

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Южно-Уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет)
Юридический институт
Кафедра «Уголовное и уголовно-исполнительное право, криминология»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
заведующий кафедрой,
к.ю.н., доцент

_____ И.М. Беляева
_____ 2017 г.

**Уголовно-правовая характеристика незаконного оборота
драгоценных металлов и драгоценных камней**

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» (НИУ) – 40.03.01.2017.401ВКР

Руководитель работы,
к.ю.н., доцент кафедры
_____ А.В. Кудряшов
_____ 2017 г.

Автор работы,
Студент группы Ю-458
_____ В.Р.Галиуллина
_____ 2017 г.

Нормоконтролер, преподаватель
_____ Д.В. Бирюкова
_____ 2017 г.

Челябинск 2017

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	6
1 ХАРАКТЕРИСТИКА СОВРЕМЕННОГО СОСТОЯНИЯ ОБОРОТА ДРАГОЦЕННЫХ МЕТАЛЛОВ И ДРАГОЦЕННЫХ КАМНЕЙ В РОССИИ И ЗАРУБЕЖОМ	
1.1 Государственно-правовое регулирование оборота драгоценных металлов и драгоценных камней	9
1.2 Криминологическая характеристика преступности в сфере оборота драгоценных металлов и драгоценных камней в России и зарубежом	15
2 УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТ. 191 УК РОССИИ «НЕЗАКОННЫЙ ОБОРОТ ДРАГОЦЕННЫХ МЕТАЛЛОВ И ДРАГОЦЕННЫХ КАМНЕЙ ИЛИ ЖЕМЧУГА»	
2.1 Объект и предмет незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней	20
2.2 Объективная сторона незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней.....	25
2.3 Субъективные признаки незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней	30
2.4 Квалифицирующие признаки незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней	39
2.5 Проблемы квалификации незаконного оборота драгоценных ме- таллов и драгоценных камней.....	49
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	63
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	66

ВВЕДЕНИЕ

Основной задачей современного российского государства является укрепление законности во всех сферах общественной деятельности, и в первую очередь в экономической. Основу всего общественного механизма составляет экономическая система, поэтому правильное функционирование экономики страны является одним из главных факторов стабильности общества, в связи, с чем правовому регулированию этой сферы общественной деятельности должно уделяться большое внимание.

За период проведения реформ в России, с одной стороны, произошли значительные положительные сдвиги в направлении рыночной экономики, а с другой - вследствие недостаточной урегулированности экономических отношений резко увеличилось число экономических преступлений. Не является исключением и криминогенная ситуация, складывающаяся в сфере оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, которая характеризуется нарастанием и углублением негативных тенденций. Непредсказуемость и нестабильность экономической ситуации в стране обуславливает повышенный спрос на золото, платину, серебро, алмазы и другие валютные ценности как наиболее устойчивые эквиваленты материальных ценностей. Вследствие этого происходит рост числа хищений драгоценных металлов и драгоценных камней из мест их добычи, переработки и реализации, увеличился объем незаконных сделок с ними. Так, в целом по стране за 2016 год зарегистрировано 102 факта незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней (прирост к 2017 году составил 20%).¹ Наблюдается активизация организованных преступных групп, специализирующихся на совершении преступлений с драгоценными камнями и драгоценными металлами. С учетом большой опасности данного деяния в ст. 191 Уголовного кодекса Российской Федерации предусмотрена ответственность за незаконный оборот драгоценных металлов, драгоценных природных камней и жемчуга (в том числе в ч. 2

этой статьи установлена более строгая ответственность за те же деяния, совершенные организованной группой).

Анализ научной литературы позволяет сделать вывод о том, что имеющиеся научные работы в этом направлении в связи с появлением новых форм преступной деятельности и изменением законодательства несколько устарели, а предпринимаемые в последнее время исследования носят неполный, отрывочный характер, внимание в них уделяется только некоторым аспектам проблемы. В связи с этим осуществление современного уголовно-правового исследования незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней является достаточно актуальным.

Целью данной работы является анализ содержания уголовно-правовых норм, предусматривающих ответственность за незаконный оборот драгоценных камней и драгоценных металлов.

¹ Статистические данные «Состояние преступности – январь-июнь 2016 г.» [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://мвд.рф> (дата обращения 21.02.2017)

1 ХАРАКТЕРИСТИКА СОВРЕМЕННОГО СОСТОЯНИЯ ОБОРОТА ДРАГОЦЕННЫХ МЕТАЛЛОВ И ДРАГОЦЕННЫХ КАМНЕЙ В РОССИИ И ЗАРУБЕЖОМ

1.1 Государственно-правовое регулирование оборота драгоценных металлов и драгоценных камней

Драгоценные металлы и драгоценные камни с давних пор привлекли внимание людей. Их свойства (обусловленная редкостью высокая стоимость при сравнительно небольших размерах, физическая и химическая устойчивость, трудность фальсификации) сделали их «всеобщим денежным эквивалентом», а также одним из средств сохранения и накопления капитала. Не случайно и сегодня золото (а частично и серебро) считается «мировыми деньгами». Поэтому драгоценные металлы и драгоценные камни высоко ценятся во всем мире, многие люди стремятся их приобрести.

В настоящее время государство накапливает драгоценные металлы и драгоценные камни в специальных фондах. Эти резервы государства (иногда их называют «золотовалютными резервами») нужны для поддержания стабильности экономической обстановки в стране, а также для обеспечения нормальных финансовых отношений с другими странами. Важность данных ценностей подчеркивают многие специалисты. Наряду с государством драгоценные металлы и драгоценные камни привлекают и лиц, накопивших значительный капитал. Для них покупка этих драгоценностей является престижной, одновременно позволяя сохранить деньги.

В последние годы в нашей стране появился устойчивый интерес к драгоценным металлам и драгоценным камням и у преступников. Для них эти ценности являются удобным средством для сохранения своих средств, полученных незаконным путем. Их привлекает высокая стоимость драгоценных металлов и драгоценных камней (практически не изменяющаяся с течением

времени, а значит и не зависящая от инфляции), возможность их длительного хранения и легкость транспортировки.

Исходя из экономической значимости драгоценных металлов и драгоценных камней, и необходимости предупреждения противоправного накопления средств, государство всегда стремилось регулировать, контролировать отношения, предметом которых являются данные ценности.

В настоящее время Российская Федерация частично отказалась от государственной монополии на совершение большинства действий с драгоценными металлами и драгоценными камнями. Однако это не означает, что нет никакого регулирования отношений по поводу драгоценных металлов и драгоценных камней. Государственные органы и сегодня контролируют эту сферу.

Сделки с драгоценными металлами в соответствии с существующим в Российской Федерации порядком могут совершать следующие субъекты, являющиеся резидентами Российской Федерации:

- Государственное учреждение по формированию Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации, хранению, отпуску и использованию драгоценных металлов и драгоценных камней (Гохран России);
- Центральный банк Российской Федерации;
- специально уполномоченные банки – коммерческие банки, специально уполномоченные Центральным банком Российской Федерации по согласованию с Министерством финансов Российской Федерации на совершение в установленном порядке операций с драгоценными металлами;
- пользователи недр – предприятия, а также физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и зарегистрированные в качестве предпринимателей, которым выданы лицензии и квоты на добычу минерального сырья;

- скупочные предприятия – предприятия, осуществляющие покупку у физических лиц золота и серебра в виде ювелирных и других бытовых изделий и в виде лома;

- предприятия-заготовители – предприятия, а также физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и зарегистрированные в качестве предпринимателей, осуществляющие сбор и первичную обработку вторичного сырья;

- предприятия-переработчики – предприятия, а также физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и зарегистрированные в качестве предпринимателей, производящие переработку сырья с получением промежуточного продукта, подлежащего последующей переработке для получения аффинированного золота и серебра в виде слитков;

- аффинажные заводы – государственные предприятия, производящие слитки с содержанием основного металла не менее 99,5 процента;

- промышленные потребители – предприятия, а также физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и зарегистрированные в качестве предпринимателей, использующие золото и серебро для изготовления своей продукции (включая полуфабрикаты);

- инвесторы – предприятия, организации, учреждения (включая коммерческие банки), не относящиеся к указанным категориям, вкладывающие свои средства в приобретение слитков золота и серебра.

Применительно к сделкам с драгоценными камнями установлен несколько иной порядок. Сортировка, первичная классификация и первичная оценка драгоценных камней осуществляются субъектами добычи или Гохраном России в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормативно - технической документацией.

Российские перерабатывающие организации могут реализовывать:

необработанные драгоценные камни, не использованные в производстве, – другим организациям, имеющим соответствующую лицензию на обработку драгоценных камней, в том числе через биржу драгоценных камней;

обработанные драгоценные камни – непосредственно организациям, использующим драгоценные камни в своей деятельности, или через биржу драгоценных камней.

В соответствии с Правилами учета и хранения драгоценных металлов, драгоценных камней и продукции из них, а также ведения соответствующей отчетности хранение драгоценных металлов и драгоценных камней, изделий из них, а также лома и отходов, их содержащих, осуществляется таким образом, чтобы была обеспечена сохранность их при производстве, переработке, использовании, эксплуатации и транспортировке. Для этого используются помещения, отвечающие специальным требованиям по технической укрепленности и оборудованию средствами охранной и пожарной сигнализации.

Сбор и первичная обработка лома и отходов драгоценных металлов и драгоценных камней разрешается всем юридическим лицам и гражданам России на основании регистрационных удостоверений. Произведенные на территории Российской Федерации (добытые из недр, полученные из вторичного сырья, поднятые и найденные аффинированные драгоценные металлы, драгоценные камни, найденные клады, конфискованные и скупленные у населения ценности сдаются государству). Свободная реализация драгоценных металлов и драгоценных камней, а также изделий из них – незаконна. Любые сделки с драгоценными металлами и драгоценными природными камнями в нарушение правил, установленных указанными нормативными актами запрещены (скупка, продажа, залог, обмен, использование в качестве средства платежа).

Таким образом, государственное регулирование оборота драгоценных металлов и драгоценных камней постоянно совершенствуется, хотя действующие правовые акты не в полной мере соответствуют требуемому уровню, излишне многочисленны, часто изменяются и нередко противоречат друг дру-

гу. В настоящее время Российская Федерация отказалась от монополии на деятельность, связанную с драгоценными металлами и драгоценными камнями, хотя и сохранила существенные ограничения, распространяющиеся на оборот этих ценностей. Совершенствование отечественного законодательства направлено на создание цивилизованного рынка драгоценных металлов и драгоценных камней при сохранении достаточно высокой степени государственного регулирования.

В случае нарушения законодательства, регламентирующего оборот драгоценных металлов и драгоценных камней, возможно наступление гражданской, административной или уголовной ответственности.

В действующем Уголовном кодексе Российской Федерации предусмотрена ответственность за следующие противоправные действия: «незаконный оборот драгоценных металлов, драгоценных природных камней или жемчуга» (ст. 191), «нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней» (ст. 192). Установление уголовной ответственности за данные деяния призвано защитить нормальный порядок обращения драгоценных металлов и драгоценных камней.

1.2 Криминологическая характеристика преступности в сфере оборота драгоценных металлов и драгоценных камней в России и зарубежом

В действующем УК РФ предусмотрена ответственность за незаконный оборот только таких разновидностей валютных ценностей, как драгоценные металлы и драгоценные камни.

В действовавшем ранее УК РСФСР первоначально в главе «Иные государственные преступления» существовала ст. 88 «Нарушение правил о валютных операциях», которую в 1994 году заменила ст. 162⁷ «Незаконные

сделки с валютными ценностями».¹ В связи с этими изменениями сопоставимый криминологический анализ данных преступлений невозможен.

Хотя можно приблизительно сопоставить количество нарушений правил о валютных операциях (ст. 88 УК РСФСР) или незаконных сделок с валютными ценностями (ст. 162⁷ УК РСФСР) с числом регистрируемых в настоящее время преступлений, предусмотренных ст. 191 УК России

Согласно статистическим данным, за последние десять лет в России отмечается снижение количества зарегистрированных фактов незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней (в 2007 г. - 1529, 2008 г. – 1400, 2009 г. – 1265, 2012г. – 71, 2013г. – 81, в 2016г. – 102).²

Представляется, что приведенные статистические данные свидетельствуют не об искоренении данного вида преступлений, а наоборот, о несовершенстве уголовно-правовой охраны драгоценных металлов, драгоценных камней или жемчуга от преступных посягательств. Высокий уровень латентности исследуемых преступлений прежде всего обусловлен несовершенством законодательных норм, регулирующих сферу обращения этих ценностей. Анализ оперативной практики подразделений по борьбе с экономическими преступлениями свидетельствует о том, что в 50 — 60 % случаях лиц, совершивших или совершающих противоправные деяния с драгоценным металлом или драгоценными камнями, не удастся привлечь к ответственности, и в большей степени это связано с противоречиями и неточностями нормативно-правовой базы.

Несмотря на сравнительно малый удельный вес незаконного оборота драгоценных металлов, и драгоценных камней (менее 0,1% от всех зарегистрированных преступлений), опасность рассматриваемого преступления достаточно велика. Она заключается в том, что нарушается нормальный порядок

¹ Закон РФ «О внесении изменений и дополнений в УК РСФСР и УПК РСФСР» от 1 июля 1994 года // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 10. – Ст. 1109.

² Статистические данные «Состояние преступности – январь-июнь 2016 г.» [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://мвд.рф> (дата обращения 21.03.2017).

оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, значительные ценности «уходят налево», попадают в руки преступников.

Большое количество драгоценных металлов и драгоценных камней находится в незаконном обороте по всей стране.

Вследствие ослабления государственного контроля в этой сфере происходит существенный рост хищений вторичных ресурсов, уменьшается количество вторичных драгоценных металлов и драгоценных камней, сдаваемых на аффинаж. Но уголовных дел по ст. 192 УК РФ «Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней» почти не возбуждается. Все это создает условия для расширения сферы незаконного оборота данных ценностей.

Рост незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней одновременно сопровождается его качественными изменениями. Повышается уровень организованности преступников, формируются устойчивые преступные группы с четким распределением ролей и хорошим техническим оснащением.

Криминогенная ситуация, складывающаяся в настоящее время в сфере оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, определяется ослаблением государственного контроля за добычей, переработкой и реализацией этих ценностей. Все это создало условия для количественного и качественного роста различных преступлений, связанных с данными ценностями – хищения, контрабанда, незаконный оборот, нарушения правил сдачи государству.

Ряд стран дальнего зарубежья в области исследуемых правоотношений устанавливает ответственность за незаконное использование либо подделку государственных пробирных клейм, причем редакция норм, прописанных в УК Голландии, Аргентины, Болгарии, представляется более удачной по сравнению с российским УК. В таких государствах, как Канада и ЮАР, ответственность за преступления, совершаемые с алмазами и драгоценными металлами, предусмотрена в отдельных нормативно-правых актах. Противоправность указанных деяний прописана не в уголов-

ных кодексах, причем четко определена и понятна. За любое из этих преступлений предусмотрено тюремное заключение.

Думается, что при реформировании законодательства РФ, в том числе и уголовного, регулирующего рассматриваемую сферу правоотношений, опыт отдельных государств, в частности Голландии и Бельгии, может быть заимствован, естественно, с учетом особенностей российского права. Более того, необходимо детально проработать вопрос о наказании за рассматриваемые преступления. Опыт зарубежного законодательства показывает, что за данные противоправные действия установлена суровая ответственность, однако, учитывая политику Российского государства в сфере гуманизации уголовного наказания, представляется необходимым в санкции ст. 191 УК РФ расширить перечень наказаний, не связанных с лишением свободы. Думается, что весьма действенным было бы наказание в виде лишения права заниматься определенной деятельностью.

Судам при вынесении приговоров за незаконный оборот драгоценных металлов, драгоценных камней или жемчуга необходимо использовать весь перечень наказаний, установленных в санкции данной уголовно-правовой нормы, а не ограничиваться назначением штрафа. Данное положение обусловлено тем, что лиц, занимающихся нелегальным оборотом драгоценного металла и драгоценных камней, необходимо отстранять от повторного совершения преступных действий, чего нельзя сказать в отношении такого вида наказания, как штраф, после уплаты которого лицо ничем не ограничивается и может беспрепятственно заниматься преступным бизнесом.

2 УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТ. 191 УК РОССИИ «НЕЗАКОННЫЙ ОБОРОТ ДРАГОЦЕННЫХ МЕТАЛЛОВ И ДРАГОЦЕННЫХ КАМНЕЙ ИЛИ ЖЕМЧУГА»

2.1 Объект и предмет незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней

Состав любого преступления, в том числе незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, представляет собой совокупность обязательных объективных и субъективных признаков общественно опасного деяния, определяющих его в соответствии с уголовным законом как преступное и уголовно наказуемое. Именно состав преступления является юридическим основанием квалификации преступлений.

Признаки состава незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней содержатся не только в диспозиции статьи 191 УК России, устанавливающей ответственность за данное преступление, но и в некоторых статьях Общей части УК России (например, признаки, характеризующие субъекта преступления, раскрываются в ст. ст. 19 и 20; а признаки субъективной стороны – в ст. 25).

Статья 191 УК России под незаконным оборотом драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга понимает следующие действия: «совершение сделки, связанной с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом, в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации, а равно незаконные хранение, перевозка или пересылка драгоценных металлов, природных драгоценных камней либо жемчуга в любом виде, состоянии, за исключением ювелирных и бытовых изделий и лома таких изделий совершенные в крупном размере».

Как уже отмечалось, в действовавшем ранее УК РСФСР первоначально существовала ст. 88, предусматривающая ответственность за нарушение пра-

вил о валютных операциях, а также спекуляцию валютными ценностями или ценными бумагами. В 1994 году эта статья была исключена, а в главу «Хозяйственные преступления» законодатель ввел ст. 162⁷, в соответствии с которой наказывалось «совершение незаконных сделок с валютными ценностями путем их купли-продажи, обмена, использования в качестве средства платежа, а равно незаконное хранение, перевозка или пересылка драгоценных камней или драгоценных металлов в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и бытовых изделий и лома таких изделий».

Сравнение диспозиции ст. 191 УК России с диспозициями этих статей позволяет сделать вывод, что одновременно с либерализацией экономических отношений в стране законодатель декриминализировал незаконные сделки со всеми валютными ценностями, кроме драгоценных металлов и драгоценных камней.

Проанализируем диспозицию ст. 191 действующего Уголовного кодекса Российской Федерации. В части 1 данной статьи законодатель использовал применительно к совершению сделок формулировку «в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации». Очевидно, что для правильного применения данной нормы необходимо обратиться к иным правовым актам, что характерно для бланкетных диспозиций. Применительно к хранению, перевозке и пересылке законодателем не говорится о нарушении каких-либо правил, а используется признак – «незаконные». Указание на «незаконность» означает, что под эту статью УК России подпадают не любые хранение, перевозка либо пересылка этих ценностей, а только такие действия, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации не предусмотрены в качестве правомерных. Думается, что в данном случае слово «незаконный» является негативным бланкетным признаком.¹ Содержание данного признака оборота драгоценных металлов и драгоценных камней является переменным, поскольку он может меняться при изменении

¹ Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. – М.: Юриздат, 1999. – С. 113.

норм других отраслей права независимо от уголовно-правовой нормы. Таким образом, диспозицию ст. 191 УК России следует охарактеризовать как бланкетную.

Очевидно, что в диспозиции анализируемой статьи УК России описаны «варианты» незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней. Законодатель в тексте данной статьи использовал союз «либо» и выражение «а равно». Такая законодательная техника означает, что один признак преступления может быть заменен другим, также указанным в этой статье. Например, виновный в незаконном обороте драгоценных металлов и драгоценных камней может совершить сделку купли-продажи в отношении необработанных изумрудов, может совершить аналогичные действия с золотым слитком, выплавленным из отходов производства, а может «всего лишь» хранить один из этих предметов. Для привлечения к ответственности все варианты действий виновного равноценны, так как любое из них можно квалифицировать по ст. 191 УК России. При этом в деянии обязательно должен быть хотя бы один из признаков незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, чтобы это деяние можно было считать содержащим состав данного преступления.

Проведенный анализ уголовных дел показывает, что чаще всего виновным лицом совершается ряд действий с различными предметами преступления. Так, гражданин г. Челябинска Кондратьев А.В. совершил следующие незаконные действия: в 2007 году организовал деятельность незарегистрированной ювелирной мастерской, расположенной по ул. Артиллерийской-108, где осуществлял скупку, хранение золота и технического серебра, а также занимался изготовлением ювелирных изделий. По данному факту было возбуждено уголовное дело по ст.191ч.1 УК РФ, в ходе которого было изъято

540 грамм золота и 2150 грамм технического серебра, находящегося в незаконном обороте.¹

В теории уголовного права существуют разные подходы к классификации составов преступлений. По мнению А.Н. Трайнина, существуют альтернативные составы (составы с альтернативными признаками), в которых «для обоснования уголовной ответственности нужно наличие не всех названных в законе элементов состава, а одних или других».² В.С. Прохоров уточняет такую точку зрения, при этом он пишет: «всякий раз, когда в диспозиции описаны ряд действий (или других признаков, характеризующих преступление) и установления любого из них достаточно для признания в действиях лица состава преступления, по существу речь должна идти об альтернативной диспозиции, содержащей несколько различных составов преступлений».³

Вопрос о том, содержит ли ст. 191 УК России альтернативные признаки одного состава преступления или признаки разных составов, представляется не таким простым. Для ответа на него, рассмотрим общие принципы определения границ составов.

По мнению Я.М. Брайнина, основанием для разделения двух составов следует считать то, что «их объективные признаки существенно различны».⁴ В.Н. Кудрявцев, подробно разрабатывая вопросы о соотношении структуры нормы и состава преступления, пишет: «две разновидности преступного поведения, предусмотренные в законе, можно считать входящими в один и тот же состав, если они идентичны по большинству признаков (и, видимо, во всех случаях – по непосредственному объекту, субъекту и форме виновности), и притом предусмотрены в одной статье Особенной части УК».¹ А далее он указывает случаи наличия нескольких составов, один из которых – «две разновидности преступления предусмотрены в одной статье, различаются

¹ Уголовное дело № № 10-34/14 от 10.04.2008 г. по делу Кондратьева А.В. по ч. 1 ст. 191 УК РФ [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://kraevoy.sudrf.ru> (дата обращения 14.04.2017)

² Трайнин А.Н. Общее учение о составе преступления. – М.: Закон, 1957. – С. 109.

³ Курс советского уголовного права. (Часть общая). – Т. 1. Л.: Лениздат, 1968. – С. 269.

⁴ Брайнин Я.М. Уголовный закон и его применение. – М., 1967. – С. 57.

только по признакам объективной стороны или (и) предмета преступления, однако различия эти существенны».

Поддерживая такую точку зрения большинства ученых, мы приходим к выводу о том, что в ст. 191 УК России законодатель описывает признаки не одного и того же состава преступления, поскольку совершение сделки существенно отличается от хранения, перевозки или пересылки (сделка всегда предполагает какое-то юридическое действие, связанное с изменением прав и обязанностей сторон; а хранение, перевозка и пересылка – это лишь технические действия). В то же время хотя эти действия совершаются как с драгоценными металлами, так и с драгоценными камнями, очевидно, что существенные физические, химические, стоимостные различия указанных ценностей не определяют принципиальных различий в их юридическом статусе, а поэтому можно говорить о едином предмете преступления.

Исходя из этого, диспозицию ст. 191 УК России следует охарактеризовать именно как альтернативную, поскольку она описывает признаки двух составов преступлений. Представляется, что эти составы объединены признаками объекта, субъекта и субъективной стороны, но существенно различаются между собой по признакам объективной стороны.

Установление объекта преступления имеет очень важное уголовно-правовое значение. Во-первых, объект преступления определяет общественную опасность деяния.² Во-вторых, он является обязательным элементом состава преступления и его установление необходимо для правильной квалификации совершенного деяния.

Объектом преступления является то, на что направлено посягательство, чему причиняется или может быть причинен вред в результате совершения преступления. Но, как подчеркивал уже А.Н. Трайнин, в статьях Особенной

¹ Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. – М.:Юрайт, 1999. – С. 82.

² Наряду с объектом общественную опасность деяния определяют и другие обстоятельства (например, характер действий, обстановка совершения преступления и так далее). По этому вопросу см. также: Никифоров Б.С. Объект преступления. – М., 1960. – С. 130 – 138.

части, как правило, нет указаний на объект преступного посягательства.¹ Также и в ст. 191 УК России объект данного преступления не раскрывается. При определении объекта незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней необходимо учитывать, что в науке уголовного права принято различать общий, родовой (видовой) и непосредственный объект преступления.

Общий объект преступления традиционно понимается как вся совокупность общественных отношений, ценностей, благ и интересов, охраняемых уголовным законом. Общий объект един для всех преступлений. Понятие общего объекта является очень широким, и поэтому его недостаточно для отражения специфики групп однородных преступлений и отдельных деяний. Для этого выделяются родовой и непосредственный объекты.

Родовой объект – это определенная совокупность взаимосвязанных ценностей, общественных отношений, благ и интересов, охраняемых уголовным законом от группы более или менее однородных преступлений. В действующем УК России родовой объект положен в основу выделения большинства разделов Особенной части. Некоторые современные исследователи полагают, что преступления, нормы об ответственности, за которые расположены в одной главе, посягают на ценности и интересы, являющиеся видовым объектом. Видовой объект соотносится с родовым как часть с целым, как вид с родом.

Непосредственным объектом того или иного преступления являются охраняемые уголовным законом ценности, общественные отношения, блага и интересы, против которых прямо и непосредственно направлено одно или несколько преступлений.

Очевидно, что после отказа государства от монополии на действия с драгоценными металлами и драгоценными камнями, нельзя считать объектом анализируемого преступления государственную монополию.

¹ Трайнин А.Н. Общее учение о составе преступления. – М.: Юрист, 1957. – С. 260 – 261.

Исходя из всего вышесказанного непосредственный объект преступления, предусмотренного ст. 191 УК России, можно определить как порядок обращения драгоценных металлов и драгоценных камней (порядок совершения сделок, хранения, перевозки и пересылки), установленный в Российской Федерации. Похожее, но более «узкое» определение объекта преступления предлагает О.И. Цоколова. По ее мнению объектом является «законный порядок совершения сделок, связанных с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом».¹ Но при таком понимании из объекта преступления необоснованно исключается порядок хранения, перевозки и пересылки драгоценных металлов и драгоценных камней.

Посягательство на объект преступления осуществляется посредством воздействия на предмет преступления. Из содержания ст. 191 УК России предметом анализируемого преступления могут быть драгоценные металлы или драгоценные камни в любом виде, состоянии, за исключением ювелирных и бытовых изделий и лома таких изделий.

В соответствии со ст. 1 Федерального закона «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» драгоценные металлы – золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий); драгоценные камни – природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, а также природный жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде. К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования.

Драгоценные металлы получили свое название за высокую стоимость по сравнению с другими металлами. Также их называют благородными за природные свойства, главным образом – за коррозионную стойкость во многих средах. Они имеют плотную кристаллическую решетку, обладают хорошим блеском, высокой плотностью, устойчивостью к атмосферным влияниям, а также пластичностью и сплавляемостью с другими металлами. Именно из-за

¹ Расследование преступлений в сфере экономики: Руководство для следователей. – М: Эксмо, 1999. – С. 323.

этих свойств драгоценные металлы издавна привлекли внимание человека и стали использоваться для изготовления ювелирных украшений, а также в качестве денег. Кроме того, сегодня эти металлы очень широко используются в различных отраслях промышленности. Так, золото и серебро, обладающие хорошей электропроводностью, применяют в радиоэлектронике, платину используют в качестве катализатора в химической промышленности, из металлов платиновой группы изготавливают лабораторную посуду.

Золото – это тяжелый металл (его плотность $19,3 \text{ г/см}^3$) ярко-желтого цвета, блестящий, мягкий (твердость по шкале Мооса 2,5), очень пластичный и ковкий. В природе золото в основном находится в самородном состоянии в виде зерен и чешуек; встречается в кварцевых золотоносных жилах или в различных горных породах, в наносных отложениях, которые образовались в результате выветривания или смывания золотоносных пород. Самородки золота весом более 10 грамм встречаются сравнительно редко.

Серебро – это блестящий металл белого цвета, мягкий (твердость 2,7), тягучий, стойки к окислению. Серебро значительно легче золота: плотность $10,49 \text{ г/см}^3$. В природе в самородном (металлическом) виде встречается редко, в основном его добывают из свинцово-цинковых и медных руд.

Платина – серебристо-белый, тяжелый (плотность $21,4 \text{ г/см}^3$) металл, устойчив к действию воздуха и к кислотам. Твердость платины по шкале Мооса 4,3. В природе встречается в виде мелких блесков в глубинных горных породах, а также в крупинках с примесью золота, никеля, меди и металлов платиновой группы.

Металлы платиновой группы встречаются при добыче платины, тесно связаны с ней и близки между собой по свойствам.

Палладий – металл серебристо-белого цвета, по внешнему виду напоминающий платину (плотность $12,16 \text{ г/см}^3$, твердость 4,8). Палладий обладает хорошей ковкостью и тягучестью, но химически менее стоек, чем платина.

Родий – металл бледно-голубого цвета, по внешнему виду сходный с алюминием (плотность $12,4 \text{ г/см}^3$, твердость 5,5 – 6). Родий химически стойкий металл (растворяется лишь в концентрированной серной кислоте).

Рутений – металл серебристо-белого цвета, получаемый в процессе переработки и очистки сырой платины. По внешнему виду он сходен с платиной. Плотность рутения $12,26 \text{ г/см}^3$, твердость 6,5. Ввиду хрупкости рутений практически не применяется в промышленности и лишь в незначительных количествах используется в ювелирном деле в сплавах с платиной.

Иридий – это хрупкий металл серебристо-серого цвета, химически очень стойкий (в кислотах не растворяется), очень тяжелый и твердый (плотность $22,42 \text{ г/см}^3$, твердость 6,5). Иридий встречается в платиновых рудах, получается при переработке и очистке сырой платины.

Осмий – это твердый и тугоплавкий, химически стойкий металл оловянно-белого цвета с серо-голубым оттенком, самый тяжелый среди металлов платиновой группы (плотность $22,48 \text{ г/см}^3$, твердость 7). Встречается в платиновых рудах в виде сплавов с иридием.

Драгоценные камни получили свое название из-за высокой стоимости, обусловленной их физическими свойствами (прозрачность, блеск, высокая твердость и, как следствие, малая изнашиваемость), а также малораспространенностью в природе и исторически сложившимся отношением к ним людей. К драгоценным камням относят камни как минерального происхождения (алмазы, рубины, сапфиры, изумруды, александриты), так и органического происхождения – жемчуг. Для драгоценных камней весовой единицей является карат, а для всех остальных (полудрагоценных и поделочных) – грамм.

Алмаз – самый твердый натуральный минерал (твердость 10, плотность $3,52 \text{ г/см}^3$). По химическому составу он представляет собой редкую в природе форму кристаллизации углерода (кристаллическая система – кубическая, показатель преломления 2,4). Добывают алмазы, как из коренных месторождений (кимберлитовых трубок), так и из россыпей.

Рубин представляет собой прозрачную разновидность минерала корунда (твердость 9, плотность $4,0 \text{ г/см}^3$). По химическому составу это глинозем (окись алюминия), кристаллизуется в тригональной системе (показатель преломления 1,77). Цвет рубина – пурпурный или карминный – зависит от оксида хрома,

Сапфир так же, как и рубин, относится к группе корунда. Он обладает теми же свойствами, но на его цвет (как правило синий, могут быть различные оттенки) влияют оксиды железа и титана.

Изумруд – это прозрачная разновидность минерала берилла (твердость 7,5, плотность $2,71 \text{ г/см}^3$). По химическому составу это силикат бериллия и алюминия, кристаллизуется в гексагональной системе (показатель преломления 1,58). Несмотря на то, что изумруд по твердости значительно уступает алмазу, рубину и сапфиру, этот минерал высоко ценится изумруд за красивую зеленую окраску.

Александрит – это хромсодержащая разновидность хризоберилла темно-зеленого цвета (твердость 8,5, плотность $3,7 \text{ г/см}^3$, показатель преломления 1,76). Александрит ценится высоко, поскольку очень редок. При искусственном освещении он теряет зеленую окраску и приобретает фиолетово-малиновый цвет, а днем при сильном солнечном освещении – синевато-зеленый цвет с фиолетовыми переливами.

Жемчуг – это животный продукт морских или речных моллюсков (перловицы). По химическому составу – карбонат кальция. В соответствии с его происхождением подразделяется на природный (морской и речной); культивируемый (искусственный) и имитированный (изготовленный из стекла).

Янтарь – это смола древнейших хвойных деревьев, скопившаяся в почве, затем постепенно (в течение миллионов лет) уплотненная позднейшими отложениями земной поверхности и под их давлением превратившаяся в камень. В зависимости от химического состава, некоторых особенностей и свойств янтарь может иметь окраску от светло-желтой до красно-коричневой, быть прозрачным, полупрозрачным с отдельными мутноватыми местами и

облачно-мутным. Это очень легкий материал аморфного стекловидного строения, очень хрупкий, прекрасно полируется.¹

Обычно янтарь не считается драгоценным камнем, однако уникальные янтарные образования приравниваются в соответствии со ст. 1 Федерального закона «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» к драгоценным камням в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации.¹ Основными критериями отнесения уникальных янтарных образований к драгоценным камням являются: масса – свыше 1000 граммов; форма - разнообразная, фантазийная, связанная с условиями внутривольного образования янтаря; целостность – относительно монолитные по своей структуре (не менее 80 процентов), не содержащие сквозных раковин, визуальных трещин, угрожающих целостности образца; включения - прозрачные образцы с хорошо сохранившимися включениями флоры и фауны размерами более 10 мм; цвет – разнообразная цветовая гамма, присущая янтарю.

Следовательно, что уникальные янтарные образования так же, как и драгоценные камни могут быть предметом преступления, предусмотренного ст. 191 УК России, поскольку законодателем они приравнены к драгоценным камням. Все другие природные образования янтаря (куски, гальки) и прессованный янтарь предметом незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней не являются.

Важной характеристикой предмета преступления выступает его стоимость. Преступлением считается если деяние совершено в крупном размере то есть стоимость драгоценных металлов или драгоценных камней превышает крупный размер. Крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере признаются стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей два миллиона двести пятьдесят тысяч рублей.

¹ Логинов В.Д. Ювелирные товары и часы (товароведение). – М.: Юриздат, 1984. – С. 43 – 44.

Таким образом, предметом преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 191 УК России могут быть драгоценные металлы – золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий); драгоценные камни – природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и alexandrites, природный жемчуг, а также приравненные к ним уникальные янтарные образования, если стоимость этих ценностей превышает один миллион пятьсот тысяч рублей.

При установлении стоимости драгоценных металлов и драгоценных камней необходимо учитывать время совершения преступного деяния. В случае незаконной сделки стоимость предмета преступления должна определяться по состоянию на день, когда эта сделка фактически осуществлена (ценности переданы от одного лица другому). А при незаконном хранении, перевозке или пересылке драгоценных металлов и драгоценных камней их стоимость следует исчислять по состоянию на день, когда эти действия были прекращены самим лицом или пресечены сотрудниками правоохранительных органов.

Порядок определения стоимости драгоценных металлов несколько отличается от порядка установления стоимости драгоценных камней.

Стоимость драгоценных металлов во всем мире зависит только от их веса (за исключением драгоценных металлов, входящих в состав тех или иных изделий – в этом случае стоимость также зависит от вида изделия). Для определения количества драгоценных металлов, в отношении которых осуществлен незаконный оборот, следователь изымает предмет преступления (сплав, изделие, деталь) и назначает физико-химическую экспертизу с целью разрешения вопросов: 1) является ли изъятый металл драгоценным и каким именно; 2) каково содержание химически чистого металла.² После установления точного содержания драгоценного металла следует установить его цену.

¹ Постановление Правительства России «Об утверждении порядка отнесения уникальных янтарных образований к драгоценным камням» от 5 января 1999 года № 8 // Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. – № 2. – Ст. 310.

² Подробнее о следственных действиях по делам данной категории см.: Расследование преступлений в сфере экономики: Руководство для следователей. – М., 1999. – С. 325 – 329.

При этом необходимо иметь в виду, что с июля 1997 года прекращено государственное регулирование цен (тарифов) на драгоценные металлы. Поэтому при определении стоимости драгоценных металлов необходимо установить источник, из которого они попали в незаконный оборот. В том случае, если они были похищены как изделие либо часть изделия с какого-либо предприятия, их стоимость определяется по справке о стоимости данного изделия, представленной специалистами этого предприятия. А в случае, когда драгоценные металлы найдены, добыты самим субъектом незаконного оборота или получены от других физических лиц, либо источник получения не установлен, их стоимость должна определяться в зависимости от цены, установленной по сделкам Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации (поскольку в соответствии со ст. ст. 6 и 30 Федерального закона «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» эти ценности подлежат обязательной сдаче в этот фонд).

Драгоценные металлы и драгоценные камни могут быть в виде добытого из недр минерального сырья, самородных минералов, слитков аффинированных драгоценных металлов, монет, содержащих драгоценные металлы, сырья, полуфабрикатов, незавершенной производством продукции (включая ювелирные и бытовые изделия), готовой продукции, не относящейся к ювелирным и другим бытовым изделиям, материалов, инструментов, оборудования, установок, приборов, средств вычислительной техники, деталей, узлов, содержащих в своем составе эти ценности, а также в виде лома и отходов их содержащих.¹

Технические изделия из драгоценных металлов могут быть в виде полуфабрикатов (аноды, проволока, диски, пластины, различные заготовки) либо в виде готовых изделий (например, лабораторная посуда). При этом установлено, что приборы, лабораторная посуда и прочие изделия, изготавливаемые из драгоценных металлов и предназначенные для научных, производственных, медицинских и других специальных целей, должны быть снабжены маркой,

Волженкин Б.В. Экономические преступления. – М.: Экзамен, 1999 – С. 209.

этикеткой или штампом организации - изготовителя, на которых указывается символ металла и другие данные в соответствии со стандартами. Состав сплавов, из которых изготавливаются указанные изделия, регламентируется стандартами или техническими условиями.

К драгоценным металлам в виде сырья относятся:

- руда, то есть металлические зерна, а иногда и жилы, включенные в твердые горные породы;
- шлих – фракция тяжелых металлов, выделенная из россыпных месторождений драгоценных металлов гравитационным способом;
- самородки – крупные частицы драгоценного металла, обнаруженные в руде или россыпи;
- шлам – промежуточный продукт или отходы металлургического производства, содержащие драгоценные металлы (выделяемые или извлекаемые впоследствии);
- амальгама – сплав драгоценного металла (чаще всего золота) с ртутью.

Драгоценные камни как предмет незаконного оборота могут быть природного происхождения в виде отдельных кристаллов или в виде сросшихся кристалликов. В связи с тем, что законодатель устанавливает особый порядок обращения только природных камней (ст. 1 Федерального закона «О драгоценных металлах и драгоценных камнях»), то предметом анализируемого преступления не могут быть искусственные (синтезированные или культивированные) камни.

Драгоценные камни (особенно алмазы) часто используют в производственно-технических целях. Так, алмазы применяют в промышленности для резцов и сверл. А из низкосортных алмазов изготавливают алмазные порошки, с помощью которых производят огранку, резку, шлифовку и полировку наиболее твердых материалов. Такие алмазные порошки, а также алмазная крошка и алмазная пыль не могут считаться предметом незаконного оборота.

Более сложная ситуация возникает в отношении достаточно крупных драгоценных камней, которые в то же время по своим размерно-весовым, цвето-

вым и качественным характеристикам признаны непригодными для изготовления ювелирных изделий. Если в отношении таких камней осуществляются незаконные действия, то в содеянном формально усматриваются признаки преступления, предусмотренного ст. 191 УК России. Однако, в ч. 3 ст. 22 Федерального закона «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» установлено, что драгоценные камни, непригодные для изготовления ювелирных изделий, используются как продукция производственно-технического назначения без ограничений, установленных этим Федеральным законом и Законом Российской Федерации «О валютном регулировании и валютном контроле». Исходя из систематического толкования этих нормативно-правовых актов, а также диспозиции ч. 1 ст. 191 УК России можно сделать вывод, что такие камни не могут быть предметом анализируемого преступления.

В то же время извлеченные из инструментов и других изделий технического назначения драгоценные камни являются предметом анализируемого преступления, если их возможно довести (очистить) до качества, соответствующего техническим условиям или классификатору алмазов.

Как уже отмечалось, в ст. 191 УК России содержатся признаки двух составов преступлений, при этом законодатель описывает предмет первого деяния (совершение сделки), не употребляя выражения «за исключением ювелирных и других бытовых изделий», характерных для предмета второго (хранение, перевозка, пересылка). Сегодня законодатель не устанавливает особых правовых ограничений оборота ювелирных и бытовых изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, а также лома этих изделий, поскольку они являются обычными вещами, обычными товарами. Таким образом, систематическое и историческое толкование правовых норм позволяет сделать вывод, что к предмету незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, совершенному как в виде сделки, так и в виде хранения, перевозки или пересылки не относятся ювелирные и бытовые изделия, а также лом этих изделий. А для устранения возможных разночтений представляется необходимым внести соответствующие изменения в текст ст. 191

УК России, где применительно к совершению сделки также записать: «за исключением ювелирных и бытовых изделий и лома таких изделий».

По мнению М.Ю. Туранова, для ювелирных и бытовых изделий должны быть характерны признаки: а) предназначение для украшения или б) удовлетворения бытовых потребностей. Однако очевидно, что ювелирные или бытовые изделия могут также служить в качестве предметов культа, для выполнения различных ритуалов и обрядов. Кроме того, к категории ювелирных и бытовых изделий следует относить произведения искусства и антикварные изделия, изготовленные из драгоценных металлов или драгоценных камней, даже если они имеют исключительно научно-историческое значение.

Общий порядок отнесения тех или иных изделий к ювелирным либо бытовым устанавливается Правительством Российской Федерации. Так, в соответствии с Правилами продажи отдельных видов товаров, утвержденными постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 года № 55,¹ к изделиям из драгоценных камней и драгоценных металлов относятся: ювелирные украшения, предметы сервировки стола, украшения помещений, другие изделия из драгоценных металлов (золото, серебро, платина, палладий и их сплавы), изделия с драгоценными камнями, изделия из драгоценных металлов со вставками из полудрагоценных, поделочных и синтетических камней.

Действительно все изготавливаемые на территории Российской Федерации ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов, а также указанные изделия, ввезенные на территорию Российской Федерации для продажи, должны соответствовать пробам, определенным Постановлением Правительства РФ от 18 июня 1999 года № 643 «О порядке опробования и клей-

¹ Постановление Правительства РФ «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации» от 19 января 1998г //Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. – № 4. – Ст. 482.

мения изделий из драгоценных металлов»,¹ и быть заклеены государственным пробирным клеймом. Однако опробование и клеймение изделий из драгоценных металлов производится в целях защиты прав потребителей ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов, прав изготовителей этих изделий от недобросовестной конкуренции, а также в целях защиты интересов государства. То есть клеймение государственным пробирным клеймом не превращает данное изделие в ювелирное или бытовое, а всего лишь удостоверяет потребителям фактическое достоинство драгоценного металла, из которого оно изготовлено.

Возникает вопрос, – могут ли считаться ювелирными изделиями ограненные драгоценные камни без оправы. Процесс обработки камня складывается из нескольких операций – первичная классификация, сортировка и оценка драгоценных камней, затем механическая обработка и собственно огранка, после чего камень вновь оценивается и сертифицируется. Представляется, что после сертификации ограненные природные драгоценные камни становятся ювелирной ценностью. Не случайно сделки с сертифицированными ограненными драгоценными камнями в настоящее время совершаются в порядке, установленном для продажи ювелирных изделий с драгоценными камнями. Поэтому сертифицированные ограненные природные камни не являются предметом преступления ст. 191 УК России. Несертифицированные, хотя и ограненные камни не должны считаться законченным ювелирным изделием, а только его полуфабрикатом. В то же время сертификат драгоценного камня является всего лишь гарантией его качества для покупателя (аналогично пробе изделия из драгоценного металла). И отсутствие сертификата само по себе не означает, что драгоценный камень не является ювелирным. Таким образом, предметом незаконного оборота не должны считаться ограненные драгоценные камни, даже если они не включены в состав какого-либо ювелирного изделия и отсутствует сертификат. В то же время неограненные,

¹ Постановление Правительства РФ «О порядке опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов» от 18 июня 1999 года № 643 // СЗРФ 1998. – №4. – Ст. 486.

хотя и прошедшие предварительную механическую обработку камни не могут быть отнесены к ювелирным изделиям, и в случае их незаконного оборота виновные лица подлежат привлечению к уголовной ответственности.

В отношении жемчуга огранка не производится. Из жемчуга, как правило, изготавливают бусы либо включают жемчуг в состав изделий из драгоценных металлов. Именно поэтому «ниточный» («просверленный») жемчуг должен считаться ювелирным изделием и не может рассматриваться в качестве предмета анализируемого преступления.

При этом не имеет значения, каким способом производилась огранка либо обработка драгоценных камней. Такие ценности должны признаваться ювелирными даже в случае кустарного их изготовления.

Ломом ювелирных и других бытовых изделий признаются ломаные, годные только для переработки, а не для применения их по прямому назначению предметы, то есть изделия, которые после износа могут применяться повторно в производстве как исходное сырье (деформированные кольца и другие изделия из драгоценных металлов и тому подобное). Однако нередко лом таких изделий сплавляется (переплавляется). В этом случае полученный металл (слиток металла) не имеет никаких общих черт с ранее существовавшими изделиями. Думается, что даже такое изменение внешнего состояния этих предметов не изменяет их юридического статуса, поскольку их собственник вправе поступить с ними любым способом. При отнесении того или иного слитка металла к лому ювелирных либо бытовых изделий необходимо назначение химической экспертизы, которая способна установить соответствие содержания драгоценного металла в нем той или иной пробе, характерной для ювелирных и бытовых изделий. Кроме того, возможно определение состава сплава и его соответствие государственным стандартам.

Кроме того, предметом рассматриваемого преступления не являются сусальное золото (тончайшие пленки золота, наносимые химическим путем на различные изделия), сусальное серебро, государственные ордена и другие награды, выполненные с применением драгоценных металлов и (или) драго-

ценных камней, а также диски из драгоценных металлов для зубопротезирования. Памятные, юбилейные и другие знаки и медали, кроме государственных наград считаются ювелирным изделием.

Монеты из драгоценных металлов, не находящиеся в обращении на территории Российской Федерации (монеты, вышедшие из обращения, либо монеты иностранных государств), могут считаться предметом анализируемого преступления (за исключением единичных экземпляров коллекционных монет).

В Российской Федерации разрешены сделки и банковские операции со стандартными или мерными слитками золота, платины или серебра. Эти могут быть как слитки российского производства, соответствующие государственным стандартам, действующим в Российской Федерации, так и слитки зарубежного производства, соответствующие международным стандартам качества, принятым Лондонской Ассоциацией Участников Рынка драгоценных металлов. При этом необходимо учитывать, что слитки драгоценных металлов, изготовленные промышленным способом из аффинированного металла, не могут считаться ни ювелирным, ни бытовым изделием, ни, тем более, ломом таких изделий, поскольку не служат для украшения либо для удовлетворения бытовых потребностей, а, напротив, обладают инвестиционной ценностью и являются финансовыми активами. В связи с тем, что для слитков драгоценных металлов в диспозиции ст. 191 УК России не сделано никаких исключений, они также могут быть предметом незаконного оборота.

В судебной практике незаконные действия со слитками драгоценных металлов квалифицируются по ст. 191 УК России. Так, в отношении Чигинцева Д.Г. было возбуждено уголовное дело по ст.191 УК РФ за незаконное хранение, перевозку, продажу слитков технического серебра общим весом 2380 грамм. Чигинцев был признан виновным в том, что незаконно хранил у себя дома, незаконно перевозил и затем незаконно продал слитки серебра.

Драгоценные камни, ранее входившие в состав ювелирного или бытового изделия, но затем извлеченные из него, должны также считаться ломом такого изделия.

Необходимо отметить, что ранее суды первой инстанции нередко ошибочно выносили отменяемые в дальнейшем приговоры, когда камни, извлеченные из ювелирного изделия, признавались предметом анализируемого преступления.

2.2 Объективная сторона незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней

Содержание объективной стороны преступления составляют признаки, определяющие внешнюю сторону общественно опасного и противоправного поведения лица. Объективная сторона незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней характеризуются только действиями. Бездействием данное преступление не может быть совершено. Статья 191 УК России предусматривает следующие действия:

1) совершение сделки, связанной с драгоценными металлами либо драгоценными камнями, в нарушение установленных законодательством Российской Федерации правил, а равно

2) незаконные а) хранение, б) перевозка или в) пересылка драгоценных металлов либо драгоценных камней.

Преступлением считается если деяние совершено в крупном размере, то есть стоимость драгоценных металлов или драгоценных камней превышает крупный размер. Крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере признаются стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей два миллиона двести пятьдесят тысяч рублей.

Первой разновидностью действия, входящего в объективную сторону состава преступления, предусмотренного ст. 191 УК России, является соверше-

ние сделки, связанной с драгоценными металлами либо драгоценными камнями, в нарушение установленных законодательством Российской Федерации правил. Ранее в ст. 88 УК РСФСР была предусмотрена ответственность лишь за незаконную скупку, продажу и обмен валютных ценностей либо использование их в качестве средства платежа. Все иные сделки с валютными ценностями были уголовно ненаказуемы.¹ В соответствии со ст. 162⁷ УК РСФСР наказывалось совершение незаконных сделок с валютными ценностями путем их купли-продажи, обмена, использования в качестве средства платежа.² Применительно к ст. 191 УК России никаких оговорок по виду сделок не сделано, что позволяет считать уголовно наказуемыми любые сделки в отношении драгоценных металлов и драгоценных камней, если они нарушают существующие правила.

Сущность таких сделок с драгоценными металлами и драгоценными камнями ст. 191 УК РФ не раскрывает. Очевидно, что для определения понятия «сделки» необходимо обратиться к нормам гражданского права.

Сделка – это юридический факт (то есть предусмотренное в законе обстоятельство, которое является основанием для возникновения, изменения или прекращения определенных правоотношений). В гражданском праве сделка относится к действиям (волевой акт). То есть для ее совершения необходима воля, направленная на достижение правового результата (последствия ее совершения). Воля может быть выражена путем прямого (устного или письменного) или косвенного (когда лицо совершает конклюдентные действия, которые явно свидетельствуют о его намерении совершить сделку) волеизъявления, а иногда – и посредством молчания. Незаконная сделка также является юридическим фактом, поскольку служит основанием для возникновения

¹ Постановление Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по делам о нарушениях правил о валютных операциях» от 18 апреля 1980 года № 3 // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. – М., 1995. – С. 193.

² Туранов М. Ю. Уголовная, ответственность за незаконный оборот драгоценных металлов, природных, драгоценных камней, жемчуга . – Н Новгород, Барс, 2000. – С.34.

охранительного правоотношения и для привлечения виновных лиц к ответственности.

Сделки согласно ст. 154 ГК России могут быть двусторонними, многосторонними (эти сделки иначе называются договоры) и односторонними.

Договор купли-продажи – это самый распространенный вид договора. Под договором купли-продажи в соответствии со ст. 454 ГК России следует понимать договор, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать имущество в собственность другой стороне (покупателю), которая обязуется уплатить за него определенную денежную сумму. Очевидно, что данная сделка складывается из двух действий: 1) купля (скупка), которая представляет собой принятие покупателем драгоценных металлов или драгоценных камней от продавца с уплатой за эти ценности определенной денежной суммы; 2) продажа – это передача продавцом таких ценностей покупателю, выплачивающему за них определенную денежную сумму.

В соответствии со ст. 567 ГК России договором мены называется договор, по которому стороны взаимно обязуются передать друг другу имущество в собственность. Мена (обмен) является разновидностью действия, предусмотренного ст. 191 УК России, в случае отчуждения (приобретения) драгоценных металлов или драгоценных камней взамен на другое имущество. Правовое регулирование мены в значительной степени опирается на нормы о купле-продаже. При этом каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять (п. 2 ст. 567 ГК России). Договор мены является консенсуальным.

Договор дарения – это договор, по которому одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать определенное имущество другой стороне (одаряемому) либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности (ст. 572 ГК России). Эта сделка всегда является безвозмездной. Дарение может выступать в качестве как реального, так и консенсуального договора. При этом дарение вещей, ограниченных в обороте не должно нарушать их специального правового режима. В случае незакон-

ной безвозмездной передачи драгоценных металлов или драгоценных камней либо в случае дачи соответствующего незаконного дарственного обещания такое деяние будет уголовно-наказуемым.

Очевидно, что в отношении драгоценных металлов и драгоценных камней могут быть заключены и договор аренды, займа, ссуды.

Залог – это один из способов обеспечения исполнения обязательств, сущность которого состоит в том, что кредитор-залогодержатель приобретает право в случае неисполнения должником обязательства, обеспеченного залогом, получить удовлетворение за счет заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами (ст. 334 ГК России). Залог драгоценных металлов и драгоценных камней является одной из разновидностей действий, предусмотренных ст. 191 УК России.

К категории уголовно наказуемых отнесены не только сделки, предметом которых являются драгоценные металлы и драгоценные камни, но и иные сделки. Например, драгоценные металлы и драгоценные камни могут использоваться в различных договорах в качестве средства платежа (например, при оплате каких-либо услуг). Данные ценности при этом исполняют функции денег. Такие сделки также следует относить к разновидностям незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней.

Кроме того, под сделками следует понимать и договоры возмездного оказания услуг, в силу которого исполнитель обязуется оказать заказчику услуги (совершить определенные действия с драгоценными металлами и драгоценными камнями), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (ст. 779 ГК России). Примером такой сделки может служить договор переработки минерального сырья, содержащего драгоценные металлы.

Возможны и некоторые другие виды сделок, связанных с драгоценными металлами и драгоценными камнями. Полный перечень таких действий привести практически невозможно. Это могут быть любые действия, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей в отношении драгоценных металлов и драгоценных камней.

Уголовно наказуемым следует считать любое нарушение правил, установленных в Российской Федерации применительно к совершению сделок с драгоценными металлами и драгоценными камнями. Такое нарушение может выразиться в незаконном характере одного или нескольких из четырех элементов сделки.

Первая разновидность совершения незаконных сделок с драгоценными металлами и драгоценными камнями – совершение сделки субъектом, не имеющим на это право. При этом незаконность сделки будет как в случае, когда две (или более) стороны не вправе осуществить данную операцию, так и в случае отсутствия таких правомочий хотя бы у одной из сторон сделки. Не имеют право совершать сделки с драгоценными металлами и драгоценными камнями субъекты, не являющиеся собственниками или иными законными владельцами этого имущества. Это лица, получившие указанные ценности в результате:

- совершения преступления (например, похитившие их);
- незаконных добычи, производства или обращения.

В первом случае правомочием распоряжения¹ (а именно оно необходимо для совершения такого юридического акта, как сделка) в отношении драгоценных металлов и драгоценных камней обладает собственник ценностей, а иногда – другие законные владельцы. В случае незаконной добычи право собственности (а соответственно и правомочие распоряжения) в соответствии с Федеральным законом «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» принадлежит государству. В случае же незаконных производства или обращения право собственности не принадлежит никому, однако ценности подлежат изъятию и обязательной сдаче в Государственный фонд драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации (фактически,

¹ В гражданском праве правомочие распоряжения понимается как юридически обеспеченная возможность определить судьбу вещи путем совершения юридических актов в отношении этой вещи (подробнее см.: Гражданское право. Часть I / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М., 2008. – С. 297).

как и в случае с незаконной добычей, государство предполагается собственником указанных предметов).

Под незаконной добычей драгоценных металлов и драгоценных камней следует понимать извлечение их из коренных, россыпных и техногенных месторождений любыми лицами, не имеющими соответствующей лицензии, либо в нарушение условий лицензирования. А добыча алмазов должна быть признана незаконной и в случае ее осуществления старателями (ч. 3 ст. 4 Федерального закона «О драгоценных металлах и драгоценных камнях»).

Производство драгоценных металлов – извлечение драгоценных металлов из добытых комплексных руд, концентратов и других полупродуктов, а также из лома и отходов; аффинаж драгоценных металлов. Производство и аффинаж драгоценных металлов могут осуществлять только организации. Осуществление данной деятельности физическими лицами всегда незаконно. Производство драгоценных металлов подлежит обязательному лицензированию, поэтому подобная деятельность организаций, не имеющих лицензии или нарушающих условия лицензии, должна признаваться незаконной. Кроме того, аффинаж драгоценных металлов могут осуществлять только организации в соответствии с перечнем, утвержденным Правительством Российской Федерации. Соответственно аффинаж является незаконным также в случае его осуществления какими-либо организациями, не включенными в такой перечень.

Под обращением драгоценных металлов и драгоценных камней в ст. 1 Федерального закона «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» понимаются действия, выражающиеся в переходе права собственности и иных имущественных прав на эти ценности, в том числе их использование в качестве залога.

Сделка может быть признана совершенной с нарушением установленных правил не только в случаях ее совершения незаконным владельцем. Например, физические лица, не зарегистрированные в качестве предпринимателей и не входящие в перечень, который предусмотрен вышеназванным Положе-

нием (см. также главу 1 настоящей работы), могут от своего имени совершать сделки только с ювелирными и иными бытовыми изделиями и ломом таких изделий, а также сделки с уполномоченными банками в отношении слитков золота, платины и серебра.¹ Все иные сделки, совершенные физическими лицами, должны признаваться незаконными.

Также должны признаваться незаконными сделки, даже совершенные законными владельцами драгоценных металлов и драгоценных камней, если отсутствует или нарушена соответствующая лицензия, поскольку согласно статьи 15 Федерального закона «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» и статьи 17 Федерального закона от 25 сентября 1998 года «О лицензировании отдельных видов деятельности»² торговля драгоценными металлами и драгоценными камнями относится к тем видам деятельности, на осуществление которых необходимо наличие отдельных лицензий.

Данное правило относится и к осуществлению банковских операций с драгоценными металлами и драгоценными камнями. Для такой деятельности, наряду с Генеральной лицензией Банка России на совершение банковских операций, требуется и специальное разрешение (лицензия). Также и для совершения кредитными организациями операций купли-продажи монет из драгоценных металлов, за исключением монет, являющихся валютой Российской Федерации, необходимо наличие соответствующей лицензии (разрешения) Банка России.³ Поэтому отсутствие такой лицензии или нарушение ее условий должно влечь за собой признание незаконной сделки, совершенной банком (кредитной организацией).

¹ Постановление Правительства Российской Федерации «Об утверждении Правил совершения банками сделок купли-продажи мерных слитков драгоценных металлов с физическими лицами» от 30 июня 1997 года № 772 // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. – № 27. – Ст. 3231.

² Федеральный закон «о драгоценных металлах и камнях» от 25 сентября 1998 года // Собрание законодательства 1998. – № 39. – Ст. 4857.

³ Письмо Центрального Банка Российской Федерации «О совершении кредитными организациями операций купли-продажи монет из драгоценных металлов» от 29 сентября 1997 года № 524 // Вестник Банка России. 1997. – № 64.

Несколько иной порядок установлен для совершения залоговых операций с драгоценными металлами или драгоценными камнями. Заключение договора залога возможно и при отсутствии у кредитора лицензии на совершение операций с драгоценными металлами и драгоценными камнями. Но при этом ценности должны оставаться у залогодателя либо передаваться на ответственное хранение в банк, имеющий соответствующую лицензию (уполномоченный банк). Дальнейшая частичная или полная реализация залога в целях погашения задолженности может осуществляться только через такой уполномоченный банк. Поэтому залоговую операцию следует признавать незаконной в случае, когда драгоценные металлы и драгоценные камни переданы кредитной организации, не имеющей соответствующей лицензии, либо реализованы субъектом, не являющимся уполномоченным банком.¹

Заключение договоров о предоставлении услуг по охране, хранению и транспортировке драгоценных металлов и драгоценных камней должно быть расценено как совершение сделки в нарушение установленных в Российской Федерации правил, если у лица отсутствует или нарушена соответствующая лицензия (которая в данном случае обязательна в соответствии с ч. 4 ст. 15 Федерального закона «О драгоценных металлах и драгоценных камнях»).

Такова общая характеристика объективных признаков первого состава преступления, предусмотренного ст. 191 УК России. Признаки незаконных хранения, перевозки или пересылки драгоценных металлов и драгоценных камней существенно отличаются от признаков уголовно наказуемой сделки с данными ценностями.

Так, под хранением следует понимать любые действия, связанные с фактическим нахождением драгоценных металлов и драгоценных камней во владении виновного. Хранение заключается в действиях, осуществляемых для обеспечения владения этими предметами, их удержания при себе и (или) для

¹ Письмо Центрального Банка Российской Федерации «О некоторых особенностях проведения залоговых операций с драгоценными металлами и/или драгоценными камнями, а также ювелирными изделиями» от 1 августа 1997 года № 03-26-2-2/1780 (документ не

себя либо другого лица.¹ Причем храниться эти предметы могут в любом месте, избранном виновным и обеспечивающим их сохранность (например, в помещении, в тайнике и других местах). Вследствие того, что ценности, как правило, не занимают много места, то нередко виновный держит их при себе (например, в одежде, на теле). Такое действие также должно признаваться хранением. Нельзя расценивать как хранение, открытое оставление данных предметов в местах, доступных для посторонних (по отношению к виновному) лиц.

Под перевозкой следует понимать действия по перемещению драгоценных металлов или драгоценных камней из одного места в другое, в том числе в пределах одного и того же населенного пункта, совершенные с использованием любого вида транспортного средства. Перевозка может осуществляться открыто или тайно, с сокрытием в транспортном средстве, багаже, одежде, специально изготовленном тайнике, на человеке либо в полостях человеческого тела или животных и тому подобными способами. Если ценности находятся у лица во время поездки, то содеянное надлежит расценивать как хранение либо перевозку в зависимости от конкретного случая (необходимо учитывать направленность умысла виновного, цель использования транспортного средства, место нахождения предметов и другие обстоятельства).

Под пересылкой следует понимать перемещение драгоценных металлов и драгоценных камней в виде почтовых, багажных отправок (например, посылка, бандероль, багаж), с нарочным либо иным способом, когда транспортировка этих средств и веществ осуществляется в отсутствие отправителя (то есть виновное лицо пользуется почтовыми или транспортными услугами).²

Для наступления ответственности по ст. 191 УК России достаточно однократного совершения любого из проанализированных действий. Но и в слу-

был опубликован, его полный текст содержится в информационно-справочной системе «Консультант Плюс»).

¹ Уголовное право России. Особенная часть: учебник / Р.А. Сабитов, С.А. Хорошилов, К.В. Михайлов и др. – Тюмень: Изд-во ТИПК МВД России. 2013. – С. 687.

² Волженкин Б.В. Экономические преступления. – С. 212 – 213; Туранов М.Ю. Указ. соч. – С. 20.

чае последовательного совершения действий, предусмотренных обоими составами незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, квалификация содеянного не изменится, поскольку и совершение сделки в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации, и незаконные хранение, перевозка, пересылка ценностей предусмотрены в ч. 1 ст. 191 УК России.

Хранение, перевозка и пересылка драгоценных металлов и драгоценных камней являются длящимися преступлениями, поскольку все эти деяния растянуты во времени. Ответственность за их совершение наступает независимо от продолжительности данных действий. Преступление, выразившееся в хранении или перевозке драгоценных металлов и драгоценных камней, следует считать оконченным соответственно с момента начала хранения или начала перевозки ценностей. А пересылка должна признаваться оконченным преступлением с момента передачи указанных предметов лицу, предоставляющему транспортные или почтовые услуги.

Если действия лица были прерваны до момента окончания преступления по независящим от виновного обстоятельствам, то содеянное надлежит оценивать как неоконченное преступление. Как известно, неоконченным преступлением признаются приготовление к преступлению и покушение на преступление.

Лицо может отказаться от доведения преступления до конца. Такой добровольный отказ от преступления может выразиться в прекращении приготовления к незаконному обороту драгоценных металлов либо в прекращении действий, непосредственно направленных на совершение преступления. В соответствии со ст. 31 УК России лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление, если оно добровольно и окончательно отказалось от доведения этого преступления до конца.

Нельзя признавать добровольным отказом от преступления поведение лица, прекращающего свои дальнейшие общественно опасные действия после момента окончания преступления. Явка с повинной, активное способствова-

ние раскрытию преступления, изобличение других участников преступления, сдача государству ценностей, находившихся в незаконном обороте, – эти и другие действия лица после совершения преступления расцениваются, как деятельное раскаяние. Деятельное раскаяние учитывается в соответствии с действующим законодательством как обстоятельство, смягчающее наказание (ст. 61 УК России).

2.3 Субъективные признаки незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней

В уголовном праве традиционно выделяют два субъективных элемента состава преступления: субъект преступления и субъективная сторона преступления. Оба этих элемента являются обязательными, отсутствие их признаков означает отсутствие состава преступления.

Субъект преступления в уголовном праве понимается как лицо, совершившее общественно опасное деяние и способное в соответствии с законом понести за него уголовную ответственность. Согласно ст. 19 УК России уголовной ответственности подлежит только физическое лицо, то есть человек. Такое лицо на момент совершения преступления должно обладать следующими обязательными признаками: вменяемостью и достижением возраста, с которого оно может быть привлечено к уголовной ответственности. Совокупность этих признаков и образует понятие субъекта преступления.

Законодателем понятие вменяемости не закреплено, но в ст. 21 УК России определено противоположное ему понятие невменяемости. Соответственно вменяемость можно определить как такое психическое состояние лица, при котором оно, совершая общественно опасное деяние, могло осознавать характер своих действий (бездействия) и руководить ими.

В статье 20 УК России установлено общее правило, что уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста. А в части 2 этой же статьи содержится пере-

чень преступлений, уголовная ответственность за которые наступает с 14 лет. Преступление, предусмотренное ст. 191 УК России, в этот перечень не входит, поэтому уголовная ответственность за него наступает по достижении 16 лет. Таким образом, субъектом незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней является физическое, вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления шестнадцатилетнего возраста.

Если сделка в отношении драгоценных металлов и драгоценных камней, совершенная в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации, была двухсторонней или многосторонней, то ответственности подлежат все участвующие в ней стороны (физические лица).

Для привлечения лица к уголовной ответственности необходимо установить наличие обязательных признаков не только субъекта преступления, но и субъективной стороны преступления. В отличие от наблюдаемой внешне объективной стороны преступления субъективная сторона составляет внутреннее, психическое содержание общественно опасного деяния. Установление признаков субъективной стороны в значительной мере определяет степень общественной опасности преступления и лица, его совершившего. Субъективная сторона как элемент состава преступления характеризуется конкретной формой вины, мотивом, целью и эмоциями.

Умысел образован двумя элементами: первый характеризует сознание и называется интеллектуальным; второй характеризует волю и называется волевым. Интеллектуальный и волевой элементы прямого умысла раскрываются законодателем в ч. 2 ст. 25 УК России.

Для незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней характерен прямой умысел: лицо, совершая действия, предусмотренные ст. 191 УК России, осознавало общественную опасность своих действий и желало их совершить.

Осознание лицом общественно опасного характера своего действия предполагает как сознание фактического характера совершаемого деяния, так и

сознание его социального значения. И отсутствие осознания этого исключает квалификацию по ст. 191 УК России.

Осознание фактического характера преступления означает осознание лицом объективных признаков совершаемого деяния. Сознанием лица должен охватываться факт совершения того или иного действия. Так, при совершении сделки виновный сознает, что совершает именно данную разновидность сделки. А при совершении действий, характерных для второго состава преступления, предусмотренного ст. 191 УК России, сознанием лица охватывается соответственно факт хранения, перевозки или пересылки.

Осознание социального значения незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней выражается в понимании лицом социальной вредности своих действий. То есть лицо сознает, что его действия посягают на объект преступления – порядок обращения драгоценных металлов и драгоценных камней, установленный в Российской Федерации. Проведенный анализ судебной практики показал: осознание лицом того, что свои действия оно совершало в отношении драгоценных металлов или драгоценных камней было установлено по всем уголовным делам. При этом учитывались как показания самих виновных, так и фактические обстоятельства содеянного. Например, весной 2007 года Вишняков В.К. нашел металлические пластины, содержащие по заключению химической экспертизы не менее 99% серебра общей массой 625 грамм. Эти пластины Вишняков хранил у себя в садовом домике в период с весны 2007 года по 7 августа 2007 года, после чего совместно с Храмченко В.И. перевез их в г. Челябинск с целью продажи. При продаже данных пластин за 1600 рублей они были задержаны сотрудниками милиции. Вишняков, и Храмченко свою вину не признали и утверждали, что не знали о том, что металл, который они привезли, является серебром. Однако суд критически оценил их показания и на основании фактических обстоятельств продажи металлических пластин и суммы сделки установил, что они достоверно знали, что продают серебро. Действия виновных были квалифицированы по ч. 1 ст. 191 УК России

Обычно для привлечения к уголовной ответственности достаточно доказать осознание общественной опасности. При этом осознание противоправности подразумевается, поскольку фактически действует официально незакрепленная презумпция знания уголовного закона, незнание закона не освобождает от ответственности.

Виновный, осознавая факт посягательства на установленный в Российской Федерации порядок обращения драгоценных металлов и драгоценных камней, может и не осознавать, какие правила им нарушены. При этом ссылка на незнание им законов или иных нормативно-правовых актов не может его оправдать (за исключением извинительной ошибки).

Кроме интеллектуального элемента содержание умысла образовано также и волевым элементом. Волевой элемент умысла применительно к незаконному обороту драгоценных металлов и драгоценных камней, являющемуся преступлением с формальным составом, определяется желанием лица совершить свои общественно опасные действия. Как правильно пишет Б.С. Никифоров: «Если кто-либо совершает определенное действие, сознавая его характер, это значит, что он желает совершить это действие»¹. Например, в августе 2014 года сотрудниками УБЭП и ПК ГУ МВД Челябинской области совместно с ОБЭП Пластовского ГОВД в ходе реализации оперативного дела, при попытке хищения золотосодержащего концентрата с золото извлекающей фабрики ЗАО «Южуралзолото» был задержан с поличным слесарь фабрики Рамзин В.А.. По данному факту было возбуждено уголовное дело по ст. 191 ч.1 УК РФ, изъято 65 килограмм золотосодержащего концентрата, содержащего 32,5 грамма золота.²

Вина является обязательным признаком субъективной стороны преступления, но для некоторых составов преступлений необходимо также установ-

¹ Никифоров Б.С. Субъективная сторона в «формальных» преступлениях // Советское государство и право. 1971. – № 3. – С. 117.

² Уголовное дело № № 1-33/14 от 10.12.2014 г. по делу Рамзина В.А. по ч. 1 ст. 191 УК РФ [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://kraevoy.sudrf.ru> (дата обращения 14.04.2017)

ление определенных целей и мотивов. В диспозиции ст. 191 УК России цели и мотивы не указаны, поэтому они не являются обязательными признаками преступления и не влияют на квалификацию содеянного. Но это не значит, что лицо, совершая незаконные действия с драгоценными металлами и драгоценными камнями, не имеет какой-либо конкретной цели или мотива. Их установление в ходе расследования обязательно. Это связано с тем, что данные признаки имеют значение для доказывания вины, характеризуют степень общественной опасности деяния и могут учитываться судом при назначении наказания.

Как указывается в уголовно-правовой литературе, для анализируемого преступления характерны корыстные мотивы. В проанализированной судебной практике корыстный мотив был в 75% случаев, иной мотив встречался значительно реже (15%), в каждом десятом уголовном деле мотивы и цели установлены не были. Корыстный мотив заключался в стремлении получить материальную выгоду от совершения незаконных сделок с драгоценными металлами и драгоценными камнями, но зачастую это стремление обуславливалось тяжелым материальным положением виновного и его семьи. Цель преступления, как правило, была связана с мотивом и также могла быть охарактеризована как корыстная.

В некоторых случаях возможно наличие ошибки у лица, желающего совершить незаконные действия с драгоценными металлами или драгоценными камнями. «Ошибка – это заблуждение лица относительно объективных свойств общественно опасного деяния, которые характеризуют его как преступление. Иначе говоря, это заблуждение относительно характера и степени общественной опасности совершаемого деяния и его противоправности».¹

Ошибка относительно характера и степени общественной опасности при совершении действий с драгоценными металлами и драгоценными камнями может выразиться в заблуждении лица относительно объективных признаков его деяния. Чаще всего такая ошибка относится к предмету посягательства,

¹ Якушин В.А. Ошибка и ее уголовно-правовое значение. – Казань, Лисма, 1988. – С. 35.

то есть виновный заблуждается относительно характеристик этих ценностей. Так, он может считать, что покупает драгоценные металлы или драгоценные камни, а на самом деле это будет какой-либо сплав меди или поделочный камень. В этом случае его действия необходимо квалифицировать как покушение на совершение незаконной сделки с драгоценными металлами или драгоценными камнями по ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 191 УК России.

В некоторых случаях необходимо учитывать ошибку в противоправности. Так, если лицо, совершая незаконные действия с драгоценными металлами и драгоценными камнями, добросовестно заблуждалось в отношении их противоправности, то есть осознавало законный характер своих действий, оно не подлежит уголовной ответственности.

2.4 Квалифицирующие признаки незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней

В большинстве статей Особенной части УК России закрепляются признаки не одного, а нескольких составов преступлений, дифференцируемых по характеру и степени общественной опасности. Это могут быть основные составы, квалифицированные (составы с отягчающими признаками) и привилегированные составы (со смягчающими признаками).

Рассмотренные ранее признаки незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, закрепленные в ч. 1 ст. 191 УК России, относятся к основному составу преступления. Во второй части данной статьи законодателем вводятся дополнительные признаки, указывающие на повышение степени общественной опасности совершаемого деяния (квалифицирующие признаки).

Введение таких квалифицирующих признаков объясняется необходимостью ужесточить уголовную ответственность лиц, совершивших деяния, содержащие данные признаки. Соответственно совершение деяния, содержащего признаки квалифицированного состава, влечет усиление наказания в рамках санкции уголовно-правовой нормы.

Квалифицирующие признаки незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней характеризуют формы соучастия преступления. В части 2 ст. 191 УК России предусмотрена уголовная ответственность за совершение преступления организованной группой или группой лиц по предварительному сговору.

Квалифицирующие признаки, указанные в ч. 2 ст. 191 УК России относятся как к случаям совершения незаконных сделок, так и к незаконному хранению, перевозке или пересылке драгоценных металлов и драгоценных камней совершенные в крупном размере.

Организованная группа является одной из форм соучастия, но представляет более высокую степень общественной опасности, чем группа лиц или группа лиц по предварительному сговору.

Об опасности организованной преступной деятельности в сфере оборота драгоценных металлов и драгоценных камней свидетельствуют следующие данные. Из незаконного оборота, совершенного только одной организованной группой, изъято 2134 бриллиантов, 1038 изумрудов, 783 алмаза, 207 рубинов, 860 сапфиров, 900 граммов изумрудного сырья. Стоимость камней по рыночным ценам – около миллиарда долларов.¹

В соответствии с ч. 3 ст. 35 УК России организованной группой является устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Организованная группа, обладая всеми признаками группы лиц по предварительному сговору, имеет, в то же время только ей присущие признаки, основным из которых является устойчивость, а остальные признаки носят факультативный характер.

При определении устойчивости учитывается: относительно постоянный состав группы и продолжительность существования группы. Кроме устойчивости для организованной группы характерно: выдвижение лидера; распределение ролей; направленность на совершение преступлений, требующих со-

¹ Скойбеда У. Драгоценностей на миллиард долларов изъяли оперативники у алмазной мафии // Комсомольская правда. 2007. – 2 февраля. – С. 4.

ответствующей подготовки; планирование действий; наличие групповой дисциплины; распределение преступных доходов и некоторые другие обстоятельства. Существование группы, как правило, не ограничивается совершением одного запланированного преступления. В силу устойчивости внутргрупповых связей данное преступное объединение может планировать, подготавливать и совершать несколько преступлений.

Совсем не обязательно, чтобы все участники преступной группы непосредственно совершали незаконные действия с драгоценными металлами и драгоценными камнями. В случае совершения преступления организованной группой функции соучастников могут быть четко распределены. Распределение ролей предполагает наличие в составе организованной группы и лиц, выполняющих вспомогательные функции. Своими конкретными действиями (например, подбор клиентуры, оценка стоимости, транспортировка ценностей) они способствуют достижению преступного результата, что и охватывается их умыслом. Согласно ч. 5 ст. 35 УК России эти лица являются такими же участниками группы, как и соисполнители. Такая позиция законодателя объясняется тем, что данная группа в силу высокой степени организованности может нуждаться в членах, которые должны выполнять функции не только исполнителей. Поэтому при квалификации действий указанных лиц не требуется ссылаться на ст. 33 УК России, действия всех соучастников охватываются понятием «организованная группа». Хотя соучастие в такой группе может быть и в виде соисполнительства.

Лицо, создавшее организованную группу, либо руководившее ею, несет ответственность за все совершенные указанной группой преступления, если они охватывались его умыслом.

Действия лиц, предварительно сговорившихся и создавших организованную группу для совершения незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, но по независящим от них обстоятельствам, не осуществившим даже покушение на него, представляют собой приготовление к совершению этого преступления.

Совершение незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней преступным сообществом (преступной организацией) следует квалифицировать как совокупность преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 2 ст. 191 УК России и ст. 210 УК России.

Совершение незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней группой лиц по предварительному сговору означает участие в нем двух или более лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления (ч. 2 ст. 35 УК). Это более опасный вид соисполнительства по сравнению с первым. Предварительный сговор обеспечивает более высокую степень взаимодействия между соучастниками. Соучастники заранее, до начала совершения преступления, договариваются о совместности своих действий, о месте и времени, о способах и средствах совершения преступления. Однако и такая группа не образует прочных связей между соучастниками, организованность действий всех соучастников обеспечивается только на время совершения преступления, после чего группа распадается.

Таким образом, объективная сторона группового преступления характеризуется только соисполнительством. Каждый из участников группы выполняет действия, образующие признаки объективной стороны преступления. Объединенные усилия всех лиц приводят к наступлению совместного преступного результата.

Субъективная сторона характеризуется теми же признаками, что и в первом виде соисполнительства. Возможен тоже только прямой умысел. Различие заключается в том, что в первом виде соисполнительства совместный умысел возникает в момент совершения преступления, и при втором участники группы заранее договариваются о совершении преступления. Мотивы могут быть разными, но они не влияют на юридическую оценку действий всех лиц.

2.5 Проблемы квалификации незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней

При толковании норм Закона о драгметаллах допускается нахождение в собственности у физических лиц необработанных природных драгоценных камней, чего нельзя сказать о самородном драгоценном металле, который в соответствии с Законом о драгметаллах должен поступать только на аффинаж предприятиям, определенным законодательством. Данная неурегулированность вызывает определенные трудности на стадии квалификации преступления, предусмотренного ст. 191 УК РФ, в частности четкого определения предмета преступного посягательства.

Иначе Закон о драгметаллах подходит к обращению драгоценных камней, непригодных для изготовления ювелирных изделий, относя их к продукции производственно-технического назначения и устанавливая для данной категории ценностей свободный оборот без каких-либо ограничений, предусмотренных данным Законом (п. 3 ст. 22)¹.

Основными критериями отнесения драгоценных камней (алмазы, рубины, сапфиры, изумруды и александриты) к непригодным для изготовления ювелирных изделий, установленными Правительством РФ, являются их размерно-весовые, цветовые и качественные характеристики, а также экономическая целесообразность их переработки на предприятиях ограниченной промышленности.

Отнесение драгоценных камней к непригодным для изготовления ювелирных изделий производится организациями, осуществляющими их первичную классификацию, которые обязаны оформить на указанные камни документы установленного образца (паспорта или сертификаты).

Тогда при отсутствии документов, подтверждающих, что драгоценные камни относятся к категории непригодных для изготовления ювелирных из-

¹ Федеральный закон «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ // Российская газета. – 1998. – №32. – 8 апреля.

делий, и каких-либо других документов учета данные ценности необходимо рассматривать как предмет преступного посягательства, предусмотренного ст. 191 УК РФ.

Далее хотелось бы рассмотреть правовое положение ограненных драгоценных камней и легальность нахождения их в гражданском обороте.

В действующем законодательстве отсутствует единый нормативный правовой акт, устанавливающий четкие правила обращения драгоценных камней на территории Российской Федерации. Поэтому при определении правомерности оборота данных ценностей необходимо обращаться к ряду норм, закрепленных в различных правовых документах, что вызывает определенные затруднения у правоприменителя.

Одним из таких документов является Постановление Правительства РФ от 19.01.1998 № 55 «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, Перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и Перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации», где в п. 61 устанавливаются правила продажи изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней. Данными правилами определено, что продажа ограненных бриллиантов, изготовленных из природных алмазов, и ограненных изумрудов осуществляется только при наличии сертификата на каждый камень или набор (партию) продаваемых камней. Ограненные природные драгоценные камни должны иметь индивидуальную упаковку.

Однако под действие указанного нормативного акта подпадают только ограненные бриллианты и ограненные изумруды, а регулирование оборота остальных драгоценных камней (рубинов, сапфиров и alexandritов) не рассматривается. Поэтому приходится обращаться к Постановлению Правительства РФ от 05.04.1999 № 372 «О сертификации драгоценных металлов, дра-

гоценных камней и продукции из них», которое определяет, что сертификации подлежат ограненные драгоценных камни в соответствии с Общероссийским классификатором продукции ОК 005-93 в случае реализации физическим лицам в розничной торговле. Указанный Классификатор определяет, что к данной продукции относятся все виды вставок. В Постановлении Правительства РФ от 18.06.1999 № 643 «О порядке опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов» определено, что клеймению государственным пробирным клеймом подлежат изделия, изготовленные из драгоценных металлов и их сплавов с использованием различных видов художественной обработки, со вставками из драгоценных, полудрагоценных, поделочных и цветных камней других материалов природного или искусственного происхождения или без них, применяемые в качестве различных украшений. Соответственно, можно утверждать, что к ювелирным вставкам относятся любые ограненные драгоценные камни.

На основании изложенного можно сделать вывод, что к реализации в розничной торговле физическим лицам разрешены только сертифицированные драгоценные камни. Поэтому продажа ограненных драгоценных камней физическим лицам без сертификата на эти драгоценные камни должна расцениваться как сделка с природными драгоценными камнями, совершенная в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации. В связи с этим подобные деяния подпадают под состав преступления, предусмотренный ст. 191 УК РФ, а несертифицированные драгоценные камни при этом являются предметом преступления.

Так, 13 июля 2005 г. Якутский городской суд признал виновным в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 191 УК РФ, гражданина Б., который, будучи индивидуальным предпринимателем, осуществлял деятельность по ремонту, изготовлению и реализации ювелирных изделий. Являясь директором ломбарда, он вступил в незаконную сделку, связанную с природными драгоценными камнями - сертифицированными бриллиантами, в нарушение норм Закона о драгметаллах и п. 61 Правил продажи отдельных

видов товаров (утв. Постановлением Правительства РФ от 19.01.1998 N 55), согласно которому продажа ограненных бриллиантов, изготовленных из природных алмазов, осуществляется только при наличии сертификата на каждый камень или набор (партию) продаваемых камней. В нарушение Постановления Правительства РФ от 05.04.1999 № 372, устанавливающего перечень видов драгоценных камней, подлежащих сертификации в Российской Федерации, согласно которому драгоценные камни подлежат сертификации в случае реализации физическим лицам в розничной торговле, а именно из корыстных побуждений, он, осознавая противоправность своих действий, тем не менее незаконно сбыл данные ограненные несертифицированные бриллианты, изготовленные из природных алмазов, в количестве 98 штук общей массой 2,354 карата общей стоимостью 783,99 долл. США (21 939 руб. 88 коп.). Суд назначил наказание в виде штрафа в сумме 110 000 руб.

Однако некоторые правоведы высказывают иную позицию по вопросу отнесения ограненных драгоценных камней к предмету преступления. Так, М.В. Арзамасцев, К.В. Бессонов и К.В. Михайлов считают, что сертификат драгоценного камня - всего лишь гарантия его качества для покупателя (аналогично пробе изделия из драгоценного металла). Поэтому «отсутствие сертификата само по себе не означает, что драгоценный камень не является ювелирным. Таким образом, предметом незаконного оборота не должны считаться ограненные драгоценные камни, даже если они не включены в состав какого-либо ювелирного изделия и на них отсутствует сертификат. В то же время не ограненные, хотя и прошедшие предварительную механическую обработку камни не могут быть отнесены к ювелирным изделиям и в случае их незаконного оборота виновные лица подлежат привлечению к уголовной ответственности».

Минфин России в своем письме от 06.08.2003 № 23-02-04/752 «Об отнесении изделий к ювелирным» определил, что «ограненные камни не являются законченными изделиями, а используются лишь в качестве вставок (полуфабрикатов) в ювелирных изделиях и не подпадают под указанное понятие,

они (ограненные камни, в том числе и бриллианты) ювелирными изделиями не являются». Исходя из этого, трудно согласиться с приведенной выше позицией авторов.

Практика также показывает, что ограненные драгоценные камни без сертификата признаются предметом незаконного оборота. Так, 28 января 2008 г. Центральный районный суд г. Магнитогорска признал гражданина С. виновным в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 191 УК РФ, которое выразилось в совершении сделки с природными драгоценными камнями в нарушение правил, установленных законодательством. Гражданин В. умышленно совершил сделку путем продажи 18 природных ограненных драгоценных камней (трех изумрудов, трех рубинов, трех сапфиров, девяти бриллиантов) без сертификатов общей стоимостью 333,2 долл. США (8895,24 руб.)¹.

Вышеприведенные положения законодательства регулируют только реализацию драгоценных камней физическим лицам. Правила, регулирующие реализацию драгоценных камней юридическим лицам, а также их хранение и транспортировку, в данных нормативных правовых актах не закреплены. В этой ситуации видится следующий выход: учитывая, что законодатель не относит ограненные драгоценные камни к ювелирным изделиям, их обращение должно осуществляться в соответствии с нормами Закона о драгметаллах, в частности с положением п. 2 ст. 20, где определено, что «драгоценные камни подлежат обязательному учету по массе и качеству при добыче, производстве, использовании и обращении». Представляется, что правомерность нахождения в гражданском обороте ограненных драгоценных камней, не относящихся к лому ювелирных изделий, должна подтверждаться наличием сертификата на эти камни, который в обязательном порядке должен выдаваться при законной их покупке. В данном вопросе имеется нюанс: на зако-

¹ Уголовное дело № № 11-84/14 от 10.04.2009 г. по делу Сафонова А.П. по ч. 1 ст. 191 УК РФ [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://kraevoy.sudrf.ru> (дата обращения 10.04.2017)

нодательном уровне порядок отнесения драгоценных камней к лому ювелирных изделий не закреплен, в связи с чем разграничение указанной категории ценностей при квалификации преступления, предусмотренного ст. 191 УК РФ, вызывает определенные затруднения. Однако, как показывает экспертная практика, ограненные драгоценные камни со следами закрепок в изделии признаются ломом ювелирных изделий и не относятся к предмету незаконного оборота.

Резюмируя все сказанное выше и учитывая положения приведенных нормативных правовых актов, можно утверждать, что основным критерием отнесения драгоценных камней к предмету незаконного оборота является отсутствие документов учета данных ценностей и сертификата, независимо от наличия либо отсутствия огранки. Однако представляется, что данная позиция законодателя не совсем удачна, так как приводит к либерализации рынка драгоценных камней и ослаблению государственного контроля за обращением ценностей. Более того, такая правовая неурегулированность затрудняет работу правоохранительных органов по выявлению соответствующих экономических преступлений.

Хотелось бы подчеркнуть, что в ранее действовавшем Постановлении Правительства РФ от 27.06.1996 № 759 «Об утверждении Положения о совершении сделок с природными драгоценными камнями на территории Российской Федерации» порядок оборота рассматриваемых ценностей был четко урегулирован. Данным нормативным актом запрещалась продажа несертифицированных ограненных природных драгоценных камней физическим лицам, запрещались сделки с сырыми несортированными природными драгоценными камнями, не допускалось использование природных драгоценных камней в качестве средств платежа, а также при расчетах за кредиты, предоставляемые коммерческими банками юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, использующим природные драгоценные камни в производстве своей продукции. Таким образом, нахождение у физических лиц необработанных и несертифицированных драгоценных камней не допуска-

лось, что вносило определенную ясность при квалификации деяний по ст. 191 УК РФ.

В результате отмены указанного Постановления образовалась определенная брешь в правоотношениях, связанных с оборотом драгоценных камней, что вызывает трудности у правоприменителя при отнесении указанных ценностей к предмету незаконного оборота.

Считаем, что для решения изложенных правовых проблем и повышения эффективности правовой охраны драгоценных камней в Закон о драгметаллах следует внести изменения, ограничивающие право физических лиц на владение необработанными и несертифицированными драгоценными камнями, а также ужесточить режим совершения сделок с данными ценностями. Для правильной квалификации преступления, предусмотренного ст. 191 УК РФ, на законодательном уровне необходимо закрепить критерии отнесения драгоценных камней к лому ювелирных или бытовых изделий.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

С возрождением государственности России объективно связаны и процессы создания собственной правовой системы, основанной на происходящих в стране экономических и социальных преобразованиях, и включения страны в мировой интеграционный процесс.

Принятие Уголовного кодекса РФ, несомненно, является важнейшим элементом проводимой в России судебной реформы. Однако специфика уголовного законодательства заключается в том, что оно охраняет от наиболее опасных посягательств те общественные отношения, которые регулируются нормами иных отраслей права. Поэтому уголовный закон должен следовать за административным, гражданским, хозяйственным, финансовым и другим законодательством. До тех пор, пока названными отраслями права не определены рамки дозволенного и запрещенного, сохраняется опасность, что уголовно правовой запрет будет носить преимущественно декларативный характер.

Судебно-следственная практика показывает, что реализуемые на «черном» рынке техническое серебро и платина, похищались с радиозаводов и предприятий химической отрасли (в виде контактных пластин, фильер, катализаторов). Реализуются они, в большинстве случаев, через коммерческие структуры прибалтийских государств, в виде слитков крупных размеров.

В настоящее время Российская Федерация отказалась от монополии на деятельность, связанную с драгоценными металлами и драгоценными камнями, хотя и сохранила существенные ограничения, распространяющиеся на оборот этих ценностей. Совершенствование отечественного законодательства направлено на создание цивилизованного рынка драгоценных металлов и драгоценных камней при сохранении достаточно высокой степени государственного регулирования.

Большую роль в этом играют правоохранительные органы, деятельность которых уже принесла ощутимые результаты.

Криминогенная ситуация, складывающаяся в настоящее время в сфере оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, определяется ослаблением государственного контроля за добычей, переработкой и реализацией этих ценностей. Все это создало условия для количественного и качественного роста различных преступлений, связанных с данными ценностями – хищений, контрабанды, незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней.

Диспозицию ст. 191 УК России, устанавливающая уголовную ответственность за незаконный оборот драгоценных металлов и драгоценных камней следует охарактеризовать как бланкетную и альтернативную, поскольку она описывает признаки двух составов преступлений. Представляется, что эти составы объединены признаками объекта, субъекта и субъективной стороны, но существенно различаются между собой по признакам объективной стороны. Оба состава сконструированы законодателем как формальные.

Непосредственный объект преступления можно определить как порядок обращения драгоценных металлов и драгоценных камней (порядок совершения сделок, хранения, перевозки и пересылки), установленный в Российской Федерации. Посягательство на объект осуществляется посредством воздействия на предмет преступления, которым могут быть драгоценные металлы или драгоценные камни в любом виде, состоянии, за исключением ювелирных и бытовых изделий и лома таких изделий. Уникальные янтарные образования могут быть предметом преступления, предусмотренного ст. 191 УК России, поскольку законодателем они приравнены к драгоценным камням.

Объективную сторону первого состава преступления, предусмотренного ст. 191 УК России, образуют любые действия, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей в отношении драгоценных металлов и драгоценных камней, совершенные в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации. При этом нарушения существующих правил могут выразиться в наличии одного или нескольких из следующих признаков:

- все стороны такой сделки или хотя бы одна из сторон не имеют соответствующих правомочий по распоряжению ценностями либо их приобретению;
- не соблюдена форма сделки;
- сделка прямо противоречит требованиям нормативно-правовых актов либо является мнимой, притворной;
- отсутствует, либо неправильно сформировалась воля одной из сторон сделки.

Объективная сторона второго состава преступления может выразиться в совершении одного из следующих незаконных действий: хранение, перевозка либо пересылка драгоценных металлов или драгоценных камней. Понятием «незаконные» охватываются только действия, совершенные с драгоценными металлами и драгоценными камнями, полученными из незаконного источника (незаконным способом).

Состав преступления, предусмотренного ст. 191 УК РФ, по конструкции является формальным. Преступление, выразившееся в совершении консенсуальной сделки с драгоценными металлами или драгоценными камнями, является оконченным с момента заключения соответствующего соглашения. В случае совершения незаконной реальной сделки преступление, предусмотренное ст. 191 УК РФ, должно считаться оконченным только с момента фактической передачи драгоценных металлов или драгоценных камней от одного лица другому. Преступление, выразившееся в хранении или перевозке драгоценных металлов и драгоценных камней, следует считать оконченным соответственно с момента начала хранения или начала перевозки ценностей. Пересылка должна признаваться оконченным преступлением с момента передачи указанных предметов лицу, предоставляющему транспортные или почтовые услуги.

Субъектом преступления может быть физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста. Субъективная сторона преступления

характеризуется прямым умыслом, так как лицо осознавало общественную опасность своих действий и желало их совершить.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Раздел 1 Нормативные правовые акты и иные официальные акты

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 // Российская газета. – 1993. – 25 декабря.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : ФЗ от 30 ноября 1994 г. Ж51-ФЗ // СЗ РФ. – 1994. – № 13. – Ст. 3301.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации. по состоянию на 01 марта 2017 г. //Собрание законодательства РФ. – 2001. – №52.
4. Уголовный кодекс Российской Федерации : по состоянию на 01 февраля 2017 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 25.
5. Федеральный закон «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ // СЗ РФ. 1998. – № 13. – Ст. 1463.
6. Постановление Правительства РФ «Об утверждении правил учета и хранения драгоценных металлов драгоценных камней и продукции из них, а также ведения соответствующей отчетности» от 28 сентября 2000 г. – № 731 // СЗ РФ. 2000. – №41. – Ст. 4077.
7. Постановление Правительства РФ «Об утверждении порядка отнесения уникальных янтарных образований к драгоценным камням» от 05 января 1999 г. – № 8 // СЗ РФ. – 1999. – № 2. – Ст. 310.
8. Постановление Правительства РФ «О сертификации драгоценных металлов, драгоценных камней и продукции из них» РФ от 05 апреля 1999 г. № 372 // СЗ РФ:1999. – №15. –Ст. 1822.
9. Постановление Правительства РФ «Об утверждении правил скупки у граждан ювелирных и других бытовых изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней и лома таких изделий» от 07 июня 2001 г. № 444 // СЗ РФ. – 2001. – №24. – Ст. 2456.

10. Постановление Правительства РФ «О порядке опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов» от 18 июня 1999 г. № 643 // СЗ РФ. – 1999. – №27. – Ст. 3359.
11. Приказ Минфина Российской Федерации «Об утверждении Инструкции по осуществлению пробирного надзора» от 11 января 2009 г. № 1н // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2009. – № 12.

Раздел 2 Литература

12. Арзамасцев, М. В. Валютные преступления (уголовно-правовая характеристика преступлений против установленного порядка обращения валютных ценностей) / М. В. Арзамасцев, К. В. Бессонов, К. В. Михайлов. Челябинск, 2003. – 217 с.
13. Архипова, М. В. Уголовно-правовая и криминологическая характеристика незаконного оборота драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга : дис. ... канд. юрид. наук / М. В. Архипова - Иркутск, 2008. – 187 с.
14. Борисов, А. Б. Действие законодательства по драгоценным металлам и драгоценным камням / Б. Борисов // Драгоценные металлы. Драгоценные камни. 2001. – № 11. – С.23 – 27
15. Волженкин, Б. В. Экономические преступления. / Б. В Волженкин. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 1999. – 296 с.
16. Бертоновский, Л. В. Выявление и расследование экономических преступлений: учеб.-практич. изд. / Л. В. Бертоновский, В. А. Образцов. – М.: Экзамен, 2003. – 256 с.
17. Гаухман, Л. Д. Преступления в сфере экономической деятельности. / В. А. Гаухман, С. В. Максимов. – М.: ЮрИнфоР, 1998. – 296 с.

18. Горелик, А. С. Преступления в сфере экономической деятельности и против интересов службы в коммерческих и иных организациях /А. С. Горелик, И. В. Шишко, Г. Н. Хлупина. Красноярск, 1998. – 267 с.
19. Кудрявцев, В.Н. Общая теория квалификации преступлений. / В.Н. Кудрявцев – М., 1999. – С. 313
20. Кучин, О. С. Криминалистическая теория выявления и расследования преступлений в сфере незаконного оборота драгоценных металлов и природных драгоценных камней: монография / О. С. Кучин.–М.: Юрлитинформ, 2010. – 391 с.
21. Кучин, О. С. Определение и характеристика незаконного оборота драгоценных металлов и природных драгоценных камней : монография / О. С. Кучин. – Владивосток: Изд-во Дальневост. гос. ун-та, 2009. – 130 с.
22. Курс советского уголовного права – М.: Наука, 1970. Т. 4. – 692 с.
23. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации Текст. / под ред. А. А. Чекалина, В. Т. Томина, В.В. Сверчкова. – М.: Юрайт-Издат, 2007. – 736 с.
24. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. / под общ. ред. Ю. И. Скуратова, В.М. Лебедева. – М.: НОРМА-ИНФРА-М., 2001. – 896 с.
25. Лопашенко, Н. А. Преступления в сфере экономики. : авторский комментарий к уголовному закону / Н. А. Лопашенко. – М.: Волтерс Клувер, 2007. – 538 с.
26. Преступления в сфере экономики. : учеб.-практич. пособие. – М. : Дело, 2003. – 192 с.
27. Ларичев, В. Д. Расследование хищений и незаконного оборота драгоценных металлов. / В. Д. Ларичев, В. В. Улейчик, И. А. Цоколов, О. И. Цоколова, П. М. Серов, А. А. Дементьев. – М.: ВНИИ МВД России, 2006. – 242 с.

28. Петрунин, В. В. Добыча и производство золота : особенности исчисления НДС Т/ В. В. Петрунин // Налоговая политика и практика. — 2008. — № 9.— С. 34-43.
29. Расследование преступлений в сфере экономики. : сб. метод, рекомендаций. — М.: ВНИИ МВД России, 2008. — 220 с.
30. Расследование экономических преступлений. : учеб.-метод. пособие / под ред. С. Ю. Журавлева, В. И. Каныгина. М.,: ЦОКР МВД России, 2006. — 586 с.
31. Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть.: учебник / под ред. А. И. Рарога. М.: Юристъ, 2004. — 240 с.
32. Уголовное право России. Общая часть. / под ред. А. И. Рарога. -М.: Эксмо, 2009. — 496 с.
33. Уголовное право Зарубежных стран Общая и Особенная части: учебник / под. ред. Н.Е. Крыловой. — 4-е изд., перераб. и доп. — М.: Изд-во ЮРАЙТ, 2013. — 1034с.
34. Уголовное право России. Особенная часть: учебник / Р.А. Сабитов, С.А. Хорошилов, К.В. Михайлов и др. — Тюмень: Изд-во ТИПК МВД России. 2013. — 687с.
35. Якушин, В.А. Ошибка и ее уголовно-правовое значение./ В.А. Якушин —Казань, 1988. С. — 135с.
36. Яни, П.С. Экономические и служебные преступления / П. С. Яни. — М.: Интел-Синтез, 1997. — 208 с.

Раздел 3 Постановления высших судебных инстанций и материалы судебной практики

37. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» от 27 декабря 2002 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ. — 2003. —№ 1. — С. 8.
38. Бюллетень Верховного Суда РФ. — 1999. — № 4. — С. 8.

39. Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2001. – № 12. – С. 9.
40. Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2006. – № 5. – С. 19-20.
41. Уголовное дело № № 1-33/14 от 10.12.2014 г. по делу Рамзина В.А. по ч. 1 ст. 191 УК РФ [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://kraevoy.sudrf.ru> (дата обращения 14.04.2017)
42. Уголовное дело № № 11-84/14 от 10.04.2009 г. по делу Сафонова А.П. по ч. 1 ст. 191 УК РФ [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://kraevoy.sudrf.ru> (дата обращения 10.04.2017)