

§ 11 АДМИНИСТРАТИВНОЕ И МУНИЦИПАЛЬНОЕ ПРАВО И ДРУГИЕ ОТРАСЛИ ПРАВА

Теплова Д.О.

ПОНЯТИЕ И ВИДЫ МОШЕННИЧЕСТВ В МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ

Аннотация. Особое внимание в статье уделяется тому, что глобализация экономических процессов, правовых интересов, необходимость противодействия преступности практически всех стран, вызывает потребность единого толкования основных юридических терминов. Понятием «мошенничество» оперируют административные и уголовные законы различных государств, международные акты и проблема заключается в том, что толкуют его по-разному. Изменения в российском законодательстве так же серьезно реформировали учение о мошенничестве, что вызвало многочисленные научные дискуссии. Особо подчеркивается важное для теории и практики понимание мошенничества как коррупционного преступления. Методологию исследования составляет совокупность общенаучных и специальных методов познания на основе принципов научной объективности, системности и историзма. Выбор методов исследования обусловлен объектом, предметом, а также целью и задачами исследования. Такой подход позволяет выявить закономерности развития международного законодательства и законодательства России. Работа представляет собой аналитическое исследование международных актов о мошенничестве и их компаративный анализ. Основными выводами проведенного исследования являются: мошенничество стало одним из самых распространенных и латентных преступлений во всем мире; в международных конвенциях мошенничество это широкий круг обманных преступлений; мошенничество отнесено к тяжкими преступлениями, которые стали возраставшей международной проблемой, которая требует применения современных и эффективных методов в международном масштабе; следует подчеркнуть важное для теории и практики понимание мошенничества как коррупционного преступления.

Ключевые слова: мошенничество, международное право, конвенции, глобальные проблемы, систематизация права, противодействие коррупции, международное сотрудничество, уголовное право, уголовная ответственность, специализированные органы.

Review. The author of the study pays special attention to the fact that the globalization of economic processes and legal interests and the necessity to struggle against criminality in almost all countries lead to the need for a unified interpretation of basic legal terms. The term "fraud" is used in administrative and criminal laws of different states and in international acts, and the problem is that it is interpreted in different ways. Changes in the Russian legislation have also seriously reformed the concept of fraud, causing a large number of scientific discussions. The author emphasizes the theoretical and practical importance of understanding of fraud as a corruption crime. The methodology of the research is composed of a set of general scientific and special methods of cognition on the base of principles of scientific objectivity, systemacy and historicism. The choice of research methods is determined by the object, the subject, the aims and tasks of the research. Such an approach allows the author to reveal the development patterns of international and Russian legislation. The proposed work is the analytical research of international acts on fraud and their comparative analysis. The author comes to the following conclusions: fraud has become one of the most widespread and latent crimes all over the world; in international conventions fraud covers a wide range of fraudulent deeds; fraud is rated among grave crimes which have become a growing international problem requiring the use of modern and effective methods on an international scale. It is worth noticing the understanding of fraud as a corruption crime.

Key words: international cooperation, combating corruption, systematization of law, global problems, convention, international law, fraud, criminal law, criminal liability, specialized authorities.

Федеральный закон от 29.11.2012 № 207-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» серьезно реформировал учение о мошенничестве, что вызвало многочисленные научные дискуссии[1].

Мировой экономический кризис, увеличение количества коррупционных преступлений, расцвет теневого бизнеса повлекли очередной виток передела собственности[2]. Мошенничество стало одним из самых распространенных и латентных преступлений во всем мире. Глобализация экономических процессов, правовых интересов, необходимость противодействия преступности практически всех стран, вызывает потребность единого толкования основных юридических терминов. Понятием «мошенничество» оперируют административные и уголовные законы различных государств, международные акты и проблема заключается в том, что толкуют его по-разному.

Статья 159 УК РФ дает следующее определение мошенничеству – хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием.

В международных документах имеется как общее понятие, так и специальные объяснения термина «мошенничество», применительно к различным правовым ситуациям.

Например, Договор о функционировании Европейского Союза, подписанным в г. Риме 25.03.1957 содержит самое широкое определение «мошенничество» (франц.: fraude; англ.: fraud) – различные совершаемые с корыстной целью противоправные деяния, которые наносят ущерб финансовым интересам Союза. Подобный ущерб может выражаться как в неполучении или недополучении Союзом причитающихся ему денежных средств (например, в результате контрабанды или уклонения иным образом от уплаты пошлин общего таможенного тарифа), так и в неправомерном использовании выделяемых Союзом финансовых ассигнований (например, незаконное получение бюджетных субсидий).

Важным документом является Регламент N 2454/93 Комиссии Европейских сообществ «Определяющий положения по имплементации Регламента (ЕЭС) 2913/92 Совета ЕС, устанавливающего Таможенный кодекс Сообщества», принятый в г. Брюсселе 02.07.1993 г., где сказано о мошенничестве в особо крупном размере».

Расширительное толкование мошенничества как ряда неправомерных действий дано в «Конвенции Совета Европы против манипулирования спортивными соревнованиями» (CETS N 215) (Заклучена в г. Маглингене 18.09.2014), в которой Россия участвует: каждая Сторона обеспечивает возможность в соответствии с ее законодательством уголовного

преследования за манипулирование спортивными соревнованиями, если оно включает действия по принуждению, коррупции или мошенничеству, как они определены в ее законодательстве.

Серьезным правовым документом следует признать Конвенцию, в которой наша страна не участвует – «Конвенция Совета Европы о противодействии торговле людьми» (CETS N 197) (Заклучена в г. Варшаве 16.05.2005). В Конвенции мошенничество понимается как один из способов совершения «торговли людьми»: осуществляемая в целях эксплуатации вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение людей путем угрозы или применения силы или иных форм принуждения, похищения, мошенничества, обмана, злоупотребления полномочиями или состоянием уязвимости или путем подкупа деньгами или иной выгодой для получения согласия лица, имеющего контроль над другим лицом. Положительно, что Россия ратифицировала «Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее, дополняющий Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности» (Принят в г. Нью-Йорке 15.11.2000 Резолюцией 55/25 на 62-ом пленарном заседании 55-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН) Федеральным законом от 26.04.2004 N 26-ФЗ. В Протоколе сходное понимание «торговли людьми» – осуществляемые в целях эксплуатации вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение людей путем угрозы силой или ее применения или других форм принуждения, похищения, мошенничества, обмана, злоупотребления властью или уязвимостью положения, либо путем подкупа, в виде платежей или выгод, для получения согласия лица, контролирующего другое лицо.

В «Конвенции Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии, конфискации доходов от преступной деятельности и финансировании терроризма» (CETS N 198) (Заклучена в г. Варшаве 16.05.2005) мошенничество отнесено к тяжкими преступлениями, которые стали возрастающей международной проблемой, требует применения современных и эффективных методов в международном масштабе (п. «i» Дополнения).

В ст. 15 Конвенции N 189 Международной организации труда «О достойном труде домашних работников» (Россия не участвует), заключенной в г. Женеве 16.06.2011 г. статья 15 предусматривает, что в целях обеспечения действенной защиты домашних работников от недобросовестной практики, каждое государство-член, в частности: обеспечивает применение надлежащих механизмов и процедур в целях рассмотрения жалоб и случаев предполагаемых злоупотреблений и мошеннической практики,

касающихся действий частных агентств занятости в отношении домашних работников; рассматривает целесообразность, в случае если домашние работники набираются в одной стране для работы в другой стране, заключения двусторонних, региональных или многосторонних соглашений в целях предотвращения случаев злоупотреблений и мошеннической практики в области набора, трудоустройства и занятости персонала. В данном документе также говорится о мошенничестве как о широком круге обманных действий.

Не как конкретное преступление, а как обман понимается мошенничество и в «Международной конвенции о борьбе с допингом в спорте», заключенной в г. Париже 19.10.2005 г. (Россия ратифицировала данный документ Федеральным законом от 27.12.2006 № 240-ФЗ). Генеральной конференцией ООН по вопросам образования, науки и культуры («ЮНЕСКО»), на своей 33-й сессии, состоявшейся 3 – 21 октября 2005 года в Париже выражает обеспокоенность в связи с использованием спортсменами допинга в спорте и последствиями этого для их здоровья, принципа справедливой игры, искоренения мошенничества и будущего спорта.

О мошенничестве как виде подлога сказано в нескольких международных актах, например в ст. 8 Директивы № 2008/106/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского Союза «О минимальном уровне профессиональной подготовки моряков (новая редакция)» (Принята в г. Страсбурге 19.11.2008), где подчеркнута необходимость предотвращения мошенничества и противоправных практических действий, связанных с выданными сертификатами и удостоверениями.

Сходное понимание мошенничества можно найти в «Заключения и рекомендации Специальной комиссии по практическому применению Гагских конвенций об апостиле, вручении документов, получении доказательств и доступе к правосудию», принятым в г. Гааге 02.02.2009 – 12.02.2009. вне рамок процесса апостилирования компетентные органы могут принять меры по борьбе со случаями мошенничества. Заметим, что Гагская Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (Вместе с «Образцом апостиля») была заключена в г. Гааге 05.10.1961 г. и СССР присоединился к данному документу на основании Постановления ВС СССР от 17.04.1991 N 2119-1. Считаю целесообразным присоединиться России к «Конвенции о международном порядке взыскания алиментов на детей и других формах содержания семьи», заключенной в г. Гааге 23.11.2007 г. 4). В частности, в ст. 30 Конвенции сказано, что в признании и принудительном исполнении соглашения об уплате алиментов может быть отказано, если соглашение об уплате алиментов было получено пу-

тем мошеннических действий или фальсификации. Не участвует Россия и в «Конвенции в отношении соглашений о выборе суда», заключенной в г. Гааге 30.06.2005 г. Согласно Конвенции признанию и приведению в исполнение может быть отказано, если, например) судебное решение было получено путем мошенничества, связанного с процессуальными вопросами (п. «d» ст. 9).

В Регламенте № 1141/2014 Европейского парламента и Совета Европейского Союза «Об Уставе и финансировании Европейских политических партий и Европейских политических фондов», принятом в г. Страсбурге 22.10.2014 г. особо обращено внимание на мошенническое использование персональных данных.

О мошенничестве как о широком круге обманных преступлений сказано в «Международной конвенции о подготовке и дипломировании персонала рыболовных судов и несении вахты 1995 года» (ПДНВ-Р/STCW-F) (Заключена в г. Лондоне 07.07.1995) – каждая Сторона устанавливает процедуры для беспристрастного расследования любых ставших известными случаев некомпетентности, действий или упущений, которые могут представлять непосредственную угрозу охране человеческой жизни или сохранности имущества на море либо морской среде, со стороны владельцев дипломов или подтверждений, выданных этой Стороной, в связи с выполнением ими обязанностей, относящихся к их дипломам, а также для изъятия, приостановления действия и аннулирования таких дипломов по этой причине и с целью предотвращения мошенничества.

В Регламенте № 978/2012 Европейского парламента и Совета Европейского Союза «О применении схемы обобщенных тарифных преференций и об отмене Регламента (ЕС) Совета ЕС 732/2008», принятом в г. Страсбурге 25.10.2012 г. речь идет о частных случаях мошенничества, касающихся происхождения продуктов и процедур, относящихся к ним. СССР с 1 сентября 1991 года присоединился к «Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров», заключенной в г. Вене 11.04.1980). «Сборник ЮНСИТРАЛ по прецедентному праву, касающемуся Конвенции Организации Объединенных Наций о международной купле-продаже товаров», принятый в г. Нью-Йорке в 2008 г. содержит правило о внутреннем понимании каждой страной понятия мошенничества в отношении заключенных договоров. Заслуживает внимания общий принцип, согласно которому даже очень небрежный покупатель заслуживает большей защиты, чем совершивший мошенничество продавец.

Во «Всемирной почтовой конвенции», заключенной в г. Дохе 11.10.2012 г. сказано о запрете

отправлений, пересылаемых для содействия акту мошенничества. Таким образом, речь идет о пособничестве мошенническим действиям.

Специальные виды мошенничества – с использованием компьютерных технологий – предусмотрены в «Конвенции о преступности в сфере компьютерной информации» (ETS N 185), заключенной в г. Будапеште 23.11.2001 г.): лишения другого лица его собственности путем: любого ввода, изменения, удаления или блокирования компьютерных данных или любого вмешательства в функционирование компьютерной системы, мошенническим или бесчестным намерением неправомерного извлечения экономической выгоды для себя или для иного лица. К сожалению, Россия приняла решение подписать данный документ с заявлением в соответствии с Распоряжением Президента РФ от 15.11.2005 N 557-рп, которое признано утратившим силу Распоряжением Президента РФ от 22.03.2008 N 144-рп.

Однако положительно, что несколько в урезанном виде по сравнению с Конвенцией, Федеральным законом от 29.11.2012 N 207-ФЗ была принята статья 159.6 УК РФ «Мошенничество в сфере компьютерной информации», которой предусмотрено в качестве такового хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем ввода, удаления, блокирования, модификации компьютерной информации либо иного вмешательства в функционирование средств хранения, обработки или передачи компьютерной информации или информационно-телекоммуникационных сетей.

В «Стокгольмской программе «Открытая и безопасная Европа, которая служит своим гражданам и защищает их» (2010/C 115/01), принятой 04.05.2010 г. (Россия не участвует) Европейский совет призывает государства-члены ЕС и при необходимости Европейскую комиссию, в частности, повысить эффективность преследований за неуплату налогов и коррупцию в частном секторе и раннего выявления мошеннических злоупотреблений на рынке (таких как инсайдерская торговля и манипулирование рынком), а также незаконного присвоения денежных средств.

В «Европейской конвенции о гражданстве» (ETS № 166) (Заключена в г. Страсбурге 06.11.1997, Россия подписала и ратифицировала этот документ) предусмотрено, что государство-участник не может предусматривать в своем внутреннем законодательстве утрату его гражданства *ex lege* или по инициативе самого государства-участника, за исключением случаев приобретения гражданства государства-участника путем мошенничества, предоставления ложной информации или сокрытия любого относящегося к делу факта, касающегося заявителя. Это понимание мошенничества – как

предоставление ложных сведений, сходное содержится и в «Пояснительном докладе к Европейской конвенции о гражданстве», принятом в г. Страсбурге 06.11.1997 г. В докладе сказано, что мошенничество, предоставление ложной информации или сокрытие любого относящегося к делу факта должно являться результатом намеренного действия или бездействия со стороны заявителя, которое послужило важным фактором в приобретении гражданства. Например, если лицо приобретает гражданство государства-участника с условием, что впоследствии оно откажется от гражданства происхождения, и если лицо добровольно не сделало этого, государство-участник вправе предусмотреть утрату его гражданства. Кроме того, для целей настоящей Конвенции «сокрытие любого относящегося к делу факта» означает сокрытие соответствующего условия, которое помешало бы получению гражданства заинтересованным лицом (например, двоебрачие). В данном контексте «относящиеся к делу» факты означают такие факты (например, сокрытие другого гражданства, сокрытие судимости за совершение серьезного преступления), которые, если бы о них было известно до предоставления гражданства, привели бы к отказу от предоставления такого гражданства.

Таможенная конвенция о международной перевозке грузов с применением книжки МДП (Конвенция МДП/TIR Convention), заключенная в г. Женеве 14.11.1975 г. предусматривает мошенничество как фальсификацию (подлог) документов (книжки МДП): Во избежание строгого контроля в таможенном месте отправления нарушители могут попытаться сфальсифицировать оформление подлинной книжки МДП в таможенном месте отправления посредством использования поддельных таможенных печатей и пломб. Такие противозаконные действия весьма опасны, так как, согласно положениям Конвенции МДП, таможенные органы стран транзита и стран назначения обычно полагаются на проверки, прошедшие в таможенном месте отправления. Поэтому таможенная (таможни) выезда, находящаяся (находящиеся) в стране (странах) отправления, играет (играют) решающую роль в разоблачении такой мошеннической деятельности и должна (должны) проверять подлинность таможенных пломб и печатей, по возможности, проверять соответствие сведений в грузовом манифесте книжки МДП сведениям, содержащимся в других сопровождающих документах (например, грузовой экспортной декларации, накладной КДПП и т.д.), которые обычно проверяются в таможнях места отправления.

Мошенничество как хищение понимается в «Европейской конвенции о правонарушениях в отношении культурных ценностей» (ETS № 119) (Заключена в г. Дельфы 23.06.1985, Россия не уча-

ствует) – деяния, состоящие в незаконном приобретении культурных ценностей другим лицом, независимо от того, квалифицируются ли такие деяния национальным законодательством как незаконное присвоение, мошенничество, злоупотребление доверием и иным образом.

Интересным представляется толкование мошенничества не как вида обмана, предусмотренное в статье 89 «Конвенции о Едином законе о международной купле-продаже товаров» (ULIS) (Заключена в г. Гааге 01.07.1964, Россия не участвует): в случае обмана или мошенничества сумма возмещения убытка будет определяться правилами, применимыми к договорам продажи, не регулируемым настоящим Законом.

В заключении следует подчеркнуть важное для теории и практики понимание мошенничества как коррупционного преступления. Об этом сказано в «Рекомендации по совершенствованию законодательства государств-участников СНГ в сфере противодействия коррупции», принятой в г. Санкт-Петербурге 23.11.2012 г. Постановлением 38-17 на 38-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ. В Рекомендации Базельского комитета по банковскому надзору «Принципы совершенствования корпоративного управления» (г. Базель, октябрь 2010 года) говорится, что кодекс поведения в кредитных организациях или аналогичный порядок должен определять, что считать приемлемым и неприемлемым поведением. Особенно важно, чтобы такой порядок исключал возможность предосудительной или незаконной деятельности, как, например, ложная финансовая отчетность, отмывание денег, мошенничество, подкуп или коррупция. Кодекс поведения должен исключать принятие чрезмерных рисков, что должно также предусматриваться внутренней корпоративной политикой.

В Регламенте № 1141/2014 Европейского парламента и Совета Европейского Союза «Об Уставе и финансировании Европейских политических партий и Европейских политических фондов», принятом в г. Страсбурге 22.10.2014 г. предусмотрено, что независимые органы или эксперты информируют Орган и уполномоченное должностное лицо Европейского парламента обо всей подозрительной незаконной деятельности, мошенничестве или коррупции, которые могут причинить вред финансовым интересам

Библиография:

1. Яни П.С. Специальные виды мошенничества // Законность. 2015. N 7.
2. Третьяк М.И. Проблемы квалификации новых способов мошенничества // Уголовное право. 2015. N 2.

References (transliterated):

1. Yani P.S. Spetsial'nye vidy moshennichestva // Zakonnost'. 2015. N 7.
2. Tret'yak M.I. Problemy kvalifikatsii novykh sposobov moshennichestva // Uголовное право. 2015. N 2.

Союза, что свидетельствует о понимании мошенничестве не как одном из видов коррупции.

Специально созданное Европейское бюро по борьбе с мошенничеством OLAF выполняет расследования для выявления того, имелись ли мошенничество, коррупция или иная незаконная деятельность, касающаяся финансовых интересов Союза (Россия не участвует), а также Евроуст, созданный Решением № 2002/187/JAI Совета Европейского Союза «О создании Евроуст в целях усиления борьбы с тяжкой преступностью» (г. Брюссель, 28.02.2002) нацелен на противодействие мошенничеству и коррупции, а также любому уголовному правонарушению, посягающему на финансовые интересы Европейского сообщества.

Закончим наш обзор международных актов о противодействии мошенничеству статьей 15 «Защита финансовых интересов Европейского сообщества», Регламента N 1889/2006 Европейского парламента и Совета Европейского Союза «Об установлении финансового инструмента для развития демократии и прав человека во всем мире» (Принят в г. Брюсселе 20.12.2006, Россия не участвует) предусматривающей, что любое соглашение или контракт, вытекающий из исполнения настоящего Регламента, должен содержать положения, гарантирующие защиту финансовых интересов Европейского сообщества, в частности, в отношении мошенничества, коррупции и любого другого несоблюдения норм, в соответствии с Регламентом Совета (ЕС, Евратом) № 2988/95 от 18 декабря 1995 года о защите финансовых интересов Европейских сообществ, Регламента Совета (Евратом, ЕС) № 2185/96 от 11 ноября 1996 года о немедленных проверках и инспекциях, выполняемых Европейской комиссией для того, чтобы защитить финансовые интересы Европейских сообществ от мошенничества и иных правонарушений, и Регламента (ЕС, Евратом) № 1073/1999 Европейского парламента и Совета ЕС от 25 мая 1999 года, касающегося расследований, проводимых Европейским ведомством по борьбе с мошенничеством (ОЛАФ).

Мировому сообществу следует объединять усилия в противодействии всем видам мошенничеств, так как от своевременной, результативной защиты финансовой системы зависит безопасность, стабильность обществ на современном этапе мирового кризиса.