

<sup>4</sup> См. подр.: Спасенников Б.А. Продление, изменение и прекращение принудительных мер медицинского характера в судебной практике // Российский судья. 2012. № 1. С. 9–12.

<sup>5</sup> См.: Полный курс уголовного права: В 5 т. СПб., 2008. Т. 1. С. 1083–1113.

<sup>6</sup> См. подр.: Спасенников Б.А. Продление, изменение и прекращение принудительных мер медицинского характера // Энциклопедия уголовного права: В 35 т. СПб., 2009. Т. 12. С. 239–326.

<sup>7</sup> Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 07.04.2011 г. № 6 // Российская газета. 2011. 20 апр.

<sup>8</sup> См.: Спасенников Б.А., Спасенников С.Б. Состояние опьянения и его уголовно-правовое значение. М., 2011.

<sup>4</sup> См. подр.: Spasennikov B.A. Prodlenie, izmenenie i prekrashenie prinuditel'nyh mer medicinskogo haraktera v sudebnoj praktike // Rossijskij sud'ja. 2012. № 1. S. 9–12.

<sup>5</sup> См.: Polnyj kurs ugovolnogo prava: V 5 t. SPb., 2008. T. 1. S. 1083–1113.

<sup>6</sup> См. подр.: Spasennikov B.A. Prodlenie, izmenenie i prekrashenie prinuditel'nyh mer medicinskogo haraktera // Jenciklopedija ugovolnogo prava: V 35 t. SPb., 2009. T. 12. S. 239–326.

<sup>7</sup> Postanovlenie Plenuma Verhovnogo Suda Rossijskoj Federacii ot 07.04.2011 g. № 6 // Rossijskaja gazeta. 2011. 20 apr.

<sup>8</sup> См.: Spasennikov B.A., Spasennikov S.B. Sostojanie op'janenija i ego ugovolno-pravovoe znachenie. M., 2011.

## Проблемные вопросы квалификации посягательств, нарушающих правила оборота драгоценных металлов, природных драгоценных камней и (или) жемчуга

**В.Ф. ЛАПШИН** – начальник кафедры уголовного права и криминологии ВИПЭ ФСИН России, кандидат юридических наук, доцент

В статье рассматриваются юридически значимые признаки состава преступления, предусмотренного ст. 191 УК РФ. Раскрываются вопросы определения предмета данного преступления, особенности квалификации и отграничения от смежных составов преступных посягательств. Кроме этого, исследуется ряд коллизионных вопросов уголовного, административного и гражданского законодательства в области регламентации и охраны отношений в сфере оборота драгоценных металлов, природных драгоценных камней и жемчуга.

**Ключевые слова:** финансовые преступления; драгоценные металлы; природные драгоценные камни; жемчуг; уголовная ответственность; квалификация преступлений.

## The issues of offences breaking the turnover rules for precious metals, natural jewels and (or) pearls

**V.F. LAPSHIN** – head of the department of criminal law and criminology, Vologda Institute of Law and Economics of the Federal Penitentiary Service of Russia, candidate of law sciences, docent

The article considers elements essential to the offence provided for by Article 191 of the Criminal Code of RF. It deal with the issues of defining the subject of the given offence, its peculiarities and distinctions between such crime and related bodies of criminal offences. Besides the author researches a number of conflict issues connected with criminal, administrative and civil legislation in the field of regulating and protecting the relations in the turnover of precious metals, natural jewels and pearls.

**Key words:** financial crimes; precious metals; natural jewels; pear; criminal responsibility; crime classification.

Современное уголовное законодательство России отличается достаточно скрупулезная регламентация уголовной ответственности за совершение общественно опасных посягательств экономической направленности. Несмотря на доминирующее в послед-

ности за совершение общественно опасных посягательств экономической направленности. Несмотря на доминирующее в послед-

нее время мнение о нецелесообразности установления уголовно-правовых запретов в сфере экономической деятельности хозяйствующих субъектов, прерогативе гражданско-правовой ответственности в этой области<sup>1</sup>, представляется, что именно уголовная ответственность наиболее эффективно обеспечивает защиту экономических интересов государства и общества<sup>2</sup>. В этой связи стремление законодателя к расширению дифференциации уголовной ответственности за совершение экономических преступлений можно только приветствовать.

Особое место в системе экономических преступлений (гл. 22 УК РФ) занимают финансовые преступления – общественно опасные деяния, посягающие на правоотношения по образованию, распределению и использованию финансов государства, субъекта Федерации, муниципального образования, а также финансов хозяйствующих субъектов<sup>3</sup>. Как справедливо отмечается в научной литературе, устойчивость государственной финансовой системы определяется в числе прочего объемом золотовалютных резервов страны. Государственный фонд драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации и ее золотой запас являются частью золотовалютных резервов. Увеличение запасов драгоценных металлов и драгоценных камней приносит государству большую пользу в сравнении с накоплением резервов иностранной валюты, поскольку драгоценные металлы и камни в меньшей степени подвержены риску обесценения<sup>4</sup>. Учитывая важность укрепления финансовой безопасности страны, государство предусматривает уголовно-правовую защиту вышеуказанных общественных отношений (ст. 191 УК РФ).

Так, основным объектом преступления являются общественные отношения в области геологического изучения и разведки месторождений драгоценных металлов и природных драгоценных камней, их добычи, производства, использования и обращения. Данные отношения регламентируются Федеральным законом от 26.03.1998 г. № 41-ФЗ (в ред. от 24.07.2007 г.) «О драгоценных металлах и драгоценных камнях», а также рядом иных законных и подзаконных нормативных актов: Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.1994 г. № 756 (в ред. от 24.08.2004 г.) «Об утверждении положения о совершении сделок с драгоценными металлами на территории Российской Федерации»,

Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.09.2000 г. № 731 «Об утверждении Правил учета и хранения драгоценных металлов, драгоценных камней и продукции из них, а также ведения соответствующей отчетности», Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1999 г. № 8 «Об утверждении порядка отнесения уникальных янтарных образований к драгоценным камням», приказом Роскомдрагмета от 30.10.1996 г. № 146 «О порядке отнесения изделий, содержащих драгоценные металлы, к ювелирным» и др.

Традиционно драгоценные камни и драгоценные металлы рассматривались в качестве валютных ценностей, а преступления, предметом которых они являлись, в некоторых источниках именовались валютными. Но с 18 июня 2004 г. драгоценные металлы и драгоценные камни перестали относиться к валютным ценностям, а потому нормы федерального закона «О валютном регулировании и валютном контроле» в настоящее время не применяются к указанным общественным отношениям.

Предметом преступления признаются драгоценные металлы, природные драгоценные камни и жемчуг. При этом не могут выступать в качестве предмета преступления ювелирные и бытовые изделия, а также их лом. Официальные понятия указанных предметов приводятся в федеральном законе «О драгоценных металлах и драгоценных камнях». В частности, драгоценными металлами считаются золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий). Драгоценные металлы могут находиться в любом состоянии, виде, в том числе самородном и аффинированном, а также в сырье, сплавах, полуфабрикатах, промышленных продуктах, химических соединениях, ювелирных и иных изделиях, монетах, ломе и отходах производства и потребления.

Драгоценные камни – это природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, а также природный жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде. К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации. Таким образом, драгоценные камни могут быть только природного происхождения, а жемчуг и уникальные янтарные образования рассматриваются в качестве их разновидностей. Драгоценные камни, признаваемые предметом престу-

пления, могут находиться в необработанном виде, в виде обработанных полуфабрикатов, которые используются, например, в качестве вставок в ювелирных изделиях, в виде ограненных драгоценных камней (в том числе бриллианты), изделий технического назначения и пр.

С учетом диспозиции ст. 191 УК РФ не могут рассматриваться в качестве предмета преступления ювелирные и бытовые изделия, а также лом этих изделий. В соответствии с приказом Роскомдрагмета от 30.10.1996 г. № 146 к ювелирным относятся изделия, изготовленные из драгоценных металлов и их сплавов с использованием различных видов художественной обработки, со вставками из драгоценных, полудрагоценных, поделочных, цветных камней и других материалов природного или искусственного происхождения или без них, применяемые в качестве различных украшений, предметов быта, предметов культа и (или) для декоративных целей, выполнения различных ритуалов и обрядов, а также памятные, юбилейные и другие знаки и медали, кроме наград, статус которых определен в соответствии с законами Российской Федерации и указами Президента Российской Федерации, и памятных монет, прошедших эмиссию. Таким образом, согласно отраслевым подзаконным нормативным актам понятие ювелирных изделий включает в себя и изделия бытового назначения. Получается, что понятия «ювелирное изделие» и «бытовое изделие, изготовленное из драгоценных металлов и (или) драгоценных камней» в действующем законодательстве Российской Федерации не разграничиваются. Ломом ювелирных и бытовых изделий признаются изделия, которые ввиду наличия производственных и иных дефектов не могут применяться по назначению.

Состав преступления является формальным. Объективная сторона включает в себя несколько альтернативных действий с драгоценными металлами, драгоценными камнями в нарушение соответствующих правил, установленных законодательством России: совершение сделки, хранение, перевозка и пересылка. Преступление считается оконченным с момента совершения в полном объеме хотя бы одного из перечисленных действий.

Совершение сделки с драгоценными металлами и (или) драгоценными камнями будет признаваться обязательным признаком объективной стороны состава только в том

случае, если имеет место нарушение установленных российским законодательством правил обращения драгоценных металлов и драгоценных камней. Таким образом, драгоценные металлы и драгоценные камни, полученные незаконно (например, в результате осуществления добычи без специального разрешения), не могут рассматриваться в качестве предметов сделок и во всех случаях признаются собственностью государства.

Момент окончания преступления в данном случае зависит от вида сделки, заключаемой сторонами. Если договор является консенсуальным (купля-продажа, мена и др.), то преступление теоретически признается оконченным с того момента, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям и приняли на себя соответствующие обязательства: передать драгоценный камень, произвести оплату и т.п. Таким образом, фактическая передача предмета рассматриваемого преступления для признания последнего оконченным в данном случае не требуется. Если же заключенный договор является реальным (дарение, заем и др.), то преступление может считаться оконченным только с момента фактической передачи драгоценных металлов и (или) драгоценных камней. Данное обстоятельство имеет существенное юридическое значение, поскольку на этом основании определяется начало течения срока давности.

В том случае, когда лицо осуществляет переработку незаконно полученного драгоценного металла либо драгоценного камня, а затем реализует его в качестве ювелирного или бытового изделия, уголовная ответственность приобретателя по ст. 191 УК РФ исключается, поскольку полученные им товары не могут рассматриваться в качестве предмета преступления. Но если под видом предмета преступления продаются цветные недрагоценные металлы, искусственные камни и пр., то при наличии иных юридически значимых признаков продавец привлекается к уголовной ответственности за мошенничество, а действия покупателя квалифицируются по ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 191 УК РФ.

Хранение, перевозка и пересылка драгоценных металлов и драгоценных камней как разновидность деяния, предусмотренного ст. 191 УК РФ, не связаны с нарушением каких-либо специальных правил. Этим они отличаются от совершения сделки с драгоценными металлами и драгоценными камнями.

Данные действия рассматриваются в качестве видов незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, если владение, пользование и распоряжение ими осуществляется на незаконных основаниях. Если предмет преступления не принадлежит виновному, но он осуществляет его незаконное хранение (перевозку, пересылку), то деяние при наличии иных юридически значимых признаков квалифицируется как самостоятельное преступление по ч. 1 ст. 191 УК РФ и соучастия не образует. Хранение (перевозка, пересылка) драгоценных металлов или драгоценных камней является длящимся преступлением и признается оконченным с момента начала выполнения соответствующих действий вне зависимости от фактической продолжительности времени незаконного нахождения у виновного предмета преступления.

Хранение включает в себя совершение лицом любых действий, связанных с незаконным нахождением у него драгоценных металлов или драгоценных камней. Место хранения должно обеспечивать сохранность указанных предметов и исключать возможность свободного доступа к ним со стороны третьих лиц (жилое помещение, сейф, тайник, сейфовая комната, камера хранения и иное хранилище).

Перевозка предполагает любое перемещение предмета преступления любым транспортным средством как по территории одного населенного пункта, так и за его пределы. При перевозке драгоценные металлы или драгоценные камни не должны находиться непосредственно при виновном.

Пересылка также представляет собой перемещение драгоценных металлов или драгоценных камней в пространстве, но без непосредственного участия виновного в этом процессе. Это осуществляется, как правило, с привлечением специализированных организаций связи и сообщения: «Почта России», «Курьер», «DHL», «Zest Express», «City Express» и др., сотрудники которых не подлежат уголовной ответственности за совершение рассматриваемого преступления, если не осознавали незаконного характера пересылки драгоценных металлов и драгоценных камней.

Субъект преступления в зависимости от вида преступного посягательства может быть как общим, так и специальным. В случае совершения сделки, предметом которой выступают драгоценные металлы и (или) камни, субъект является только специальным. На данное лицо должно быть

возложено исполнение обязанностей по соблюдению специальных правил обращения драгоценных металлов и драгоценных камней, установленных законодательством Российской Федерации. Думается, что эти обязанности должны быть продублированы в локальных нормативных актах и трудовом договоре.

Хранение, перевозка и пересылка драгоценных металлов и драгоценных камней могут осуществляться общим субъектом, поскольку данные действия при таких обстоятельствах не регламентированы какими-либо законными или подзаконными нормативными актами. Это связано с тем, что лицо изначально получает драгоценные металлы и (или) драгоценные камни незаконно. В противном случае лицо, которое приобрело указанные ценности на законных основаниях, но впоследствии нарушило специальные правила обращения с ними (например, правила хранения), не подлежит уголовной ответственности по ст. 191 УК РФ, поскольку в его деянии не усматривается всех признаков соответствующего состава преступления.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом. Лицо осознает недопустимость нарушения специальных правил оборота драгоценных металлов и драгоценных камней при совершении сделок с ними либо недопустимость их хранения, перевозки или пересылки, но желает совершить данные действия. Мотивы, цели и эмоции, имевшие место при совершении преступления, могут учитываться судом при назначении наказания.

Квалифицированный состав рассматриваемого уголовно наказуемого посягательства предусматривает совершение деяния в крупном размере; группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Крупный размер применительно к данному составу преступления определен в примечании к ст. 169 УК РФ. Юридическая характеристика группы лиц по предварительному сговору и организованной группы приводится в ст. 35 УК РФ.

Таким образом, норму об уголовной ответственности за незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней и (или) жемчуга можно признать одной из наиболее удачных в части соблюдения правил техники описания юридических признаков состава преступления (ч. 1 ст. 191 УК РФ). В то же время использование в ч. 2 данной нормы лишь двух квалифицирующих признаков может свиде-

тельствовать о явной недостаточности проведенной дифференциации уголовной ответственности, что обуславливает необходимость дополнительного включения в

содержание статьи признаков, указывающих на существенное увеличение степени общественной опасности преступного посягательства.

#### ПРИМЕЧАНИЯ

<sup>1</sup> См. подр.: Концепция модернизации уголовного законодательства в экономической сфере. М., 2010. С. 194; Жалинский А.Э. О соотношении уголовного и гражданского права в сфере экономики // Государство и право. 1999. № 12. С. 50; Яковлев А.М. Законодательное определение преступлений в сфере экономической деятельности // Там же. № 11. С. 40, 41, 43 и др.

<sup>2</sup> См. об этом: Лапшин В.Ф. Финансовые преступления. М., 2009. С. 5.

<sup>3</sup> О специфике финансов как объекта уголовно-правовой охраны см.: Ашмарина Е.М. Современная финансовая система Российской Федерации // Государство и право. 2004. № 6. С. 95; Вахрин П.И., Нешитой А.С. Финансы и кредит: Учеб. для вузов. М., 2004. С. 63; Горбунова О.Н. Финансовое право и финансовый мониторинг в современной России. М., 2003. С. 60–61.

<sup>4</sup> См.: Кучин О.С. О проблемах квалификации нарушений правил сдачи государству драгоценных металлов и природных драгоценных камней // Право и политика. 2007. № 12. С. 39.

<sup>1</sup> См. подр.: Концепция модернизации уголовного законодательства в экономической сфере. М., 2010. С. 194; Жалинский А.Э. О соотношении уголовного и гражданского права в сфере экономики // Государство и право. 1999. № 12. С. 50; Яковлев А.М. Законодательное определение преступлений в сфере экономической деятельности // Там же. № 11. С. 40, 41, 43 и др.

<sup>2</sup> См. об этом: Лапшин В.Ф. Финансовые преступления. М., 2009. С. 5.

<sup>3</sup> О специфике финансов как объекта уголовно-правовой охраны см.: Ашмарина Е.М. Современная финансовая система Российской Федерации // Государство и право. 2004. № 6. С. 95; Вахрин П.И., Нешитой А.С. Финансы и кредит: Учеб. для вузов. М., 2004. С. 63; Горбунова О.Н. Финансовое право и финансовый мониторинг в современной России. М., 2003. С. 60–61.

<sup>4</sup> См.: Кучин О.С. О проблемах квалификации нарушений правил сдачи государству драгоценных металлов и природных драгоценных камней // Право и политика. 2007. № 12. С. 39.