

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

**КЫРГЫЗСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ ЖУСУПА БАЛАСАГЫНА**

ДИССЕРТАЦИОННЫЙ СОВЕТ К.12.10.419

На правах рукописи
УДК:343.977.(575.2)(043.3)

Джумабекова Бактыгуль Ниязахуновна

**КОНТРАБАНДА:
ИСТОРИКО-ПРАВОВОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ**

специальности: 12.00.01 – теория и история права и государства;
история правовых учений; 12.00.08 – уголовное право и криминология;
уголовно-исполнительное право

**Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**

Бишкек 2010

Работа выполнена на кафедрах Теории и истории государства и права и Уголовного права и процесса Ошского государственного юридического института

Научный руководитель: доктор юридических наук, доцент
Джоробекова Арзыгуль Мамаюнусовна

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Шаршеналиев Асанбек Шаршеналиевич

кандидат юридических наук
Мажитов Бактыбек Омурзакович

Ведущая организация: **Академия МВД Республики Казахстан**
г.Алматы, ул.Утепова, 16.

Защита состоится « » _____ 2010 г. в 14:00 часов на заседании диссертационного совета К.12.10.419 по защите диссертаций на соискание ученой степени кандидата юридических наук в Кыргызском национальном университете имени Жусупа Баласагына по адресу: 720024, г. Бишкек, ул. Жибек-Жолу, 394, корпус №8, юридический институт, ауд.№400.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Кыргызского национального университета им. Жусупа Баласагына, по адресу: 720024, г.Бишкек, ул. Жибек-Жолу, 394, корпус №8.

Автореферат разослан «__» _____ 2010 года

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук, профессор

Сманалиев К.М.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. Осуществляемые в стране реформы, направленные на восстановление отечественной экономики, интеграции Кыргызской Республики в мировое экономическое пространство признаны приоритетами внутренней и внешней политики государства. Внешнеторговый оборот Кыргызстана в 2009 году составил 193 млрд. 515,9 млн. сом (4 млрд. 491,9 млн. долл. США) и по сравнению с 2008 годом, уменьшился на 6,7% или 13 млрд. 921,3 млн. сом (в долларовом эквиваленте на 20,8% или 1 млрд. 178,2 млн. долл. США). Объем перемещаемых через таможенную границу Кыргызской Республики товаров составил 7 тыс. 408,6 тонн¹. При этом из республики вывезено 1 тыс. 895,6 тонн (в 68 стран, среди которых Швейцария, Франция, Объединенные Арабские Эмираты Турция, Китай, Россия, Узбекистан, Казахстан и др.) на сумму 62 млрд. 415,8 млн. сом, ввезено - 5 тыс. 513 тонн (из России, Китая, Казахстана, Узбекистана, Германии, Японии) на сумму 73 млрд. 612,6 млн. сом².

Участниками внешнеэкономической деятельности в Кыргызстане являются предприятия всех форм собственности, при этом импортом товаров занято 3 325 субъекта, а экспортом – 936³. Предоставление хозяйствующим субъектам свободы экономической деятельности, развитие внешней торговли должны способствовать привлечению иностранных партнеров и в целом, формированию и укреплению имиджа Кыргызской Республики в статусе страны привлекательной для инвестиций. Для чего, прежде всего, взамен административно-командным методам планирования и управления экономикой вводятся новые принципы государственного регулирования внешнеэкономических отношений с переходом на правила ведения рыночной экономики.

Вместе с тем, социально-экономические преобразования невозможны без совершенствования имеющихся, разработки и эффективного внедрения перспективных механизмов регулирования внешнеэкономической деятельности, предупреждения и пресечения правонарушений в данной сфере.

Наблюдающаяся на протяжении последних лет устойчивая тенденция роста незаконного перемещения товаров и иных предметов через границу явилась закономерным следствием обострения после распада Советского Союза социально-экономической ситуации в странах СНГ, катастрофически резкого снижения уровня жизни большей части бывших сограждан.

Правоприменительная практика периода укрепления рыночных отношений показала, что наиболее ущербными по масштабам моральных и материальных последствий правонарушениями в области экономических отношений определились преступления в сфере экономической деятельности, на лидирующей позиции среди которых прочно закрепилась контрабанда.

Контрабанда как антисоциальное явление имеет давнюю историю, которая начинает свой отсчет в период образования и становления государственности и связана с объективными процессами экономического развития государств, участвующих между собой в товарообмене. В дальнейшем элементы контрабанды эволюционировали в явление, признаваемое социально вредным, а позднее и общественно опасным. Являясь по сути экономическим преступлением, контрабанда представляет собой непосредственную **общественную опасность**, которая выражается в нескольких аспектах:

1) нарушаются конституционные права граждан и причиняется вред достоинству нашего народа (например, право на пользование культурными ценностями при контрабанде исторических и культурных ценностей, которая характеризуется не только стоимостными оценочными показателями);

2) причиняется вред финансовой системе и экономической безопасности государства, т.к. нарушаются установленный порядок государственного регулирования внешнеэкономической деятельности и порядок перемещения через таможенную границу товаров, нелегально вывозятся некоторые стратегически важные сырьевые товары (при экономической контрабанде);

¹ Доклад-проспект «Таможенная служба Кыргызской Республики: цифры, факты, комментарии по итогам 2009 года (по состоянию на 29.01.2010 г.)» – Б., 2010. – С.6.

² Бизнес в Кыргызской Республике: юридические аспекты (информационно-справочное издание) – Б., 2009. – С.10.

³ Доклад-проспект «Таможенная служба Кыргызской Республики: цифры, факты, комментарии по итогам 2009 года (по состоянию на 29.01.2010 г.)» – Б., 2010. – С.6.

3) причиняется вред общественной и национальной безопасности страны, т.к. контрабанда способствует совершению иных преступлений, не менее общественно опасных: а) против общественной безопасности и общественного порядка (например, контрабанда объектов животного и растительного мира); б) против здоровья населения и общественной нравственности (например, контрабанда наркотических, психотропных и сильнодействующих веществ).

4) совершение контрабанды способствует росту и обеспечивает организованной преступности стабильный высокодоходный криминальный бизнес, который все более интернационализируется в современных условиях;

5) большая часть случаев незаконного перемещения товаров и иных предметов через таможенную границу Кыргызской Республики остается безнаказанными в силу высокой латентности контрабандных преступлений. Это обусловлено, в первую очередь, организованностью и интернационализацией преступников, вовлечением в их число работников правоохранительных структур, в том числе таможенных органов, мизерным количеством досматриваемого, перемещаемого через границу (порядка 1% от общей массы)¹, отсутствием потерпевших и других лиц, заинтересованных в выявлении экономических преступлений и т.д.

Социальные и материальные последствия контрабандных преступлений настолько значительны, что постоянное совершенствование форм и методов воздействия на такого рода посягательства остается достаточно актуальной задачей государства.

Апрельские события 2010 года дают надежду на гарантированное обеспечение законных прав и защиты личных интересов граждан, на реальное качественное повышение уровня жизни всех социальных групп, а не отдельных его представителей и семейных кланов. Без сомнения, успешная реализация реформ возможна только при осуществлении широкого комплекса программ. В их числе - эффективное противодействие экономической преступности и контрабанде, как одной из самых тяжелых ее проявлений, которое должно стать приоритетным направлением в деятельности правоохранительных и фискальных органов.

Эффективность борьбы с контрабандой зависит от ряда обстоятельств, в числе которых важное значение имеет уголовно-правовое регулирование ответственности за контрабанду, глубокое всестороннее изучение исторических, теоретических, социальных, экономических, правовых аспектов этого явления, а также выработка научно обоснованных рекомендаций по применению законодательства.

С учетом вышеизложенного, затрагиваемые в исследовании вопросы, представляют интерес с научной, теоретической и практической точки зрения. Вышеизложенные обстоятельства в совокупности определяют актуальность темы настоящего исследования и объясняют причины ее выбора.

Состояние научной разработки проблемы. Исследование, проведенное в рамках настоящей работы, потребовало обращения к широкому кругу работ, изданных в Кыргызстане, странах СНГ и других странах.

В формулировании теоретических положений и практических рекомендаций автор опирался как на труды отечественных ученых (Бейшембиева Э., Борубашова Б.И., Галиевой З.И., Джаянбаева К.И., Джоробековой А.М., Зеличенко А.Л., Ибрагимова Т.К., Искакова П., Князева А.А., Кожоналиева С.К., Курманова К.Ш., Мукамбаевой Г.А., Мукашева С.И., Нурбекова К., Осмоналиева К.М., Сыдыковой Л.Ч., Шаршеналиева А.Ш.), так и труды правоведов стран СНГ (А.В.Аграшенкова, М.М.Алиева, К.В.Базилевича, В.Г.Беспалько, Б.В.Волженкина, Е.Ф.Галанжина, Р.Галиакбарова, Л.Д.Гаухмана, Е.И.Каиржанова, Д.В.Коземаслова, М.А.Кочубей, Н.Ф.Кузнецовой, А.Х.Миндагулова, С.А.Овчинниковой, А.А.Пионтковского, Л.Ф.Рогатых и др) и государств дальнего зарубежья (Али Али Нашер Мутахар, Кат Аммар, Макфарлейн Н., Пертинг П., Сахер Абдалла Аль-Дженейди, Торесен С., Эдельбахер М.). Проанализированы научные работы, посвященные историческим, теоретическим, уголовно-правовым и криминологическим аспектам контрабанды (Качкина Г.П., Маслова А.В., Сергеева А.А., Сучкова Ю.И., Грязнов А.В., Пантюхин А.В., Васильев Д.В., Верин В.П., Карнишина Г.В., Ляпустина С.Н., Романов И.А., Родина Л.Ю.)

Не умаляя заслуг вышеперечисленных и других авторов, которые внесли большой вклад в

¹ См.: Диканова Т.А. Актуальные проблемы борьбы с таможенными преступлениями. Дис... докт. юрид. наук: 12.00.08 - М., 2000. - С. 6.

теорию и практику борьбы с преступлениями в сфере экономической деятельности, необходимо отметить, что они были выполнены в других исторических рамках и на другой законодательной базе. Тем не менее, они не охватывали комплекса вопросов, специально посвященных мерам борьбы с контрабандой в Кыргызской Республике.

Объектом диссертационного исследования являются общественные отношения, связанные со становлением и развитием правового регулирования ответственности за контрабанду, а также уголовно-правовая и криминологическая характеристика контрабанды и проблемы применения уголовной ответственности за нее в теории и практике борьбы с ней в Кыргызской Республике.

Предмет исследования составляют нормы законодательства дореволюционного и советского периода, регламентировавшие вопросы ответственности за контрабанду, уголовное законодательство отдельных зарубежных стран, действующее законодательство Кыргызстана, а также существующая следственная и судебная практика.

Цель диссертационного исследования заключается в том, чтобы на основе исследования истории становления и развития уголовно-правовой политики, законодательства, анализа современного состояния правового регулирования и правоприменительной практики, а также изучения сложившегося зарубежного опыта разработать научно-теоретические и практически значимые предложения и рекомендации, направленные на повышение эффективности существующего законодательства в борьбе с контрабандой в Кыргызской Республике.

Для достижения указанных целей нами предлагается решение следующих исследовательских задач:

- осуществить исторический анализ развития правового регулирования ответственности за контрабанду в Кыргызстане с целью раскрытия процесса становления и эволюции данной правовой категории, выявления ей присущих признаков и тенденций развития;
- изучить зарубежный опыт правового регулирования вопроса ответственности за контрабанду для проведения последующего сравнительно-правового анализа;
- провести анализ уголовно-правовой нормы, регламентирующей ответственность за контрабанду в Кыргызской Республике и ее соотношение с соответствующими нормами таможенного законодательства, а также влияние последних на процесс квалификации;
- определить теоретические и методологические проблемы детерминации контрабанды;
- проанализировать организационно - правовые меры предупреждения контрабанды в Кыргызстане и изучить соответствующий опыт в зарубежных странах;
- исследовать объективные и субъективные признаки простого и квалифицированного видов анализируемого состава преступления;
- выявить общую характеристику особенностей личности преступников и обусловленную ими специфику криминального поведения;
- выработать рекомендации и предложения, направленные на совершенствование уголовного законодательства Кыргызской Республики по борьбе с контрабандой.

Методологическую основу диссертационного исследования образуют базовые положения диалектического метода познания, содержания и формы исследования, всеобщие философские законы и категории, а также знания, почерпнутые из общетеоретической и специальной юридической литературы, связанные с темой диссертации.

В целях получения достоверных результатов исследования используется совокупность следующих общенаучных и частнонаучных методов: формально-логический анализ понятийно-категориального аппарата, историко-правовой и формально-юридический методы обобщения и анализа нормативных правовых актов, литературных источников и архивных материалов, сравнительно-правовой метод, конкретно-социологический метод изучения и обобщения документов, общепринятые методики системно-структурного анализа, интервьюирование и анкетирование работников правоохранительных органов по проблеме диссертационного исследования.

Нормативную базу диссертационного исследования составили Конституция Кыргызской Республики (КР), Уголовные кодексы КР, Российской Федерации (РФ), Азербайджанской Республики, Республики Беларусь (РБ), Республики Казахстан (РК), Республики Узбекистан (РУ), Украины, Китайской Народной Республики (КНР), Японии, Таможенные кодексы КР, РФ и РК,

Кодексы об административной ответственности КР, РБ и РК и иные нормативные правовые документы, а также Постановления Пленумов Верховных Судов КР, РФ и некоторых стран СНГ, посвященные практике применения законодательства о борьбе с контрабандой и иными преступлениями.

Эмпирическая база исследования включает в себя материалы 170 уголовных дел о контрабанде, совершенных на территории Кыргызской Республики, результаты их анализа; данные анализа фиксированной экспертной оценки 200 работников правоохранительных органов; результаты анкетирования практических работников таможенных органов (100 человек); материалы опроса жителей приграничных территорий в рамках реализации проекта «Международная юридическая клиника», осуществленного в 2003-2005 годах ОО «Молодые юристы юга» в партнерстве с Кыргызско-Узбекским Университетом и Андижанским Государственным Университетом (РУ).

При проведении исследования использовались статистические данные, полученные в ИАЦ МВД КР, ГИЦ МВД РФ, Судебном департаменте Министерства юстиции КР, Национальном статистическом комитете КР, а также опубликованная практика Верховных Судов КР, РФ, СССР, РСФСР.

Научная новизна диссертации определяется самой постановкой вопроса, а также тем, что она является первым комплексным (историко-теоретическим, уголовно-правовым и криминологическим) исследованием контрабанды в Кыргызской Республике, выполненным на основе исторического анализа становления этого института, современного его состояния и анализа зарубежной практики. Требованиям новизны отвечают научные положения диссертационного исследования, в которых отражена попытка:

- исследования генезиса и выявления закономерностей исторического развития правового регулирования ответственности за контрабанду;
- развития понятия контрабанды как многообъектного преступления;
- анализа криминологической характеристики контрабанды в современных условиях интернационализации преступного сообщества и особого геополитического расположения Кыргызстана;
- определения детерминирующих признаков контрабанды и выявления специфических криминогенных факторов контрабанды наркотиков, оружия, объектов флоры и фауны, культурных ценностей, товаров повышенного спроса в Кыргызской Республике.

Автором на основе изучения действующего законодательства и правоприменительной практики КР и некоторых зарубежных стран разработан ряд конкретных уголовно-правовых, теоретических и практических решений вопросов ответственности за контрабанду и предложений по совершенствованию отечественного законодательства.

Основные положения диссертации, выносимые на защиту.

1. Историко-правовой анализ развития законодательства об ответственности за контрабанду в Кыргызстане подтверждает то, что на различных исторических этапах становления государства ответственность за контрабанду имела различную квалификацию, характер и тенденции развития. Преобразования экономических и политических отношений в государстве, формирование и развитие новых общественных отношений в различные исторические промежутки времени обуславливало и характер правового регулирования. Это позволило нам определить следующие основные периоды становления и развития уголовной ответственности за контрабанду в Кыргызстане: а) досоветский, б) советский и в) современный.

1.1. Досоветский период развития кыргызского государства характеризовался отсутствием определенно установленного законодательства, предусматривающего уголовную ответственность за контрабанду. Зарождение этого института связано с появлением в VII веке первых таможенных сборов и связанных с ними контрабандных проявлениях на Великом Шелковом пути, проходящем по территории Кыргызстана. Основными источниками уголовного права кыргызов досоветского периода являлись нормы шариата и адата, действовавшие длительное время, включая не только период в составе Российской империи (1865 - 1917), но и в первые годы становления советской власти, а также после национально-государственного размежевания республик Средней Азии, вплоть до 1928 года. В период нахождения Кыргызстана в составе Российской империи акты царского правительства, содержащие нормы об ответственности за контрабанду (Уложение о

наказаниях 1845 года, Таможенный Устав 1892 года, 1910 года, Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1910 года), несмотря на их постоянное совершенствование и развитие, характеризовались отсутствием ясности, юридически выверенной линии при определении уголовной, административной и дисциплинарной ответственности.

1.2. Для советского периода (1917-1960), включающего в себя 2 этапа в развитии, определяющим являлось то, что вектор законодательно-правовой базы, являвшейся основой противодействия контрабанде, всегда был направлен на гарантию защиты и обеспечения государственной монополии внешней торговли. В первый этап данного периода (1917-1960) понятие «контрабанда», наряду с Уголовным кодексом 1922 года, определялось в Таможенном уставе СССР 1924 г. и Таможенном кодексе 1928 г. Ответственность за контрабанду этого периода сочетала в себе меры гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности. Второй этап (1960-1989) был отмечен принятием Уголовного кодекса 1960 года и Постановления пленума Верховного суда СССР «О судебной практике по делам о контрабанде» 1978 г. Контрабанда квалифицировалась сначала как особо опасное преступление против порядка управления (с 1922 года), а затем – как государственное преступление, посягающее на основы хозяйственной деятельности Советского государства (с 1960 года).

1.3. Современный период в развитии законодательства о контрабанде начался с 1989 года, когда отход от принципа государственной монополии внешней торговли и отказ от административно-командной экономики обусловил изменение всего советского законодательства и Кыргызстана в частности. Особенностью указанного периода являлось «двойное регулирование», т.к. понятие «контрабанда» определялось не только в актах, устанавливающих ответственность (Уголовный кодекс, КоАП), но и в Таможенном кодексе СССР 1964 года. Уголовное законодательство, основанное на идеях классовой борьбы, диктатуры рабочего класса с его идеологией тоталитаризма, вошло в противоречие с Основным Законом КР, провозгласившего Кыргызстан суверенной, унитарной, демократической Республикой, построенной на началах правового, светского государства. Новый Уголовный Кодекс, принятый в 1997 году, исключил контрабанду из числа государственных преступлений и отнес данный состав к числу преступлений в сфере экономической деятельности.

2. Анализ современных существующих правовых норм и теоретических позиций позволил автору определить контрабанду как преступление в сфере экономической деятельности. Под контрабандой понимается перемещение в крупном размере через таможенную границу Кыргызской Республики товаров или иных предметов, совершенное помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации либо сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием, уголовная ответственность за которое предусматривается ст. 204 УК КР. При этом законом, в зависимости от предмета преступления, различаются две формы контрабанды: 1) контрабанда товаров и иных предметов (ч. 1 ст. 204 УК КР) и 2) контрабанда предметов, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу КР (ч. 2 ст. 204 УК КР).

3. Сравнительно-правовой анализ норм уголовного законодательства стран СНГ (Россия, Казахстан, Узбекистан, Украина, Беларусь, Азербайджан) и некоторых зарубежных стран (Китай, Германия, США, Великобритания, арабские страны) показывает, что принятые в разное время, все они приспособлены к современной действительности и предусматривают уголовную ответственность за контрабанду. Несмотря на более чем 70-летнее общее прошлое, законодатели стран СНГ и дальнего зарубежья не идут по пути слепого копирования законов друг у друга. В каждой из рассматриваемых нами стран, существует свой уникальный опыт противодействия контрабандной преступности, который мог обогатить опыт суверенного Кыргызстана, строящего правовое государство.

4. Контрабанда, которая на сегодняшний день приобретает размеры остро негативного, массового антисоциального явления, представляющего реальную угрозу важным экономическим и политическим интересам государства, а также его обороноспособности, общественной безопасности, здоровью населения и сохранению культурного национального достояния, «уверенно» удерживает первое место в группе экономических преступлений. Ввиду особенностей географического положения, открытой внешнеэкономической политики и роли Кыргызстана как

связующего компонента между Востоком и Западом в концепции Великого Шелкового Пути, его территория превратилась в зону международного гипертранзита всевозможных товаров. Особую актуальность и опасность в нынешних условиях в Кыргызстане представляет увеличение доли контрабанды наркотиков, имеющее устойчивую тенденцию роста, что подтверждается официальными данными. Так, по данным Информационно-аналитического центра (ИАЦ) МВД КР в 2009 году доля наркотических средств, поступившим контрабандным путем, возросла на 340 % и составила 27,837 кг (против 8,185 кг в 2008 году¹).

5. Автор считает, что детерминирующие признаки возникновения контрабанды формируются еще на стадии принятия законов и других нормативных актов. На состояние дел в сфере контрабандной преступности влияет несовершенство таможенного и уголовного законодательства. Законодательство о внешнеэкономической деятельности, о частном предпринимательстве, было принято без надлежащей научной проработки и, прежде всего, экономико-правового анализа многогранных и противоречивых тенденций в развитии экономики страны в переходный период. Как нам представляется, вышеуказанные нормативные акты были приняты с наименьшим учетом «национальных» особенностей менталитета, экономики, географического положения, а больше выдают желание разработчиков подвести итоги законотворческой деятельности Кыргызстана в соответствии к международным юридико-экономическим стандартам.

6. Одна из основных проблем существования контрабандной преступности, по мнению автора, заключена в ярко выраженной низкой эффективности предупредительных и профилактических функций уголовного закона. К ним автор относит: инертность в реагировании на динамично меняющийся характер внешнеэкономических отношений, отсутствие научно разработанной системы технологий учета таможенных преступлений в Государственной таможенной службе КР, слабый уровень взаимодействия организационно-правовых мер и малоэффективность совместной деятельности правоохранительных органов в борьбе с контрабандной преступностью.

7. Исследование объективных признаков контрабанды привело автора к выводу о недостаточной уголовно-правовой регламентации охраны редких животных и растений, находящихся на грани исчезновения в Кыргызстане, что приводит к их хищнической эксплуатации с целью вывоза за рубеж. Уголовную ответственность за контрабанду таких объектов животного и растительного мира предлагается усилить посредством включения их в перечень предметов квалифицированной контрабанды (ч.2 ст. 204 УК КР), ответственность за перемещение которых наступает независимо от стоимостных показателей.

8. Анализ правовых норм и теоретических характеристик субъективной стороны контрабанды позволил определить авторскую позицию о необходимости введения дополнительных квалифицирующих признаков контрабанды.

9. Теоретические обоснования и предложения по совершенствованию уголовно-правовых мер борьбы с контрабандой, выработанные автором, содержат рекомендации по внесению изменений и дополнений в уголовное законодательство Кыргызской Республики, соответствующих уголовно-политическим задачам борьбы с преступностью в сфере экономической деятельности. Так, соискателем обосновываются следующие предложения:

9.1. Учитывая большие нравственные последствия и финансово-материальный ущерб, наносимый контрабандой, а также, принимая во внимание сложившуюся судебную практику применения условного наказания или применения штрафных санкций за случаи контрабанды, автор считает необходимым изменить санкцию ч. 1 ст. 204 УК КР в сторону акцента экономических мер воспитания и предлагает следующее изменение в редакцию ч.1. ст. 204 УК КР:

«1. Контрабанда... -

наказывается штрафом в размере от трех тысяч до пяти тысяч расчетных показателей или в размере заработной платы либо иного дохода осужденного за период от шести месяцев до одного года или исправительными работами на срок от одного года до полутора лет либо лишением свободы до одного года с конфискацией имущества либо без такового».

9.2. Автор указывает, что действующая диспозиция ч. 2 ст. 204 УК КР отмечена дублированием признаков объективной стороны основного состава контрабанды. Так, после перечня

¹ Статистическая отчетность о состоянии преступности в КР (по состоянию на 08.01.2010). - ИЦ МВД, 2010.

предметов контрабанды следует повторное указание способов совершения контрабанды указанных в ч.1 рассматриваемой статьи: «помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации либо сопряжено с недекларированием или недостоверным декларированием». Исходя из это автор предлагает изменить ч.2 ст.204 УК КР: часть вторую начать словами **«те же деяния, совершенные указанными в ч. 1 настоящей статьи способами в отношении...»**, убрать повторное перечисление шести способов совершения контрабанды (см. ч.1 ст. 204 УК КР), и, далее, диспозицию части второй закончить **«... в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Кыргызской Республики»**.

9.3. Предлагается добавить в перечень предметов квалифицированной контрабанды (ч.2 ст. 204 УК КР) следующие объекты: **редкие животные и растения, находящиеся на грани исчезновения в КР, ответственность за перемещение которых наступает независимо от стоимостных показателей**.

9.4. Распространенность и повышенная общественная опасность случаев совершения контрабанды **«лицами, ранее совершившими контрабанду»**; а также **«группой лиц по предварительному сговору»** являются основаниями для включения этого преступления в качестве квалифицированного вида контрабанды, предусмотренного в ч.3.ст.204 УК КР.

9.5. Учитывая международно-правовой опыт борьбы с контрабандой, автор предлагает ввести в ч. 4 ст. 204 УК КР особо квалифицирующий признак совершения контрабандного преступления **«путем прорыва, то есть открытого, несанкционированного таможенной службой перемещения товаров или иных ценностей через таможенную границу Кыргызской Республики»**;

9.6. По мнению автора, следует разграничивать перемещение «с сокрытием от таможенного контроля» и перемещение наркотических средств «в теле человека или животного». Он считает целесообразным законодательно закрепить формулировку перемещения наркотических средств с использованием тела человека или животного («внутриполостное») через таможенную границу КР как наиболее опасного, распространенного, создающего сложности обнаружения при совершении преступления, сформулировав его как перемещение **«с сокрытием в теле человека или животного»** и указав его дополнительным квалифицирующим признаком в ч. 3 ст. 204 УК КР.

10. Автор предлагает воссоздать Агентство (службу) по контролю наркотиков КР, которое должно выполнять роль ведущего субъекта противодействия незаконному обороту наркотических средств и психотропных веществ. С этой целью в составе АКН создать специальное Координационное управление, организующее и координирующее на межведомственном уровне противодействие контрабанде и незаконному обороту наркотиков.

Теоретическая и практическая значимость исследования.

Соответственно новизне исследования определяется и его теоретическое значение. Разработка проблем, поднятых в диссертационном исследовании, вносит вклад в развитие истории и теории уголовного права и криминологии, поскольку восполняет пробел относительно комплексного подхода к историко-теоретической, криминологической и уголовно-правовой характеристике контрабанды в Кыргызстане на нынешнем этапе развития. Современное же состояние контрабанды в Кыргызской Республике и меры ее предупреждения ни кем до сих пор не исследовались.

Практическая значимость диссертационного исследования состоит в разработке положений и рекомендаций, направленных на совершенствование уголовной политики применительно к предупреждению контрабанды.

Изложенные автором положения, предложения и рекомендации могут быть использованы в процессе дальнейшего совершенствования законодательства, что будет способствовать укреплению правопорядка и повышению эффективности борьбы с контрабандой; в практической деятельности правоохранительных и иных государственных органов, ведущих борьбу с контрабандой; при проведении научных исследований в области истории и теории уголовного права и криминологии; при разработке планов и программы борьбы с контрабандой; при разработке и преподавании курсов уголовного права, криминологии, в том числе и для сотрудников таможенных органов; в подготовке лекций, учебных пособий и методических рекомендаций по данной проблеме.

Апробация результатов исследования

Основные положения, выводы и предложения, сформулированные в диссертации, обсуждались в отделе права Института философии и политико-правовых исследований НАН КР, на расширенных заседаниях кафедр Теории и истории государства и права и Уголовного права и процесса Ошского государственного юридического института (ОшГЮИ), кафедры Теории и истории государства и права Кыргызского Национального университета им.Ж.Баласагына, внедрены в учебный процесс и применялись при проведении занятий со студентами ОшГЮИ по курсам «Уголовное право» и «Криминология». Результаты исследования также нашли отражение в опубликованных автором десяти научных статьях и в выступлениях на международных научно-практических конференциях: - «Реформа органов внутренних дел КР», проведенной Академией МВД при содействии Программы ОБСЕ (Бишкек, 2008); - «Совершенствование законодательства Кыргызской Республики в рамках реализации Стратегии развития страны на 2009-2011», проведенной на юридическом факультете КРСУ (Бишкек, 2010).

Содержащиеся в диссертации выводы и предложения направлены на дальнейшее совершенствование законодательства и практической деятельности государственных и общественных организаций, ведущих борьбу с контрабандой, разработку тактики и методики борьбы с преступностью, общереспубликанских и региональных планов и программ.

Структура и объем диссертации

Структура диссертации определена характером исследованных в ней вопросов, выполнена в объеме, соответствующем требованиям НАК. Она состоит из введения, трех глав (девяти параграфов), заключения и списка литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, определяются объект и предмет, формулируются цели и задачи, характеризуются методология и методика, указываются нормативная и эмпирическая основы работы, раскрываются научная новизна, теоретическая и практическая значимость исследования. Формулируются и обосновываются основные положения, выносимые на защиту, приводятся сведения об апробации результатов исследования.

Глава первая «Историко-правовой анализ становления и развития уголовной ответственности за контрабанду» состоит из трех параграфов.

Первый параграф «Исторический анализ развития уголовного законодательства Кыргызстана об ответственности за контрабанду в досоветский период».

В нем отмечается, что правовое регулирование ответственности за контрабанду в Кыргызстане уходит вглубь общемировых процессов, особенно в контексте становления и развития таможенных отношений. На различных исторических этапах становления государства оно имело различную квалификацию, характер и тенденции развития, что было обусловлено преобразованиями экономических и политических отношений в государстве, формированием и развитием новых общественных отношений в различные исторические промежутки времени. Слово "контрабанда" заимствовано из итальянского языка (contra - против, bando - правительственный указ) и вошло во многие современные языки¹. Оно включает понятие нарушения закона государства или правительственные распоряжения. Слово "контрабанда" также означает товар или какой-либо запрещенный законом к ввозу или вывозу предмет, тайно провезенный или пронесенный через границу государства². «...Контрабанда возникла и стала развиваться как противодействие введенным ограничениям и установленным государством на границах таможенным барьерам. К тому же, именно с появлением законодательного запрета можно говорить о возникновении преступления - без закона нет преступления».³

Диссертант отмечает, что отношения и вопросы зарождения контрабанды как преступного явления необходимо рассматривать в связи с установлением и развитием пошлин. Понятие пошлины зародилось в III в. до н. э. в городе Тарифа, в современной Андалусии (Испания), где был определен некий перечень товаров. В него вносилось название товара, его меры измерения, и указана величина сбора (пошлины) за его провоз. Таблица (перечень товаров) систематизировала

¹ Юридическая энциклопедия / под общ. ред. М.Ю.Тихомирова. - М., 1997.- С.211.

² Контрабанда и контрабандисты: наркотики, антиквариат, оружие./ Авт.-сост. Т.И. Ревяко.- М.: Литература, 1997. - С.11-12

³ Угаров Б.М. Международная борьба с контрабандой.- М., 1981- С.3,16.

порядок и величину пошлины и была названа по названию города - Тариф. Впоследствии Таможенный тариф стал эффективным и действенным способом пополнения казны государств древнего мира - «практически около 80% поступлений в казну шли за счет таможенных пошлин»¹.

Для Кыргызстана, как отмечает автор, досоветский период развития кыргызского государства характеризовался отсутствием определенно установленного законодательства, предусматривающего ответственность за контрабанду.

Зарождение этого института в Кыргызстане диссертант связывает с появлением в VII веке первых таможенных сборов и связанных с ними контрабандных проявлениях на Великом Шелковом пути, проходящем по территории Кыргызстана. Отмечается, что по Великому Шелковому пути, протяженностью более чем семь тысяч километров в западные страны сотнями путей, экспортировался китайский шелк. Обратно шли караваны товаров из Рима, Византии, позднее из Европы и Руси, проходили караваны из Индии, Ирана, Арабского Халифата. В случаях, когда какое-либо государство или город ужесточали таможенные правила, увеличивали таможенные сборы и пошлины, караваны шли в обход в поисках новых путей, ведь на одной только территории Центральной Азии существовали несколько веток Великого Шелкового пути, которые за все время существования претерпели немалые изменения. Тем самым прокладывались новые контрабандные тропы. Существование международной торговой трассы по центральноазиатской части Великого Шелкового пути, соединявшего Китай с Византией, позволяло на протяжении многих веков отрабатывать и оптимизировать деятельность по борьбе и пресечению контрабандной преступности. Анализируя труды историков и архивные материалы, диссертант приходит к выводу о том, что значительный период времени, почти до конца XIX века, правовое регулирование ответственности за контрабанду и борьба с ней в Кыргызстане характеризуется наличием разнообразных таможенных тарифов и льгот, устанавливаемых в каждом городе и служивших немалым препятствием для развития контрабанды товаров, проходивших через их отрезок Великого Шелкового пути. На пресечение контрабанды, помимо прочего, была направлена и деятельность транзитных пунктов - бекетов и караван-сараяв, где осуществлялся таможенный контроль. Это были прообразы современных таможен, в которых с торговцев и путешественников взимались таможенные пошлины (бажы) и налоги (салык), там же находились склады временного хранения - жукхана. Особая роль во взимании таких податей отводилась «зекетчи», который пользовался особыми полномочиями и мог наложить запрет на ввозные и вывозные товары, а в некоторых случаях даже конфисковать их.

Анализ многочисленных источников и трудов отечественных ученых² позволил диссертанту прийти к выводу о том, что накануне присоединения к Российской империи (который длился с 1865 до 1886 г.) кыргызы входили в состав Кокандского ханства³, в котором не имелось определенно установленного законодательства, предусматривающего уголовную ответственность за контрабанду. Основными источниками уголовного права кыргызов того времени являлись нормы шариата и адата. Прежде всего, это Коран⁴, сунна⁵, иджма⁶ и кияс⁷, которые содержали предписания ислама и нормы общегражданского законодательства. Эти нормы применялись не только в период Российской империи, но и действовали в первые годы становления советской власти, а также после национально-государственного размежевания республик Средней Азии, вплоть до 1928 года. Для полноты анализа диссертант обращается к опыту исследования становления и развития института контрабанды, имевшему место в царской России.

Автором отмечается, что к концу XIX века таможенная политика Российской империи превратилась в инструмент покорения новых рынков сбыта товаров. После завоевания

¹ Кисловский Ю. Г. История таможи государства Российского. - М., 1995.- С.6.

² См.: Кожоналиев С.К. Суд и уголовное обычное право киргизов до Октябрьской революции (1850 – 1917 г.). - Фрунзе, 1963.-С.51; Кожоналиев С.К. Обычное право кыргызов. - Бишкек, 2000.- С.160-161; Нурбеков К. История государства и права Киргизской ССР.- Фрунзе: «Мектеп», 1965. - С. 110; Мукамбаева Г.А. Государство и право Кыргызстана. – Б., 1998.

³ Кокандское ханство (1710-1876 г.г.) было образовано в начале XVIII в Ферганской долине. Население ханства составляли кочевые и оседло-земледельческие племена узбеков, таджиков, кыпчаков и кыргызов. С 1876 года находилось в составе Российской империи как Ферганская область.

⁴ Коран – первоисточник мусульманского права, обладающий высшей юридической силой по отношению к любым другим правовым источникам.

⁵ Сунна (в переводе с арабского языка означает путь, образец, пример, традиция) - слова, действия и решения Пророка Мухаммада.

⁶ Иджма - согласованное мнение крупных мусульманских теологов и законовевов по религиозно-обрядовым и правовым вопросам.

⁷ Кияс - приговор, вынесенный по аналогии.

Центральной Азии Кыргызстан вошел в состав образованного Туркестанского генерал-губернаторства, а в 1893 году в составе Туркестанского округа Кыргызстан входил в один из 11 приграничных округов России. В это время таможня стала государственным учреждением, осуществлявшим контроль над провозом багажа, грузов через границу и взимала установленные империей сборы и пошлины с данных грузов. На территории современного Кыргызстана первая таможенная застава - Нарынская в составе Туркестанского таможенного округа - появляется в 1889-1913 годах. К 1925 году уже активно работали Иркештамская и Атбашинская таможни¹. В период нахождения Кыргызстана в составе Российской империи акты царского правительства, содержащие нормы об ответственности за контрабанду (Уложение о наказаниях 1845 года, Таможенный Устав 1892 года, 1910 года, Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1910 года), несмотря на их постоянное совершенствование и развитие, характеризовались отсутствием ясности, юридически выверенной линии при определении уголовной, административной и дисциплинарной ответственности.

Обобщая данный параграф, диссертант резюмирует, что досоветский период развития кыргызского государства характеризовался отсутствием определенно установленного законодательства, предусматривающего уголовную ответственность за контрабанду

Второй параграф «История развития советского и современного законодательства Кыргызской Республики об ответственности за контрабанду» посвящен историческому анализу весьма обширного периода правового регулирования ответственности за контрабанду и борьбы с ней. Диссертантом отмечается, что в этот период Кыргызстан в своем государственном развитии в составе СССР прошел все типы государственного образования: автономная область (1924-1926) – автономная республика (1926-1936) – союзная республика (1936-1991). К моменту образования суверенной Кыргызской Республики кыргызский народ получил известный опыт государственного управления и имел вполне сложившиеся государственные системы и соответствующее законодательство, принявшие на себя всю полноту власти, чем в значительной степени обеспечивалось мирное и бескровное обретение независимости².

Диссертантом отмечается, что новый общественный строй, созданный в результате победы Октябрьской революции, в корне изменил экономическое и политическое положение и народов Туркестана, что способствовало возникновению и развитию соответствующего ему уголовного права советской Киргизии.

Для советского периода (1917-1989), включающего в себя 2 этапа в развитии, определяющим являлось то, что вектор законодательно-правовой базы, являвшейся основой противодействия контрабанде, всегда был направлен на гарантию защиты и обеспечения государственной монополии внешней торговли. Этому способствовали немислимые масштабы контрабанды товаров в первые годы Советской власти, а также необходимость принятия действенных мер по усилению охраны внешних границ молодого государства.

В первый этап данного периода (1917-1960) понятие «контрабанда», наряду с Уголовным кодексом 1922 года, определялось в Таможенном уставе СССР 1924 г. и Таможенном кодексе 1928 г. Ответственность за контрабанду этого периода сочетала в себе меры гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности. Диссертантом дан анализ действовавшего в тот период законодательства о борьбе с контрабандой. Им отмечено, что незаконное перемещение товаров через государственную границу как факт контрабанды, как преступление, влекущее наказание по законам революционного времени, впервые регулировалось Постановлением СНК РСФСР от 29 декабря 1917 г. «О разрешении на ввоз и вывоз товаров»³. Оно, помимо прочего, содержало один из первых перечней предметов, запрещавшихся к вывозу за границу.

3 января 1921 года принимается Декрет СНК «О реквизициях и конфискациях», в котором впервые вводятся такие признаки контрабанды: сокрытие товаров, денег и всякого рода предметов от таможенного контроля путем каких-либо ухищрений; их тайное перемещение помимо таможенных учреждений. Также впервые дается определение бесхозной контрабанды, в случаях обнаружения которой товары конфисковались в пользу государства.

¹ Ибрагимов Т.К. Указ.соч. – С. 12.

² Койчуев Т., Мокрынин В., Плоских В. Кыргызы и их предки.– Б., 1994.

³ Постановление СНК РСФСР от 29. 12. 1917 г. «О разрешении на ввоз и вывоз товаров» // СУ РСФСР. 1918. № 14.- С. 197.

Особое значение диссертантом уделяется Декрету СНК «О таможенной охране» от 1 сентября 1922 года, который впервые давал определение контрабанды и ставший в 1924 году основой для принятия Таможенного Устава СССР. Согласно ему была предусмотрена гражданско-правовая ответственность и к правонарушителю применялись санкции в виде конфискации предметов контрабанды и штрафы (за товары, облагающиеся пошлиной, штраф в размере пятикратной стоимости пошлины) за товары, запрещенные к перевозу - в размере двукратной стоимости товара, а за товары, не облагавшиеся пошлиной - 25% их стоимости¹.

Говоря о расследовании дел о контрабанде, автор отмечает, что ими занималось ГПУ (Государственное Политическое Управление) СНК. Таможенные органы рассматривали дела о простой контрабанде в административном порядке. Автор подчеркивает, что контрабанда в 20-е XX века носила, в основном, промыслово-коммерческий характер и занимались ею, как правило, организованные группы контрабандистов-профессионалов.

Характеризуя исследуемый период, автор отмечает, что общественная опасность контрабанды не уменьшилась и после гражданской войны и иностранной интервенции, а также в период восстановления разрушенного хозяйства. Об этом свидетельствует факт включения законодателем в Уголовном кодексе РСФСР 1922 года контрабанды в главу, предусматривающую уголовную ответственность за государственные преступления.

В связи с тем, что ст.97 УК РСФСР 1922 года не раскрывала понятия преступления - следственные действия и судебные органы для определения признаков простой и квалифицированной контрабанды вынуждены были руководствоваться положением Декрета от 1 сентября 1922 года «О таможенной охране» и - позже, Таможенного Устава 1924 года.

Впервые определение контрабанды, близкое по форме и по существу действующему, было сформулировано в Декрете СНК РСФСР от 24 апреля 1923 г.² Контрабандой признавалось перемещение или покушение на перемещение какого-либо имущества через пограничную линию с сокрытием от таможенного контроля.

И, как отмечает автор, только в марте 1926 года ст.97 УК была изменена: в новом изложении статьи давалось развернутое определение контрабанды. Кроме того, устанавливалось четкое разграничение между простой и квалифицированной контрабандой, в первом случае преследуемой и административном, во втором - в уголовном порядке. В этой редакции ст. 97 была включена в УК РСФСР года, действовавшем на территории Киргизской АССР.

Основные начала уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1924 года послужили базой для принятия нового Уголовного кодекса РСФСР, который был введен с 1 января 1927 года Постановлением Совнаркома. По нему контрабанда была отнесена к деяниям, помещенным в ст.24 «Об особо опасных для СССР преступлениях против порядка управления». Данный кодекс действовал до 1960 года и претерпел ряд изменений и дополнений.

Второй этап (1960-1989) был отмечен принятием Уголовного кодекса 1960 года и Постановления пленума Верховного суда СССР «О судебной практике по делам о контрабанде» 1978 г. Если раньше контрабанда квалифицировалась как особо опасное преступление против порядка управления (с 1922 года), то по УК 1960 года - как государственное преступление, посягающее на основы хозяйственной деятельности Советского государства.

Основную характеристику законодательства о контрабанде после Великой Отечественной войны, диссертант связывает с принятым 25 декабря 1958 года Законом СССР «Об уголовной ответственности за государственные преступления». Ст. 15 «Контрабанда», без каких-либо изменений была включена во все уголовные кодексы бывших союзных республик, в том числе и в УК Киргизской ССР. Здесь законодатель отказался от термина «квалифицированная контрабанда», заменив его просто словом «контрабанда». Содержание ст. 15 Закона «Об уголовной ответственности за государственные преступления» нашло свое отражение в ст.72 УК Киргизской ССР. Автор отмечает, что в связи с тем, что контрабанда не представляла собой былой общественной опасности, Законом было отменено наказание за контрабанду в виде смертной казни.

Современный период в развитии законодательства о контрабанде автор связывает с

¹ Там же. С.505.-С.511.

² СУ РСФСР. -1923, № 33.- С.372.

принятием 11 декабря 1989 года Постановления Совета Министров СССР, юридически провозгласившего отход от принципа государственной монополии внешней торговли. По мнению диссертанта, в конце 80-х - начале 90-х годов Кыргызская ССР, как и весь Советский Союз, переживает воистину революционные перемены в политике, экономике и социальной сфере, государство отказывается от принципов централизованного планового хозяйствования, происходит переход к рыночным отношениям. Все эти преобразования потребовали законодательного закрепления новых жизненных реалий. Постановлением Совета Министров СССР была поставлена задача по формированию новой таможенной политики, нового механизма таможенного контроля. Поскольку Таможенный кодекс СССР 1964 года, принятый по стандартам командно-бюрократической системы, уже перестал соответствовать существующим реалиям, в 1991 году был принят новый ТК СССР, который стал логическим завершением внешнеэкономической реформы, начатой в 1986 году. Особенностью указанного периода являлось «двойное регулирование», т.к. понятие «контрабанда» определялось не только в актах, устанавливающих ответственность (Уголовный кодекс, КоАП), но и в Таможенном кодексе СССР 1964 года.

В заключение второго параграфа автор приходит к мнению, что отход от принципа государственной монополии внешней торговли и отказ от административно-командной экономики обусловил изменение всего советского законодательства и Кыргызстана в частности. Диссертант утверждает, что уголовное законодательство в нашей стране того периода, основанное на идеях классовой борьбы, диктатуры рабочего класса с его идеологией тоталитаризма, вошло в противоречие с Основным Законом КР, провозгласившего Кыргызстан суверенной, унитарной, демократической Республикой, построенной на началах правового, светского государства. Новый Уголовный Кодекс, принятый в 1997 году, исключил контрабанду из числа государственных преступлений и отнес данный состав к числу преступлений в сфере экономической деятельности.

В **третьем параграфе** «Уголовное законодательство зарубежных стран об ответственности за контрабанду: сравнительно-правовой анализ» на основе изучения законодательства некоторых стран СНГ и ряда зарубежных стран диссертант выделяет общие тенденции и различия в правовом регулировании контрабанды. Им отмечается, что, несмотря на различные исторические этапы принятия законодательства в этих странах, тем не менее, все они приспособлены к современной действительности и предусматривают уголовную ответственность за контрабанду.

Так, по мнению автора, общей в рассматриваемых странах является тенденция к увеличению не только численных показателей контрабанды, но и подверженность ее к изменению в сторону увеличения состава - вовлечение в свой список все большего круга предметов и форм преступной деятельности. Приводятся данные уголовной статистики, подтверждающие мнение о том, что особую проблему представляет контрабанда для постсоциалистических стран, осуществляющих переход к рыночной экономике. В некоторых из них контрабандные операции достигли размеров, которые создают угрозу экономической безопасности этих стран.

Диссертантом утверждается положение о том, что контрабанда приобрела «интернациональный» характер и стала проблемой международного масштаба. «Мощные международные преступные группировки сейчас действуют вне рамок национальных или международных законов. Транснациональные преступления включают перевозку наркотиков, отмывание денег, нелегальную торговлю оружием, (включая радиоактивные материалы), а также контрабанду золота, ценных металлов и других товаров. Эти преступные элементы используют в своих целях и новый либеральный международный экономический порядок, и различия в подходах и практике различных государств»¹.

Сравнительно-правовой анализ действующего законодательства в рассматриваемых странах, дает автору основания утверждать, что существуют различные правовые позиции и научные дефиниции термина «контрабанда». Так, в некоторых законодательных системах стран мира под контрабандой понимаются только такие действия, которые направлены на незаконное уклонение от таможенных пошлин (например, итальянский закон «О таможене» 1940 г. или австрийский закон 1955 г.)². При этом нарушение законов об импорте и экспорте считается отдельным преступлением и

¹ См.: Эдельбахер М. Сборник статей международных консультантов проекта ПРООН в Кыргызстане «Crime Prevention» («Предупреждение преступности») // Организованная преступность в Европе. Опасность криминальных империй - Бишкек, 2000.- С.72..

² Угаров Б.М. Международная борьба с контрабандой. – М., 1981. – С. 105.

регулируется не законами о таможене, а законами, непосредственно касающимися импорта и экспорта. В других случаях контрабанда трактуется расширительно: к ней относятся ввоз и вывоз товаров в нарушение законов об импорте и экспорте, даже если эти действия не причинили никакого финансового ущерба государственной казне. Таковы, например, английский закон «О таможене» 1952 г., французский закон 1948 г., аргентинский закон 1956 г, швейцарский закон 1925 г. и др.¹ В большинстве законов, относящихся к данной категории, под контрабандой понимается ввоз или вывоз запрещенных товаров, в некоторых из них сюда же относится перемещение товаров, на импорт или экспорт которых наложены ограничения.

Как отмечает диссертант, анализ уголовного законодательства стран-участниц СНГ позволяет сделать вывод о том, что прослеживается сходство в решении вопросов, касающихся ответственности за контрабанду. В законодательствах государств СНГ рассматриваемые нормы отнесены к группе экономических, хозяйственных или преступлений в сфере финансовой деятельности. Диспозиции норм об уголовной ответственности за контрабанду носят, как правило, бланкетный характер. Тем не менее, отмечает автор, подход законодателя в разных странах к рассматриваемому составу неоднозначен.

По мнению автора, в связи с созданием Таможенного союза, проблема унификации уголовных законодательств России, Беларуси и Казахстана об ответственности за контрабанду является одной из самых актуальных проблем частного или практического характера. Необходимость выражается в приведении в соответствие друг с другом диспозиций и санкций ст. 188 УК РФ, ст. 228 УК Республики Беларусь ст. 209 и ст.259 УК Республики Казахстан, непосредственно устанавливающих уголовную ответственность за данное деяние, но и других норм уголовного, административного и таможенного законодательств этих стран, применяемых при квалификации контрабанды. Так, одно и то же нарушение порядка перемещения товаров или иных предметов через таможенную границу по законодательству Республики Беларусь влечет за собой наступление административной ответственности², а по российскому и казахстанскому законодательству - наступление уголовной ответственности³.

Характеризуя и анализируя объективные и субъективные признаки состава контрабанды, предусмотренных ст.188 УК РФ, ст.228 УК РБ и ст.204 УК КР, диссертант раскрывает общность подходов российских, белорусских и отечественного законодателей в определении предметов, объективной и субъективной стороны контрабанды. Полное совпадение общих признаков и значительное сходство специальных признаков субъекта контрабанды, и позволило автору выявить те из них, что нуждаются в совершенствовании: предметы и способы совершения контрабанды, специальные признаки субъекта данного преступления и квалифицирующие признаки составов контрабанды.

Автор приводит данные об известных в Кыргызстане случаях угрозы прорыва государственной границы со стороны международных террористов, а также контрабандистами, профилирующимися на горюче-смазочных материалах, продуктах питания, хлопке-сырце, малом и крупном рогатом скоте, лошадях и т.п. на участках Чуйского и всех пограничных отрядов на юге страны⁴. Эти события и их последствия стали основанием для детального анализа отягчающих обстоятельств состава контрабанды, содержащихся в уголовном законодательстве Республики Узбекистан. Ст.246 УК Республики Узбекистан содержит такой квалифицирующий признак, как «незаконное перемещение, совершенное путем прорыва, то есть открытого, не санкционированного таможенной службой перемещения товаров или иных ценностей через таможенную границу Республики Узбекистан»⁵. Диссертант предлагает учесть опыт соседнего

¹ Там же. – С. 106.

² См.: Ст.14.4. Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях от 21 апреля 2003 года №194-3 (по состоянию на 15 июня 2009 года). /Союзправоинформ. Законодательство стран СНГ, см.: http://www.base.spinform.ru/show_doc.fwx?regnom=14895&oidn=_20N10FR20#_20N10FR20

³ См.: Уголовный кодекс Российской Федерации (по состоянию на 29.12.09). Ст. 188. /Союзправоинформ. Законодательство стран СНГ, см.: http://www.base.spinform.ru/show_doc.fwx?Regnom=1747; Ст.209, ст.250 Уголовного кодекса Республики Казахстан от 16.07.1997 № 167-1 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.09.2009) – Алматы: ИС Параграф, 2009

⁴ Известный случай имел место в апреле 2006 г. Когда группа террористов осуществив прорыв таджикско – кыргызской границы на участке Баткенского погранотряда совершила нападение на таможенный пост «Ак турпак» убив сотрудников таможи. Указанное бандформирование было ликвидировано в зоне ответственности Хайдаркенского погранотряда. Имеются погибшие и раненые из числа военнослужащих ПС КР и бойцов спецназов ГСНБ и МВД КР.

⁵ См.: Ст.246 Уголовного кодекса Республики Узбекистан (в редакции Закона РУ №254-II от 29.08.2001) – Ташкент, 2008.

государства и международно-правовой опыт борьбы с контрабандой и включить указанное обстоятельство в переченьотягчающих признаков квалифицированной контрабанды, предусмотренный ч.4 ст.204 УК КР.

Как отмечает диссертант, заслуживает внимания отечественного законодателя и опыт соседнего Китая. Анализ УК КНР, где контрабанда отнесена к хозяйственным преступлениям, а ответственность за нее закреплена в семи статьях¹, дает автору основание выделить различные виды контрабанды в зависимости от предмета. Предусматривается также дифференцированный подход к уголовной ответственности за содействие и соучастие в контрабандной деятельности.

Особенностью законодательства ряда европейских стран, по мнению диссертанта, является то, что в уголовных кодексах содержатся расположенные в различных главах отдельные нормы об ответственности за незаконное перемещение через границу государства специально указанных предметов.

Учитывая географическое расположение Кыргызстана, возрастающую наркоэкспансию и повышенную общественную опасность контрабанды наркотиков, обусловленную спецификой предмета преступления, диссертант в рамках данного исследования считает целесообразным проведение анализа законодательства стран дальнего зарубежья по контрабанде наркотических средств и психотропных веществ. Автор считает, что правовые меры борьбы с контрабандой закреплены в ряде отраслей зарубежного права и наиболее четкая правовая регламентация контрабанды обозначена именно в отношении наркотических средств и психотропных веществ.

Диссертант пришел к выводу, что почти во всех арабских странах ответственность за контрабанду регламентируется законами о таможене, основа которых построена на законе Арабской Республики Египет «О таможене» 1955 г.². Законодательные акты арабских стран сходятся на том, что предметом контрабанды являются «товары», под которыми подразумеваются всякие транспортируемые материальные предметы, которые могут находиться в собственности. В большинстве законов, действующих в арабских странах, говорится о «любых товарах» без каких-либо ограничений, касающихся их характеристик.

По мнению автора, главное отличие между законодательствами арабских стран применительно к контрабанде, не облагаемой пошлиной, состоит в определении понятия «запрещенные товары» как товары, на перемещение которых наложены те или иные ограничения. Исходя из этого, диссертант законодательство арабских стран, затрагивающие контрабанду, подразделяет на две группы³. К первой из них относятся законы, объединяющие эти две разновидности товаров в одну категорию. Это, в частности, законы Египта, Марокко, Алжира, Ливана, Сирии, Катара, Ирака, Иордании, Йемена, Саудовской Аравии и Судана. Ко второй группе принадлежат законы, в которых предметом контрабанды считаются лишь запрещенные товары, а задача определения товаров, оборот которых ограничен, предоставлена законам об импорте и экспорте. К этой группе диссертант относит законы Туниса и Кувейта.

В заключение параграфа диссертант делает вывод о том, что уголовное законодательство Кыргызстана в сравнении с действующим законодательством зарубежных стран в значительной мере более совершенно, так как:

1) кодифицировано и представлено единственным законом, содержащим норму об уголовной ответственности, - УК КР;

2) норма об уголовной ответственности за контрабанду содержит законодательное определение понятия «контрабанда» и раскрывает признаки деяния, что исключает возможность применения закона по аналогии;

3) законодательное определение понятия «контрабанда» и особо крупный размер перемещаемого товара служит основанием возникновения уголовно наказуемой ответственности.

Глава вторая «Криминологическая характеристика контрабанды: теория, практика и правовые позиции исследований» состоит из трех параграфов.

Первый параграф «Состояние и структура контрабанды в системе экономических преступлений в Кыргызстане: вопросы теории и правоприменительной практики» раскрывает

¹ См.: Уголовный кодекс Китайской Народной Республики. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2001. – Ст.151-157, 347.

² Али Али Нашер Мутахар. Виды наказаний за контрабанду в арабских странах.- М., 2007. Деп. в ИНИОН РАН № 60465. – С.10.

³ См.: Али Али Нашер Мутахар. Понятие контрабанды в Российской Федерации и арабских странах // Человек: преступление и наказание.- № 3 (58).- М., 2007.- С. 76-79.

повышенную опасность контрабанды, выражающуюся, в конечном счете, в создании угрозы национальной безопасности Кыргызстана. На примере контрабанды наркотиков, оружия, культурных ценностей, объектов флоры и фауны, товаров повышенного спроса в Кыргызстане раскрываются теоретические аспекты и вопросы правоприменительной практики.

По мнению диссертанта, наблюдается тенденция увеличения не только численных показателей контрабанды, но и увеличению ее состава, включая все больший круг предметов и форм преступной деятельности. Так, приводятся примеры, что по уровню доходности и динамизму развития после лидирующей позиции наркобизнеса второе место уверенно занимает незаконный оборот оружия. Автор отмечает, что нельзя не учитывать контрабанду оружия в формате преступлений международного терроризма¹.

Несмотря на то, что УК КР относит контрабанду к преступлениям в сфере экономической деятельности, тем не менее, по оценке диссертанта, общественная опасность преступного перемещения культурных ценностей состоит в причинении ущерба именно национальным интересам всего государства. По оценкам специалистов контрабанда культурных ценностей занимает в стоимостном выражении значительную долю среди всех предметов контрабанды в неторговом обороте (26% в конце 90-х годов)².

Анализируя вопрос контрабанды культурных ценностей, автор подчеркивает, что уровень латентности данного вида преступности достаточно высок, поскольку далеко не все пострадавшие заявляют о краже по разным причинам. В целях повышения эффективности борьбы с данным видом преступлений принимаются меры как национального, так и международного характера. Так, ООН в 1970 году была принята Конвенция о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности, ратифицированная Кыргызской Республикой³.

Контрабанда табака, по мнению диссертанта, была громадной проблемой в Кыргызстане, и контрабандные табачные изделия доминировали на отечественном рынке примерно в середине и конце 90-х годов прошлого столетия (согласно оценкам, 70 - 90% продаваемых сигарет ввозились незаконно⁴). Расчетные данные и изучение внутреннего рынка последних лет, проведенные Госкомиссией КР по антимонопольной политике (2005 г.), в целях выявления объемов контрабандного ввоза сигарет⁵ показывают, что ежегодно нелегальный ввоз сигарет составляет ориентировочно 0,9 млрд. штук, что составляет примерно 5% объема рынка Кыргызстана⁶. Это мнение диссертанта подтверждается аналогичными данными, которые приводятся и отечественными учеными-правоведами: «... в республику завозится, минуя таможенный контроль, около 15 млн. пачек сигарет, количество незаконно ввозимых горюче-смазочных материалов из расчета в год ориентировочно доходит до 100 тыс. тонн, чая примерно до 1000-1200 тонн...»⁷

Говоря о структуре контрабанды, диссертантом отмечается, что особо крупных масштабов приобрела контрабанда горюче-смазочных материалов, что способствует совершению нарушений иных требований закона (ст.ст. 210, 212, 213, 214, 219 УК КР). Так, по данным за 2002 год прибыль контрабандистов ГСМ в Кыргызстане превысила 10 миллионов долларов, а бюджет страны недополучил более 538 миллионов сомов (11,5 миллионов долларов) в виде налогов⁸. Автор подчеркивает, что данная проблема особо тревожит и малочисленных отечественных производителей: «Только за прошлый год наш завод в результате контрабанды нефтепродуктов

¹ В качестве примера приводятся имевшие в Кыргызстане место, факты насилия в отношении уйгуров из Китая, которые, по некоторым сведениям, являлись членами уйгурских террористических организаций. См.: Ночевкин В. Мы убивали китайского шпиона... Кто и за что убил китайского консула в Бишкеке. Показания бойцов уйгурской ШАТ. – Газета "Дело №" - №23, за 10.07.2002

² См.: Кочой С.М. Ответственность за корыстные преступления против собственности. - М.: Юристъ, - 1998. - С. 209.

³ Ратифицирована КР Постановлением ЗС Жогорку Кенеша КР от 8 июня 1995 года № 1301 и СНП Жогорку Кенеша КР от 10 июня 1995 года № 971 3 июля 1995 года.

⁴ Данные представлены сотрудниками НПО «За Кыргызстан свободный от курения» (Ресурсный центр по контролю над табаком): <http://www.adic.org.ua/nosmoking/p/tbook.php?id=321>

⁵ См. Постановление Правительства Кыргызской Республики «О дополнительных мерах по усилению борьбы с контрабандой» N 511 от 1 ноября 2005 года.

⁶ Данные представлены сотрудниками НПО «За Кыргызстан свободный от курения» (Ресурсный центр по контролю над табаком): <http://www.adic.org.ua/nosmoking/p/tbook.php?id=321>

⁷ Джаянбаев К.И. Указ.соч. - С.258.

⁸ В Киргизии процветает контрабанда нефти и воровство цветных металлов. – Газета Альянс–медиа от 16.04.2003

потерял около 1,4 миллиона долларов, - сообщил в беседе с IWPR президент компании Кыргыз Петролеум Продактс (КПК - единственный нефтеперерабатывающий завод на юге страны) Роберт Браун»¹. Несомненно, что этот вопрос находится в постоянном поле внимания и спецслужб Кыргызстана: «Проведенный нами анализ показал, что за счет контрабандного ввоза товаров - ГСМ, алкогольной продукции, табачных изделий - только за пять месяцев 2004 года в госбюджет недопоступило 530 миллионов сомов в виде различных налогов»². В целом же, по данным Ассоциации нефтетрейдеров КР, оценочный объем контрабандного ввоза бензина, дизельного топлива и других ГСМ составил более 70 % (или 35-40 тыс. тонн бензина и 60-70 тыс. тонн дизтоплива соответственно)³.

Автором также обосновывается положение о том, что объектами контрабандной торговли в Кыргызстане становятся уникальные животные, занесенные в Международную Красную книгу: ирбис (снежный барс), ежегодная нелегальная добыча которого составляет в среднем 12 животных, в основном ради красивой шкуры — по 60.000 \$ за каждую для конечного покупателя; итого 0,72 млн. \$ в год⁴. Крайняя малочисленность (не более 250 особей в Кыргызстане) и труднодоступность мест его обитания не останавливает контрабандистов. Официально разрешенная в Кыргызстане охота на козерогов, архаров, баранов Марко Поло (которых по некоторым сведениям обитает от 10 до 12 тыс. баранов Марко Поло и горных козлов от 45 до 48 тыс. голов⁵) также является одним из источников контрабанды этого вида редких животных. Диссертант считает, что одной из причин, также способствующих росту контрабанды в Кыргызстане, является распространение так называемой «серой» контрабанды, когда под ярлыком официально разрешенных товаров перевозят запрещенные объекты, а в клетках с табличкой других животных вывозят занесенные в Красную книгу редкие виды флоры и фауны⁶.

По мнению диссертанта, чтобы уменьшить уровень контрабанды животных в первую очередь, необходимо внести изменения в законодательство, которое предусматривает слишком мягкое наказание за этот вид преступления. Учитывая разницу между рыночной стоимостью таких объектов и оценкой экспертов, которую адвокаты контрабандистов могут оспорить, диссертант предлагает решить проблему, включив редких животных в список предметов, контрабанда которых считается уголовным преступлением без учета их стоимости, таких как наркотики, боеприпасы, оружие.

Характеризуя состояние и структуру контрабандной преступности, автор отмечает, что особую тревогу вызывает тот факт, что криминальный контрабандный бизнес все чаще проявляется в организованных формах устойчивых, тесно сплоченных преступных сообществ. Организованная преступность в современной Кыргызской Республике властвует практически над всей экономикой⁷. Приобретая организованный характер, экономическая преступность все более сращивается с общеуголовной, в том числе насильственной преступностью.

Автор не исключает, что приведенный в данном параграфе перечень факторов влияния контрабанды на общественные отношения далеко не полный. В заключение, диссертант, отнеся их к группе основных, еще раз подчеркивает, что контрабанда таит в себе реальную, одну из высоких степеней, опасность, угрозу общественным отношениям и может прямо или косвенно повлиять на социальную атмосферу в обществе, состояние законности и правопорядка в стране.

Во втором параграфе «Теоретические и методологические проблемы детерминации

¹ В Киргизии процветает контрабанда нефти и воровство цветных металлов. – Газета Альянс–медиа от 16.04.2003

² А. Солтоева, Ч. Асанова. Контрабанда в Кыргызстане: причины и следствия. – Газета «Слово Кыргызстана». - №110 (21732) от 14 октября 2004г.

³ Борьба с контрабандой цемента в Кыргызстане приносит плоды.- Информационное агентство KYRGYZNEWS от 25.07.07: <http://kn.kg/news/econom/5716>

⁴ Прохоров В. Мировой оборот контрабандной торговли некоторыми образцами дикой природы в 1990-2000 гг. // Научно-практический журнал «Экология производства». – 2002. - №2.- С.61.

⁵ Охота в Кыргызстане привлекает иностранцев природой и редкими животными. - по материалам информационного агентства 24.kg

⁶ Примеров тому немало: случай, связанный с гастролями в Бишкеке цирка «Москва-Империал», сотрудники которого под прикрытием своих животных пытались вывезти приобретенных в Кыргызстане барсов за границу. Или множественные случаи попыток вывоза соколов – балабанов в Объединенные Арабские Эмираты с указанием в сопроводительных документах всевозможных вещей.

⁷ Джаянбаев К.И. Криминология. Курс лекций.- Б., 2003. - С.260.

контрабанды» диссертант анализирует существующие правовые позиции и теоретические взгляды исследователей. Диссертант подчеркивает общепринятое в юридической науке утверждение о том, что причины и условия преступности социальны как по происхождению, так и по своей сущности. «Они составляют совокупность негативных социальных явлений, детерминирующих преступность как свое следствие»¹. Автор указывает, что при обозначении обстоятельств и факторов, имеющих определяющее значение, в социальной природе преступности широко используется термин «детерминизм»², означающий признание всеобщей взаимосвязи, взаимодействия всех вещей, объектов, явлений и процессов. По мнению диссертанта, на понятие «детерминизм» указывается когда «причины и условия объединяются родовым понятием – криминогенные детерминанты»³. Проведенное диссертантом исследование показало совокупность причин и условий возникновения, сохранения и дальнейшего роста, «развития» контрабандной преступности. Детерминанты контрабандной преступности связаны с распадом Советского Союза, обретением экономической самостоятельности бывшими союзными республиками, слабой охраной государственной границы, а местами - отсутствием пограничной службы. Этому также способствовали отсутствие контроля со стороны государства и нерегулируемое развитие «челночного» бизнеса. Как отмечает автор, эти болезненные процессы обострили многие проблемы в сфере внешнеэкономических взаимоотношений.

Диссертант также отмечает, что одним из существенных детерминирующих условий развития контрабандой преступности является особенность геополитического расположения Кыргызской Республики, связанная с нашим ближайшим соседством со странами конфликтогенной зоны. Что отмечается и зарубежными исследователями: «Южная дуга бывшего Советского Союза (Кавказ и Центральная Азия) часто воспринимается как зона нестабильности, обостренная слабостью государств, экономическим упадком, социальной фрагментацией, переливанием конфликта из соседних регионов, в особенности Афганистана, и растущим стратегическим соперничеством со стороны великих держав (Китай, Иран, Россия и Турция), а также Соединенных Штатов. Государства этого региона обычно воспринимаются как страны с гражданскими конфликтами, национальной и трансграничной преступностью, внутренним и международным терроризмом. Кыргызстан окружен с трех сторон странами, потерпевшими значительные политические беспорядки и гражданский конфликт»⁴. То, что территория Кыргызстана использовалась в качестве «проводного канала» для контрабанды оружия, наглядно показано на примере Ошского инцидента с железнодорожным фургоном в 1998»⁵.

Как полагает диссертант, к одному из определяющих условий роста контрабандной преступности, как во всем мире, так и в Кыргызстане относится общемировая тенденция к объединению криминальных структур разных стран и приобретением ими характера транснациональной организованной преступности.

Основными «внутренними» причинами контрабанды служат экономические факторы и высокий уровень коррупции. Автором также раскрываются существующие проблемы в правоприменительной практике, определяется необходимость в разработке и внедрении новых, более эффективных уголовно-правовых норм и средств регулирования внешнеэкономической деятельности.

В третьем параграфе «Организационно-правовые меры предупреждения контрабанды» диссертант поддерживает и развивает мнение многих ученых о том, что предупреждение – наиболее перспективный способ борьбы с преступлением. Давно известно, что лучше предупредить преступление, чем наказывать за него. К этому сводится главная задача уголовного законодательства⁶. Предупреждение контрабанды, прежде всего, имеет целью выявление, устранение, нейтрализацию причин, снижение уровня общественной опасности и степени наносимого ущерба в результате преступления.

По мнению автора, предупреждение контрабанды и других преступлений в сфере внешнеэкономических отношений – это совокупность скоординированных и взаимосвязанных между собой различных мер, осуществляемых государственными, общественными, межгосударственными, международными и другими организациями в целях выявления и

¹ См.: Криминология. - М.: Юридическая литература, 1989. – С.66

² От латинского «determinare» - «определять».

³ Криминология. / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой, Г.М. Миньковского – Москва, 1998. - С.157.

⁴ Макфарлейн Н., Торсен С. Обзор стрелкового оружия. Периодический доклад 12. Кыргызстан: Аномалия огнестрельного оружия в Центральной Азии? - Женева, 2004.- С.12.

⁵ См. подробно: Указ. соч. Макфарлейн Н., Торсен С. - С.37 - 38.

⁶ Каиржанов Е.И. Криминология. Общая часть. – Алматы, 1995. – С.16-17.

ликвидации причин преступности и условий, порождающих их и предоставляющих ей возможности. Он указывает, что в соответствии с Законом «О профилактике правонарушений в Кыргызской Республике» под профилактикой правонарушений понимается деятельность государственных органов, органов местного самоуправления, общественных организаций, трудовых коллективов, должностных лиц и граждан Кыргызской Республики, направленная на выявление, изучение, устранение и нейтрализацию причин и условий, способствующих совершению противоправных деяний, обеспечение благоприятных условий жизни и индивидуального воспитания определенных категорий лиц, в действиях которых имеется антиобщественная направленность, активизацию факторов, стимулирующих законопослушное поведение граждан, разработку и осуществление системы правовых, социально-экономических, организационных, воспитательных, специальных и иных мер по предупреждению противоправных деяний¹. Диссертантом, в контексте профилактики экономических преступлений, дается характеристика экономических, организационных, технических, правовых, воспитательных мер предупреждения и профилактики контрабанды в Кыргызстане. Раскрывается и деятельность таможенных органов стран СНГ по предупреждению и усилению борьбы с контрабандой.

В исследуемом параграфе автором предлагаются конкретные меры по предупреждению и пресечению контрабанды в условиях глобального экономического кризиса и переходного периода. В том числе и по повышению эффективности в деятельности правоохранительных органов и служб, призванных бороться с контрабандой – Государственной таможенной службы, Государственной службы финансовой полиции, органов внутренних дел, прокуратуры, пограничной службы, а также судебных органов и местных государственных и представительных органов. Диссертант предлагает воссоздать Агентство (службу) по контролю наркотиков, в составе которого создать специальное Координационное управление, организующее и координирующее на межведомственном уровне противодействие контрабанде и незаконному обороту наркотиков.

Третья глава «Анализ уголовно-правового регулирования ответственности за контрабанду» включает в себя три параграфа.

В первом параграфе «Объективные признаки контрабанды: анализ правовых позиций» автор анализирует объекты контрабанды, которыми по ч.1 ст.204 УК КР являются товары и иные предметы. В теории и практике понятие товаров как предметов контрабанды трактуется, исходя из предписаний п.38 ст.9 ТК КР, где к товарам отнесено любое перемещаемое через таможенную границу движимое имущество. При этом диссертант отмечает, что ни в юридической литературе, ни в правоприменительной практике не раскрывается, какие предметы относятся к иным предметам контрабанды. Им подчеркивается, что понятие «товара» дается в Законе «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности в Кыргызской Республике» от 2 июля 1997 года (в редакции Закона КР от 24 декабря 2003 года №239). Диссертант отмечает, что несколько иное определение дается в ст.9 Таможенного кодекса КР². По мнению автора, различие в приведенных дефинициях заключается лишь в том, что в первом случае этим понятием охватываются вещи, которые согласно ч. 1 ст. 24 ГК КР отнесены к недвижимому имуществу, как «иное имущество, отнесенное к недвижимому имуществу законодательством КР». В данном случае имеются в виду подлежащие государственной регистрации движимые объекты, не имеющих объективно свойств недвижимости, но отнесение которых к разряду недвижимых обусловлено их высокой стоимостью, нераспространенностью в гражданском обороте (например, воздушные и морские суда)³. К иным предметам относятся те объекты международного обмена, которые не охватываются понятием «товары» и не названы в части второй ст. 204 УК КР. Примером могут служить изделия производственно-технического назначения из драгоценных природных камней, лом и отходы, содержащие драгоценные металлы, в том числе технически изношенные кино, фото-, рентгеноматериалы и продукты их сжигания (зола), лом радиоэлектронной техники и электротехнического оборудования и т. п.⁴

¹ Закон Кыргызской Республики «О профилактике правонарушений в Кыргызской Республике» №82 от 25 июня 2005 года.

² Таможенный кодекс Кыргызской Республики. Введен в действие Законом Кыргызской Республики от 12 июля 2004 года № 88. - Бишкек. 2005. – Ст.9.

³ См.: Комментарий к Гражданскому Кодексу Кыргызской Республики. Части первой (постатейный). - В 2 т. – Т.1. Б.: Академия, 2005.- С. 77.

⁴ См. Положение о порядке ввоза на территории КР и вывозе за ее пределы товаров, содержащих драгоценные металлы, драгоценные камни и изделий из них, утвержденное Постановлением Правительства № 27 от 30.01.2001.

Далее автор анализирует объективные признаки контрабанды в зависимости от предмета преступления: 1) контрабанды товаров и иных предметов (ч. 1) и 2) контрабанды предметов, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу КР (ч. 2 ст. 204 УК КР). При этом он отмечает, что формы контрабанды характеризуются отягчающими обстоятельствами, увеличивающими их общественную опасность, и в сочетании с ними образуют квалифицированные и особо квалифицированные виды рассматриваемых преступлений, предусмотренные ч.ч. 3 и 4 ст. 204 УК КР. Указывается, что по конструкции с объективной стороны контрабанда относится к преступлениям с «формальным» составом, т.е. по совершении контрабанды не требуется установления преступных последствий. Признание ее окончанным связывается законодателем с совершением виновным общественно-опасного действия.

Проводя анализ существующих правовых позиций по теоретическим проблемам дефиниции контрабанды, диссертант отмечает, что отечественный законодатель, совершенствуя правовую базу борьбы с преступлениями во внешнеэкономической сфере в Таможенном кодексе, введенном в действие 12 июля 2004 года, поставил точки над «i» в давнем разбросе мнений по вопросу толкования понятий государственной и таможенной границы. Диссертант подчеркивает, что в уголовном законодательстве КР советского периода под контрабандой понималось незаконное перемещение товаров и иных материальных ценностей через государственную границу. В диспозиции же статьи 204 действующего УК КР говорится о перемещении через таможенную границу, что точнее выражает действительное содержание преступления.

Анализируя вопрос объективной стороны, автор отмечает различные подходы в определении такого способа контрабанды как сокрытие от таможенного контроля. Диссертант определяет отсутствие в редакции ст.204 действующего УК КР понятия «специальное хранилище» существенным пробелом, отмечая, что законодательство советского периода (в т.ч. и Уголовный кодекс 1960 года) одним из признаков квалифицированной контрабанды определяло сокрытие товаров с помощью специальных хранилищ.

Учитывая все возрастающую опасность, распространенность перемещения наркотических средств «в теле человека или животного», создающую при этом сложности обнаружения, автор предлагает законодательно закрепить формулировку перемещения наркотических средств с использованием тела человека или животного («внутриполостное») через таможенную границу КР сформулировав его как перемещение «с сокрытием в теле человека или животного» и указав его дополнительным квалифицирующим признаком в ч. 3 ст. 204 УК КР.

Во втором параграфе «Субъективные признаки контрабанды: психологические аспекты уголовной ответственности» отмечается, что по признакам субъективной стороны осуществляется квалификация контрабанды, что способствует отграничению контрабандного преступления от нарушений таможенных правил. Диссертант подчеркивает, что все контрабандные преступления совершаются из корыстных побуждений. Контрабанда совершается только с прямым умыслом. Вместе с тем, по мнению автора, субъективная сторона контрабанды представляет собой обширный формат психической деятельности субъекта контрабанды, содержащей непосредственное значение для правоприменительной практики. Основным признаком субъективной стороны является вина, а мотив и цель не влияют на квалификацию контрабандного преступления. Между тем, могут служить основанием к признанию преступления при смягчающих обстоятельствах, а именно, ст. 54 УК КР и напротив, могут служить основанием к признанию преступления при отягчающих вину обстоятельствах ст. 55 УК КР, тем самым, обеспечив принцип справедливости и объективности закона. А в соответствии со ст. 56 УК КР мотив и цель должны быть учтены для назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено законом (по ст. 204 УК КР).

Наряду с этим, автор рассматривает и «альтернативные», на его взгляд, ошибочные, точки зрения о том, что в умышленных преступлениях отношение виновного лица к квалифицирующим обстоятельствам можно трактовать как от умышленного до неосторожного. И приводятся аргументы, подтверждающие, что умышленные преступления подразумевают только умышленную вину.

Третий параграф «Проблемы совершенствования уголовного законодательства Кыргызской Республики об ответственности за контрабанду» содержит в себе рекомендации и предложения диссертанта по изменению ст.204 УК КР в целях устранения имеющего место разностороннего толкования и обеспечения эффективности применения нормы закона.

В заключении диссертантом даются выводы и предложения, разработанные в ходе проведения данного исследования. Эти рекомендации, имеющие как теоретическое значение, предлагают внесение изменений в действующее уголовное законодательство. Предложения практического и организационного характера направлены на укрепление правопорядка и повышение эффективности борьбы с контрабандой, дальнейшее повышение эффективности профилактики и мер предупреждения в борьбе с ней, а также на совершенствование уголовной политики в этой области. Так, диссертантом обосновываются следующие предложения:

1. Учитывая большие нравственные последствия и финансово-материальный ущерб, наносимый контрабандой, а также, принимая во внимание сложившуюся судебную практику применения условного наказания или применения штрафных санкций за случаи контрабанды, автор предлагает изменить санкцию ч. 1 ст. 204 УК КР в сторону акцента экономических мер воспитания и предлагает следующее изменение в редакцию ч.1. ст. 204 УК КР:

«1. Контрабанда... -

наказывается штрафом в размере от трех тысяч до пяти тысяч расчетных показателей или в размере заработной платы либо иного дохода осужденного за период от шести месяцев до одного года или исправительными работами на срок от одного года до полутора лет либо лишением свободы до одного года с конфискацией имущества либо без такового».

9.2. Учитывая дублирование признаков объективной стороны основного состава контрабанды в диспозиции ч. 2 ст. 204 УК КР, автор предлагает ч.2 ст.204 УК КР начать словами «те же деяния, совершенные указанными в ч. 1 настоящей статьи способами в отношении...», убрав повторное перечисление шести способов совершения контрабанды (см. ч.1 ст. 204 УК КР), и, далее, диспозицию ч.2 закончить словами: «... в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Кыргызской Республики».

9.3. Предлагается добавить в перечень предметов квалифицированной контрабанды (ч.2 ст. 204 УК КР) следующие объекты: редкие животные и растения, находящиеся на грани исчезновения в КР, ответственность за перемещение которых наступает независимо от стоимостных показателей.

9.4. По мнению автора, распространенность и повышенная общественная опасность случаев совершения контрабанды «лицами, ранее совершившими контрабанду»; а также «группой лиц по предварительному сговору» являются основаниями для включения этого преступления в качестве квалифицированного вида контрабанды, предусмотренного в ч.3.ст.204 УК КР.

9.5. Учитывая международно-правовой опыт борьбы с контрабандой, автор предлагает ввести в ч. 4 ст. 204 УК КР особо квалифицирующий признак совершения контрабандного преступления «путем прорыва, то есть открытого, несанкционированного таможенной службой перемещения товаров или иных ценностей через таможенную границу Кыргызской Республики».

9.6. По мнению автора, целесообразно законодательно закрепить формулировку перемещения наркотических средств, используя тело человека или животного («внутриполостное») через таможенную границу КР как наиболее опасного, распространенного, создающего сложности обнаружения при совершении преступления, сформулировав его как перемещение «с сокрытием в теле человека или животного» и указав его дополнительным квалифицирующим признаком в ч. 3 ст. 204 УК КР.

10. Предлагается воссоздать Агентство (службу) по контролю наркотиков КР, которое должно выполнять роль ведущего субъекта противодействия незаконному обороту наркотических средств и психотропных веществ. С этой целью в составе АКН создать специальное Координационное управление, организующее и координирующее на межведомственном уровне противодействие контрабанде и незаконному обороту наркотиков.

Опубликованные научные статьи Джумабековой Б.Н. отражают основные положения проведенного автором исследования:

1. К вопросу о понятии контрабанды /Наука и новые технологии. – Бишкек, 2007, №1-2
2. К истории уголовной ответственности за контрабанду наркотических средств /Высшая школа Казахстана. – Алматы, 2008, №2.
3. Состояние и структура контрабанды в системе таможенных преступлений /Вестник Академии МВД КР «Соблюдение прав человека в деятельности правоохранительных органов»

- /Сб.материалов международной научно-практической конференции, проведенной при содействии Программы ОБСЕ «По реформе органов внутренних дел КР». – Бишкек, 2008
4. Детерминанты контрабанды /Вестник Академии МВД КР «Соблюдение прав человека в деятельности правоохранительных органов» / Сб.материалов международной научно-практической конференции, проведенной при содействии Программы ОБСЕ «По реформе органов внутренних дел КР». – Бишкек, 2008
 5. Организационно - правовые меры предупреждения контрабанды / Вестник МУК, 2008. №2 (17)
 6. Современные проблемы контрабанды /Вестник КРСУ, 2009.- Т.9 (№1)
 7. О роли координации и международном сотрудничестве в предупреждении контрабанды /Вестник МУК, 2009. №1 (18)
 8. Регламентация уголовной ответственности за контрабанду в зарубежных странах: сравнительный анализ /Вестник КРСУ, 2010. – Т.10 (№4) – Бишкек, 2010
 9. К вопросу об особенностях некоторых видов контрабанды в Кыргызской Республике. /Материалы научно-практической конференции «Экономические и социально-гуманитарные проблемы современности» Российского государственного гуманитарного университета 27 марта 2010 года.- г.Балашиха, 2010.
 10. Проблемы международно-правового взаимодействия государств по пресечению контрабанды. /Вестник КРСУ по материалам международной научно-практической конференции «Совершенствование законодательства Кыргызской Республики в рамках реализации Стратегии развития страны на 2009-2011», 29 марта 2010 года.-Т.10 (№5) – Бишкек, 2010.

Резюме

на диссертационное исследование Джумабековой Бактыгуль Ниязахуновны на тему: «Контрабанда: историко-правовое исследование» на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальностям: 12.00.01 — теория и история права и государства; история правовых учений; 12.00.08 – уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право.

Ключевые слова: контрабанда, правовое регулирование, уголовно-правовое регулирование, ответственность за контрабанду, уголовная ответственность, история становления, детерминанты контрабанды, объективные признаки контрабанды, субъективные признаки контрабанды, теории и правовые позиции, исторический анализ, сравнительно-правовой анализ, предупреждение контрабанды, профилактика контрабанды.

Цель настоящего исследования заключается в том, чтобы на основе исследования истории становления и развития уголовно-правовой политики, законодательства, анализа современного состояния правового регулирования и правоприменительной практики, а также изучения сложившегося зарубежного опыта разработать научно-теоретические и практически значимые предложения и рекомендации, направленные на повышение эффективности существующего законодательства в борьбе с контрабандой в Кыргызской Республике.

В диссертационной работе проведен исторический и сравнительно-правовой анализ развития института правового регулирования ответственности за контрабанду в Кыргызской Республике, дан анализ существующих правовых теорий и позиций в определении уголовно-правовой и криминологической характеристик контрабанды, а также анализ уголовно-правового регулирования ответственности за контрабанду в нашей стране и в странах СНГ и дальнего зарубежья.

Проанализировано законодательство дореволюционного и советского периода, регламентировавшее ответственность за контрабанду, уголовное законодательство отдельных зарубежных стран, действующее законодательство Кыргызстана, а также существующая следственная и судебная практика.

Осмысление теоретических и практических вопросов совершенствования борьбы с контрабандой, изучение истории становления правового регулирования ответственности за контрабанду, законодательства и правоприменительной практики КР и некоторых зарубежных стран позволили автору разработать ряд конкретных уголовно-правовых, теоретических и практических решений вопросов ответственности за контрабанду, обосновать авторскую позицию по предложению совершенствования отечественного законодательства.

Практическое применение содержащихся в работе теоретических положений, выводов, практических рекомендаций и предложений направлены на дальнейшее совершенствование законодательства и практической деятельности государственных и общественных организаций, ведущих борьбу с контрабандой, разработку тактики и методики борьбы с преступностью, общереспубликанских и региональных планов и программ в Кыргызской Республике.

Summary

on the dissertation of **Djumabekova Baktygul Niyazahunovna** on the topic: "Smuggling: Historical and legal study" for the degree of Candidate of Legal Sciences of the following specialties: 12.00.01 - Theory and History of Law and State, the history of legal doctrines; 12.00.08 - Criminal Law and Criminology; penal law.

Keywords: trafficking, regulation, criminal law regulation, the responsibility for smuggling, criminal responsibility, the history of formation, the determinants of smuggling, the objective evidence of contraband smuggling subjective symptoms, theories and legal positions, historical analysis, comparative-legal analysis, prevention of smuggling, prevention of smuggling.

The purpose of this study is based on studies of the history of the formation and development of penal policy, law, analyzing the current state of regulation and enforcement practices, as well as the study of the existing international experience to develop a scientific-theoretical and practical significance of proposals and recommendations aimed at effectiveness of existing legislation to combat trafficking in the Kyrgyz Republic.

The thesis conducted a historical and comparative legal analysis of the development of the institution of legal regulation of liability for trafficking in the Kyrgyz Republic, an analysis of existing legal theories and positions in the definition of criminal law and criminological characteristics of trafficking as well as an analysis of legal regulation of liability for trafficking in our country.

The legislation of pre-revolutionary and Soviet period which regulated the trafficking, the criminal laws of individual foreign countries, the current legislation of Kyrgyzstan, as well as the existing investigative and judicial practice was analyzed.

Understanding the theoretical and practical issues to improve the fight against smuggling, the study of history of the regulatory responsibility for the smuggling, legislation and practice of Kyrgyz Republic, and some foreign countries have allowed the author to develop a number of specific criminal law, theoretical and practical solutions to issues of liability for smuggling, to justify the author's position on proposal to improve domestic legislation.

Practical application of contained in the theoretical propositions, conclusions, practical recommendations and suggestions aimed at further improving the legislation and practice of state and public organizations working to combat smuggling, developing tactics and techniques to combat crime, republican and regional plans and programs in the Kyrgyz Republic.

Джумабекова Бактыгүл Ниязахуновнанын «Контрабанда: тарыхый - укуктук изилдөө» деген темада 12.00.01- Мамлекеттин жана укуктун теориясы жана тарыхы; укутук окуулардын тарыхы; 12.00.08 – Кылмыш жаза укугу; криминология; кылмыш жаза аткаруу укугу адистиктери боюнча юридикалык илимдеринин кандидаты окумуштуулук даражасын изделип алуучун жазылган диссертациялык изилдөөсүнө

РЕЗЮМЕ

Негизги сөздөр: контрабанда, укуктук жөнгө салуу, кылмыш укуктук жөнгө салуу, контрабанда үчүн жоопкерчилик, кылмыш жоопкерчилиги, тарыхый калыптануусу, контрабанданын детерминанттары, контрабанданын объективдүү белгилери, контрабанданын субъективдүү белгилери, укуктук көз караштардын теориясы жана тарыхы, тарыхый анализ, салыштырма укутук анализ, контрабанданы алдын алуу.

Диссертациялык изилдөөнүн максаты. Кылмыш укутук саясатынын мыйзам актыларынын, тарыхый калыптануусунун жана өнөүгсүнүн негизинде, азыркы учурдагы укутук жөнгө салуунун, укук колдону практикасынын, абалын изилдөө менен ошондой эле чет өлкөлүк тажырибаны үйрөнү менен илимий теоретикалык жана практикалык манилүү сунуштарды азыркы учурдагы Кыргыз Республикасында контрабандага каршы күрөшү мыйзам актыларынын эффективдүүлүгүн жогорлатууга багытталган.

Диссертациялык изилдөөнүдө тарыхый, тарыхый укутук анализденн негизинде Кыргыз Республикасында контрабанда үчүн жоопкерчилигинин укутук жөнгө салуу институтунун өнгүүсү. Ошондой эле азыркы учурдагы укутук теориялардын, көз – караштардын, контрабанданын кылмыш укутук, криминологиялык мүнөздөмөсүнүн аныктоодо, жана биздин өлкөдө контрабанда үчүн жоопкерчиликтин кылмыш укутук жөнгө салынуусу анализделген.

Революцияга чейин, Совет доорунда контрабанда үчүн жоопкерчиликтин жөнгө салуусуну айрым чет өлкөлөрдүн кылмыш мыйзамдары аракеттеги Кыргызстандагы мыйзам актылары, тергөө жана сот практикасы изилденген.

Контрабандага каршы күрөшүүнү жакшыртуу теоретикалык жана практикалык көз караштарды кайра карап чыгуу, тарыхый калыптануусу, укук колдонуу практикасы, кээ бир чет өлкөлөрдүн тажрыйбасына таянуу менен автор конкреттүү кылмыш укутук, теоретикалык жана практикалык суроолорду чечмелөөгө мүмкүнчүлүк берип автордун Ата Мекендик мыйзам актыларынын өнүктүрүү боюнча көз-караштар негизделген.

Изилдөөдөгү жоболор, тыянактар, практикалык сунуштар мамлекеттик жана коомдук уюмдардын контрабандага каршы күрөшүү боюнча иш аракеттерин жакшыртууга, алардын тактикалык жана методикалык жактарын иштеп чыгууга кылмыштуулукка каршы күрөшүүдө жалпы республикалык жана аймактык программаларды түзүүгө мүмкүнчүлүк түзөт.

Джумабекова Бактыгуль Ниязахуновна

КОНТРАБАНДА: ИСТОРИКО-ПРАВОВОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ

Подписано в печать 16.07.2010.

Формат 60×84 1/16

Печать офсетная. Объем 1,6 п.л.

Тираж 100 экз.

Отпечатано в типографии ЧП «Абыкеев А.Э.»

г. Бишкек, ул. Абдумомунова - 193

Работа выполнена на кафедрах Теории и истории государства и права и Уголовного права и процесса Ошского государственного юридического института

Научный руководитель: доктор юридических наук, доцент
Джоробекова Арзыгуль Мамаюнусовна

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Шаршеналиев Асанбек Шаршеналиевич
кандидат юридических наук
Мажитов Бактыбек Омурзакович

Ведущая организация: **Академия МВД Республики Казахстан,**
г.Алматы, ул.Утепова, 16.

Защита состоится « » _____ 2010 г. в 14:00 часов на заседании диссертационного совета К.12.10.419 по защите диссертаций на соискание ученой степени кандидата юридических наук в Кыргызском национальном университете имени Жусупа Баласагына по адресу: 720024, г. Бишкек, ул. Жибек-Жолу, 394, корпус №8, юридический институт, ауд.№400.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Кыргызского национального университета им. Жусупа Баласагына, по адресу: 720024, г.Бишкек, ул. Жибек-Жолу, 394, корпус №8.

Автореферат разослан « » _____ 2010 года.

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук, профессор

Сманалиев К.М.

Решением диссертационного совета К 12.10.419 от 28.08.2010 года протокол №2 диссертация принята к защите и разрешается печатание автореферата.

- | | |
|--|------------------------|
| 1. Председатель диссертационного совета,
доктор юридических наук, профессор | Арабаев Ч.И. |
| 2. Ученый секретарь диссертационного совета,
кандидат юридических наук, профессор | Сманалиев К.М. |
| 3. Начальник отдела НАК КР | Умралина Г.Р. |
| 4. Зам.председателя НАК КР,
главный ученый секретарь | Бекболотов Т.Б. |