Капитонова А.С., Кожанова Т.А.

32 группа

КОНТРАБАНДА

Контрабанда, являясь преступлением в сфере экономической деятельности, согласно ч.1 ст.188 УК России определяется как перемещение в крупном размере через таможенную границу Российской Федерации товаров или иных предметов, совершенное помимо или с сокрытием от таможенного контроля, либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием.

Кроме того, ч.2 ст.188 УК России устанавливается ответственность за квалифицированную контрабанду, которой признается перемещение через таможенную границу Российской Федераций наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, реактивных или взрывчатых веществ, вооружения, взрывных устройств, огнестрельного оружия или боеприпасов, ядерного, химического, биологического и других видов оружия массового поражения, материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения и в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Российской Федерации, стратегически важных сырьевых товаров и культурных ценностей, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Российской Федерации, если это деяние совершено помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации либо сопряжено с недекларированием или недостоверным декларированием. Квалифицированная контрабанда является тяжким преступлением.

Существует несколько точек зрения на непосредственный объект контрабанды.

Так, А.И. Рарог считает, что непосредственным объектом данного преступления является «финансовая система государства»[3]. И. Я. Козаченко и З.А. Незнамова называют в качестве такового «любые товары или иные предметы, за исключением перечисленных в ч.2. ст. 188 УК РФ»[4]. Однако здесь происходит подмена понятия «объект преступления» на понятие «предмет преступления», что не допустимо.

Анализируя ст. 188 УК РФ, а также Таможенный кодекс РФ и другие нормативно-правовые акты, раскрывающие отдельные положения данной статьи, можно прийти к выводу, что в качестве

непосредственного объекта контрабанды следует рассматривать установленный порядок перемещения товаров или иных предметов через таможенную границу Российской Федерации, а точнее - охраняемые уголовным законом общественные отношения в сфере таможенного дела, обеспечивающие установленный порядок товарооборота через таможенную границу России. Существуют и другие точки зрения, в соответствии с которыми под непосредственным объектом контрабанды понимаются «общественные отношения, обеспечивающие интересы российских и зарубежных производителей, а также бюджетные интересы РФ в части формирования его посредством таможенных платеже»[5]. В этом случае за рамками состава контрабанды остаются факты транзитного перемещения через таможенную территорию Российской Федерации наркотиков, оружия и других товаров, что также недопустимо.

При определении состава какой-либо статьи УК РФ после объекта преступления принято рассматривать его предмет - материальный объект внешнего мира, в связи с которым или по поводу которого совершено преступление. Для контрабанды предмет является обязательным признаком состава преступления. Предметами контрабанды являются товары, указанные в частях 1 и 2 ст. 188 УК РФ

Субъективные признаки состава преступления включают в себя субъект преступления и субъективную сторону преступления.

Субъект контрабанды характеризуется общими чертами, присущими большинству преступлений, предусмотренных уголовным законодательством Российской Федерации. Согласно статьям 10-13 и 19-23 УК РФ уголовной ответственности за незаконное перемещение товаров или других предметов через таможенную границу РФ подлежат физические вменяемые лица, как граждане Российской Федерации, так и иностранцы, а также лица, не имеющие гражданства или подданства.

Субъектом контрабанды может быть признано «физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, вне зависимости от его гражданства»[38].

Указанный возрастной ценз объясняется тем, что по достижении 16 лет психически здоровый человек способен полностью оценивать свое поведение и в том числе общественную опасность такого сложного преступления как контрабанда.

Однако как следственная, так и судебная практика за все время действия законов об уголовной ответственности за контрабанду практически не имеет прецедентов привлечения за нее граждан в возрасте от 16 до 18 лет. Причина такого положения, на наш взгляд, заключается в том, что количество несовершеннолетних, выезжающих за границу или въезжающих в РФ, по отношению к лицам более старшего возраста сравнительно невелико. Кроме того, лица в возрасте от 16 до 18 лет обычно пересекают таможенную границу «в сопровождении взрослых и сокрытие ими предметов от таможенного контроля либо иное соучастие в контрабанде совершается, как правило, под влиянием первых, что не может не учитываться органами следствия и судами при решении вопроса об ответственности несовершеннолетних за содеянное»[39].

Не привлекаются к уголовной ответственности за контрабанду по УК РФ «дипломатические представители и члены их семей, если они проживают вместе с указанными представителями и не являются российскими гражданами, а также иные граждане, которые согласно действующим законам и международным договорам неподсудны по уголовным делам судам Российской Федерации»[40]. Вопросы уголовной ответственности этих лиц за контрабанду решаются дипломатическим путем.

Переходя к рассмотрению субъективной стороны контрабанды, остановимся на теоретическом понятии субъективной стороны состава преступления. Под субъективной стороной в уголовном праве принято понимать внутреннее, психическое отношение лица к совершаемому им деянию. К признакам, образующим субъективную сторону преступления, относятся вина, мотив и цель. Вина является основным признаком субъективной стороны состава преступления и входит в предмет доказывания по каждому уголовному делу.

Мотивом контрабанды являются психические побуждения, вызывающие у субъекта решимость совершить действия, направленные на незаконное перемещение товаров или иных предметов через таможенную границу и направляющие его деятельность при осуществлении преступления. Этими мотивами могут быть: «корысть, ложно понятые служебные обязанности»[41], карьеристские соображения, приятельские отношения и иные личные побуждения, не ограниченные какими-либо рамками. Для квалификации контрабанды «мотив совершения преступления роли не играет»[42].

Целью контрабанды является мыслительная деятельность, заключающаяся в представлении субъекта о желаемом результате - возможности распорядиться контрабандными товарами - который может быть достигнут лишь путем незаконного перемещения товаров или других предметов через таможенную границу.

Субъективная сторона в ст. 188 УК РФ характеризуется виной лишь в форме прямого умысла по отношению к перемещению товаров через таможенную границу Российской Федерации, когда лицо осознает общественную опасность совершаемых действий и желает совершить именно эти действия.

Предвидение общественно опасных последствий заключается в представлении субъектом о тех конкретных фактических изменениях, которые должны произойти в результате его действий в объекте посягательства (то есть, что установленный порядок перемещения грузов через таможенную границу будет нарушен), в результате чего будет причинен или может быть причинен тот или иной вред внешнеэкономическим интересам государства либо экономический ущерб хозяйству, а при ввозе оружия, боеприпасов, взрывчатых,

сильнодействующих веществ, наркотических средств и дополнительно и другим объектам - общественной безопасности, общественному порядку и здоровью населения.

Желание наступления общественно опасных последствий означает волевую направленность к их достижению, несмотря на осознание общественной вредности и наказуемости осуществляемых действий. Эта волевая направленность определяется целью контрабанды, которая подразделяется на первичную и последующую.

Субъективные признаки состава преступления включают в себя субъект преступления и субъективную сторону преступления.

Субъект контрабанды характеризуется общими чертами, присущими большинству преступлений, предусмотренных уголовным законодательством Российской Федерации. Согласно статьям 10-13 и 19-23 УК РФ уголовной ответственности за незаконное перемещение товаров или других предметов через таможенную границу РФ подлежат физические вменяемые лица, как граждане Российской Федерации, так и иностранцы, а также лица, не имеющие гражданства или подданства.

Субъектом контрабанды может быть признано «физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, вне зависимости от его гражданства»[38].

Указанный возрастной ценз объясняется тем, что по достижении 16 лет психически здоровый человек способен полностью оценивать свое поведение и в том числе общественную опасность такого сложного преступления как контрабанда.

Однако как следственная, так и судебная практика за все время действия законов об уголовной ответственности за контрабанду практически не имеет прецедентов привлечения за нее граждан в возрасте от 16 до 18 лет. Причина такого положения, на наш взгляд, заключается в том, что количество несовершеннолетних, выезжающих за границу или въезжающих в РФ, по отношению к лицам более старшего возраста сравнительно невелико. Кроме того, лица в возрасте от 16 до 18 лет обычно пересекают таможенную границу «в сопровождении взрослых и сокрытие ими предметов от таможенного контроля либо иное соучастие в контрабанде совершается, как правило, под влиянием первых, что не может не учитываться органами следствия и судами при решении вопроса об ответственности несовершеннолетних за содеянное»[39].

Не привлекаются к уголовной ответственности за контрабанду по УК РФ «дипломатические представители и члены их семей, если они проживают вместе с указанными представителями и не являются российскими гражданами, а также иные граждане, которые согласно действующим законам и международным договорам неподсудны по уголовным делам судам Российской Федерации»[40]. Вопросы уголовной ответственности этих лиц за контрабанду решаются дипломатическим путем.

Переходя к рассмотрению субъективной стороны контрабанды, остановимся на теоретическом понятии субъективной стороны состава преступления. Под субъективной стороной в уголовном праве принято понимать внутреннее, психическое отношение лица к совершаемому им деянию. К признакам, образующим субъективную сторону преступления, относятся вина, мотив и цель. Вина является основным признаком субъективной стороны состава преступления и входит в предмет доказывания по каждому уголовному делу.

Мотивом контрабанды являются психические побуждения, вызывающие у субъекта решимость совершить действия, направленные на незаконное перемещение товаров или иных предметов через таможенную границу и направляющие его деятельность при осуществлении преступления. Этими мотивами могут быть: «корысть, ложно понятые служебные обязанности»[41], карьеристские соображения, приятельские отношения и иные личные побуждения, не ограниченные какими-либо рамками. Для квалификации контрабанды «мотив совершения преступления роли не играет»[42].

Целью контрабанды является мыслительная деятельность, заключающаяся в представлении субъекта о желаемом результате - возможности распорядиться контрабандными товарами - который может быть достигнут лишь путем незаконного перемещения товаров или других предметов через таможенную границу.

Субъективная сторона в ст. 188 УК РФ характеризуется виной лишь в форме прямого умысла по отношению к перемещению товаров через таможенную границу Российской Федерации, когда лицо осознает общественную опасность совершаемых действий и желает совершить именно эти действия.

Предвидение общественно опасных последствий заключается в представлении субъектом о тех конкретных фактических изменениях, которые должны произойти в результате его действий в объекте посягательства (то есть, что установленный порядок перемещения грузов через таможенную границу будет нарушен), в результате чего будет причинен или может быть причинен тот или иной вред внешнеэкономическим интересам государства либо экономический ущерб хозяйству, а при ввозе оружия, боеприпасов, взрывчатых,

сильнодействующих веществ, наркотических средств и дополнительно и другим объектам - общественной безопасности, общественному порядку и здоровью населения.

Желание наступления общественно опасных последствий означает волевую направленность к их достижению, несмотря на осознание общественной вредности и наказуемости осуществляемых действий. Эта волевая направленность определяется целью контрабанды, которая подразделяется на первичную и последующую.

Имеются и два особо квалифицированных вида контрабанды. Во-первых, в соответствии с ч.3 ст.188 УК России особо квалифицированным видом контрабанды; признается совершение обычной либо квалифицированной контрабанды неоднократно, должностным лицом с использованием своего служебного положения или с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль. Во-вторых, в соответствии с ч.4 ст.188 УК России особо квалифицированной контрабандой признается любая контрабанда, совершенная организованной группой. Такая контрабанда признается особо тяжким преступлением. .

Наиболее значимыми элементами криминалистической характеристики контрабанды являются место, способ и характерные следы совершения данного преступления.

Место совершения контрабанды - таможенная граница, которой являются пределы таможенной территории Российской Федерации, а также периметры свободных таможенных зон и таможенных складов. Таможенную территорию РФ составляют сухопутная территория РФ, территориальные воды, воздушное пространство над ними. Она включает в себя также находящиеся в морской исключительной экономической зоне РФ искусственные острова, установки и сооружения, над которыми РФ обладает исключительной юрисдикцией в отношении таможенного дела.

Способ перемещения предметов контрабанды через таможенную границу законодательно определяется как совершение незаконных действий по ввозу на таможенную территорию Российской Федерации или вывозу с этой территории товаров или транспортных средств. Уголовный закон содержит исчерпывающий перечень способов перемещения товаров через таможенную границу, квалифицируемых как контрабанда: с сокрытием предметов контрабанды от таможенного контроля, с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, с недекларированием или недостоверным декларированием, помимо мест таможенного контроля.

Способы перемещения контрабанды могут быть "личными" и "безличными". В первом случае контрабандист лично перемещает предметы контрабанды через таможенную границу. Во втором случае контрабанда перемещается через таможенную границу без его непосредственного участия. При этом следует отметить так называемые нетрадиционные способы контрабанды с использованием трубопроводного транспорта и линий электропередач.

Перемещение товаров признается совершенным помимо или с сокрытием от таможенного контроля, если оно совершено вне определенных таможенными органами мест или вне установленного времени производства таможенного оформления, а также с использованием тайников и иных способов, затрудняющих обнаружение товаров, или путем придания одним товарам вида других. Наиболее типичными местами сокрытия предметов контрабанды являются ручная кладь (например, чемоданы и сумки с двойным дном) и различные бытовые предметы, перемещаемые через таможенную границу, имеющие конструктивные полости или специально оборудованные тайники, а также транспортные средства, где предметы контрабанды прячутся в различных полостях и труднодоступных местах, в грузовых контейнерах. В последнее время зафиксированы случаи, когда предметы контрабанды, как правило наркотики, в фабричных условиях закатываются в консервные банки, тюбики с кремами, помещаются внутрь деревянных деталей мебели. Часто предметы контрабанды вывозятся в одежде. Весьма распространена пересылка предметов контрабанды, особенно наркотиков, по почте с сокрытием в письмах, бандеролях, посылках. Имеет место и сокрытие предметов контрабанды в полостях и внутри организма животных и людей.

Под перемещением с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации понимается представление таможенному органу в качестве документов, необходимых для таможенных целей, поддельных или недействительных документов, а также документов, содержащих недостоверные сведения, и документов, полученных незаконным путем или относящихся к другим товарам, а равно использование поддельных средств идентификации. Таможенным органам могут предоставляться как полностью подложные документы, так и подлинные документы, в которые внесены изменения.

Перемещение способом, сопряженным с недекларированием или недостоверным декларированием, определяется как незаявление достоверных сведений или заявление недостоверных сведений по установленной письменной, устной или иной форме о товарах и транспортных средствах, их таможенном режиме и других сведений, необходимых для таможенных целей.

Характерным отличием современных контрабандных действий является их совершение от имени юридического лица, участника внешнеэкономической деятельности.

Как правило, совершению контрабанды предшествует тщательная подготовка. Приготовление к контрабанде может заключаться в изучении системы пропуска товаров через таможенную границу, подыскании соучастников, подготовке мест сокрытия предметов контрабанды либо их маскировке.

Особая тщательность подготовки присуща контрабанде, совершаемой организованными преступными группами. Контрабандисты уделяют большое внимание планированию своей преступной деятельности, подбору и распределению функций соучастников (распределению ролей).

Специалистами, помимо способов, выделяются еще и каналы совершения контрабанды, которые классифицируются по различным основаниям. Например, по виду используемого транспорта, пересекающего таможенную границу, выделяют автомобильную, воздушную (авиационную), железнодорожную, водную (морскую и речную), трубопроводную контрабанду; по различным характеристикам отправлений: почтовую, грузовую, транзитную контрабанду.

Механизм следообразования во многом зависит от канала и способа совершения контрабанды. Материальные следы применительно к контрабанде - это чаще всего данные, отраженные в различных таможенных документах по которым можно судить о совершении преступления. Иные материальные следы в основном удается обнаружить при осмотре места происшествия (места обнаружения предметов контрабанды, транспортных средств и тайников, использовавшихся контрабандистами), а также непосредственно самих предметов контрабанды. Типичными из них являются следы рук, волосы, микрочастицы. Большое значение для расследования контрабанды имеют идеальные следы, остающиеся в сознании людей, которые выявляются и закрепляются, как правило, путем производства допросов свидетелей.

Контрабанда наносит непоправимый вред экономике страны, она неразрывно связана с коррупцией в органах власти, управления, в правоохранительных органах, банковских структурах, что затрудняет успешную борьбу с этим негативным явлением.

Успех расследования дел о контрабанде во многом зависит от опыта и квалификации следователя, знания им всех особенностей расследования подобных дел, умения грамотно и своевременно провести неотложные следственные действия.

Подавляющее большинство дел о контрабанде прекращается или приостанавливается, причиной чего являются недостатки расследования, особенно на первоначальном этапе при производстве неотложных следственных действий. Особенно следует отметить отрицательные последствия непринятия мер к задержанию контрабандистов. По существу эта мера процессуального принуждения в настоящее время используется крайне редко, а ведь после опроса лица, совершившие контрабанду, немедленно покидают пределы России, и было бы странно ожидать от них другого поведения. Затем начинается то, что с полным основанием можно назвать видимостью борьбы с контрабандой. Объявляется розыск, начинается переписка – поручения, с одной стороны, отрицательные ответы на них – с другой, в итоге уголовное дело прекращается в связи с тем, что лицо перестало быть общественно опасным, т. к. выехало за пределы России. Таким образом не выполняется ни одна из задач уголовного судопроизводства, что стимулирует контрабандистов к совершению преступлений.

Мало внимания на местах уделяется координации деятельности правоохранительных органов в борьбе с контрабандой, именно с координации деятельности правоохранительных, контролирующих органов начинается принятие мер, направленных на предупреждение контрабанды. Так же требуется взаимодействие таможенных и налоговых органов

Борьба с контрабандой зависит и от взаимодействия всех подразделений внутри таможенной системы: подразделений дознания, служб собственной безопасности, таможенной инспекции, таможенной охраны, отделов контроля доставки товаров и т.д.

Совершенно очевидно, что от уровня борьбы с контрабандой в значительной степени зависит будущее страны. В связи с этим важное значение имеет обеспечение высокого уровня расследования по делам о контрабанде и реализация тем самым принципа неотвратимости наказания за содеянное.