

Некоторые проблемы документирования эпизодов легализации (отмывания) доходов, полученных от незаконного оборота наркотиков

Наркобизнес всегда связан с получением сверхдоходов от преступной деятельности, которые не только служат целям незаконного обогащения наркоторговцев, но и используются ими для создания условий функционирования разветвленной, хорошо законспирированной подпольной наркоиндустрии, для «рекрутирования» в состав преступных группировок и международных криминальных сообществ новых членов, для подкупа коррумпированных чиновников, для «подпитывания» экстремистских и террористических организаций. При этом зачастую преступники предпринимают действия, направленные на придание легитимного вида владению и распоряжению полученными от преступной деятельности денежными средствами.

Действующим законодательством установлена уголовная ответственность за два вида легализации денежных средств и иного имущества, приобретенных преступным путем, различающихся по субъекту деяния:

Ст. 174 УК РФ - легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем.

Ст. 174.1 УК РФ - легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества лицом в результате совершения им преступления.

Так же в соответствии с уголовным законодательством «отмывание» денежных средств, признано экономическим преступлением, ст.ст. 174 и 174.1 УК РФ помещены в главе 22 уголовного кодекса – «Преступления в сфере экономической деятельности».

Однако по настоящее время как в области теории, так и в области практики бытуют разные мнения по вопросам легализации. Единообразного подхода к данной проблеме до сих пор не сформировано, большинство судебных работников на всех уровнях по-разному подходят к толкованию понятия «легализация», в результате чего, в аналогичных ситуациях имеют место принятия различных, зачастую прямо противоположных решений.

В частности, вплоть до 09 апреля 2010 года, несмотря на то, что для привлечения лица к уголовной ответственности по первой части ст.174.1 УК РФ не требовалось крупного размера легализованных денежных средств и имущества, имели место прекращения уголовного преследования в отношении обвиняемых и подсудимых по ст. 174.1 УК РФ со ссылкой на малозначительность деяния.

Минимальный размер финансовых операций и сделок, осуществляемых для легализации преступных доходов, в уголовном законе установлен не был, но определялся с учетом положений ч. 2 ст. 14 УК РФ, в соответствии с которым не является преступным деяние, хотя формально

и содержащее признаки какого-либо преступления, но в силу своей малозначительности не представляющее общественной опасности.

Так же в период с 2001 года по 2010 прослеживается тенденция в принятии законодательных актов, постепенно повышающих минимальный размер преступно добытых денежных средств, легализация которых влекла бы уголовную ответственность, что в свою очередь создает определенные барьеры в документировании преступлений связанных с легализацией преступно полученных доходов, а так же ведении работы по подрыву экономических основ наркоторговли.

Федеральный закон от 07 августа 2001 года № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» дает определение легализации доходов, полученных преступным путем (т.е. в результате совершения преступлений), как придание правомерного вида владению, пользованию или распоряжению денежными средствами или иным имуществом, полученными в результате совершения преступления. При этом законодатель не учитывает величину (размер) легализованных доходов¹.

Федеральным законом от 7 августа 2001 г. № 121-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в законодательные акты Российской Федерации» в связи с принятием Федерального закона «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем»² ст. 174 УК РФ была дополнена примечанием, согласно которому финансовыми операциями и другими сделками с денежными средствами или иным имуществом, совершенными в крупном размере, в этой статье признаются финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, совершенные на сумму, превышающую две тысячи минимальных размеров оплаты труда. Одновременно в ч. 1 ст. 174 УК РФ был введен обязательный признак — «в крупном размере», который в последующем Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ был исключен из ч. 1 ст. 174 УК РФ и включен в качестве квалифицирующего признака в ч. 2 данной статьи.

Федеральным законом от 7 августа 2001 г. № 121³ - ФЗ УК РФ была включена ст. 174.1 УК РФ, установившая ответственность за легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления, ч. 1 которой сразу содержала квалифицирующий признак — «в крупном размере». В примечании к ст. 174.1 УК РФ под крупным размером понималась по

¹ Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем и финансированию терроризма» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001

² Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 121-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем и финансированию терроризма»

³ Там же

аналогии со ст. 174 УК РФ сумма, превышающая две тысячи минимальных размеров оплаты труда (МРОТ).

С учетом того, что на тот период величина МРОТ была установлена в размере 100 руб., то понятию «крупный размер» соответствовала денежная сумма или иное имущество стоимостью, превышающей 200 тыс. руб.

Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ¹ примечание к ст. 174 УК РФ было изложено в следующей редакции: «Финансовыми операциями и другими сделками с денежными средствами или иным имуществом, совершенными в крупном размере, в настоящей статье, а также в статье 174.1 настоящего Кодекса признаются финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, совершенные на сумму, превышающую один миллион рублей».

При этом размер финансовых операций и сделок с денежными средствами или имуществом, приобретенными незаконным путем, необходимый для квалификации деяний как легализации (отмывания) доходов от преступной деятельности по ч. 1 ст. 174.1 УК РФ, а также по ч. 1 ст. 174 УК РФ, законодателем определен не был, что породило различную правоприменительную практику.

Восемнадцатого ноября 2004 г. Пленум Верховного Суда Российской Федерации принял постановление № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или имущества, приобретенного незаконным путем». Пленум разрешил многие вопросы, имеющие принципиальное значение для правоприменительной практики, однако в своем постановлении также не дал ответ на вопрос о минимальной сумме совершенных финансовых операций и сделок, необходимой для уголовно-правовой квалификации по ч. 1 ст. 174.1 УК РФ

Федеральный закон от 7 апреля 2010 г. № 60-ФЗ² существенно изменил ст. 174 и 174.1 УК РФ. В диспозиции ч. 1 ст. 174.1 УК РФ был введен признак «в крупном размере», а в примечании к ст. 174 УК РФ слова «один миллион» были заменены словами «шесть миллионов», что еще более увеличило сумму легализуемых денежных средств, не подпадающих под состав преступления, предусмотренного ст. 174.1 УК РФ, т.е. из-под действия уголовного закона «выпали» деяния, в результате которых лицами, совершившими преступления, легализовывались (отмывались) финансовые средства и иное имущество, полученное преступным путем, на сумму менее 6 млн. руб.

Так, совершение сделок с имуществом и финансовыми средствами в размере 5 млн. руб., полученных незаконным путем в результате

¹ Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2003

² Федеральный закон от 7 апреля 2010 г. № 60-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2010

совершения преступлений в сфере экономики, может и не признаваться государством общественно опасным.

Накопление денежных сумм свыше 6 млн. рублей возможно лишь лидерами преступных групп за длительный период преступной деятельности, тогда как руководители средних звеньев и подгрупп, легализующие денежные суммы, не превышающие установленный минимальный размер, уходят от уголовной ответственности за совершенные преступления (легализацию).

Совершение таких действий в сфере незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ приводит к тому, что преступники избегают уголовной ответственности путем, например, дробления сумм при реализации различных схем легализации преступных доходов, в том числе с использованием легальных банковских структур для финансовых операций по отмыванию преступных денег путем их перечисления за границу. В дальнейшем эти средства снимаются с банковских счетов, используются под видом законно полученных, в числе прочего для приобретения оптовых партий наркотиков

Наряду с этим так же имеются значительные затруднения и разногласия в правоприменительной практике:

- доказывание преступного происхождения денежных средств или иного имущества, полученных в результате совершения преступлений либо преступным путём;

- толкование понятий «совершение сделки с денежными средствами или иным имуществом», «финансовые операции» (У судов нет единообразного подхода к этому понятию. Тем не менее, согласно разъяснений Пленума Верховного Суда РФ, толкование сделки обращено к ГК России.

Согласно ст. 153 ГК РФ, под сделками понимаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Согласно ст. 158 ГК РФ, сделки могут совершаться устно или в письменной форме (например, приобретение движимого имущества, оплата найма жилого помещения (как по устному, так и по письменному договору), оплата услуг сторонних организаций, в том числе организаций сотовой связи, перевод денежных средств через отделение банка, конвертирование денежных средств и др.).

Понятие финансовых операций законодательно не определено. Финансовые операции — это юридический термин, специальное значение которого установлено законодателем применительно к положениям ст.ст.174, 174.1 УК РФ, поэтому Пленум Верховного Суда РФ, руководствуясь строгой трактовкой текста закона, отнес финансовые операции к сделкам (п. 19 Постановления¹).

¹ В настоящее время действует в редакции постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 декабря 2010 г. № 31

Исходя из ст.6 Федерального закона № 115-ФЗ, а также действующего банковского и финансового законодательства, применительно к ст.ст.174, 174.1 УК РФ, под финансовыми операциями следует понимать: операции с денежными средствами (в наличной и безналичной форме), ценными бумагами и платежными документами независимо от формы и способа их совершения, осуществляемые физическими и юридическими лицами, резидентами и нерезидентами и связанные с поступлением, движением, хранением, выдачей и конвертацией денежных средств, ценных бумаг и платежных документов, а также сделки с ними, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (при этом следует иметь в виду, что при совершении отдельных видов финансовых операций (операции по перечислению и конвертации денежных средств) не происходит изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей

- придание правомерного вида владению, пользованию и распоряжению денежным средствам или иным имуществом (ФЗ РФ от 07 апреля 2010 года № 60-ФЗ это понятие введено и в диспозицию ст. 174.1 УК РФ). Как видится, придание правомерного вида владению, пользованию и распоряжению, т.е. совершение действий с доходами, полученными от незаконной деятельности, должно происходить таким образом, чтобы источники этих доходов казались законными, а равно совершение различных действий (совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом), направленных на затруднение выявления преступного происхождения денежных средств или иного имущества и создание таких условий владения, пользования и распоряжения ими, которые позволяют считать их полученными правомерным путем. При легализации денежные средства и имущество, добытые преступным путем, лишь меняют «преступную оболочку» на законную, легальную: После совершения легализации доходы фактически остаются в распоряжении того же лица, что и до осуществления финансовых операций или иных сделок).

В этой связи представляется целесообразным выйти в соответствующие органы, обладающие законодательной инициативой, с предложением о внесении изменений в диспозицию ст. 174.1 УК РФ и снижении установленной минимальной суммы легализации. Так же представляется действенной мерой разграничение уголовной ответственности за легализацию преступных доходов, полученных от незаконной коммерческой деятельности и от незаконного оборота наркотических средств, с четким указанием размеров и перечня финансовых операций, а так же сделок с денежными средствами и иным имуществом подпадающих под состав преступления.

Кроме этого имеется ряд проблемных вопросов, решение которых, могло бы существенно облегчить и повысить качество документирования преступлений, связанных с легализацией преступных доходов:

- отсутствие в ряде экспертно-криминалистических подразделений территориальных органов наркоконтроля специалистов в области экономики, что в свою очередь затрудняет проведение экономических исследований на стадиях разработки преступных групп, занимающихся незаконным сбытом наркотических средств и легализацией преступных доходов;

- наличие препятствий на стадии выявления преступлений во взаимодействии правоохранительных органов с финансовыми организациями и кредитными учреждениями в области обмена информации;

- разработку программы проверки информации о клиенте или проводимых им операциях для подтверждения обоснованности или опровержения осуществления клиентом легализации преступных доходов.

- внесение изменений в действующий закон о банковской деятельности по вопросу доступа оперативных подразделений к банкам данных кредитно-финансовых учреждений на стадии работы по делам оперативного учета.

Ч.М. Медетов

Выявление и раскрытие преступлений, предусмотренных ст.234 УК РФ «Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта»

В свете совершенствования государственного управления и реализации государственной политики в области контроля за оборотом сильнодействующих и ядовитых веществ, Указом президента Российской Федерации Федеральная служба по контролю за наркотическими средствами и психотропными веществами является специально уполномоченным федеральным органом обеспечивающим осуществление мер по противодействию незаконному обороту вышеуказанных подконтрольных веществ.

В соответствии с порядком отпуска лекарственных средств в аптечных учреждениях (организациях) «...Все лекарственные средства должны отпускаться в аптечных учреждениях (организациях) только по рецептам установленных форм. Право работы с сильнодействующими и ядовитыми веществами устанавливается лицензией аптечного учреждения (организации) на фармацевтическую деятельность. Кроме того, лекарственные средства, отпускаемые по рецепту врача, подлежат продаже только через аптеки и аптечные пункты.

Таким образом, все действия, осуществляемые по незаконному распространению лекарственных препаратов входящих в Списки сильнодействующих и ядовитых веществ попадают под ответственность предусмотренную ст. 234 УК РФ.