

А.А. Бакрадзе

**ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ
УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ СОБСТВЕННОСТИ ОТ
ПРЕСТУПЛЕНИЙ, СОВЕРШАЕМЫХ ПУТЁМ ОБМАНА ИЛИ
ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ДОВЕРИЕМ**

МОНОГРАФИЯ

**Москва
2011**

УДК 343.7(100)(035.3)
ББК 67.408.121(2Рос)+67.408.121(051)
Б19

Рецензент:

кандидат юридических наук, доктор экономических наук, профессор, лауреат
премии Правительства РФ в области науки и техники Н.Д. Эриашвили
(главный редактор издательства «ЮНИТИ-ДАНА»)

Бакрадзе, Андрей Анатольевич

Б19 Теоретические основы уголовно-правовой охраны собственности от преступлений, совершаемых путём обмана или злоупотребления доверием: монография/А.А. Бакрадзе. – М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2011. - 399 с. – (Серия «Научные издания для юристов»)

ISBN 978-5-238-02240-6

Агентство СІР РГБ

Рассмотрены основные этапы формирования, становления и развития уголовно-правовых норм об ответственности за преступления против собственности, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием. Сопоставлены уголовные законодательства ряда стран СНГ и России, предложены решения по вопросам квалификации преступлений, предусмотренных ст.ст. 159, 160, 164, 165 УК РФ и др., оптимизации уголовного закона и практики его применения на базе исследований, проведенных в 2004-2010 гг.

Для преподавателей, студентов высших учебных заведений, аспирантов, докторантов, научных и практических работников правоохранительных органов, а также широкого круга читателей, интересующихся вопросами борьбы с преступностью.

ББК 67.408.121(2Рос)+67.408.121(051)

ISBN 978-5-238-02240-6

ИЗДАТЕЛЬСТВО ЮНИТИ-ДАНА, 2011

Оглавление

Введение.....	5
Глава I. Теоретико-методологические основы понятия уголовно-правовой охраны собственности от преступлений, совершаемых путем обмана или злоупотребления доверием.....	15
§ 1. Ретроспективный анализ уголовно-правовых норм об ответственности за преступления против собственности, совершаемые путем обмана или злоупотребления доверием.....	15
§ 2. Теоретические основы понятия и классификации преступлений против собственности, совершаемых путем обмана или злоупотребления доверием.....	68
§3. Сравнительно – правовой анализ уголовного законодательства ряда стран СНГ и России, регламентирующего ответственность за преступления против собственности, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием.....	76
Глава II. Теоретические основы уголовно – правовой характеристики и квалификации мошенничества и причинения имущественного ущерба путём обмана или злоупотребления доверием.....	88
§1. Особенности уголовно – правовой характеристики и квалификации мошенничества и причинения имущественного ущерба путём обмана или злоупотребления доверием по законодательству России.....	88
§2. Особенности уголовно – правовой характеристики и квалификации мошенничества и причинения имущественного ущерба путём обмана или злоупотребления доверием по законодательству ряда стран СНГ.....	186
§3. Проблемы отграничения мошенничества и причинения имущественного ущерба путём обмана или злоупотребления доверием от смежных преступлений.....	192
Глава III. Теоретические основы уголовно – правовой характеристики и квалификации присвоения и растраты, как преступлений, совершаемых путём обмана или злоупотребления доверием.....	215

§1. Особенности уголовно – правовой характеристики и квалификации присвоения и растраты по законодательству России.....	215
§2. Особенности уголовно – правовой характеристики и квалификации присвоения и растраты по законодательству ряда стран СНГ.....	292
§3. Проблемы отграничения присвоения и растраты от смежных преступлений.....	301
Глава IV. Теоретические основы уголовно – правовой характеристики и квалификации хищения предметов, имеющих особую ценность, как преступления, совершаемого путём обмана или злоупотребления доверием.....	316
§1. Особенности уголовно – правовой характеристики и квалификации хищения предметов, имеющих особую ценность по законодательству России.....	316
§2. Особенности уголовно – правовой характеристики и квалификации хищения предметов, имеющих особую ценность по законодательству ряда стран СНГ.....	379
§3. Проблемы отграничения хищения предметов, имеющих особую ценность от смежных преступлений.....	384
Глава V. Проблемы совершенствования уголовно-правовых норм об ответственности за преступления против собственности, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием, и практики их применения.....	393
§1. Проблемы совершенствования уголовно – правовых норм об ответственности за преступления против собственности, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием.....	393
§2. Проблемы практики применения уголовно – правовых норм об ответственности за преступления против собственности, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием.....	435
Заключение.....	458
Приложения.....	486

ВВЕДЕНИЕ

Уголовно-правовая охрана различных форм собственности от преступлений, совершаемых путём обмана или злоупотребления доверием, продолжает сохранять свою актуальность в условиях формирования эффективной рыночной экономики, предполагающей решение ряда принципиальных проблем, в числе которых с учётом быстроменяющейся социально-экономической ситуации особую значимость приобретает неукоснительное соблюдение ст. ст. 35, 36 Конституции Российской Федерации, гарантирующих неприкосновенность чужой собственности.

Необходимость теоретико-прикладного анализа уголовно-правовых норм об ответственности за преступления против собственности, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием, обусловлена, прежде всего, тем, что удельный вес преступлений против собственности в общем числе зарегистрированных преступлений с момента принятия УК РФ 1996 г. постоянно возрастает и на сегодняшний день составляет более 60 %.

При этом в числе преступных посягательств на собственность доминирующее положение продолжают занимать хищения, составляющие более половины от общего числа ежегодно регистрируемой преступности. Несмотря на некоторое снижение общего количества ежегодно регистрируемых преступлений, включая преступления против собственности, а в их числе – совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием, наметившееся с 2007 года, удельный вес, например, мошенничества, как самого распространённого преступления данного вида, в числе общей преступности и преступлений против собственности постоянно возрастает. Так, в 1997 году удельный вес мошенничеств от общего числа зарегистрированных преступлений и посягательств на собственность составил соответственно 3,2 % и 5,5%, тогда как в 2010 г. – 6,1% и 10%¹.

¹ См.: Состояние преступности в России. – М., ГИАЦ МВД РФ, 1997-2010.

Кроме того, на этом неблагоприятном фоне, в следственно – судебной практике возник ряд сложных и неоднозначных вопросов понимания признаков и квалификации преступлений, предусмотренных ст.ст. 159, 160, 164, 165 УК РФ, в большинстве случаев исключительными способами совершения которых выступают обман или злоупотребление доверием. При этом существующие точки зрения учёных-правоведов относительно вопросов квалификации, отграничения рассматриваемых преступлений от смежных и иных составов не содержат какого-либо единого подхода в решении возникших проблем, что также усугубляется постоянной модернизацией приёмов посягательств на собственность. Примечательно, что ещё в 1870 г., И.Я. Фойницкий, чьи современники называли его «великим учителем русских криминалистов», писал: *«...как человек времён первоначальных прибегал для похищения имущества главным образом к топору и кистеню, а человек нашего времени к тайному взятию чужого, так вскоре – что уже весьма заметно теперь – преобладающее место этих способов заменит орудие интеллектуальное, хитрость, обман...»*².

Актуальность настоящего исследования предопределяется также необходимостью проведения ретроспективного анализа уголовно-правовых норм об ответственности за преступления против собственности, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием, по законодательству России на предмет выявления исторически-обусловленных закономерностей их возникновения, развития и становления, а также сравнительно-правового анализа данных уголовно-правовых норм, содержащихся, с одной стороны, в УК РФ, и УК ряда стран СНГ – с другой, на предмет использования положительного законотворческого опыта в национальном законодательстве. При этом не менее важным видится проведение комплексной ревизии уголовно-правовых норм об ответственности за рассматриваемые преступления на предмет их

² Фойницкий И.Я. Мошенничество по русскому праву. Сравнительное исследование.– М.: Изд-во СГУ, 2006. Часть 1. С. 9.

оптимальности и эффективности с выработкой на этой основе предложений по совершенствованию уголовного законодательства в данной сфере.

Вышесказанное свидетельствует об актуальности темы настоящей работы, отражающей крупную социальную проблему, и необходимости её исследования в уголовно-правовом, сравнительно-правовом и историческом аспектах.

Исследования в области уголовно-правовой охраны собственности от преступлений, в том числе, совершаемых путём обмана или злоупотребления доверием, наиболее глубоко представлены в трудах Д.И. Аминова, А.Г. Безверхова, Н.С. Белогриц-Котляревского, Г.Н. Борзенкова, В. П. Верина, В.А. Владимирова, М.Ф. Владимирского - Буданова, Л.Д. Гаухмана, М.А. Гельфера, Л.В. Григорьева, С.А. Елисеева, В.В. Есипова, Б.Д. Завидова, В.А. Змиева, Н.Г. Иванова, С. Б. Иващенко, А.В. Кладкова, И.А. Клепицкого, В.С. Комисарова, Г.А. Кригера, Н.Ф. Кузнецовой, В.Н. Лимонова, В.И. Литвинова, Г.П. Лозовицкой, Н.А. Лопашенко, Ю.И. Ляпунова, С.В. Максимова, Н.С. Матышевского, Г.А. Мендельсона, В.С. Минской, Б.С. Никифорова, Д.Л. Никишина, А.А. Пионтковского, С.В. Познышева, А.И. Рарога, В.П. Ревина, Н.Д. Сергеевского, М.И. Слюсаренко, Л.Э. Сунчалиевой, Н.С. Таганцева, Н.С. Устинова, И.Я. Фойницкого, А.И. Чучаева, Н.Д. Эриашвили и других учёных.

В последние годы по изучаемой теме опубликованы работы В.Ф. Анисимова, О.В. Белокурова, А.И. Бойцова, В.В. Векленко, Г.В. Вериной, Б.В. Волженкина, Л.Д. Гаухмана, В.И. Гладких, В.Н. Дерендяева, А.Э. Жалинского, С.М. Кочои, Н.Н. Лунина, С. В. Максимова, А.П. Севрюкова, В.М. Семёнова, В.И. Плоховой, А.Ю. Филаненко, А.В. Шульги, П. С. Яни и иных авторов.

Вместе с тем применительно к началу второго десятилетия двадцать первого века остался не затронутым с учётом накопленной практики применения УК 1996 года целый ряд сложных теоретических и прикладных вопросов применения уголовно-правовых норм об ответственности за

преступления против собственности, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием.

Таким образом, сохраняющаяся социальная потребность в подобных исследованиях с учётом новых экономических условий, с одной стороны, и неиспользованный законотворческий и правоприменительный потенциал в данной области – с другой, предопределили практическую и научную актуальность темы предпринятого исследования.

Объектом исследования стали общественные отношения, складывающиеся в сфере уголовно-правовой охраны собственности от преступлений, совершаемых путём обмана или злоупотребления доверием, ответственность за которые установлена в главе 21 УК РФ «Преступления против собственности», раздела VIII «Преступления в сфере экономики».

Предмет исследования составляют уголовно-правовые нормы, оказывающие воздействие на рассматриваемые отношения с точки зрения повышения их результативности в противодействии рассматриваемым посягательствам на собственность, исторические источники уголовного права, теоретические концепции, отражающие форму, содержание и признаки указанных норм, действующее национальное уголовное законодательство, судебная практика, специальная литература, материалы социологического исследования, статистические данные, действующее уголовное законодательство ряда стран СНГ на предмет изучения опыта конструирования уголовно-правовых норм в рассматриваемой области, конкретные уголовные дела о преступлениях против собственности, совершаемых посредством обмана или злоупотребления доверием.

Цель настоящего исследования состоит в комплексной разработке научно обоснованных теоретических и прикладных аспектов уголовно-правовой охраны собственности от преступлений, совершаемых путём обмана или злоупотребления доверием в новых социально-экономических условиях и подготовке на этой основе предложений и рекомендаций,

направленных на оптимизацию уголовного законодательства и практики его применения в данной области.

Указанная цель достигалась путём решения следующих основных исследовательских **задач**:

- изучения в историческом аспекте особенностей формирования уголовно-правовых норм об ответственности за преступления, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием с периода действия Русской Правды до принятия действующего УК 1996 года;

- исследования действующего уголовного законодательства ряда стран СНГ (Украина, Беларусь, Узбекистан, Казахстан) об ответственности за преступления, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием, и его соотнесения с аналогичным законодательством Российской Федерации на предмет использования полезного законотворческого опыта в отечественном законодательстве;

- анализа понятия и классификации преступлений против собственности, совершаемых путём обмана или злоупотребления доверием по действующему законодательству России;

- анализа особенностей уголовно-правовой характеристики и квалификации мошенничества, присвоения, растраты, хищения предметов, имеющих особую ценность и причинения имущественного ущерба путём обмана или злоупотребления, предусмотренных основными, квалифицированными и особо квалифицированными составами названных преступлений, с использованием материалов судебной практики;

- разработке предложений и рекомендаций по квалификации преступлений против собственности, совершаемых путём обмана или злоупотребления доверием, включая вопросы их разграничения и отграничения от смежных и иных составов преступлений;

- рассмотрения на основе материалов следственно-судебной практики и социологического исследования актуальных проблем совершенствования уголовно-правовых норм об ответственности за преступления против

собственности, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием, и внесения научно обоснованных предложений по оптимизации практики их применения.

Методологическую основу исследования составляют всеобщий метод диалектического познания общественных процессов и социально-правовых явлений, позволяющий рассматривать их в постоянном развитии, тесной взаимосвязи и взаимодействии, а также общенаучные методы исследования — анализ и синтез, исторический, логический и др.

Кроме того, в основу исследования положены следующие частнонаучные методы:

- формально-логический — при квалификации и отграничении преступлений против собственности, совершаемых путём обмана или злоупотребления доверием;
- статистический — при изучении количественных показателей, характеризующих состояние и динамику рассматриваемых преступлений, включая данные о лицах их совершивших;
- сравнительно-исторический — при изучении особенностей и исторически обусловленных закономерностей формирования уголовно-правовых норм об ответственности за преступления против собственности, совершаемые путём обмана или злоупотребления доверием по законодательству России;
- сравнительно-правовой — при сопоставлении действующего УК РФ с уголовным законодательством ряда стран СНГ;
- системного анализа — при изучении особенностей уголовно-правовой характеристики преступлений данного вида с использованием материалов судебной практики, периодической, научной и специальной литературы;
- конкретно-социологический, включающий в себя опрос, анкетирование, интервьюирование;
- исследование документов — при изучении и анализе разнообразных документов, относящихся к теме исследования.