

УДК 339.19;679.87;343.2/7

DOI: 10.18384/2310-6794-2015-3-112-119

Гладких В.И.*Государственный университет управления (г. Москва)***УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ КВАЛИФИКАЦИЯ НЕЗАКОННОГО ОБОРОТА ДРАГОЦЕННЫХ МЕТАЛЛОВ, ПРИРОДНЫХ ДРАГОЦЕННЫХ КАМНЕЙ ИЛИ ЖЕМЧУГА (СТ. 191 УК РФ)**

Аннотация. В статье представлен анализ состава незаконного оборота драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга, рассматриваются различные точки зрения на его квалификацию, предлагается авторское видение теории и практики применения статьи 191 УК РФ. Автором анализируется практика по указанной теме, обращается внимание на инициирование новых норм права, необходимость верного толкования и применения УК РФ. В ходе исследования указанной статьи УК РФ обнаруживаются формулировки, требующие пояснения и уточнения.

Ключевые слова: незаконный оборот, драгоценные металлы, природные драгоценные камни, жемчуг, проблемы квалификации.

V. Gladkikh*State University of Management***CRIMINAL-LEGAL QUALIFICATION OF TRAFFICKING OF PRECIOUS METALS, NATURAL JEWELS OR PEARLS (ARTICLE 191 OF THE CRIMINAL CODE OF THE RUSSIAN FEDERATION)**

Abstract. The article analyses the composition of trafficking of precious metals, natural precious stones or pearls; considers various interpretations of its qualification; suggests the author's understanding of the contents and practice of enforcement of Article 191 of the Criminal Code of the Russian Federation. Attention is paid to initiation of new legal forms and proper interpretation and enforcement of the Criminal Code, though some provisions of it need clarification.

Key words: trafficking, precious metals, natural precious stones, pearls, qualification problems.

Общественная опасность рассматриваемого состава (незаконного оборота драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга) заключается в посягательстве на финансовые отношения, составляющие основу экономической безопасности государства.

В теории уголовного права существуют различные точки зрения на непосредственный объект преступления, предусмотренного ст. 191 УК РФ [2; 4; 6; 8].

М.Ю. Туранов, например, считает, что объектом данного преступления «являются общественные отношения, регулирующие порядок совершения

сделок, связанных с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом, установленных... нормативными актами» [9]. На наш взгляд, оборот драгоценных металлов и драгоценных камней регулируют не общественные отношения, а соответствующие правовые акты. Данные акты устанавливают порядок обращения этих ценностей и тем самым упорядочивают общественные отношения, а не наоборот. На основе этого, непосредственный объект преступления, предусмотренного ст. 191 УК РФ, можно определить как порядок обращения драгоценных металлов и драгоценных камней (порядок совершения сделок, хранения, перевозки и пересылки), установленный в Российской Федерации. Аналогичной позиции придерживается и Р.Г. Абсолямов [1, с. 19].

В качестве предмета преступления выступают драгоценные металлы, природные драгоценные камни и жемчуг, за исключением драгоценных камней искусственного происхождения.

Поскольку законодатель устанавливает особый порядок обращения только природных камней (ст. 1 Федерального закона РФ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» (в редакции, введенной в действие с 13 мая 2015 г. Федеральным законом от 2 мая 2015 г. № 111-ФЗ), искусственные (синтезированные или культивированные) камни не могут быть предметом анализируемого преступления.

Известно, что драгоценные камни (особенно алмазы) часто используют в производственно-технических целях. К примеру, алмазы применяют в промышленности для резцов и сверл. 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.

Спорная ситуация возникает в отношении достаточно крупных драгоценных камней, которые по своим размерно-весовым, цветовым и качественным характеристикам признаны непригодными для изготовления ювелирных изделий. В случаях, если в отношении таких камней осуществляются незаконные действия, то в содеянном формально усматриваются признаки преступления, предусмотренного ст. 191 УК РФ. Однако в ч. 3 ст. 22 Федерального закона РФ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» установлено, что драгоценные камни, непригодные для изготовления ювелирных изделий, используются как продукция производственно-технического назначения без ограничений, установленных вышеназванным законом. На основе систематического толкования этих нормативно-правовых актов и диспозиции ч. 1 ст. 191 УК РФ, можно сделать вывод, что такие камни не могут быть предметом анализируемого преступления [7, с. 73].

В настоящее время 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. В соответствии с Законом РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10.12.2003 № 173-ФЗ (в редакции от 4

ноября 2014 г.) указанные предметы исключены из категории валютных ценностей. Федеральный закон РФ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» не регулирует порядок совершения гражданами (физическими лицами) сделок с ювелирными и иными бытовыми изделиями из драгоценных металлов и драгоценных камней. Таким образом, систематическое и историческое толкование правовых норм позволяет сделать вывод, что к предмету незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, совершенного как в виде сделки, так и в виде хранения, перевозки или пересылки, не относятся ювелирные и бытовые изделия, а также лом этих изделий.

Отнесение изделий к ювелирным или бытовым не зависит от наличия на них пробирного клейма. В то же время, отдельные исследователи утверждают, что продажа и иные сделки с ювелирными украшениями из драгоценных металлов, в том числе и иностранного производства, на которых отсутствует государственное пробирное клеймо Российской Федерации, должны рассматриваться как уголовно наказуемые.

На самом деле, все изготавливаемые на территории Российской Федерации ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов, а также изделия, ввезенные на территорию Российской Федерации для продажи, должны соответствовать пробам, определенным Постановлением Правительства РФ от 18 июня 1999 г. № 643 «О порядке опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов», и быть заклеены государственным пробирным клеймом. Однако опро-

бование 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, поэтому 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. В связи с этим ювелирные и бытовые изделия из драгоценного металла останутся по своему назначению такими же, даже если они не были заклеены в установленном порядке [7, с. 89].

Появляется вопрос: могут ли считаться ювелирными изделиями ограненные драгоценные камни без оправы? Следует иметь в виду, что процесс обработки камня складывается из нескольких операций, включая его сертификацию, поэтому после сертификации ограненные природные драгоценные камни становятся ювелирной ценностью и не являются предметом преступления ст. 191 УК РФ. Однако отсутствие сертификата само по себе не означает, что ограненный драгоценный камень не является ювелирным. В то же время, неограненные, хотя и прошедшие предварительную механическую обработку камни не могут быть отнесены к ювелирным изделиям.

Что касается жемчуга, то в отношении него огранка не производится. Из жемчуга, как правило, изготавливают бусы либо включают жемчуг в состав изделий из драгоценных ме-

таллов. Именно поэтому «ниточный» («просверленный») жемчуг должен считаться ювелирным изделием и не может рассматриваться в качестве предмета анализируемого преступления.

В качестве лома ювелирных и других бытовых изделий признаются сломанные, годные только для переработки, а не для применения их по прямому назначению предметы, то есть изделия, которые после первоначального полного их использования (износа) могут применяться повторно в производстве как исходное сырье. Выяснение того, являются ли те или иные предметы ломом ювелирного либо бытового изделия, как правило, не представляет большой сложности, поскольку они обычно сохраняют отдельные черты, присущие целому изделию.

Однако нередко лом таких изделий сплавляется (переплавляется).

Полученный таким образом слиток металла не имеет никаких общих черт с ранее существовавшими изделиями. На наш взгляд, даже такое изменение внешнего состояния этих предметов не меняет их юридического статуса, поскольку их собственник вправе поступить с ними любым способом.

В соответствии с Положением «О совершении сделок с драгоценными металлами на территории Российской Федерации», утвержденным Постановлением Правительства РФ от 30 июня 1994 г. № 756 (в редакции от 24.08.2004), в нашей стране разрешено обращение некоторых монет из драгоценных металлов (например, юбилейные монеты из золота, серебра или платины). Подобные монеты также не

являются предметом преступления, предусмотренного ст. 191 УК России¹.

В России разрешены сделки и банковские операции со стандартными или мерными слитками золота, платины или серебра². Это могут быть как слитки российского производства, соответствующие государственным стандартам, действующим в России, так и слитки зарубежного производства, соответствующие международным стандартам качества, принятым Лондонской ассоциацией участников рынка драгоценных металлов. В связи с тем, что для слитков драгоценных металлов в диспозиции ст. 191 УК РФ не сделано никаких исключений, они также могут быть предметом незаконного оборота.

Ломом такого изделия должны также считаться драгоценные камни, ранее входившие в состав ювелирного или бытового изделия, но затем извле-

¹ Предметом рассматриваемого преступления не являются также: 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) драгоценных камней, а также диски из драгоценных металлов для зубопротезирования. Памятные, юбилейные и другие знаки и медали, кроме государственных наград, считаются ювелирными изделиями. Государственные награды РФ, РСФСР, СССР не могут считаться ни ювелирными, ни бытовыми изделиями. Однако уголовная ответственность за приобретение или сбыт таких наград установлена в специальной норме (ст. 324 УК РФ), поэтому незаконные сделки с ними не могут быть квалифицированы по ст. 191 УК РФ.

² В то же время, монеты из драгоценных металлов, не находящиеся в обращении на территории РФ (монеты, вышедшие из обращения, либо монеты иностранных государств), могут считаться предметом анализируемого преступления (за исключением единичных экземпляров коллекционных монет).

ченные из него. Данная точка зрения нашла свое подтверждение и в современной судебной практике.

Диспозиция анализируемой статьи Уголовного кодекса РФ описывает «варианты» незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней. Законодатель в тексте данной статьи использовал союз «либо» и выражение «а равно». 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 РФ.

По конструкции состав преступления формальный, то есть считается оконченным с момента совершения указанных в диспозиции действий.

Объективная сторона включает следующие действия:

1) сделки с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом в нарушение установленных законодательством РФ правил;

2) прочие незаконные операции с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями и жемчугом: хранение, перевозка, пересылка.

Вышеуказанные действия совершаются в отношении объектов гражданских прав, под которыми в соответствии со ст. 128 ГК РФ понимаются: вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе иму-

щественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Самый распространенный вид договора – это договор купли-продажи, под которым в соответствии со ст. 454 ГК РФ следует понимать такой договор, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать имущество в собственность другой стороне (покупателю), а та, в свою очередь, обязуется уплатить за него определенную денежную сумму. Возможны разновидности договора купли-продажи (например, договор поставки).

Понятно, что в отношении драгоценных металлов и драгоценных камней могут быть заключены и договоры аренды, займа, ссуды.

При описании признаков состава преступления законодатель использовал такую конструкцию, как «совершение сделки, связанной с...». Представляется, что тем самым 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.

Помимо того, под сделками следует понимать и договоры возмездного оказания услуг, в силу которых исполнитель обязуется оказать заказчи-

ку услуги (совершить определенные действия с драгоценными металлами и драгоценными камнями), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (ст. 779 ГК РФ). Примером такой сделки может служить договор переработки минерального сырья, содержащего драгоценные металлы.

Вместе с тем, не всякие сделки являются уголовно наказуемыми. В диспозиции ст. 191 УК РФ применительно к сделкам установлен такой признак, как совершение сделки в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации.

Как уже отмечалось, правила оборота драгоценных металлов и драгоценных камней детально регламентированы не только ГК РФ и федеральными законами, но и подзаконными нормативно-правовыми актами (Указами Президента, постановлениями Правительства, актами уполномоченных министерств и ведомств). Такой способ установления порядка совершения сделок с этими ценностями ранее определялся в ст. 3 Закона «О валютном регулировании и валютном контроле» и соответствовал ст. 141 ГК РФ. В настоящее время, как известно, существенным образом изменился понятийный аппарат, а именно драгоценные металлы и природные драгоценные камни исключены из числа валютных ценностей.

Так как в ст. 191 УК РФ говорится о совершении сделки в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации, то уголовно наказуемыми следует признавать только сделки, нарушающие установленные предписания, либо запреты федеральных нормативно-правовых актов.

Формы преступного поведения, связанного с незаконным оборотом драгоценных металлов, природных драгоценных камней и жемчуга, весьма разнообразны.

Незаконный оборот драгоценных металлов и камней нередко связан с незаконной добычей. В том случае, когда деятельность по добыче драгоценных металлов и камней осуществляется ненадлежащим субъектом, действующим без лицензии либо в отсутствие договора с добывающей организацией, то добытые таким образом драгоценные металлы и природные драгоценные камни впоследствии перевозятся и хранятся этими же субъектами незаконно, а также они становятся предметом незаконных сделок.

Например, Н., не имея соответствующего разрешения, самовольно осуществлял открытым способом добычу минерального сырья, содержащего драгоценные металлы, а затем добытое россыпное (шлиховое) золото, чистым весом 524,4 г, незаконно хранил при себе.

Преступные действия, как правило, связаны с приобретением драгоценных металлов и камней, похищенных с перерабатывающих предприятий. Предметом сделки выступают в таких случаях необработанные драгоценные камни, а также техническое сырье и концентраты драгоценных металлов. Весьма часто предметом сделки выступают детали, содержащие драгоценные металлы.

Случаются факты приобретения на территории перерабатывающих предприятий концентрата, содержащего драгоценные металлы. Концентрат выпускается в виде брикетов и содержит золото, палладий, платину, серебро и другие драгоценные металлы.

Например, К., сотрудник ОАО «Вторчермет» в г. Владимире, отыскивал среди лома черных металлов сданные в утиль детали приборов, представляющие собой пластины из сплава металла на основе серебра. Всего таким образом им было приобретено 53 пластины, общий вес серебра в чистом виде составил 596,7 г. Пластины серебра он хранил у себя на рабочем месте, а затем перевез на автомашине и продал за 1450 руб., найдя покупателя по объявлению.

А., Б. и В., действуя в группе, в г. Магнитогорске приобрели 72 драгоценных камня – изумрудное природное сырье общей массой 47,24 г, которые затем перевезли в г. Челябинск, распределили между собой, незаконно хранили, а затем подыскали покупателя К. и незаконно продали ему за 350 долларов.

Нередко совершение незаконных сделок с драгоценными металлами и камнями носит характер незаконной предпринимательской деятельности. Это имеет место, когда рассматриваемая деятельность осуществляется организацией или предпринимателем без лицензии.

К примеру, организованная преступная группа в составе П., Н. и М., не имея надлежащей лицензии, в течение длительного времени, действуя как ЗАО «Аметист», открыто занималась скупкой вторичного сырья – радиодеталей. Сырье затем перерабатывалось, драгоценные металлы извлекались и хранились в офисе ЗАО.

Законодательно не определен минимальный размер (стоимость, количество, объем) драгоценных металлов, драгоценных камней, достаточный для наступления уголовной ответственности за незаконный оборот указанных

предметов.

Нередко деяния виновных, связанные с незаконным оборотом драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга, квалифицируются по совокупности со ст. 158, 171, 188, 192 УК РФ.

Законодатель в диспозициях ст. 191 УК РФ не оговаривает форму вины. Однако характер преступных действий свидетельствует, что такие деяния могут быть совершены лишь умышленно.

Субъект преступления общий, т. е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 191 УК РФ предусмотрены следующие квалифицирующие признаки:

- 1) совершение преступления в крупном размере (если стоимость предметов превышает полтора миллиона рублей);
- 2) организованной группой;
- 3) по предварительному сговору [3; 4; 5, с. 269–281; 8].

Квалификация указанных составов, как правило, не вызывает особых затруднений и не нуждается в отдельном толковании.

ЛИТЕРАТУРА:

1. Абсолямов Р.Г. Противодействие незаконному обороту драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга: уголовно-правовой и криминологический аспекты: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2006.
2. Арзамасцев М.В. Уголовно-правовая характеристика незаконного оборота драгоценных металлов и драгоценных камней: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2001.
3. Архипова М.В. Уголовно-правовая и криминологическая характеристика

- незаконного оборота драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Иркутск, 2008.
4. Иванова А.Н. Уголовная ответственность за незаконный оборот драгоценных металлов и камней. СПб., 2001.
 5. Квалификация преступлений в сфере экономики: курс лекций / Под общей ред. В.И. Гладких. М., 2014.
 6. Королев А.Г. Уголовно-правовые и криминологические проблемы противодействия незаконному обороту драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга. СПб., 2004.
 7. Ларичев В.Д. Предупреждение и пресечение преступлений, совершаемых при добыче, производстве, использовании и обращении драгоценных металлов. М., 2012.
 8. Тумалевич Г.С. Спорные вопросы квалификации незаконных операций с драгоценными металлами и драгоценными камнями: Вопросы теории и практики. Екатеринбург, 2002.
 9. Туранов М.Ю. Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга: Лекция. М., 1998.