



*Смагулов Асылбек Айжарыкович,
директор Института законодательства РК,
доктор юридических наук, профессор*

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ СТАТЬИ 193 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

В Концепции правовой политики Республики Казахстан, утвержденной Указом Президента РК от 24 августа 2009, Глава государства отметил, что «необходимо и впредь проводить жесткую уголовную политику в отношении лиц, виновных в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, скрывающихся от уголовного преследования, а также при рецидиве преступлений» [1].

Легализация (отмывание) доходов, полученных преступным путем, - это заключительный этап превращения преступности в высокодоходный и эффективный вид незаконного предпринимательства. В ходе этого процесса происходит противоправная и в высшей степени опасная для общества концентрация экономической, а вслед за ней и политической власти в руках неконтролируемой группы лиц [2].

Особая общественная опасность преступления, выражающаяся в профессионализме обхождения уголовного закона и подрыве экономических устоев, обуславливает актуальность совершенствования законодательства в сфере легализации доходов, полученных преступным путем, как на внутригосударственном уровне, так и на уровне межгосударственных договоренностей.

Актуальность проблемы легализации доходов, полученных преступным путем, обусловлена также тем, что международное сообщество относит легализацию преступных денежных средств и другого незаконного имущества к преступлениям международного характера.

Отсутствие жестких границ между отдельными государствами СНГ позволяет преступным организациям осуществлять неконтролируемые перевозки денег и това-

ров. Данная угроза возрастает и с установлением Таможенного союза между Республикой Казахстан, Республикой Беларусь и Российской Федерацией и предстоящим вступлением в Евразийский экономический союз. Происходящие интеграционные процессы, масштабные межгосударственные экономические проекты приведут к сокращению барьеров для международных поставщиков работ и услуг, облегчению доступа в страну прямых иностранных инвестиций. Международный характер «отмывания» преступных доходов предполагает международное сотрудничество в противодействии последнему. В этой связи государствами-участниками ТС и ЕЭП подписан Договор о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма при перемещении наличных денежных средств и (или) денежных инструментов через таможенную границу Таможенного союза, который ратифицирован Законом Республики Казахстан от 25.10.2012 N 47-V.

Термин «отмывание» денег (money laundering) впервые был использован в 80-х гг. в США применительно к доходам от наркобизнеса и обозначает процесс преобразования нелегально полученных денег в легальные деньги.

Более удачной попыткой определить понятие «отмывания» денег была предпринята Венской Конвенцией ООН от 20 декабря 1988 г., к которой в 1998 г. присоединилась и Республика Казахстан. Под «отмыванием» денег в ней понимаются различные виды манипуляций с имуществом, полученным в результате правонарушений. Статья 3 Венской конвенции содержит перечень деяний, которые охватываются понятием «легализация денежных средств»:

«...b)(i) конверсия, или перевод собственности,

если известно, что такая собственность получена в результате совершения правонарушения или правонарушений, предусмотренных Конвенцией, или в результате участия в таком правонарушении или правонарушениях, с целью сокрытия или утаивания незаконного источника собственности или в целях оказания помощи любому лицу, участвующему в совершении такого правонарушения или правонарушений, с тем чтобы он смог уклониться от ответственности за свои деяния;

(ii) сокрытие или маскировка истинной природы, источника, местонахождения, какого-либо движения собственности или прав на нее, если известно, что такая собственность получена в результате совершения правонарушения или правонарушений, предусмотренных настоящей Конвенцией, или в результате участия в такого рода правонарушении или правонарушениях;

с) с учетом своих конституционных положений и основных принципов своей правовой системы:

...(i) приобретение, владение или использование собственности, если в момент ее получения было известно, что такая собственность получена в результате правонарушения или правонарушений, предусмотренных настоящей Конвенцией...» [3].

«под легализацией денежных средств или иного имущества, приобретенного преступным путем, понимается совершение финансовых операций и (или) других сделок с денежными средствами или иным имуществом, приобретенным преступным путем, либо иное использование указанных средств или имущества с целью сокрытия их преступного происхождения. То есть суть данной статьи состоит в том, что посредством различных манипуляций средства, добытые незаконным путем, превращаются в законные.

Вместе с тем, следует отметить, что вопрос использования в казахстанском законодательстве понятий «преступный» или «незаконный» остается дискуссионным. В процессе разработки проекта Закона РК «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» (далее - законопроект) сторонники слова «преступный» ссылаются на то, что совершению легализации доходов предшествует совершение преступления, согласно международным стандартам (Палермской и Венской Конвенциям). Принципы Палермской и Венской

конвенций основываются на обязательстве каждой страны признать незаконной легализацию доходов, полученных преступным путем.

Этого же мнения придерживаются некоторые российские ученые, которые считают, что понятие «незаконных» доходов, принятое в российском уголовном законодательстве, в буквальном толковании может привести к тому, что уголовное преследование будет возбуждено в отношении лиц, совершивших гражданско-правовые нарушения закона либо административные правонарушения, что приведет к излишним репрессиям. В частности, по мнению А.В. Шашковой, действие уголовного закона должно быть направлено на лишение экономической базы организованной преступности, а не на пресечение мелких правонарушений [4].

В ответ на вышесказанное можно возразить следующим.

Понятие «преступный» распространяется только на преступления, ответственность за которые предусмотрена уголовным законом. В то время как понятие «незаконный» распространяется на любые нарушения правовых норм, в том числе правонарушения, ответственность за которые предусмотрена Кодексом Республики Казахстан об административных правонарушениях.

Как указывалось выше, в статье 3 Венской конвенции, являющейся основополагающим правовым документом и ратифицированной более чем ста государствами, под легализацией (отмыванием) доходов от преступной деятельности понимаются конверсия или передача имущества, если оно получено в результате правонарушения или правонарушений.

Кроме того, замена слов «незаконным» на «преступным» будет противоречить подпункту 3) статьи 1 Закона Республики Казахстан «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных незаконным путем, и финансированию терроризма» от 28 августа 2009 года №191-IV, согласно которому доходы, полученные незаконным путем, - это деньги и (или) иное имущество, полученные в результате совершения преступления и (или) административного правонарушения.

Поправки вносились в название и текст статьи 193 УК РК путем замены слов «незаконным» на «преступным», что привело к сужению возможности противодействия легализации денежных средств или иного имущества, приобретенного незаконным путем.

В этой связи предлагается в вышеуказанном законопроекте, а также в проекте новой редакции УК РК слово «преступным» заменить словом «незаконным».

Согласно диспозиции статьи 193 УК РК, легализация предметов преступления проявляется в двух альтернативных действиях: совершение финансовых операций с ними либо иное их использование с целью сокрытия их преступного происхождения. Анализ уголовного законодательства Российской Федерации показал, что перечень действий в понятии «легализация» шире. В частности, в статье 174 УК РФ «Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем» в понятие легализации включены также владение, пользование и распоряжение этими денежными средствами или другим имуществом. Известно, что под владением денежными средствами или имуществом понимается закрепленное за субъектом право фактического обладания вещью, под пользованием - право потребления вещи в зависимости от ее назначения, под правом распоряжения - правомочие собственника, позволяющее включать ее в экономический оборот путем совершения распорядительных сделок. Поскольку понятие «использование» значительно уже, представляется возможным определить в диспозиции статьи 193 УК РК такие действия, как владение, пользование и распоряжение доходами, приобретенными преступным путем.

Сравнительно-правовой анализ уголовного законодательства Республики Беларусь и Республики Казахстан по рассматриваемому вопросу показал, что имеются различия в предмете преступления. В уголовном законодательстве РБ предметом легализации признаются «материальные ценности» (ст. 235 «Легализация («отмывание») материальных ценностей, приобретенных преступным путем»):

«Совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами, ценными бумагами или иным имуществом, приобретенным и заведомо преступным путем, использование указанных материальных ценностей для осуществления предпринимательской или иной хозяйственной деятельности с целью утаивания или искажения природы, происхождения, местонахождения, размещения, движения или действительной принадлежности указанных материальных ценностей или соотносимых с ними прав». При этом под «материальными средствами» понимаются денежные средства, ценные бумаги или иное имущество.

В рассматриваемой статье УК РК предметом преступления являются денежные средства (деньги), к которым, исходя из смысла ст. ст. 115 и 127 Гражданского кодекса РК, относятся национальная валюта (тенге) и иностранная валюта, а также иное имущество, приобретенное заведомо незаконным путем. Понятие «имущество» содержится в ст. 115 ГК РК: к нему относятся не только вещи, деньги, ценные бумаги, но и имущественные права. К иному имуществу относятся: ценные бумаги, земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, воздушные и морские суда внутреннего плавания, космические и иные объекты, отнесенные гражданским законодательством к недвижимым вещам; движимые вещи (ч. 3 ст. 117 ГК РК); имущественные права (ст. 474 ГК РК); право плательщика на выкуп постоянной ренты (ст. 526 ГК РК); право на арендную плату (ст. 546 ГК РК); право на возмещение вреда (ст. 917 ГК РК). Таким образом, в казахстанском законодательстве предмет легализации доходов, полученных преступным путем, определен шире, чем в Республике Беларусь.

Резюмируя вышеизложенное, следует отметить, что противодействие легализации доходов, полученных преступным путем, требует дальнейшей проработки правовой базы.

Список литературы

1. О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года. Указ Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года № 858 // «Казахстанская правда» от 27.08.2009 г., № 205 (25949); «Егемен Қазақстан» 2009 жыл, 28 тамыз, № 281-283 (25680).
2. Алиев В.М. Легализация (отмывание) доходов, полученных незаконным путем: Уголовно-правовое и криминологическое исследование. - М., 2001. - С. 3, 4.
3. <http://www.ecad.ru/oon/oon88-03.html>
4. Шашкова А.В. «Отмывание денег и конституционные права», Вестник МГИМО-Университета. - 2013. - № 6. - С. 190-196.

Мақала авторы қылмыстық жолмен алынған кірістерді заңдастыру саласындағы заңнаманы мемлекетішілік және мемлекетаралық уағдаластықтар деңгейінде жетілдіру өзектілігін және құқықтық базаны одан әрі нығайту қажеттілігін айқындайды.

Түйін сөздер: қылмыстық жолмен алынған кірістерді заңдастыру (жылыстату), кірістерді заңдастыруға қарсы іс-қимыл, халықаралық қауымдастық.

Автор статьи указывает на актуальность совершенствования законодательства в сфере легализации доходов, полученных преступным путем, как на внутригосударственном уровне, так и на уровне межгосударственных договоренностей и необходимость дальнейшей проработки правовой базы.

Ключевые слова: легализация доходов, противодействие легализации (отмыванию) доходов, международное сообщество.

The author of article points to relevance of improvement of the legislation in the sphere of legalization of income gained by a criminal way, both at interstate level, and at the level of interstate arrangements and need of further study of legal base.

Keywords: legalization of the income, counteraction of legalization (laundering) of the income, international community.

Асылбек Айжарықұлы Смағұлов,

ҚР Заң шығару институтының директоры, з.ғ.д., профессор

Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексінің 193-бабын жетілдіруінің кейбір мәселелері

Смағұлов Асылбек Айжарыкович,

директор Института законодательства РК, д.ю.н., профессор

Некоторые вопросы совершенствования статьи 193 Уголовного кодекса Республики Казахстан

Smagulov Asylbek Aizharykovich,

director of the Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan, d.j.s., professor

Some questions of improvement of article 193 of the Criminal code of the Republic of Kazakhstan

