

Секция «8. Проблемы правового регулирования в сфере финансов»

Анализ статьи 159.4 УК РФ (мошенничество в сфере предпринимательства)

Штрем Владислав Вадимович

Студент

*Финансовый университет при Правительстве РФ, Юридический факультет,
Москва, Россия*

E-mail: vladislav-shtrem@yandex.ru

Научный руководитель

Кандидат Юридических наук, доцент Батюкова Вера Евгеньевна

Вступивший в силу 10 декабря 2012 г. Федеральный закон от 29.11.2012 N 207-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее - Закон о мошенничестве) существенным образом изменил правовое регулирование отношений, связанных с вопросами привлечения к уголовной ответственности за мошенничество.

Законодатель, в том числе, установил специальный состав преступления, предусматривающий уголовную ответственность за мошеннические действия (бездействие), связанный с договорными отношениями в сфере предпринимательской деятельности (ст. 159.4 УК РФ). Кроме этого установлены специальные составы за мошенничество в сфере кредитования (ст. 159.1 УК РФ); с получением выплат (ст. 159.2 УК РФ); с использованием платежных карт (ст. 159.3 УК РФ); со страхованием (ст. 159.5 УК РФ); с компьютерной информацией (ст. 159.6 УК РФ).

Мошенничество в сфере предпринимательской деятельности в Уголовном кодексе РФ понимается достаточно узко. В ч. 1 ст. 159.4 УК РФ указано, что к такому преступлению следует относить мошенничество, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности. Эта формулировка является достаточно общей.

Представляется, что для квалификации действий по ст.159.4 УК РФ правоохранительным органам необходимо будет доказать, что лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью совершило или попыталось совершить мошеннические действия, то есть хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием и данные действия связаны с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности.

Ранее все эти способы мошенничества предусматривались одним составом преступления, предусмотренного статьей 159 Уголовного кодекса (Мошенничество). Статьей 159.4 УК РФ устанавливается уголовная ответственность за совершение мошенничества в сфере предпринимательской деятельности.

Мошенничество является формой хищения, поэтому ему присущи все признаки этого понятия.

Предметом мошенничества может быть не только имущество, но и право на него, отдельные правомочия по имуществу.

Способы мошенничества — обман и злоупотребление доверием.

Обман при мошенничестве может выразиться в ложном утверждении о том, что заведомо не соответствует действительности, либо в умышленном умолчании о фактах, сообщение которых было обязательно. Обман при мошенничестве может касаться действительных намерений виновного; обман возможен и в отношении личности мошенника, его должности либо общественного положения, профессии. В содержание обмана могут входить и другие обстоятельства.

Злоупотребление доверием возможно, когда виновный использует определенные гражданско-правовые (договорные) отношения, основанные на доверии сторон, при получении от граждан денег под условием выполнения обязательств, впоследствии невыполненных.

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, складывающиеся в процессе осуществления определенной сферы предпринимательской деятельности.

Предпринимательская деятельность — самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Субъектами предпринимательской деятельности могут быть не ограниченные в своей дееспособности граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства, а также российские и иностранные юридические лица.

Согласно ст. 23 Гражданского кодекса РФ, гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства.

Государственная регистрация — это акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый путем внесения в единые государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридического лица, о приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя, о прекращении предпринимательской деятельности, а также при внесении изменений в учредительные документы. Государственные реестры являются федеральными информационными ресурсами.

Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

Согласно ст. 49 ГК РФ юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не

запрещенных законом.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется Федеральным законом от 4 мая 2011 N 99-ФЗ (ред. от 25.06.2012) «О лицензировании отдельных видов деятельности», юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент внесения записи о его исключении из единого государственного реестра юридических лиц.

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом.

Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям. Допускается создание объединений коммерческих и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов.

Согласно ст. 51 Гражданского кодекса РФ, юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом законом о государственной регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.

Регистрация осуществляется на основании Федерального закона от 8 августа 2001 № 129-ФЗ (ред. от 01.04.2012) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Согласно ст. 13 Федерального Закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ (ред. от 06.12.2011), иностранные граждане пользуются правом свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также правом на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности с учетом ограничений, предусмотренных федеральным законом.

Осуществление предпринимательской деятельности иностранными гражданами и

лицами без гражданства регулируется Гражданским кодексом РФ, а также указанными нормативно-правовыми актами.

Объективная сторона преступления характеризуется преднамеренным неисполнением лицом договорных обязательств.

Преднамеренное неисполнение договорных обязательств состоит в открытом нежелании лица исполнить обязательства, предусмотренные гражданско-правовым договором.

Гражданским законодательством Российской Федерации устанавливается ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств и за неисполнение обязательств.

Криминализируя деяние, предусмотренное ст. 159.4 УК РФ, законодатель установил уголовную ответственность за умышленное неисполнение гражданско-правовых обязательств.

Вступления в законную силу соответствующего решения суда в порядке гражданского судопроизводства не требуется.

Содержание мошеннического обмана здесь составляют так называемые ложные обещания, когда виновный в целях завладения имуществом обманывает потерпевшего относительно своих действительных намерений. Примером может служить завладение деньгами, полученными в качестве аванса по договору, который мошенник не имеет намерения выполнить.

Состав преступления материальный.

Законодатель не устанавливает конкретных сроков касательно момента «выяснения» потерпевшим неисполнения обязательств виновным. Предполагается, что если виновный не исполнил в установленный договором срок, свои обязательства и имеются все основания полагать, что он не стремится и не желает их исполнить, то потерпевший на законных основаниях имеет право обратиться с соответствующим заявлением в правоохранительные органы.

Субъект преступления — лицо, обязанное по гражданско-правовому договору выполнить обязательства (например, передать имущество; выполнить работу; оплатить стоимость, приобретенного имущества и т. д.).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и наличием корыстной цели.

О наличии умысла, направленного на хищение, могут свидетельствовать, в частности, заведомое отсутствие у лица реальной финансовой возможности исполнить обязательство или необходимой лицензии на осуществление деятельности, направленной на исполнение его обязательств по договору, использование лицом фиктивных уставных документов или фальшивых гарантийных писем, сокрытие информации о наличии задолженностей и залогов имущества, создание лжепредприятий, выступающих в качестве одной из сторон в сделке.

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в Постановлении от 27 декабря 2007 г. № 51 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате» дал судам следующее разъяснение: «судам следует учитывать, что указанные обстоятельства сами по себе не могут предрешать выводы суда о виновности лица в совершении мошенничества. В каждом конкретном случае необходимо с учетом всех обстоятельств дела установить, что лицо заведомо не намеревалось исполнять свои обязательства».

Квалифицированный состав, указанный в части 2 предусматривает то же деяние,

совершенное в крупном размере. Согласно примечанию к статье 159.1 УК, крупным размером признается стоимость имущества, превышающая один миллион пятьсот тысяч рублей.

Особо квалифицированный состав предусматривает то же деяние, совершенное в особо крупном размере. Особо крупным размером признается стоимость имущества, превышающая шесть миллионов рублей.

Ранее действовал лишь одна статья Уголовного кодекса РФ, предусматривающая уголовную ответственность за мошенничество вне зависимости от обстоятельств совершенных действий.

Это было сделано в связи с тем, что мошеннические действия, связанные договорными отношениями в предпринимательской деятельности имеют большой удельный вес в преступлениях, связанных с мошенничеством.

Обман может состоять в сообщении не соответствующих действительности сведений либо в умолчании об истинных фактах, либо в умышленных действиях, направленных на введение лица в заблуждение (например, в предоставлении фальсифицированного товара или иного порочного предмета сделки, использовании различных обманных приемов при расчетах за товары или услуги, в имитации кассовых расчетов). Сообщаемые ложные сведения могут относиться к любым обстоятельствам, в частности к качеству, стоимости имущества, личности виновного, его полномочиям, намерениям. Злоупотребление доверием заключается в использовании доверительных отношений с владельцем имущества или иным лицом, уполномоченным принимать решения о передаче этого имущества третьим лицам. Доверие может быть обусловлено различными обстоятельствами, например служебным положением лица либо личными или родственными отношениями лица с потерпевшим. Злоупотребление доверием также имеет место в случаях принятия на себя лицом обязательств при заведомом отсутствии у него намерения их выполнить с целью безвозмездного обращения в свою пользу или в пользу третьих лиц чужого имущества или приобретения права на него (например, получение аванса за выполнение работ, услуг, предоплаты за поставку товара, если оно не намеревалось исполнять свои обязательства по поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг).

В зависимости от размера причиненного ущерба по данной статье может устанавливаться различное наказание. Так, если стоимость имущества, в отношении которого совершено мошенничество, составила не более полутора миллионов рублей, наказание за деяние может быть до одного года лишения свободы. Если такая стоимость составила от полутора до шести миллионов рублей, то максимальный срок лишения свободы может составить уже три года. Ну а если имущества составила более шести миллионов рублей до срок лишения свободы может составить до 5-ти лет.

Необходимо отметить, что по статистике, по статье 159 УК (т.е. когда данной статьей охватывались и деяния, предусмотренные ст.159.4 УК РФ) за 2011 год были осуждены около 26 тыс. человек, из которых лишены свободы 6748. А всего за 2011 год по этой статье выявлено около 56 тыс. преступлений, из которых 98% обнаружено сотрудниками органов внутренних дел и не более 2% - по заявлению потерпевших.

Как будут работать эти составы, покажет правоприменительная практика, поскольку даже измененная редакция оставляет возможность появления "казных" уголовных дел в связи со сложностями в квалификации дел о мошенничестве. Бизнесмены и госу-

дарственные чиновники по-разному расценивают пределы законного ведения бизнеса, что в условиях разнообразия гражданско-правовых отношений порождает неправомерное возбуждение дел.

Смущает лишь одно: в новом составе на первый план вынесен совершенно новый для хищения признак – «преднамеренность неисполнения обязательств». Практикующие в экономической сфере адвокаты (Москва) хорошо знают, что сама по себе норма основной ст. 159 УК РФ довольно расплывчата и вполне безнаказанно позволяет заинтересованным лицам из правоохранительных органов «кошмарить» предпринимателей. А тут на тебе: введен новый и весьма многообещающий состав с элементом в виде преднамеренности неисполнения гражданско-правовых обязательств.

И как бы этот элемент на практике не стал главным и единственным критерием для понимания состава мошенничества в сфере предпринимательской деятельности.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N51 «О судебной практике ...» понятие преднамеренности напрочь отсутствует. В Уголовном кодексе до сего дня это понятие было употреблено лишь единожды в статье 196 УК «Преднамеренное банкротство», и выглядит оно следующим образом: «... совершение руководителем ... юридического лица либо индивидуальным предпринимателем действий (бездействия), заведомо влекущих неспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя в полном объеме удовлетворить требования кредиторов. . . ». Для адвоката понятно, что один и тот же термин в одном и том же уголовном кодексе не может толковаться по-разному. Таким образом, преднамеренность в нашем случае будет означать «совершение руководителем ... юридического лица либо индивидуальным предпринимателем действий (бездействия), заведомо влекущих неисполнение договорных обязательств».

Например, ты - посредник, и принял от заказчика деньги, но потратил их не на размещение заказа у поставщика, а на другие хозяйственные цели. Вот тут тебе сразу и статью в Уголовном кодексе отыщут. Логично? Вполне, если больше у тебя за душой ничего нет.

А если ты как посредник ожидаешь очередных финансовых поступлений от контрагентов, и именно их совершенно честно планируешь перенаправить поставщику под тот самый заказ? Собираешься ли в тюрьму, если контрагенты вовремя не перечислили деньги?

Боюсь, что в каких-то проблемных хозяйственных взаимосвязях никто особо разбираться не будет. Другими словами, не исполнил предприниматель свои договорные обязательства – тут же могут поставить вопрос о его уголовной ответственности. И для многих и многих недобросовестных сотрудников правоохранительных органов неисполнение гражданско-правовых обязательств будет означать как раз тот желаемый состав преступления, который предусмотрен статьей 159.4 УК РФ. И, боюсь, мало кто вспомнит, что мошенничество как состав преступления, кроме того, предполагает еще и причинение потерпевшему ущерба, противоправность действий и наличие умысла, который обязательно должен возникнуть, между прочим, еще до того, как злоумышленник получил чужое имущество в свое распоряжение.

В общем, не исключено, что статья 159.4 УК РФ для некоторых правоохранителей будет оставаться такой же надежной кормушкой, какой прежде была ст. 159 УК. Не будем забывать, что по данной статье в России выносятся примерно 25 тыс. обвини-

тельных приговоров в год, и большинство из них весьма и весьма не безупречны.

Литература

1. 1. Федеральный закон Российской Федерации от 29 ноября 2012 г. № 207-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» [электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант плюс».
2. 2. Федеральный закон от 04.05.2011 N 99-ФЗ (ред. от 25.06.2012) «О лицензировании отдельных видов деятельности» [электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант плюс».
3. 3. Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ (ред. от 01.04.2012) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» [электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант плюс».
4. 4. Федеральный закон от 25.07.2002 N 115-ФЗ (ред. от 06.12.2011) «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» [электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант плюс».
5. 5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ [электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант плюс».
6. 6. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 декабря 2007 г. № 51 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате» [электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант плюс».
7. 7. Большой юридический словарь. / Под ред. А. Я. Сухарева. — М.: Инфра-М, 2006. — VI, 858 с.-(Б-ка словарей «ИНФРА-М»).
8. 8. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Отв. Ред. А. В. Наумов. — М.: Юристь, 1997.