

У співробітників підрозділів, на які покладено обов'язки ведення статистично-облікової документації, проведення внутрішніх перевірок, можна встановити відомості щодо порядку оформлення операцій з товарно-матеріальними цінностями на різних етапах обігу отруйних та сильнотоксичних речовин, питання щодо обставин скоєння виявлених порушень правил, відомості про минулі перевірки та випадки виявлення під час таких перевірок порушень правил поводження із зазначеними речовинами тощо.

Співробітників, які забезпечують охорону підприємства та пропускний режим, необхідно допитати про таке: на якій посаді й з якого часу працює, що входить до його службових обов'язків, яким чином організована робота з охорони підприємства, який режим входу (виходу) людей або ввезення (вивозу) вантажів; хто, коли та на підставі яких документів має право переміщати що-небудь на територію або за її межі, чи фіксуються ці факти в журналах, іншій документації (накладна на вивіз продукції, перепустка тощо); час і режим постачань сировини, товарів, вивозу продукції, їх кількість, частота (зокрема за одну зміну); хто дає дозвіл на ввезення (вивіз) вантажів, у якій формі (усно, письмово) та інші питання.

Запропоновані запитання, які з'ясовуються у тих чи інших груп свідків, мають орієнтовний характер, залежать від ситуації, що склалася в ході розслідування конкретної кримінальної справи, і підлягають індивідуальному корегуванню.

УДК 343.359

М.В. Комарницький

**ОБОСНОВАННОСТЬ УГОЛОВНО-ПРАВОВОГО  
ЗАПРЕТА НА СОВЕРШЕНИЕ НАРУШЕНИЙ  
ПОРЯДКА ВАЛЮТНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ**

У статті досліджуються теоретичні проблеми криміналізації діянь, передбачених ст. 207 КК України "Ухилення від повернення виручки в іноземній валюті" та ст. 208 КК України "Незаконне відкриття або використання за межами України валютних рахунків". У процесі розгляду підстав криміналізації та проекту Закону України "Про валютне регулювання і валютний контроль в Україні" формулюються пропозиції, спрямовані на вдосконалення чинного законодавства про кримінальну відповідальність.

Ключові слова: злочин, криміналізація, валютне регулювання.

В статье исследуются теоретические проблемы криминализации деяний, предусмотренных ст. 207 УК Украины "Уклонение от возвращения выручки в иностранной валюте" и ст. 208 УК Украины "Незаконное открытие или использование за пределами Украины валютных счетов". В процессе рассмотрения оснований криминализации и проекта Закона Украины "О валютном регулировании и валютном контроле в Украине" формулируются предложения

ния, направленные на усовершенствование действующего законодательства об уголовной ответственности.

Ключевые слова: *преступление, криминализация, валютное регулирование.*

The article investigates theoretical problems of the criminalization of conducts described in the Art. 207 of the Criminal Code of Ukraine "evasion of the return of proceeds in foreign currency" and the Art. 208 of the Criminal Code of Ukraine "illegal opening or use foreign currency accounts outside Ukraine". Aimed at improving the existing legislation on criminal liability proposals, based on reviewing the grounds of criminalization and the draft Law of Ukraine "On foreign exchange regulation and foreign exchange control in Ukraine" are formulated.

Keywords: *crime, criminalization, foreign exchange regulation.*

Одним из условий становления Украины как демократического, правового европейского государства является необходимость разработки и усовершенствования организационно-правовых основ борьбы с нарушениями порядка валютного регулирования. Сфера валютного регулирования обретает весомое значение в период изменения социально-правовой политики государства. В данном аспекте особое внимание следует уделять проблемам утечки капитала. Как негативное явление утечка капиталов характерна в первую очередь для стран, которые претерпевают значительные трудности в своем политическом, экономическом и социальном развитии. К сожалению, в Украине наблюдаются все признаки условий, способствующих совершению преступлений в сфере валютного регулирования и утечки капитала: законодательная несогласованность, политическая нестабильность, неблагоприятный "инвестиционный климат", слабость национальной валюты. Уголовная ответственность за нарушения установленного порядка валютного регулирования законодателем предусматривается в ст. 207 УК Украины "Уклонение от возвращения выручки в иностранной валюте" и ст. 208 УК Украины "Незаконное открытие или использование за пределами Украины валютных счетов".

Немало внимания изучению преступлений в сфере валютного регулирования уделяли такие ученые-криминалисты, как В.Т. Белоус, Ю.М. Сухов, Ю.П. Гармаев, В.Б. Петлёванный, А.А. Дудоров и другие. Воздавая должное указанным научным исследованиям, следует заметить, что отдельные из них основывались на законодательстве, принятом в начале 1990-х годов [1], которое не учитывает реалии и потребности сегодняшнего дня, или же на основании законодательства других государств.

Целью исследования является исследование теоретических проблем криминализации деяний, предусмотренных ст.ст. 207 и 208 УК Украины, формулировка предложений, направленных на усовершенствование действующего законодательства об уголовной ответственности.

Законодатель как сторона, устанавливающая уголовно-правой запрет на то или иное деяние, не может в своей запрещающей инициативе

не опираться на какие-либо основания. Такие основания принято называть основаниями или принципами криминализации. Отечественными учеными до сих пор не достигнуто единство мнений по поводу количества, классификации и содержания указанных оснований [2]. Мы же разделяем существующую в науке уголовного права точку зрения о делении всех факторов, служащих основаниями уголовно-правового запрета на три группы: юридико-криминологические, социально-экономические и социально-психологические основания.

Юридико-криминологические основания включают в себя факторы общественной опасности, относительной распространенности деяний и возможности воздействия на общественно опасное деяние уголовно-правовыми методами. Общественная опасность - важнейший, определяющий фактор преступления, который раскрывает социальную сущность и содержание преступления [3]. Понимание общественной опасности деяний должно вытекать из функций норм валютного регулирования в уголовном законодательстве. Для этого обратимся к объектам рассматриваемых составов преступлений.

Объектом уклонения от возвращения выручки в иностранной валюте выступает установленный порядок ведения внешнеэкономической деятельности в части проведения международных валютных расчетов, призванный обеспечить поступление валютных средств и формирование валютных резервов государства. Таким образом, основной функцией данного запрета является уголовная охрана одного из способов формирования валютного резерва государства. Действующее законодательство устанавливает, что валютная выручка субъектов хозяйственной деятельности подлежит обязательному и полному переводу на специальные счета, которые открываются и ведутся для клиентов в коммерческих банках Украины, имеющих лицензию НБУ, и только на те счета, которые значатся в контрактах с иноземными партнёрами. На данный момент сложилась такая ситуация, что нормативные акты, которые регулировали обязательную продажу поступлений в иностранной валюте в пользу резидентов, упразднены. Таким образом, ст. 207 УК Украины утратила свое значение в качестве способа формирования валютного резерва государства, а следовательно, существенно снизился и ее уровень общественной опасности.

Объектом преступления, предусмотренного ст. 208 УК Украины, является установленный законодательством порядок открытия и использования за пределами Украины валютных счетов физическими и юридическими лицами. Основной функцией данного запрета является препятствование вывоза капитала за пределы Украины. Однако из-за данного запрета в стране сложилась ситуация, когда рынок валютных операций, связанных с перемещением капитала, де-юре остается для украинских предприятий и граждан зарегулированным настолько, что выполнение всех требований для получения индивидуальных лицензий становится

огромной проблемой для юридических лиц и фактическим табу – для физических лиц. Де-факто это ограничение – преграда лишь для законопослушных граждан. 17 апреля главой ГНАУ была опубликована информация, согласно которой ведомство только в первые три месяца 2007 года раскрыло 98 конвертационных центров, через которые проведены незаконные операции на сумму 5,4 млрд. грн. Установлены тысячи реально действующих предприятий, которые пользовались услугами этих центров, и схемы незаконного вывода валюты за границу в сумме 4,5 млрд. грн. Таким образом, данная норма не только не справляется со своей функцией, но и криминализирует вполне легитимную по мировым меркам и полезную для украинской экономики внешнюю деятельность.

Что касается фактора распространенности деяния и его типичности, то, как гласит статистика, в 2008 году были допущены нарушения только по 5% внешнеэкономических контрактов, при этом большинство из них не были преступлениями. Отсюда становится очевидным, что деяние, предусмотренное ст. 207 УК Украины, не является распространенным и типичным для украинских субъектов внешнеэкономической деятельности. В свою очередь из информации, приведенной выше, о большом количестве незаконных конвертационных центров видно, что деяние, предусмотренное ст. 208 УК Украины, довольно распространено.

Как показывает анализ фактора возможности воздействия на общественно опасное деяние уголовно-правовыми мерами [4], привлечение субъекта к уголовной ответственности часто оборачивается разрывом экономических связей с зарубежными партнерами и негативно сказывается на хозяйственной деятельности. Более разумно поэтому воздействовать на субъекта сугубо экономическими методами, а не уголовными.

Социально-психологические основания включают в себя фактор определенного уровня общественного правосознания и фактор уголовно-правовой адекватности.

Определенный уровень общественного правосознания и психологии выражается в общественной опасности предусмотренных ст.ст. 207 и 208 УК Украины деяний, которая обусловлена социально-политически и исторически в силу "советского" происхождения валютного регулирования Украины и не очевидна для руководителей предприятия. Экономическая польза от такого рода деяний для всего предприятия часто перетягивает чашу возможного (не безусловно обязательного) привлечения к уголовной ответственности его руководителя. Таким образом, отношение к криминализации данных деяний субъектов хозяйствования явно отрицательное [5].

Важным в группе социально-психологических факторов криминализации является фактор ее уголовно-правовой адекватности. Содержание каждого текущего изменения в законодательстве об уголовной ответственности должно в определенной степени выражать общие направле-

ния, принятое в основах уголовной политики Украины. В настоящее время Украина идет по пути построения правового государства. Так или иначе, но либерализация валютного регулирования и контроля очень актуальна. В данном направлении особое внимание следует уделить законопроекту "О валютном регулировании и валютном контроле в Украине", который 11 апреля 2007 року был принят Верховной Радой Украины. В законопроекте предлагается урегулировать основные правила осуществления валютного регулирования и валютного контроля в Украине. Документ направлен на практическую реализацию положений п. 1 ч. 2 ст. 92 Конституции Украины, согласно которым исключительно законами устанавливается статус национальной валюты, а также статус иностранных валют на территории Украины, и призван либерализовать валютный контроль. Согласно законопроекту деяния, предусмотренные ст.ст. 207 и 208 УК Украины, будут декриминализованы; открытие валютного счета за пределами Украины и вовсе становится полностью легальной операцией, а уклонение от возвращения выручки в иностранной валюте перестает быть преступлением; вообще же ответственность, предусмотренная этим проектом за нарушение установленных правил валютного регулирования, носит исключительно финансовый характер [6].

Социально-экономические основания включают в себя фактор возможных побочных последствий уголовно-правового запрета и фактор наличия материальных ресурсов для реализации запрета.

Изучая возможные побочные последствия уголовно-правового запрета, следует отметить, что сколь бы ни было опасно то или иное поведение, его криминализация никогда не может рассматриваться как абсолютное благо, но всегда представляет собой жертвование одними интересами общества ради других, более значительных. Криминализация общественно опасных деяний почти всегда влечет целый ряд отрицательных последствий. Они могут быть сведены к "стигматизации": тому, кто уже носил клеймо преступника, тяжело избавиться от него даже после возвращения к честной жизни. Стигматизация меняет статус человека в обществе. К тому же, утверждают социальные психологи, сам человек, попав в разряд отверженных, начинает отождествлять себя с заклеяемыми, правонарушителями, преступниками, у которых "на роду написано" стать именно такими [7].

Криминализация общественно опасного деяния должна осуществляться с учетом тех материальных затрат, которые потребуются для успешной реализации уголовно-правового запрета, и тех социально-экономических возможностей, которыми обладает в данный момент государство. Иначе говоря, необходимо учитывать "цену" всей системы мероприятий, которые связаны с предстоящим запрещением деяния. Таким образом, к потерям, которые понесет хозяйственная деятельность вследствие привлечения ее субъектов к уголовной ответственности, нужно до-

бавить расходы на расследование и судебное рассмотрение дел, материальные затраты на исполнение наказания. Здесь необходимо учитывать анализ штатов работников правоохранительных органов, объема нагрузки на каждого из них.

Рассмотренная криминализация преступлений в сфере валютного регулирования не соответствует общим основаниям криминализации общественно опасного деяния и свидетельствует о необходимости выведения из системы особенной части УК Украины составов преступления, предусмотренных ст.ст. 207 и 208.

В свою очередь целями усовершенствования установленного порядка валютного регулирования прежде всего должны быть такие, как расширение возможностей резидентов по развитию внешнеэкономической деятельности и увеличению экспорта, а также создание благоприятных условий для инвестирования капитала в украинскую экономику, развития международных связей, снятия напряжения в отношениях с иностранными партнерами. С учетом процесса интеграции страны в мировую экономику все более актуальным становится требование относительно приведения украинского валютного законодательства в соответствие с международными требованиями о свободном перемещении капитала, что расширит возможности резидентов по развитию внешнеэкономической деятельности и увеличению экспорта и будет содействовать укреплению и развитию национальной экономики.

#### **Использованная литература:**

1. Декрет Кабінету Міністрів України "Про систему валютного регулювання і валютного контролю" від 19 лютого 1993 року.
2. Антонов А.Д. Принципы криминализации общественно опасных деяний в уголовно-правовой науке / А.Д. Антонов // Вестник Московского университета. - Серия 11. Право. - 2000. - № 4. - С. 79 - 90.
3. Филимонов В.Д. Криминологические основы уголовного права / Филимонов В.Д. - Томск: Изд-во Томского ун-та, 1981. - С. 16.
4. Злобин Г.А. Основания уголовно-правового запрета / Г.А. Злобин // Советское государство и право. - 1980. - № 1. - С. 71.
5. Зеркало недели / деньги / финансы. - 2007. - № 15 (644). - 21 - 27 апреля.
6. Проект Закону "Про валютне регулювання та валютний контроль в Україні" від 21 березня 2007 року № 3043 // [http://gska2.rada.gov.ua/pls/zweb\\_n/webproc4\\_1?id=&pf3511=29319](http://gska2.rada.gov.ua/pls/zweb_n/webproc4_1?id=&pf3511=29319)
7. Спиридонов Л.И. Социология уголовного права / Спиридонов Л.И. - М. Юрид. лит., 1986. - С. 101.