или религиозным мотивам с целью совершения или в связи с любым преступлением, подлежащим юрисдикции Трибунала независимо от того, являлись эти действия нарушением внутригосударственного права страны, где они были совершены, или нет. Уставы международных трибуналов для Югославии и Руанды дополнили этот перечень, включив в него такие преступления, как пытки, заключение в тюрьму, изнасилование и терроризм.

Список преступлений против человечества был расширен международно-правовыми документами, принятыми после Нюрнбергского и Токийского процессов, в которых к числу таких преступлений были отнесены геноцид (Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказании за него 1948 г.), колониализм (Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам 1960 г.), применение ядерного оружия (Декларация Генеральной Ассамблеи ООН 1961 г. о запрещении применения ядерного оружия для целей войны), расизм и расовая дискриминация (Конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации 1966 г.), апартеид (Конвенция о пресечении преступления апартеида и наказании за него 1973 г.).

17 июля 1998 г. в Риме Дипломатическая конференция правомочных представителей под эгидой ООН приняла Римский статут Международного уголовного суда. В этот документ включены положения, относящиеся к материальному и процессуальному уголовному праву, а также к судоустройству и сотрудничеству государств, обеспечивающих деятельность суда.

Указанный Статут содержит развернутое описание наиболее серьезных преступлений, затрагивающих интересы международного сообщества в целом (геноцид, преступления против человечности, военные преступления, преступления агрессии). При этом подчеркивается, что относящиеся к преступлениям против человечности действия подпадают под юрисдикцию Суда лишь в том случае, если они совершены в рамках широкомасштабных или систематических нападений на гражданских лиц, а военные преступления - если они совершены в рамках плана или политики или при крупномасштабном совершении таких преступлений. К юрисдикции Суда отнесены и военные преступления, совершаемые в ходе вооруженных конфликтов немеждународного характера.

Определения агрессии Статут не содержит, поскольку государства не смогли его согласовать. Было принято решение, что Суд сможет осуществлять свою юрисдикцию в отношении такого преступления лишь после договоренности стран-участниц об определении агрессии и внесения соответствующих положений в Статут.

В настоящее время в Комиссии международного права ООН осуществляется разработка Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества на основании резолюции 177 Генеральной Ассамблеи ООН. На своей 43-й сессии в 1991 г. Комиссия международного права в предварительном порядке приняла проект Кодекса и передала его правительствам государств, с тем чтобы они высказали свои предложения и замечания. Генеральная Ассамблея в декабре 1991 г. предложила Комиссии в рамках работы над проектом Кодекса провести дальнейшее рассмотрение и анализ проблем, касающихся вопроса об органе уголовной юстиции, включая предложения о создании международного уголовного суда.

В Комиссии международного права проводится также работа по совершенствованию редакции многих статей проекта. В новом тексте ст. 1 этого документа преступлением против мира и безопасности человечества предлагается считать любое действие или бездействие лица, которое само по себе представляет серьезную и непосредственную угрозу миру и безопасности человечества или приводит к их подрыву. В проекте Кодекса предусматривается 12 преступлений против мира и безопасности человечества: 1) агрессия; 2) угроза агрессии; 3) вмешательство во внутренние и внешние дела другого государства; 4) колониальное господство и другие формы иностранного господства; 5) геноцид; 6) апартеид; 7) систематическое и массовое нарушение прав человека; 8) исключительно серьезные военные преступления; 9) вербовка, использование, финансирование и обучение наемников; 10) международный терроризм; 11) незаконный оборот наркотических средств; 12) преднамеренный и серьезный ущерб окружающей среде.

Таким образом, на международном уровне классификация преступлений против мира и безопасности человечества находится в стадии формирования, что порождает определенные трудности для государств при принятии ими национального уголовного законодательства.

Тем не менее [гл. 34](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988302JBV7G) УК в целом соответствует действующим и разрабатываемым международно-правовым документам.

Родовым объектом преступлений против мира и безопасности человечества являются общественные отношения, складывающиеся в результате соблюдения норм международного права и охраняющие основы существования государств и народов, а также основные принципы обеспечения международного мира и безопасности (принцип мирного разрешения споров, неприменения силы, неприкосновенности границ, территориальной целостности, самоопределения народов и невмешательства во внутренние дела других государств, уважения прав человека и добросовестного выполнения международных обязательств), которые в целом обеспечивают мирное урегулирование споров и разрешение конфликтов между народами и государствами, а также охраняют безопасные условия существования человечества. Поскольку [раздел XII](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988302JBV6G) УК не подразделяется на главы, родовой и видовой объекты рассматриваемых преступлений совпадают.

Одним из обязательных признаков некоторых преступлений против мира и безопасности человечества является предмет преступления (например, в [ст. 355](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBVEG) УК - химическое, биологическое, токсичное и другие виды оружия массового поражения).

Большинство составов преступлений анализируемой главы сконструированы по типу формальных. Их объективная сторона в качестве обязательного признака включает совершение общественно опасного деяния, а наступление последствий лежит за рамками состава. Только характеризуя объективную сторону экоцида, законодатель указал, что совершение этого деяния наказуемо при условии, что оно способно вызвать определенные общественно опасные последствия - экологическую катастрофу.

Все преступления против мира и безопасности человечества совершаются действиями. В число обязательных признаков объективной стороны некоторых составов (например, применение запрещенных средств и методов ведения войны - [ст. 356](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBVAG) УК) входит особая обстановка совершения преступления - обстановка вооруженного конфликта или военных действий.

Субъективная сторона всех преступлений, предусмотренных [гл. 34](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988302JBV7G) УК, характеризуется виной в виде прямого умысла. В некоторых составах преступлений против мира и безопасности человечества одним из обязательных субъективных признаков является цель их совершения (например, в геноциде - цель полного или частичного уничтожения национальной, этнической, расовой или религиозной группы; в нападении на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой, - цель провокации войны или осложнения международных отношений).

Субъектами преступлений против мира и безопасности человечества могут быть лица, достигшие 16 лет. Некоторые преступления предполагают наличие специального субъекта (например, лицо, занимающее высшие государственные должности Российской Федерации или субъекта РФ, - [ст. 353](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988301JBVEG) УК, участник вооруженного конфликта - [ст. 356](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBVAG) УК).

Классифицировать преступления рассматриваемой группы в зависимости от их непосредственных объектов можно следующим образом:

преступления против мира (ст. ст. 353 - 355 УК);

военные преступления (ст. 356 УК);

преступления против человечности ([ст. ст. 357](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBV7G), [358](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898830FJBVCG) УК);

посягательство на принципы правового регулирования вооруженных конфликтов ([ст. 359](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898830FJBVBG) УК);

посягательство на неприкосновенность лиц и учреждений, пользующихся международной защитой ([ст. 360](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998002JBVBG) УК).

§ 2. Преступления против мира

Планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны ([ст. 353](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988301JBVEG) УК). Непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 353 УК, являются общественные отношения по охране мира и мирного сосуществования государств, т.е. система отношений, построенная на принципах неприменения силы, неприкосновенности границ, территориальной целостности, самоопределения народов и невмешательства, которые в целом обеспечивают мирное урегулирование споров и разрешение конфликтов между государствами и народами.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением деяния в одной из альтернативно предусмотренных форм: планирование, подготовка или развязывание агрессивной войны. Понятие агрессивной войны дается в решениях Генеральной Ассамблеи ООН, в частности в специальной Резолюции 3314/XXIX "Определение агрессии" от 14 декабря 1974 г. В соответствии с этим определением агрессией считается применение вооруженной силы государства против суверенитета, территориальной неприкосновенности или политической независимости другого государства или каким-либо другим образом, несовместимым с Уставом ООН. Положение аналогичного содержания содержится и в проекте Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества. Однако приведенное определение сформулировано как руководство для Совета Безопасности и касается агрессии, совершаемой государствами, а не отдельными лицами. В связи с этим согласно сложившейся международной практике, нашедшей отражение в подготовленном проекте Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества, возбуждение судебного преследования физических лиц за агрессию возможно лишь в случае, если Совет Безопасности ООН сначала вынесет определение о том, что данное государство совершило акт агрессии в обстоятельствах, когда агрессия как преступление является предметом обвинения.

Планирование агрессивной войны представляет собой деятельность по разработке стратегических или тактических планов начала или ведения военных действий. Планирование обычно предшествует военным действиям, но может осуществляться и в период их ведения. Примерами планирования агрессивной войны являются составление планов агрессии Германии против СССР во время Второй мировой войны, отраженное в директиве Генерального штаба сухопутных войск от 31 января 1941 г. по сосредоточению войск (план "Барбаросса"), а также планы нападения и поражения других стран (Чехословакии - план "Грюн", Польши - операция "Вейс", Югославии и Греции - операция "Марита" и др.).

Подготовка агрессивной войны заключается в совершении действий по обеспечению реализации соответствующих планов начала и ведения войны. Они могут состоять в передислокации вооруженных сил, проведении специальных разведывательных операций, наращивании производства военной техники, увеличении количества подразделений действующей армии, создании новых армейских подразделений (например, в ходе Второй мировой войны на стадии подготовки формировались специальные подразделения для массового убийства людей - "эйнзацкоманды" и спецчасти для повсеместного грабежа - штаб "Ольденбург" и т.д.).

Под развязыванием агрессивной войны понимается совершение конкретных действий по ее началу и осуществлению первого акта агрессии. В решениях Генеральной Ассамблеи ООН (и проекте Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества) приводится перечень возможных проявлений агрессии, в который, в частности, включены:

а) вторжение или нападение вооруженных сил государства на территорию другого государства или любая военная оккупация, какой бы временный характер они ни носили, являющиеся результатом такого вторжения или нападения, или любая, с применением силы, аннексия другого государства;

б) бомбардировка вооруженными силами одного государства территории другого государства или применение любого оружия против территории другого государства;

в) блокада портов или берегов государства вооруженными силами другого государства;

г) нападение вооруженными силами одного государства на сухопутные, морские или воздушные силы либо флоты другого государства;

д) применение вооруженных сил одного государства, находящихся на территории другого государства, по соглашению с принимающим государством, в нарушение условий, предусмотренных в соглашении, или любое продолжение их пребывания на этой территории по прекращении действия соглашения;

е) действия государства, позволяющего, чтобы его территория использовалась другим государством для совершения акта агрессии против третьего государства;

ж) засылка государством или от имени государства вооруженных банд, групп, иррегулярных сил или наемников, которые осуществляют акты применения вооруженной силы против другого государства, носящие столь серьезный характер, что это равносильно перечисленным выше актам, или его значительное участие в нем;

з) любые другие деяния, квалифицируемые Советом Безопасности ООН в качестве актов агрессии в соответствии с положениями Устава ООН.

Приведенный перечень актов агрессии не является исчерпывающим. Право квалифицировать деяние как агрессию принадлежит Совету Безопасности ООН, причем любое его определение наличия акта агрессии имеет обязательную силу для национальных судов.

Состав преступления - формальный. Оно признается оконченным с момента совершения любого из указанных в диспозиции уголовно-правовой нормы действий.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что своими действиями осуществляет планирование, подготовку или развязывание агрессивной войны, и желает совершить эти действия. Мотивы и цели могут быть различными и на квалификацию содеянного не влияют.

Субъект преступления - лицо, занимающее высшую государственную должность РФ или субъекта РФ.

Часть 2 [ст. 353](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988301JBVDG) УК устанавливает уголовную ответственность за наиболее опасную форму совершения анализируемого преступления - ведение агрессивной войны. В отличие от развязывания войны, представляющей собой начало осуществления акта агрессии, ведение предполагает широкомасштабные операции военного характера по реализации преступных планов, разработанных в стадии планирования и подготовки. Ведение агрессивной войны относится к длящимся преступлениям и совершается на протяжении более или менее длительного периода.

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны ([ст. 354](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988301JBVBG) УК). Непосредственным объектом преступления (как и предыдущего) является мирное сосуществование государств и народов.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением активных действий, состоящих в обращениях к неопределенному числу лиц с целью убедить их в необходимости развязывания агрессивной войны (осуществления одного из актов агрессии против другого государства). Призывы могут выражаться в устной, письменной или любой иной форме и обязательно должны быть публичными. Публичность в данном случае означает их совершение в присутствии значительного числа лиц либо в расчете на их ознакомление с подобными призывами впоследствии (например, наклеивание плакатов, лозунгов, распространение листовок соответствующего содержания).

В отличие от подстрекательства к развязыванию агрессивной войны публичные призывы носят общий характер и не связаны с психологическим или иным воздействием непосредственно на волю конкретного лица, которое может выступать субъектом развязывания агрессии.

Состав преступления - формальный, оно окончено с момента совершения описанных действий независимо от дальнейшего развития событий и наступивших при этом последствий. Если в результате призывов какое-либо официальное лицо совершило действия по развязыванию агрессивной войны, оно несет самостоятельную уголовную ответственность по [ст. 353](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988301JBVEG) УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что публично призывает к совершению действий по развязыванию агрессивной войны, и желает поступать таким образом. Мотивы и цели преступления не влияют на квалификацию.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет (независимо от его гражданства).

В ч. 2 [ст. 354](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988301JBV6G) УК к числу квалифицирующих признаков преступления отнесены использование при его совершении средств массовой информации (опубликование призывов в печати, распространение их с использованием радио- и телепрограмм и др.), а также совершение преступления лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ.

Разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения ([ст. 355](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBVEG) УК). Непосредственным объектом преступления является безопасность человечества. Предмет преступления - биологическое, токсинное оружие, а также другие виды оружия массового поражения, запрещенные международным договором Российской Федерации.

Под биологическим оружием понимается любой живой организм, в том числе микроорганизм, вирус, другой биологический агент, а также любое вещество, произведенное живым организмом или полученное методом генной инженерии, или любое его производное, а равно средства их доставки, созданные с целью вызвать гибель, заболевание или иное неполноценное функционирование человеческого или иного живого организма, заражение окружающей природной среды, продовольствия, воды и иных материальных объектов. К биологическому оружию не относятся биологические агенты либо средства их доставки, разрабатываемые и используемые в мирных целях, например профилактических или медико-защитных.

К токсинному оружию относятся токсины бактериального, растительного или животного происхождения, способные угнетать физиологические функции и при попадании в организм животных или людей вызывать заболевания или гибель. Бактериальные средства могут применяться с помощью специальных ракет, артиллерийских снарядов, авиабомб и других боеприпасов. В соответствии с Конвенцией о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериального (биологического) и токсинного оружия и об их уничтожении 1972 г. каждое государство - участник Конвенции обязуется не разрабатывать, не производить, не приобретать каким-либо иным образом и не сохранять микробиологические или другие биологические агенты или токсины таких видов и в таких количествах, которые не имеют назначения для профилактических, медицинских или других мирных целей, а также оружие, оборудование или средства доставки, предназначенные для использования таких агентов или токсинов во враждебных целях или в вооруженных конфликтах.

Химическим оружием являются высокотоксичные отравляющие вещества и средства их боевого применения (специальные бомбы, ракеты, мины, фугасы, химические гранаты и т.д.). Поражающее действие химического оружия основано на токсичных свойствах химических соединений, которые, находясь в парообразном, жидком или аэрозольном состоянии, могут проникать в организм через органы дыхания, кожные покровы, слизистые оболочки, пищевой тракт. Целевое назначение химического оружия состоит в поражении живой силы противника. Однако его применение способно также привести к заражению флоры и фауны, вывести из строя боевую технику, вооружение и т.д.

В соответствии с [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B113C6DFA7E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBV6G) о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожении 1993 г. государства-участники брали на себя обязательства не разрабатывать, не производить, не приобретать иным образом, не накапливать и не сохранять химическое оружие, а также не передавать его прямо или косвенно кому-либо, не применять химическое оружие, не помогать, не поощрять и не побуждать кого-либо к проведению деятельности, запрещенной [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B113C6DFA7E24DF9B0B8E9A551J0V8G).

В соответствии с определением, выработанным ООН еще в 1948 г., к оружию массового уничтожения (поражения) относятся оружие, действующее атомным взрывом, оружие, действующее при помощи радиоактивных материалов, а также смертоносное химическое и биологическое оружие и любое разрабатываемое в будущем оружие, обладающее характеристиками, сравнимыми по разрушительному действию с атомной бомбой и другим упомянутым выше оружием. Как уже отмечалось, химическое, биологическое и токсинное оружие находятся под всеобъемлющим запретом, установленным [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B113C6DFA7E24DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF089A8106JBV8G) о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожении 1993 г. и Конвенцией о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериологического (биологического) и токсинного оружия и об их уничтожении 1972 г. Указанные виды оружия запрещено не только применять в войне, но также разрабатывать, производить, накапливать, а имеющиеся запасы должны быть уничтожены или переключены на мирные цели.

В отношении ядерного оружия действуют ограничение производства и запрещение применения. Ядерное оружие - это оружие, в котором средством поражения является ядерный заряд (устройство, содержащее запас ядерной энергии). Действие ядерного оружия основано на использовании поражающих факторов ядерного взрыва (ударной волны, светового излучения, проникающей радиации, радиоактивного загрязнения). К ядерному оружию следует также относить средства доставки этого оружия к цели и средства управления. Ряд международных договоров ограничивает и запрещает проведение испытаний ядерного оружия (Договор о запрещении испытаний ядерного оружия в атмосфере, в космическом пространстве и под водой 1963 г., Договор о запрещении размещения на дне морей и океанов и в его недрах ядерного оружия и других видов оружия массового уничтожения 1971 г., Договор о всеобъемлющем запрещении ядерных испытаний 1996 г. и др.).

Объективная сторона преступления характеризуется действиями в одной из пяти предусмотренных законом формах: разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения.

Разработка оружия представляет собой систему организационно-технических мероприятий, направленных на создание технологии и оружия соответствующего вида (осуществление исследовательских, испытательных и иных работ по созданию оружия). Производство предполагает изготовление анализируемых видов оружия как промышленным, так и кустарным способом. Накопление оружия массового поражения - это аккумуляция и наращивание его запасов. Приобретение означает любой способ получения оружия массового поражения (купля, обмен, получение в дар и др.). Сбыт - это возмездное или безвозмездное отчуждение предмета преступления, передача его любому физическому или юридическому лицу либо государству.

Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с момента совершения любого из указанных в законе действий.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что совершает действия по производству, приобретению или сбыту оружия массового поражения, запрещенного международным договором, и желает их совершить.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

§ 3. Военные преступления

Применение запрещенных средств и методов ведения войны ([ст. 356](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBVAG) УК). Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие добросовестное выполнение международных обязательств в части использования средств и методов ведения военных действий и имеющие целью максимальную гуманизацию вооруженных конфликтов.

Статус "войны" с 1945 г. в значительной мере утратил свою определенность, в большинстве вооруженных конфликтов, даже имеющих явно выраженный международный характер, отсутствует признак формального объявления войны. Поэтому, несмотря на то что в названии [ст. 356](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBVAG) УК используется термин "средства и методы ведения войны", в настоящее время специалисты предпочитают ссылаться на нормы, применимые не к войне, а к вооруженным конфликтам. Следует также иметь в виду, что, согласно Дополнительному протоколу II 1977 г. и Женевским конвенциям 1949 г. запрещение средств и методов ведения войны распространяется и на вооруженные конфликты немеждународного характера.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением одного из перечисленных в законе действий: жестокое обращение с военнопленными или гражданским населением, депортация гражданского населения, разграбление национального имущества на оккупированной территории, применение в вооруженном конфликте средств и методов, запрещенных международным договором Российской Федерации.

Действующие в международном праве правила обращения с военнопленными и гражданским населением во время войны и вооруженных конфликтов определены в Женевских конвенциях 1949 г. (об обращении с военнопленными; о защите гражданского населения во время войны; об улучшении участи раненых и больных в действующих армиях; об улучшении участи раненых, больных и лиц, потерпевших кораблекрушение, из состава вооруженных сил на море).

Под военнопленными в соответствии с нормами международного права понимаются следующие категории лиц, попавших во власть неприятельской стороны во время войны или вооруженного конфликта: личный состав вооруженных сил воюющей стороны, партизаны, личный состав ополчения и добровольческих отрядов, личный состав организованных движений сопротивления; некомбатанты (лица из состава вооруженных сил, не принимающие непосредственного участия в военных операциях - врачи, юристы, священники, корреспонденты, обслуживающий персонал, члены экипажей торгового флота и гражданской авиации); стихийно восставшее население, если оно открыто носит оружие и соблюдает законы и обычаи ведения войны. К гражданскому населению относятся лица, не являющиеся участниками вооруженного конфликта (ни комбатантами, т.е. лицами, входящими в состав вооруженных сил конфликтующей стороны и принимающими непосредственно участие в боевых действиях, ни некомбатантами, т.е. лицами, входящими в состав вооруженных сил воюющей стороны и оказывающими ей помощь в достижении успехов в боевых действиях, но не принимающих личного участия в этих действиях).

В условиях морской войны к гражданскому населению приравниваются команды и пассажиры торговых и пассажирских судов воюющих и нейтральных стран.

Под жестоким обращением с военнопленными или гражданским населением понимаются деяния, приводящие к гибели военнопленных или гражданских лиц или ставящие в опасность их жизнь и здоровье (преднамеренное убийство, пытки, биологические эксперименты, преднамеренное причинение тяжелых страданий или серьезного увечья). Конвенции 1949 г. относят к жестокому обращению принуждение военнопленного или гражданского лица к службе в вооруженных силах неприятельской стороны, а также действия, лишающие таких лиц права на беспристрастное судопроизводство, взятие гражданских лиц в заложники, унижение их чести и достоинства.

Депортация гражданского населения, запрещенная Женевской конвенцией от 12 августа 1949 г. о защите гражданского населения, означает насильственное перемещение всего или части гражданского населения в пределах оккупируемой территории или за ее пределы.

Под разграблением национального имущества следует понимать осуществляемые в больших масштабах действия по произвольному разрушению, присвоению имущества, не вызываемые военной необходимостью, расхищение его различными способами, обращение в собственность оккупирующей стороны.

Наиболее опасной формой совершения преступления является применение в вооруженном конфликте средств и методов, запрещенных международным договором Российской Федерации.

К средствам ведения военных действий относятся оружие и иная военная техника, применяемые вооруженными силами воюющих сторон для уничтожения живой силы и материальных средств противника, подавления его сил и способности к сопротивлению. Согласно действующим международно-правовым нормам запрещенными являются применение оружия, снарядов, веществ и методов ведения военных действий, способных причинить излишние повреждения и страдания, а также обширный, долговременный, серьезный ущерб природной среде (Дополнительный протокол I к Женевским конвенциям 1949 г.). Запрещенными средствами ведения войны также являются: оружие "неизбирательного" действия, истребляющая сила которого такова, что она не может быть направлена лишь на заранее определенные военные цели; оружие, снаряды и вещества, способные причинить излишние повреждения, страдания или делающие неизбежной смерть людей, выведенных из строя, а также имеющие предательский, коварный характер (напалмовые, шариковые, кассетные, фосфорные бомбы, нейтронная бомба; оружие, основное действие которого заключается в нанесении повреждений осколками, не обнаруживаемыми в человеческом теле с помощью рентгеновских лучей, мины-ловушки и др.). Помимо указанного Дополнительного протокола I к Женевским конвенциям 1949 г., к международным договорам, содержащим нормы о запрещении средств, применяемых в вооруженных конфликтах, относятся Конвенция о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, которые могут считаться наносящими чрезмерные повреждения или имеющими неизбирательное действие от 10 апреля 1980 г. (с четырьмя протоколами к ней), Конвенция о запрещении применения, накопления запасов, производства и передачи противопехотных мин и об их уничтожении от 18 сентября 1997 г. и некоторые другие соглашения, ратифицированные Россией в установленном порядке.

Методы ведения военных действий - это порядок, способы и приемы использования средств ведения войны в ходе военных действий. К запрещенным методам относятся такие нападения "неизбирательного характера", последствия которых не могут быть ограничены поражением лишь военных объектов. Конвенция о запрещении военного или любого иного враждебного использования средств воздействия на природную среду 1977 г. запрещает такие методы ведения военных действий, как "погодная война", "экологическая агрессия" и иные действия, способные повлечь широкие, долгосрочные или серьезные последствия для экологических процессов (изменение динамики, состава, структуры Земли и др.). В соответствии с Конвенцией 1980 г. о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия запрещенными методами ведения военных действий являются: совершение нападений с применением зажигательного оружия на гражданское население или на гражданские объекты, а также на военные объекты, поражение которых в силу их расположения (в районе сосредоточения гражданского населения), применяемых средств доставки зажигательного оружия или других обстоятельств не позволяет ограничить зажигательное воздействие только на военный объект и избежать или свести к минимуму случайные жертвы среди гражданского населения и повреждение гражданских объектов, а также совершение таких нападений на леса и другие виды растительного покрова (кроме случаев, когда такие природные элементы являются военными объектами). К запрещенным методам, помимо названных, относятся превращение необороняемых местностей и демилитаризованных зон в объект нападения, нападение на лиц, прекративших принимать участие в военных действиях, нападения на установки или сооружения, содержащие опасные силы (когда известно, что такое нападение явится причиной чрезмерных потерь жизней, ранений среди гражданских лиц или причинит ущерб гражданским объектам), и др.

Одним из обязательных объективных признаков рассматриваемого преступления является особая обстановка его совершения - обстановка вооруженного конфликта. В международном праве такие конфликты делят на два вида. Международный конфликт представляет собой вооруженное столкновение между государствами либо между национально-освободительным движением и метрополией, т.е. между восставшей (воюющей) стороной и войсками соответствующего государства. Под вооруженным конфликтом немеждународного характера понимается столкновение антиправительственных организованных вооруженных отрядов с вооруженными силами правительства, происходящее на территории какого-либо государства.

Состав преступлений, предусмотренных ч. 1 [ст. 356,](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBVBG) относится к числу формальных, преступление признается оконченным с момента совершения любого из перечисленных в диспозиции данной нормы действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что применяет в вооруженном конфликте запрещенные средства и методы (в форме жестокого обращения с военнопленными или гражданским населением, депортации гражданского населения и др.), и желает совершить такие действия.

Субъект преступления - лицо, входящее в состав участников вооруженного конфликта, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 356](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBV9G) УК предусматривает ответственность за применение одного из наиболее опасных средств войны - оружия массового поражения, запрещенного международным договором Российской Федерации. Предмет этого преступления аналогичен предмету преступления, предусмотренного [ст. 355](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBVEG) УК. К оружию массового поражения, применение которого запрещено, относятся биологическое, химическое и ядерное оружие. Пока еще не выработано универсальных норм, устанавливающих прямое запрещение так называемых новых видов оружия массового поражения (радиологического, инфразвукового и др.). Однако применение и такого оружия при наличии прочих признаков состава рассматриваемого преступления следует квалифицировать по ч. 2 [ст. 356](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBV9G) УК, если оружие применено по его прямому назначению - для массового поражения, уничтожения живой цели или для разрушения материальных объектов.

§ 4. Преступления против человечности

Геноцид ([ст. 357](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBV7G) УК). В 1946 г. Генеральная Ассамблея ООН в Резолюции 96 (I) объявила геноцид преступлением, нарушающим нормы международного права и противоречащим духу и целям ООН. В 1948 г. была принята, а в 1951 г. вступила в силу Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказании за него.

Непосредственным объектом геноцида являются общественные отношения, обеспечивающие безопасные условия жизни национальных, этнических, расовых или религиозных групп. Дополнительными объектами следует считать жизнь и здоровье людей. Национальной группой считается связанная с принадлежностью к определенной нации группа людей независимо от территории ее проживания. Нация представляет собой исторически сложившуюся группу людей, характеризующуюся общностью языка, психического склада и культуры, территории проживания и другими особенностями быта и традиций. Под этнической группой понимается исторически возникший вид устойчивой социальной группы людей, представленной племенем, народностью, нацией. Расовая группа - это группа людей, характеризующаяся определенной совокупностью внешних признаков (цветом кожи, волос, глаз и т.д.) и другими исторически сложившимися особенностями. Религиозная группа - общность людей, исповедующих соответствующую религию, отличную от доминирующей в данном обществе.

Объективная сторона геноцида характеризуется действиями, направленными на полное или частичное уничтожение национальной этнической, расовой или религиозной группы в одной из предусмотренных [ст. 357](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998002JBVDG) УК форм:

а) убийство членов такой группы;

б) причинение тяжкого вреда их здоровью;

в) насильственное воспрепятствование деторождению, т.е. принятие мер, способных ограничить или полностью прекратить процесс рождения детей среди членов национальной, этнической, расовой или религиозной группы (например, принудительные стерилизация, кастрация, принуждение к аборту, к использованию противозачаточных средств и т.д.);

г) принудительная передача детей, т.е. принудительное их изъятие у родителей и передача членам другой национальной, этнической, расовой или религиозной группы;

д) насильственное переселение, т.е. принудительное перемещение всей или части группы за пределы территории их проживания;

е) иное создание жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение членов группы.

Состав преступления является формально-материальным. Некоторые формы его совершения предполагают наступление соответствующих последствий (смерти, тяжкого вреда здоровью). Геноцид, совершаемый в других формах, признается оконченным в момент совершения действий, направленных на достижение указанных в законе целей, даже если эти цели не были достигнуты и последствия (в виде уничтожения данной группы людей, прекращения деторождения в их среде и т.п.) не наступили.

Субъективная сторона геноцида характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что совершает действия, направленные на уничтожение в одной из перечисленных в [ст. 357](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998002JBVDG) УК форм этнической, национальной, расовой или религиозной группы людей, и желает совершить такие действия. Одним из обязательных субъективных признаков геноцида является цель - полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы. Наличие такой цели отличает геноцид от преступлений против личности (убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью) и некоторых форм преступления, предусмотренного [ст. 356](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08988300JBVAG) УК. От применения запрещенных средств и методов ведения войны геноцид отличается еще и тем, что его совершение не связано с существованием военного конфликта.

Субъект геноцида - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Экоцид ([ст. 358](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898830FJBVCG) УК). Опасность экоцида заключается в том, что нарушение экологического равновесия в каком-либо регионе способно вызвать негативные изменения в других, иногда далеко расположенных местностях.

Конвенцией против экоцида считается Конвенция 1977 г. о запрещении военного или любого иного враждебного использования средств воздействия на природную среду. В дальнейшем были заключены и другие многосторонние и двусторонние договоры о взаимодействии в области экологии (Конвенция 1979 г. о трансграничном загрязнении воздуха, Конвенция 1992 г. о трансграничном воздействии промышленных аварий, Конвенция 1991 г. об оценке воздействия на окружающую природную среду в трансграничном контексте и др.). В соответствии с этими международно-правовыми документами в УК включена [ст. 358](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898830FJBVCG), предусматривающая ответственность за экоцид.

Непосредственным объектом экоцида являются общественные отношения, обеспечивающие экологическую безопасность человечества.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется действиями, совершенными в одной из альтернативно указанных форм:

1) массовое уничтожение растительного и животного мира, т.е. разрушение экологической системы определенного региона вследствие полного или частичного истребления его флоры и фауны;

2) отравление атмосферы или водных ресурсов, т.е. насыщение атмосферного воздуха, водоемов и водных источников отравляющими веществами (в том числе радиоактивными отходами, боевыми отравляющими веществами, ядохимикатами промышленного или бытового назначения и т.д.);

3) совершение иных действий, способных вызвать экологическую катастрофу.

Под растительным миром понимается совокупность растительных сообществ (фитоценозов) страны или региона, экологически взаимосвязанных между собой условиями окружающей среды.

Животный мир представляет собой совокупность всех видов диких животных, обитающих на территории страны или ее региона и находящихся в состоянии естественной свободы, а также относящихся к природным ресурсам континентального шельфа и исключительной экономической зоны РФ.

Атмосферой считается газообразная оболочка над территорией Земли, состоящая из смеси азота, кислорода, аргона и других элементов, а также воды во всех ее состояниях.

Водные ресурсы составляют запасы поверхностных и подземных вод, находящихся в водных объектах, которые используются или могут быть использованы.

Экоцид относится к преступлениям с формально-материальным составом. Некоторые его формы признаются оконченными с момента наступления соответствующих последствий. Например, уничтожение растительного или животного мира предполагает прекращение существования вида или совокупности видов и форм растительных сообществ или живых организмов или животных (массовым такое уничтожение признается, если оно распространяется на большое число или на неограниченный круг растительных сообществ). Отравление атмосферы или водных ресурсов также предполагает изменение их состояния вследствие насыщения вредными веществами.

Совершение иных действий, способных вызвать экологическую катастрофу, может выразиться в любой производственной, исследовательской, экспериментальной и иной деятельности человека, которая при несоблюдении мер предосторожности может повлечь необратимые, опасные для человечества изменения в окружающей природной среде (экологическую катастрофу). Такая катастрофа может выразиться в серьезном нарушении относительной устойчивости видового состава живых организмов, их численности, продуктивности, в нарушении сезонных изменений и т.д.

Экоцид признается оконченным как при наступлении экологической катастрофы, так и при возникновении реальной опасности ее наступления.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что совершает массовое уничтожение растительного или животного мира, отравляет атмосферу или водные ресурсы либо иные действия, грозящие экологической катастрофой, предвидит неизбежность или возможность наступления последствий в виде такой катастрофы и желает причинить их либо сознательно допускает их наступление или относится к ним безразлично.

Субъект экоцида - лицо, достигшее возраста 16 лет.

§ 5. Посягательство на принципы

правового регулирования вооруженных конфликтов

Наемничество ([ст. 359](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898830FJBVBG) УК). Устав ООН определяет обязательство каждого государства воздерживаться от организации иррегулярных сил или вооруженных банд, в том числе наемников, для вторжения на территорию другого государства.

Содержание понятия "наемник" раскрывается в ст. 47 Дополнительного протокола I "О международном вооруженном конфликте" к Женевским конвенциям о защите жертв войны 1949 г., а также в Конвенции о запрещении вербовки, использования, финансирования и обучения наемников. Согласно указанным международно-правовым документам наемником признается лицо, которое:

специально завербовано на месте или за границей для участия в вооруженном конфликте;

фактически принимает непосредственное участие в военных действиях;

руководствуется при этом желанием получить материальную выгоду и которому в действительности обещано стороной или по поручению стороны, находящейся в конфликте, материальное вознаграждение, существенно превышающее вознаграждение, обещанное или выплачиваемое комбатантам такого же ранга и функций, входящим в личный состав вооруженных сил данной стороны;

не является ни гражданином стороны, находящейся в конфликте, ни лицом, постоянно проживающим на территории, контролируемой стороной, находящейся в конфликте;

не послано государством, которое не является стороной, находящейся в конфликте, для выполнения официальных обязанностей в качестве лица, входящего в состав его вооруженных сил;

завербовано для участия в заранее запланированных актах насилия, направленных на свержение правительства какого-либо государства, подрыв его конституционного строя или нарушение его территориальной целостности и неприкосновенности.

Наемник не имеет права на статус комбатанта и военнопленного. Он привлекается к уголовной ответственности по законам захватившего его государства.

Перечисленные признаки международно-правового определения восприняты российским законодательством и легли в основу сформулированного в примечании к [ст. 359](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898830EJBVCG) УК понятия наемника.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие соблюдение принципов правового регулирования вооруженных конфликтов в целях их максимально возможной гуманизации.

Объективная сторона наемничества характеризуется совершением одного из перечисленных в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898830FJBV8G) действий:

1) вербовка - деятельность по привлечению одного или нескольких лиц к участию в вооруженном конфликте в качестве наемника;

2) обучение - деятельность по подготовке уже завербованного наемника (наемников) к участию в вооруженном конфликте или военных действиях;

3) финансирование или иное материальное обеспечение деятельности наемника - предоставление ему денежных средств, экипировка обмундированием, вооружение наемников, снабжение боеприпасами, средствами передвижения и т.п.;

4) использование наемника в вооруженном конфликте или военных действиях - привлечение его к боевым операциям, отдача ему приказов, поручений, распоряжений по обеспечению акций военного характера. В отличие от первых трех форм объективная сторона использования наемника характеризуется еще одним обязательным признаком - специальной обстановкой совершения преступления - обстановкой вооруженного конфликта или военных действий.

Наемничество относится к преступлениям с формальным составом, оно считается оконченным с момента совершения одного из вышеописанных действий.

Субъективная сторона наемничества характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что осуществляет действия по вербовке, обучению, финансированию или иному материальному обеспечению наемника либо использует его в вооруженном конфликте или военных действиях, и желает совершить такие действия.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 359](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898830FJBV6G) предусматривает два квалифицирующих признака рассматриваемого преступления:

1) использование виновным при совершении преступления своего служебного положения (в этом случае субъектами преступления могут быть должностные лица, государственные и муниципальные служащие, а также лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих или иных организациях);

2) совершение наемничества в отношении несовершеннолетнего (вербовка, обучение, финансирование или иное материальное обеспечение, а также использование в вооруженном конфликте или в военных действиях в качестве наемника лица, не достигшего 18-летнего возраста).

Часть 3 [ст. 359](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898830EJBVEG) УК содержит самостоятельный состав преступления, связанный с наемничеством.

Объективная сторона преступления характеризуется активным поведением лица, состоящем в его личном участии в вооруженном конфликте или в военных действиях. В число обязательных объективных признаков также включается обстановка военных действий или вооруженного конфликта.

Состав преступления является формальным, оконченным оно признается с того момента, как лицо, завербованное в качестве наемника, совершает действия, состоящие в непосредственном его участии в планировании или проведении боевых действий и военных операций.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что участвует в качестве наемника в вооруженном конфликте или военных действиях, и желает действовать таким образом. Обязательным признаком является цель - получение лицом материального вознаграждения за свое участие в вооруженном конфликте или военных действиях.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 3 [ст. 359](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF0898830EJBVEG) УК, - специальный - лицо, завербованное в качестве наемника.

§ 6. Посягательство на неприкосновенность лиц

и учреждений, пользующихся международной защитой

Нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой ([ст. 360](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998002JBVBG) УК). Статья 360 включена в УК во исполнение Конвенции 1973 г. о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов.

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие охрану лиц и учреждений, пользующихся международной защитой. К таким лицам и учреждениям относятся работники дипломатической, консульской или внешнеторговой служб, сами эти службы, а также некоторые общественные организации и их представители, которые в соответствии с международными соглашениями пользуются международной защитой (например, представители международных организаций и международных благотворительных обществ). Дополнительным объектом могут быть личная неприкосновенность, здоровье, честь и достоинство указанных лиц.

Объективная сторона преступления характеризуется активными действиями, состоящими в нападении, т.е. в открытом или скрытом неожиданном агрессивно-насильственном воздействии на определенные законом объекты или лицо.

Объектами нападения могут быть:

1) представители иностранного государства или сотрудники международных организаций, пользующихся международной защитой (глава государства, глава правительства, министр иностранных дел; сопровождающие их лица, имеющие право на специальную защиту, агенты межправительственных международных организаций и др.);

2) служебные или жилые помещения, транспортные средства учреждений и лиц, пользующихся международной защитой.

Нападение может быть сопряжено и с угрозой немедленного применения насилия.

Нападение на служебные и жилые помещения может выражаться в незаконном вторжении, погромах, поджогах этих помещений, уничтожении или повреждении находящегося в них имущества; на транспортные средства - в их уничтожении, повреждении или угоне.

Убийство или умышленное причинение тяжкого вреда здоровью лиц, подвергшихся нападению, не охватывается составом рассматриваемого преступления и нуждается в дополнительной квалификации.

Состав преступления - формальный. Преступление признается оконченным с момента начала нападения.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает характер совершаемых действий, их направленность против лиц и учреждений, которые пользуются международной защитой, и желает совершить такие действия.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 [ст. 360](consultantplus://offline/ref=B6CD2124680E02BBD5C83AC97C6490B117C6DBA0E34DF9B0B8E9A551084E137AF57EBF08998002JBV7G) УК в качестве квалифицирующего признака рассматриваемого преступления предусматривает специальную цель нападения - спровоцировать войну или вызвать осложнение международных отношений.