

Абаноков Сергей Картизукович

СТАТЬЯ 193 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: СПОРНЫЕ ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ

В статье раскрывается состав преступления, предусмотренного статьей 193 УК РФ "Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте". На основе анализа следственной практики утверждается, что эффективность правоприменительной деятельности по делам о невозвращении из-за границы средств в иностранной валюте чрезвычайно низка. Основное внимание в работе автор акцентирует на изучении причин данной проблемы, ее теоретической проработке.

Адрес статьи: www.gramota.net/materials/3/2011/6-2/1.html

Источник

Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики

Тамбов: Грамота, 2011. № 6 (12): в 3-х ч. Ч. II. С. 10-13. ISSN 1997-292X.

Адрес журнала: www.gramota.net/editions/3.html

Содержание данного номера журнала: www.gramota.net/materials/3/2011/6-2/

© Издательство "Грамота"

Информацию о том, как опубликовать статью в журнале, можно получить на Интернет сайте издательства: www.gramota.net
Вопросы, связанные с публикациями научных материалов, редакция просит направлять на адрес: voprosy_hist@gramota.net

УДК 343.378

В статье раскрывается состав преступления, предусмотренного статьей 193 УК РФ «Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте». На основе анализа следственной практики утверждается, что эффективность правоприменительной деятельности по делам о невозвращении из-за границы средств в иностранной валюте чрезвычайно низка. Основное внимание в работе автор акцентирует на изучении причин данной проблемы, ее теоретической проработке.

Ключевые слова и фразы: иностранная валюта; юридические лица; резиденты; нерезиденты; банковский счет; уполномоченный банк; руководитель организации; репатриация валютной выручки.

Сергей Картизукович Абанок

Кафедра трудового, пенсионного и уголовного права

Курский институт социального образования (филиал)

Российского государственного социального университета

s.aban69@mail.ru

СТАТЬЯ 193 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: СПОРНЫЕ ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ[©]

В области валютного законодательства за последнее время произошли радикальные изменения, вызванные отменой государственной валютной монополии. С упразднением государственной монополии на внешнюю торговлю, а также началом либерализации внешнеторговой деятельности начался новый этап в сфере валютного регулирования. С начала 90-х годов все субъекты хозяйственной деятельности постепенно получили право выхода на внешний рынок, минуя соответствующие государственные структуры. В результате этого предприятия, поставляющие товар на экспорт, стали получать иностранную валюту на свои счета в собственное распоряжение. Такая политика государства имела как позитивные, так и негативные последствия для экономики страны. В числе последних можно отметить ослабление позиций центра в валютном регулировании и рост валютной задолженности [5, с. 224].

По данным Российского института глобализации, в последние семь лет за рубеж утекло не менее 155 миллиардов долларов, или по 22 миллиарда в год. Суммы криминального вывоза капитала за границу возрастают с каждым годом, и специалисты не рассчитывают на изменение ситуации к лучшему [1, с. 65].

Положение об обязательном возврате из-за границы средств в иностранной валюте было введено в интересах развития экономики России, защиты внутреннего рынка от импортируемой инфляции, недопущения сокращения валютных резервов и их пополнения, стабилизации курса рубля, а также создания условий для его конвертируемости. Некоторая часть валютной выручки юридических лиц-резидентов подлежала обязательной продаже на внутреннем валютном рынке Российской Федерации после зачисления ее на счета этих юридических лиц в уполномоченных банках РФ по рыночному курсу иностранных валют в соответствии с порядком, установленным Центральным банком РФ.

При исследовании правоприменительной практики можно констатировать, что текст ст. 193 УК РФ весьма сложен для уяснения, поскольку по своей конструкции относится к бланкетным [4].

Работникам правоохранительных органов приходится обращаться к нормативным актам различных отраслей законодательства, прежде всего финансового, валютного, таможенного и административного, для того чтобы дать правильную уголовно-правовую оценку преступному невозвращению из-за границы средств в иностранной валюте. В большинстве случаев финансово-правовые акты содержат специальную терминологию, применяемую только в целях определенного закона.

Часто дополнительные трудности связаны еще и с тем, что акты валютного законодательства, к которым необходимо обращаться при квалификации рассматриваемого преступления, принимаются на подзаконном уровне, а также постоянно изменяются и дополняются. Также большинство вопросов, связанных с репатриацией валютной выручки, регулируются международными договорами, к которым присоединилась Российская Федерация. Необходимо также учесть, что в нормах гражданского законодательства присутствует порядок открытия и обслуживания банковского счета, а это означает возможность установления отдельных особенностей перечисления валютной выручки договором между уполномоченным банком и резидентом. Часто в связи с этим возникают коллизии применения норм публичного (финансового) и частного гражданского законодательства.

Определенное правило сохранилось в Федеральном законе «О валютном регулировании и валютном контроле»: при осуществлении внешнеэкономической деятельности резиденты, если иное не предусмотрено федеральным законом, обязаны в сроки, предусмотренные внешнеторговыми договорами (контрактами), обеспечить:

1) получение от нерезидентов на свои банковские счета в уполномоченных банках иностранной валюты или валюты Российской Федерации, причитающейся в соответствии с условиями указанных договоров (контрактов) за переданные нерезидентам товары, выполненные для них работы, оказанные им услуги, переданные им информацию и результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них;

2) возврат в Российскую Федерацию денежных средств, уплаченных нерезидентам за неввезенные на таможенную территорию Российской Федерации (неполученные на таможенной территории Российской Федерации) товары, невыполненные работы, неоказанные услуги, непереданные информацию и результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них.

Резиденты вправе не зачислять на свои банковские счета в уполномоченных банках иностранную валюту или валюту Российской Федерации в следующих случаях:

1) при зачислении валютной выручки на счета юридических лиц-резидентов или третьих лиц в банках за пределами территории Российской Федерации – в целях исполнения обязательств юридических лиц-резидентов по кредитным договорам и договорам займа с организациями-нерезидентами, являющимися агентами правительств иностранных государств, а также по кредитным договорам и договорам займа, заключенным с резидентами государств-членов ОЭСР или ФАТФ на срок свыше двух лет;

2) при оплате заказчиками (нерезидентами) местных расходов резидентов, связанных с сооружением резидентами объектов на территориях иностранных государств, – на период строительства, по окончании которого оставшиеся средства подлежат переводу на счета резидентов, открытые в уполномоченных банках;

3) при использовании иностранной валюты, получаемой резидентами от проведения выставок, спортивных, культурных и иных аналогичных мероприятий за пределами территории Российской Федерации, для покрытия расходов по их проведению – на период проведения этих мероприятий;

4) при проведении зачета встречных требований по обязательствам между осуществляющими рыбный промысел за пределами таможенной территории Российской Федерации резидентами и нерезидентами, оказывающими за пределами таможенной территории Российской Федерации услуги указанным резидентам по заключенным с ними агентским договорам (соглашениям), а также между транспортными организациями – резидентами и нерезидентами, оказывающими за пределами таможенной территории Российской Федерации услуги указанным резидентам по заключенным с ними договорам (соглашениям), а также при проведении зачета встречных требований по обязательствам между транспортными организациями-резидентами и нерезидентами в случае, если расчеты между ними осуществляются через специализированные расчетные организации, созданные международными организациями в области международных перевозок, членами которых являются такие транспортные организации-резиденты;

5) при проведении зачета встречных требований по обязательствам, вытекающим из договоров перестрахования или договоров по оказанию услуг, связанных с заключением и исполнением договоров перестрахования, между нерезидентом и резидентом, являющимися страховыми организациями или страховыми брокерами;

6) при зачислении валютной выручки на счета транспортных организаций-резидентов в банках за пределами территории Российской Федерации – в целях оплаты возникающих у таких транспортных организаций за пределами территории Российской Федерации расходов, связанных с оплатой аэронавигационных, аэропортовых, портовых сборов и иных обязательных сборов на территориях иностранных государств, расходов, связанных с обслуживанием находящихся за пределами территории Российской Федерации воздушных, речных, морских судов и иных транспортных средств таких транспортных организаций и их пассажиров, а также расходов для обеспечения деятельности находящихся за пределами территории Российской Федерации филиалов, представительств и иных подразделений таких транспортных организаций.

Иностранная валюта, зачисленная на счета резидентов или третьих лиц в банках за пределами территории Российской Федерации, должна быть использована в целях исполнения резидентами своих обязательств либо переведена на счета резидентов, открытые в уполномоченных банках (ст. 19) [3]. Расчеты по внешнеэкономическим сделкам российских импортеров осуществляются только через счета резидентов, заключивших сделки с нерезидентами [6, с. 615].

Также в ст. 12 этого закона установлено, что резидентам разрешается открывать без ограничений счета (вклады) в иностранной валюте в банках, расположенных на территориях иностранных государств, являющихся членами Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) или Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ).

Резиденты вправе переводить на свои счета (во вклады), открытые в банках за пределами территории Российской Федерации, средства со своих счетов (с вкладов) в уполномоченных банках или других своих счетов (вкладов), открытых в банках за пределами территории Российской Федерации.

На счета резидентов, открытые в банках, расположенных на территориях иностранных государств, являющихся членами ОЭСР или ФАТФ, могут быть зачислены суммы кредитов и займов в иностранной валюте, полученные по кредитным договорам и договорам займа с организациями-нерезидентами, являющимися агентами правительств иностранных государств, а также по кредитным договорам и договорам займа, заключенным с резидентами государств-членов ОЭСР или ФАТФ на срок свыше двух лет.

Юридические лица-резиденты вправе без ограничений осуществлять валютные операции со средствами, зачисленными на счета (во вклады), открытые в банках за пределами территории Российской Федерации, за исключением валютных операций между резидентами.

Без ограничений между резидентами осуществляются следующие валютные операции: по выплате заработной платы сотрудникам дипломатических представительств, консульских учреждений Российской Федерации и иных официальных представительств Российской Федерации, находящихся за пределами территории Российской Федерации, а также постоянных представительств Российской Федерации при межгосударственных или межправительственных организациях; операции по выплате заработной платы сотрудникам представительства юридического лица-резидента, находящегося за пределами территории Российской Федерации и т.п.

Требования к порядку открытия счетов (вкладов) в банках за пределами территории Российской Федерации, проведения по указанным счетам (вкладам) валютных операций, а также представления отчетов о движении средств по этим счетам (вкладам) не применяются к уполномоченным банкам и валютным биржам, которые открывают счета (вклады) в банках за пределами территории Российской Федерации, проводят по ним валютные операции и представляют отчеты в порядке, установленном Центральным банком Российской Федерации.

Такая либерализация валютного регулирования, соответственно, может поставить под сомнение необходимость уголовного наказания за невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте.

Субъект, занимающийся внешнеэкономической деятельностью, обязан согласно ст. 19 Федерального закона «О валютном регулировании и валютном контроле» обеспечить зачисление валютной выручки от экспорта товаров на свои счета в уполномоченных банках РФ, а также обеспечить возврат ранее переведенных за рубеж валютных средств в случае непоставки товаров по импортному контракту. Можно констатировать, что невозвращение средств в иностранной валюте будет считаться невыполнением обязанности субъекта перевести средства в уполномоченный банк. Существуют различные способы такого невозвращения, к ним можно отнести: простое фактическое бездействие, невыдачу распоряжения о перевозке, действия по укрывательству полученной иностранной валюты, отказ от подписи соответствующих банковских документов и т.п.

Выполнение объективной стороны состава рассматриваемого преступления можно будет считать выполненной в следующих случаях:

- а) когда субъект не обеспечил выполнения этих обязанностей, хотя мог это сделать;
- б) когда он предпринял специальные меры к невозврату валюты (поручение контрагенту перечислить валюту на иной счет, чем счет организации-резидента в уполномоченном банке, находящемся в РФ, израсходование этих средств за рубежом и т.д.).

Относительно оснований поступления средств в иностранной валюте, которые подлежат обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк РФ, предусмотрены различные предельные сроки для исполнения этой обязанности, превышение которых определяет момент совершения преступления.

Таким образом, преступное деяние этого преступления может быть совершено путем действия или бездействия и объективно выражаться:

- в невозвращении из-за границы валютной выручки, поступившей в распоряжение резидента от экспорта товаров, работ, услуг;
- в невозвращении средств в иностранной валюте, переведенных на счета контрагентов при импорте товаров, работ, услуг в случаях, когда законодательство требует возврата таких средств;
- в невыполнении обязанности по перечислению валюты со счетов организаций, открытых с разрешения ЦБ РФ в зарубежных банках, на счета в уполномоченных банках;
- в неисполнении обязанности по перечислению иных поступлений в иностранной валюте, в том числе финансовых кредитов, на счета в уполномоченном банке;
- в иных деяниях, нарушающих требования действующего валютного законодательства.

Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте в форме бездействия объективно может выразиться в случае непринятия руководителем организации каких-либо мер по возврату валюты. Например, такое бездействие может встречаться, если руководитель является «подставным» в работе «фирмы-однодневки», созданной специально для заключения контракта, по которому иностранная валюта заведомо не вернется. Также бездействие может выражаться, если руководитель не дал указание о переводе валютной выручки, если он отказывается или уклоняется от подписания конкретных банковских документов.

Действия, которые составляют объективную сторону невозвращения, довольно разнообразны. Примером могут быть случаи, когда с целью хищения валютных средств руководитель организации может дать устное или письменное указание нерезиденту, для того чтобы перевести выручку по валютному контракту на свой личный счет за границей; в качестве аванса по другой сделке, внести выручку за границей; заплатить долги иностранным партнерам; работающим за границей подчиненным выплатить зарплату; другими способами укрыть или растратить иностранную валюту за границей.

Перечисленные действия, составляющие объективную сторону покушения на невозвращение, чаще всего совершаются виновным до истечения предельного срока. Данным действием, совершенным с умыслом,

можно будет считать совершение руководителем организации мер по перемещению товара в режиме экспорта, а также осуществление предоплаты в иностранной валюте по импортному контракту.

В указанном случае субъектом преступления будет считаться руководитель организации-резидента, причем любой формы собственности, который имеет право первой подписи на финансовых и банковских документах.

Вне зависимости от того, кому будет поручено подписать контракт и паспорт сделки, ответственным за репатриацию валюты остается именно руководитель.

Субъектом преступления не может быть также руководитель организации-нерезидента, являющийся контрагентом резидента. Если иностранный партнер осуществляет действия по зачислению иностранной валюты из-за границы на счета, находящиеся в уполномоченных банках РФ, то действующее законодательство полностью возлагает эту обязанность на организацию-резидента. Указанные лица могут выступать в качестве пособников по ст. 33, 34 и ст. 12 УК РФ. Кроме этого, к соучастникам рассматриваемого преступления можно отнести также сотрудников уполномоченного банка, работников организации-резидента, представителей органов и агентов валютного контроля, должностных лиц, иностранных партнеров и т.д. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Руководитель организации должен быть привлечен к ответственности, если доказан факт нахождения за границей иностранной валюты в крупном размере, которой он распоряжается, но не предпринял необходимых мер в соответствии с законом для ее возврата в установленный срок на счет в уполномоченном банке. Цели и мотивы преступления связаны с хищением предмета перемещения, прикрытием незаконной деятельности, уклонением от уплаты налоговых платежей и т.п. Учитывая перечисленные факты можно констатировать, что невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте, подлежащих обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк России, сопряженное с неуплатой налога с организаций, следует квалифицировать по совокупности ст. 193 и 199 УК РФ.

Кроме того, в случае невозвращения иностранной валюты, а также ее последующее хищение необходимо квалифицировать по совокупности преступлений [2, с. 112].

С учетом вышеприведенных обстоятельств при осуществлении правотворческой деятельности целесообразно изменить диспозицию ст. 193 УК РФ, изложив ее в следующей редакции: «Умышленное незачисление на счет в уполномоченном банке РФ в крупном размере валюты, получаемой при осуществлении валютных операций»; установить уголовную ответственность за незаконное получение разрешения уполномоченных органов на право осуществления валютной операции, связанной с движением капитала, а равно ее осуществление без соответствующего разрешения либо в нарушение условий разрешения; установить уголовную ответственность за умышленное нарушение правил продажи государству валютной выручки; внести соответствующие изменения в статью 5 Федерального закона «О валютном регулировании и валютном контроле».

Список литературы

1. Витвицкий А. А. Преступления в сфере внешнеэкономической деятельности: криминологические и уголовно-правовые аспекты. М.: Март, 2003. 112 с.
2. Волженкин Б. В. Экономические преступления. СПб.: Юридический центр «Пресс», 1999. 312 с.
3. О валютном регулировании и валютном контроле [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 10.12.2003 № 173-ФЗ: ред. от 07.02.2011: принят ГД ФС РФ 21.11.2003: с изм. и доп., вступающими в силу с 18.02.2011. Доступ из справ.-прав. системы «Консультант Плюс».
4. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ [Электронный ресурс]: принят ГД ФС РФ 24.05.1996: ред. от 04.05.2011. Доступ из справ.-прав. системы «Консультант Плюс».
5. Финансовое право: учебник / под ред. В. П. Сальникова, С. В. Игнатъевой. М.: ЦОКР МВД России, 2005. 304 с.
6. Финансы: учебник / под ред. В. В. Ковалева. М.: Проспект, 2001. 640 с.

ARTICLE 193 OF THE CRIMINAL CODE OF THE RUSSIAN FEDERATION: DEBATABLE QUESTIONS OF THEORY AND PRACTICE

Sergei Kartizukovich Abanokov

*Department of Labor, Retirement and Criminal Law
Kursk Institute of Social Education (Branch) of Russian State Social University
s.aban69@mail.ru*

The author reveals the components of the crime specified in article 193 of the Criminal Code of the Russian Federation “Defection of Means in Foreign Currency from Abroad”, states that the efficiency of the law enforcement activity on the cases concerning the defection of means in foreign currency from abroad is extremely low on the basis of investigative practice analysis and pays special attention to studying the reasons of this problem and its theoretical examination.

Key words and phrases: foreign currency; legal persons; residents; non-residents; bank account; authorized bank; head of organization; repatriation of currency proceeds.