

Министерство образования и науки Кыргызской Республики

**Кыргызский национальный университет
имени Жусупа Баласагына**

Диссертационный совет Д.12.10.419

На правах рукописи
УДК 340: 343.359.3 (575.2) (043.3)

Джумабекова Бактыгуль Ниязахуновна

**КОНТРАБАНДА:
ИСТОРИКО-ПРАВОВОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ**

- 12.00.01 – теория и история права и государства; история учений о праве и государстве;
12.00.08 – уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Бишкек - 2011

Работа выполнена на кафедрах теории и истории государства и права и уголовного права и процесса Ошского государственного юридического института

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
Джоробекова Арзыгуль Мамаюновна

Официальные оппоненты: доктор юридических наук
Осмоналиев Кайрат Медербекевич

кандидат юридических наук
Уметов Кадырбек Акунович

Ведущая организация: кафедры государственно-правовых дисциплин и уголовного права и криминологии Карагандинской Академии МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова (100021, Республика Казахстан, г. Караганда, ул. Ермакова, 124).

Защита состоится «30» сентября 2011 г. в 10:00 часов на заседании диссертационного совета Д.12.10.419 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора (кандидата) юридических наук в Кыргызском национальном университете имени Ж. Баласагына по адресу: 720024, г. Бишкек, ул. Киевская, 132, Юридический институт, корпус №2, ауд. №202.

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

Автореферат разослан «___» _____ 2011 года

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук, доцент

Косаков С.К.

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. Предоставление хозяйствующим субъектам свободы экономической деятельности, развитие внешней торговли способствуют привлечению в КР иностранных партнеров. Так, в 2010 году Кыргызстан осуществлял торговлю с 113 странами мира. При этом товары вывозились в 80 стран, среди которых Швейцария, Россия, Узбекистан, Казахстан, Турция, Объединенные Арабские Эмираты. Импортировались товары, в основном, из России, Китая, Казахстана, Германии, Японии [5, с.10]. При общем объеме внешнеторгового оборота Кыргызстана в 2010 году в 218 млрд. 736,3 млн. сом (или 4 млрд. 751,4 млн. долл. США) объем перемещаемых через таможенную границу КР товаров составил 5146,34 тыс. тонн импорта и 2173,03 тыс. тонн экспорта [4, с.6].

Формированию и укреплению имиджа Кыргызской Республики в статусе страны привлекательной для инвестиций способствуют новые принципы государственного регулирования внешнеэкономических отношений, введенные взамен административно-командным методам планирования и управления экономикой.

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 и объективно предопределена географическим расположением Кыргызстана и соседствующих с ним государств, а также недостаточной охраной государственной границы.

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. Среди них одну из лидирующих позиций занимает контрабанда, имеющая стабильную тенденцию роста. Данный вид преступной деятельности, посягающий на установленный порядок в сфере экономической деятельности, приобрел остро негативный характер крайне опасного антисоциального явления, подрывает государственные устои и экономический суверенитет, «сводит на нет» принцип социальной справедливости.

Вместе с тем, известен повышенный интерес организованного криминального мира в расширении доли контрабандного промысла внутри теневой экономики, в незаконной торговле оружием и наркотическими средствами. Увеличение количественных и качественных показателей контрабанды наркотиков, сильнодействующих психотропных веществ давно стало общепризнанной проблемой транснационального масштаба. Не обошла эта беда и Кыргызстан, в виду особенностей географического расположения нашей страны, а также ряда других объективных и субъективных причин.

Контрабанда представляет собой преступление с высоким уровнем латентности. Объясняется это, прежде всего, совершением их организованными преступными группировками, участием в контрабандных преступлениях сотрудников самих правоохранительных и фискальных органов, отсутствием потерпевших и других лиц, заинтересованных в выявлении экономических преступлений. В силу этих и других социальных болезней большая часть случаев незаконного перемещения товаров и иных предметов через таможенную границу Кыргызской Республики остаются безнаказанными.

Повышенная степень общественной опасности контрабанды заключается и в негативном ее влиянии на развитие экономики страны. Одним из проявлений является падение спроса на отечественную продукцию из-за потока дешевых зарубежных товаров в результате их нелегального ввоза, в снижении или потери конкурентоспособности отечественных товаров, в возникновении вследствие контрабанды условий для совершения других преступлений - преступлений против общественной безопасности и общественного порядка, против здоровья населения и общественной нравственности, против окружающей экологии, против собственности, против общепринятых норм морали и т.д. Как известно, перечисленные преступления обладают не меньшим уровнем общественной опасности и содержат в себе реальную угрозу для законопослушной части гражданского общества.

Апрельские события 2010 года дают надежду на гарантированное обеспечение законных прав и защиты личных интересов со стороны государственных органов, сформированных на легитимной основе, 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, что должно стать одним из приоритетных направлений в деятельности правоохранительных и фискальных органов.

Актуальность и необходимость исследования данной темы обусловлена, с одной стороны, устойчивым ростом контрабанды и увеличением ее количественных и качественных характеристик, с другой стороны - социальной потребностью совершенствования действующего законодательства КР об уголовной ответственности за контрабанду.

Связь темы диссертации с основными научно-исследовательскими работами. Исследование, проведенное в рамках настоящей работы, является инициативным и потребовало обращения к широкому кругу работ, изданных в Кыргызстане, Казахстане, России и других странах.

В формулировании теоретических положений и практических рекомендаций автор опирался как на труды отечественных ученых (Бейшембиева Э., Борубашова Б.И., Бернштам А.Н., Галиевой З.И., Джаянбаева К.И., Джоробековой А.М., Зеличенко А.Л., Ибрагимова Т.К., Исакова П., Караева О., Кигишьян В.А., Князева А.А., Кожоналиева С.К., Курманова К.Ш., Мукамбаевой Г.А., Мукашева С.И., Нурбекова К., Осмоналиева К.М., Плоских В.М., Сыдыковой Л.Ч., Токтобаева Б.Т., Шаршеналиева А.Ш.), так и труды правоведов стран СНГ (Аграшенкова А.В., Алиева М.М., Ашимовой Э.А., Баймуханова Э.П., Базилевича К.В., Беспалько В.Г., Волженкина Б.В., Галанжина Е.Ф., Галиакбарова Р., Гаухмана Л.Д., Каиржанова Е.И., Коземаслова Д.В., Кочубей М.А., Кузнецовой Н.Ф., Миндагулова А.Х., Овчинниковой С.А.,

Пионтковского А.А., Рогатых Л.Ф., Розумань И.В., Саматовой Г.Б., Сучкова Ю.И. и др) и государств дальнего зарубежья (Али Али Нашер Мутахар, Кат Аммар, Макфарлейн Н., Пертинг П., Сахер Абдалла Аль-Дженейди, Торесен С., Эдельбахер М.) [9].

Не умаляя заслуг вышеперечисленных авторов, которые внесли большой вклад в теорию и практику борьбы с преступлениями в сфере экономической деятельности, соискатель отмечает, что соответствующие вопросы рассматривались ими либо применительно к криминогенной ситуации в своих странах, либо с позиции старого уголовного законодательства. Поэтому, историко-правовой анализ контрабанды и проблемы совершенствования уголовно-правовой борьбы с ней в КР не могли быть предметом их исследования.

Целью диссертационного исследования является разработка научно-теоретических и практически значимых предложений и рекомендаций по совершенствованию законодательства КР на основе комплексного исследования уголовно-правовой политики, законодательства и анализа правового регулирования и правоприменительной практики борьбы с контрабандой в Кыргызстане и зарубежных странах.

Для достижения указанных целей автор ставит следующие исследовательские **задачи:**

- осуществить исторический анализ и определить периодизацию развития правового регулирования ответственности за контрабанду в Кыргызстане;
- провести сравнительно-правовой анализ регулирования ответственности за контрабанду по законодательству зарубежных стран;
- провести анализ уголовно-правовой нормы, регламентирующей ответственность за контрабанду в Кыргызской Республике, ее соотношение с соответствующими нормами таможенного законодательства;
- исследовать теоретические позиции определения структуры контрабанды и вопросы правоприменительной практики;
- определить теоретические и методологические проблемы детерминации контрабанды;
- определить систему и содержание организационно-правовых мер предупреждения контрабанды в Кыргызстане и изучить соответствующий опыт в зарубежных странах;
- определить объективные и субъективные признаки простого и квалифицированного видов анализируемого состава преступления;
- определить общую характеристику особенностей личности преступников и обусловленную ими специфику криминального поведения;
- выработать рекомендации и предложения, направленные на совершенствование уголовного законодательства и повышение эффективности уголовно-правовой политики в борьбе с контрабандой в Кыргызской Республике.

Научная новизна диссертации определяется тем, что она является одним из первых комплексных исследований контрабанды в КР, 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.

На основе исследования действующего законодательства и правоприменительной практики КР, стран СНГ и других государств разработаны ряд конкретных уголовно-правовых, теоретических и практических решений вопросов ответственности за контрабанду и предложения по совершенствованию отечественного законодательства.

В обобщенном виде научная новизна отражается в результатах проведенного исследования, а также в положениях, выносимых на защиту.

Практическая значимость исследования определяется новизной исследования. Историческое развитие законодательства о контрабанде и современное ее состояние в Кыргызстане, а также правовое регулирование и меры ее предупреждения до сих пор не исследовались отечественными специалистами.

Практическая значимость диссертационного исследования состоит в выработке положений и рекомендаций, направленных на совершенствование уголовного законодательства и повышение эффективности уголовной политики в борьбе с контрабандой.

Изложенные автором в диссертационном исследовании положения, предложения и рекомендации могут быть использованы:

- в научно-исследовательской работе при проведении дальнейшей разработки проблем борьбы с контрабандой;
- в учебном процессе при преподавании дисциплин уголовно-правового цикла, при повышении квалификации сотрудников таможенных органов;
- в практической деятельности правоохранительных и иных государственных органов по предупреждению и пресечению контрабанды; при разработке планов и программы борьбы с контрабандой.

Основные положения диссертации, выносимые на защиту.

1. Дана авторская периодизация становления и развития отечественного правового регулирования ответственности за контрабанду, обусловленная общими тенденциями развития уголовного права и уголовной политики в Кыргызстане. Историческое развитие кыргызской государственности и общественно-экономический уровень на различных ее этапах определяли различную квалификацию, характер и тенденции развития правового регулирования ответственности за контрабанду. Это позволило соискателю определить основные его периоды:

I. Досоветский (с VII в.н.э. – 1917 г.), основными характеристиками которого являлись: определяющее положение Кыргызстана на Великом Шелковом пути, как связующего звена между Востоком и Западом, введение на его территории в VII веке первых таможенных сборов, обусловивших зарождение контрабанды как явления; отсутствие определенно установленного законодательства, предусматривающего уголовную ответственность за контрабанду; действие норм шариата и адата в качестве основного источника уголовного права; отсутствие ясности, юридически

выверенной линии при определении уголовной, административной и дисциплинарной ответственности за контрабанду в актах царского правительства, действовавших на территории Кыргызстана в составе Российской империи (1855-1917 г.г.). Разбросанность норм уголовного права в различных нормативных актах, неточность в определении признаков состава контрабанды обусловило их казуистический характер.

II. Советский период (1917-1989 г.г.) характеризовался: определяющим значением законодательно-правовой базы о контрабанде как гарантии защиты и обеспечения государственной монополии внешней торговли Советского государства, в составе которого находился Кыргызстан (до 1989 г.); сочетанием мер гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности за контрабанду (1917-1960 г.г.); квалификацией контрабанды сначала как особо опасного преступления против порядка управления (с 1922 года), а затем – как государственного преступления, посягающего на основы хозяйственной деятельности Советского государства (с 1960 года).

III. Постсоветский период (с 1989 года) отличался: отходом от принципа государственной монополии внешней торговли и отказом от административно-командной экономики (с 1989 г.); «двойным регулированием», т.к. понятие «контрабанда» определялось не только в УК и КоАП, но и в Таможенном кодексе СССР 1964 года; изменением всего советского законодательства и уголовного законодательства суверенного Кыргызстана в частности (когда новый Уголовный Кодекс 1997 года исключил контрабанду из числа государственных преступлений и отнес данный состав к числу преступлений в сфере экономической деятельности).

2. Сравнительно-правовой анализ норм уголовного законодательства стран СНГ и некоторых зарубежных стран (Великобритания, Германия, США, Китай, арабские страны) показал, что в законодательствах отдельных стран (Грузия, Казахстан, Узбекистан, Украина, Китай) контрабанда рассматривается как преступление двух видов: 1) преступление против общественной безопасности, 2) экономическая контрабанда. Проведенный анализ демонстрирует наличие уникального опыта регулирования ответственности за контрабанду и противодействия контрабандной преступности, который мог обогатить опыт суверенного Кыргызстана, строящего правовое государство.

3. На основе анализа уголовно-правовой нормы, регламентирующей ответственность за контрабанду в КР, установлено, что отечественный законодатель принял свою, отличающуюся от рекомендованной Модельным УК для стран СНГ, формулировку. Так, контрабанда по УК КР определена как преступление в сфере экономической деятельности. Согласно ст. 204, в зависимости от предмета преступления, различаются две формы одного преступления - 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).

4. Анализ современных существующих правовых норм, теоретических положений и материалов правоприменительной практики позволил определить контрабанду как остро негативное, массовое, антисоциальное явление, представляющее реальную угрозу важным экономическим и политическим интересам государства, а также его обороноспособности, общественной безопасности, здоровью населения и сохранению культурного национального достояния. В силу 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. Особое место в структуре контрабанды в Кыргызстане в нынешних условиях представляет увеличение доли контрабанды наркотиков, а также связанных с ней других правонарушений, что подтверждается официальными данными.

5. Обосновано, что детерминирующие признаки возникновения контрабанды формируются еще на стадии принятия законов и других нормативных актов. Несовершенство таможенного и уголовного законодательства влияет на состояние дел в сфере контрабандной преступности. Законодательство о внешнеэкономической деятельности и 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.

6. Аргументирован вывод о том, что одной из основных проблем существования контрабандной преступности является низкая эффективность предупредительных и профилактических функций уголовного закона. К ним относятся: 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. Недостаточная организационно-практическая работа по охране государственной границы и организации таможенной службы также обуславливают детерминацию контрабандной преступности.

7. Сформулирован вывод 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 их контрабанду 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. Дано теоретическое обоснование и сформулированы предложения по совершенствованию уголовно-правовых мер борьбы с контрабандой, в том числе по внесению изменений и дополнений в уголовное законодательство КР, соответствующее уголовно-политическим задачам борьбы с преступностью в сфере экономической деятельности.

Личный вклад соискателя. Разработка проблем, поднятых в диссертационном исследовании, вносит вклад в развитие истории и теории уголовно-правовой науки, поскольку восполняет пробел относительно комплексного подхода к историко-теоретической, криминологической и уголовно-правовой характеристике контрабанды в КР.

Автором на основе ретроспективного анализа отечественного опыта, изучения действующих законодательств КР и зарубежных стран и правоприменительной практики разработаны конкретные уголовно-правовые, теоретические и практические решения вопросов ответственности за контрабанду и предложения по совершенствованию законодательства.

Апробация результатов исследования осуществлялась путем опубликования

соискателем основных положений исследования, в процессе преподавания, в выступлениях на научно-практических конференциях: «Реформа органов внутренних дел КР», проведенной Академией МВД КР (Бишкек, 2008); «Совершенствование законодательства Кыргызской Республики в рамках реализации Стратегии развития страны на 2009-2011», проведенной КРСУ (Бишкек, 2010); «Актуальные вопросы совершенствования законодательства КР на современном этапе» (КРСУ, Бишкек, 2011).

Основные положения проведенного исследования, выводы и предложения прошли апробацию в процессе обсуждения в отделе права Института философии и политико-правовых исследований Национальной Академии Наук КР, на расширенном заседании кафедры теории и истории государства и права Юридического института Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына.

Результаты и материалы исследования используются при подготовке и проведении занятий со студентами по дисциплинам «Уголовное право», «Криминология», при подготовке материалов по спецкурсу «Международное уголовное право» на юридическом факультете КРСУ.

Полнота отражения результатов диссертации. Основные положения, выводы и предложения, сформулированные в диссертации, отражены в опубликованных автором 11 научных статьях.

Содержащиеся в диссертации выводы и предложения направлены на дальнейшее совершенствование законодательства и практической деятельности государственных и иных органов по предупреждению и пресечению контрабандной преступности.

Структура и объем диссертации

Структура диссертации определена характером исследованных в ней вопросов и логикой системного исследования, выполнена в объеме, соответствующем требованиям ВАК КР. Она состоит из введения, трех глав (девяти параграфов), выводов, списка использованных источников, приложения.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, формулируются цели и задачи, раскрываются научная новизна, теоретическая и практическая значимость исследования. Формулируются и обосновываются основные положения, выносимые на защиту, приводятся сведения о личном вкладе соискателя, об апробации результатов исследования и полноте отражения результатов диссертации в публикациях, дается описание структуры диссертационной работы.

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

В первом параграфе «Исторический анализ развития уголовного законодательства Кыргызстана об ответственности за контрабанду в период становления государственности (VII - XX вв.)» отмечается, что правовое регулирование ответственности за контрабанду в Кыргызстане уходит вглубь общемировых процессов, особенно в контексте становления и развития таможенных отношений. Слово "контрабанда" заимствовано из итальянского языка (contra - против, bando - правительственный указ) и вошло во многие современные языки

[40,с.211]. Оно включает понятие нарушения закона государства или правительственных распоряжений, а также означает товар или какой-либо запрещенный законом к ввозу или вывозу предмет, тайно провезенный или пронесенный через границу государства [41, с.11-12]. Автор поддерживает мнение, что «...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» [42, с.3,16].

В Кыргызстане, территория которого в разное время входила в различные племенные или древние государственные объединения, вплоть до середины XIX века основой государственной организации оставалась родовая организация кыргызов. Стабильному же установлению территориальной целостности и единству верховной власти препятствовал циклический характер скотоводческого хозяйства и кочевой образ жизни [3, с.16-19]. Досоветский период развития кыргызского государства характеризовался отсутствием определенно установленного законодательства, предусматривающего ответственность за контрабанду. Зарождение этого института в Кыргызстане связано с развитием торговли, появлением в VII веке первых таможенных сборов и связанных с ними контрабандных проявлений на Великом Шелковом пути, проходящем по территории Кыргызстана. Наряду с общеизвестными фактами о протяженности Великого Шелкового пути и экспорте товаров по нему исследованы важные источники, свидетельствующие о развитии международной торговли и, как следствие, о первых контрабандных деяниях. Древние арабские источники содержат сведения о торговых караванных путях на территории Кыргызстана: южная торговая дорога, берущая начало от Бухары через Замин - Ахсикет - Куба - Ош - Узгенд - Атбаш (развалины Кошой Коргон) - Верхний Барсхан, вела в Восточный Туркестан и далее в глубь Китая. А северный торговый путь от Замина через Шаш (Ташкент) - Исфиджаб (Сайрам) - Тараз - Мерке - Суяб (городище Ак Бешим) и Верхний Барсхан вел туда же, в Восточный Туркестан [16, с.19]. Проведенное исследование подтверждает то, что территория современного Кыргызстана, в особенности его южные территории и город Ош, имели статус не только торговых территорий, но и важных перевалочных пунктов обслуживания международной торговли. И если какое-либо государство или город ужесточали таможенные правила, увеличивали таможенные сборы и пошлины, караваны шли в обход в поисках новых путей. Тем самым прокладывались первые контрабандные тропы.

Существование международной торговой трассы по центральноазиатской части Великого Шелкового пути, соединявшего Китай с Византией, позволяло на протяжении многих веков отрабатывать и оптимизировать борьбу с контрабандистами. На пресечение контрабанды была направлена и деятельность транзитных пунктов - бекетов и караван-сараев, где осуществлялся таможенный контроль. Во времена Амира Темура и Темуридов (XIV-XV вв.) по всему Великому Шелковому пути стояли таможни - марасид [15, с.10]. 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). Подчеркивается особая роль во взимании таких податей «зекетчи», который пользовался особыми полномочиями и мог наложить запрет на

ввозные и вывозные товары, а в некоторых случаях даже конфисковать их, т.е. исполнял функции современного таможенника.

Анализируя труды историков и архивные материалы, диссертант приходит к выводу о том, что значительный период времени (почти до конца XIX в.), правовое регулирование ответственности за контрабанду и борьба с ней в Кыргызстане характеризуется наличием разнообразных таможенных тарифов и льгот, устанавливаемых в каждом городе. Они служили немалым препятствием для развития контрабанды товаров, проходивших через их отрезок Великого Шелкового пути.

Обосновывается вывод о том, что накануне присоединения к Российской империи у кыргызов не имелось определенно установленного законодательства, предусматривающего уголовную ответственность за контрабанду. Основными источниками уголовного права кыргызов того времени являлись нормы шариата и адата. Патриархально-родовой уклад жизни кыргызов и консерватизм норм обычного права обуславливал неизменность адата на протяжении нескольких веков. Одной из характерных особенностей адата являлось слабое разграничение уголовного преступления от гражданского правонарушения [23, с.94].

Под нормами шариата понимались нормы, содержащиеся в своде мусульманских религиозных, гражданских, уголовных, семейно-брачных и других законов. Прежде всего, это Коран [24], сунна [25], иджма [26] и кияс [27], которые содержали предписания ислама и нормы общегражданского законодательства. Широкое распространение среди кыргызов шариат получил лишь в период Кокандского ханства (кон. XVIII – нач. XIX в.в.)

Первые гарнизоны появились на территории Кыргызстана в 80-х годах XVIII века (Кызыл-Коргон, Суфи-Коргон, Таш-Коргон, Дароот-Коргон). Позднее (1 пол. XIX в.) такие крепости были возведены в Чуйской долине – крепость Бишкек на берегу р.Аламедин, Токмак, Тогуз-Тороо, Куртка, Джумгал, на побережье Иссык-Куля – укрепления Барскоон, Конуролен, Каракол и др. На комендантов гарнизонов – токсоба, помимо прочего налагалась обязанность сбора зекета и торговых налогов с купеческих караванов, проходивших по этим путям [23, с.125]. Иногда кокандские правители, чтобы заручиться поддержкой кыргызской знати, даровали право сбора зекета главам кыргызских племен. Произвол в системе налогового обложения и установлении непомерного числа податей и сборов способствовали тому, что пересекающие территорию ханства купцы, старались избежать уплаты зекета и все более изошрялись в прокладывании новых контрабандных троп. Неуплата зекета относилась по нормам шариата к преступлениям третьей группы – т.е. к тем, за совершение которых не была установлена точная мера наказания [23, с.132].

Представляется, что роль и значение норм шариата в кыргызском праве значительно возросли во время нахождения Кыргызстана в составе Кокандского ханства, а в отдельных местностях они переплелись с нормами адата. Однако нормы шариата не предусматривали ответственность за контрабанду в современном ее понимании. Эти нормы применялись не только в период нахождения Кыргызстана в составе 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 становления и развития института контрабанды, имевшему место в царской России. К концу XIX века таможенная политика Российской империи превратилась в инструмент

покорения новых рынков сбыта товаров. Однако, именно с присоединением Кыргызстана к России связано становление процесса нового развития кыргызской государственности на административно-территориальном принципе. Принятый в 1882 году царскими властями «Устав о сибирских киргизах» создавал условия для постепенного оседания кыргызов, ослабления междоусобиц и развития торговли и промышленности [29, с.63]. 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 период 1889-1913 годов на территории современного Кыргызстана появляется первая таможенная застава - Нарынская таможенная застава Туркестанского таможенного округа, в 1925 году уже активно работали Иркештамская и Атбашинская таможни [15, с.12].

Исследуя акты царского правительства, содержащие нормы об ответственности за контрабанду, действовавшие в период нахождения Кыргызстана в составе Российской империи, автор отмечает, что, несмотря на их постоянное совершенствование и развитие, они характеризовались отсутствием ясности, юридически выверенной линии при определении уголовной, административной и дисциплинарной ответственности.

Таким образом, в досоветский период территория современного Кыргызстана, в особенности его южные территории и город Ош, имели статус важных перевалочных пунктов обслуживания международной торговли в концепции Великого Шелкового пути, где и зарождались первые контрабандные проявления. Однако этот период развития кыргызского государства характеризовался отсутствием определенно установленного законодательства, предусматривающего уголовную ответственность за контрабанду.

Во втором параграфе «Развитие законодательства об ответственности за контрабанду в Кыргызстане в период с нач. XX – нач. XXI в.в.» дан исторический анализ правового регулирования ответственности за контрабанду и борьбы с ней в советский и постсоветский периоды. В этот период Кыргызстан в своем государственном развитии в составе СССР прошел все формы государственного образования: автономная область (1924-1926 г.г.) – автономная республика (1926-1936 г.г.) – союзная республика (1936-1991 г.г.). Долгое время после установления советской власти и до национально-территориального размежевания среднеазиатских республик Кыргызстан входил в состав Туркестанской АССР. На его территории действовали Конституция РСФСР 1918 г., Конституции ТАССР 1918 и 1920 гг., кодексы, декреты и другие нормативные акты ЦИК и СНК РСФСР, ЦИК и СНК ТАССР, а также нормы шариата и адата, т.к. они не были отменены революцией и не противоречили революционному сознанию [23, с.180].

Для советского периода (1917-1989 г.г.), в котором выделено 2 этапа, 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. Отмечается важность принятой 19 февраля 1922 года Туркестанским ЦИК резолюции о кодификации законодательства республики [52,

с.405]. В результате проведенной работы первый Уголовный кодекс РСФСР 1922 года распространил свое действие и на территории Туркестанской АССР [53, с.56-57].

Исследуя вопрос правового регулирования ответственности за контрабанду на первом этапе советского периода (1917-1960 г.г.), автор подчеркивает, что понятие «контрабанда», наряду с Уголовным кодексом 1922 года, определялось в Таможенном уставе СССР 1924 года и Таможенном кодексе 1928 года. Ответственность за контрабанду сочетала в себе меры гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности. Диссертантом дан анализ нормативных правовых актов, принятых в тот период в рамках борьбы с контрабандой [51, с.159; 54, с.197; 55, с.432; 56, с.107]. Особое внимание уделено Декрету СНК РСФСР от 24 апреля 1923 года, который впервые дал определение контрабанды, близкое по форме и по существу действующему, как перемещения или покушения на перемещение какого-либо имущества через пограничную линию с сокрытием от таможенного контроля [58, с.372].

Исследование архивных материалов показало, что контрабанда в 20-е годы XX века носила, в основном, промыслово-коммерческий характер и занимались ею, как правило, организованные группы контрабандистов-профессионалов. Факт включения законодателем в УК РСФСР 1922 года контрабанды в главу, предусматривающую уголовную ответственность за государственные преступления подтверждает ее общественную опасность. Принятая в марте 1926 года ст.97 УК была изменена: в новом изложении статьи давалось развернутое определение контрабанды и устанавливалось четкое разграничение между простой и квалифицированной контрабандой, в первом случае преследуемой и в административном, во втором - в уголовном порядке. В этой редакции ст. 97 была включена в УК РСФСР 1926 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 1926 года, 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 советского периода (1960-1989 г.г.) диссертант связывает с принятием УК 1960 года. 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.

Основная характеристика законодательства о контрабанде послевоенного времени связана с принятым 25 декабря 1958 года Законом СССР «Об уголовной ответственности за государственные преступления». Статья 15 «Контрабанда» без каких-либо изменений была включена во все уголовные кодексы бывших союзных республик, в том числе и в УК Киргизской ССР. 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. В связи с тем, что контрабанда не представляла собой былой общественной опасности, Законом было отменено наказание за контрабанду в виде смертной казни.

Постсоветский период в развитии законодательства о контрабанде связан с принятием 11 декабря 1989 года Постановления Совета Министров СССР, юридически провозгласившего отход от принципа государственной монополии внешней торговли. Отказ в конце 80-х – начале 90-х годов XX века от принципов централизованного планового хозяйствования и переход к рыночной экономике потребовал формирования новой таможенной политики, нового механизма таможенного контроля. Особенностью указанного периода являлось «двойное регулирование», т.к. понятие «контрабанда» определялось как нормами УК и КоАП, так и Таможенного кодекса СССР 1964 года. 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 внешнеторговой реформы, начатой в 1986 году.

Таким образом, отход от принципа государственной монополии внешней торговли и отказ от административно-командной экономики обусловили изменение всего советского законодательства и Кыргызстана в частности. Уголовное законодательство в конце XX века, 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 стран СНГ и ряда зарубежных стран выделяются общие тенденции и различия в правовом регулировании контрабанды. Так, 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. Обосновывается, что контрабанда приобрела «интернациональный» характер и стала проблемой международного масштаба.

Сравнительно - правовой анализ действующего законодательства в рассматриваемых странах, позволяет полагать, 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.) [42, с.105]. При этом нарушение законов об импорте и экспорте считается отдельным преступлением и 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. [42, с.106].

Анализ уголовного законодательства стран-участниц СНГ позволяет сделать вывод о том, что прослеживается сходство и различия в решении вопросов, касающихся ответственности за контрабанду. Диспозиции норм об уголовной ответственности за контрабанду носят бланкетный характер.

В законодательстве таких стран, как Грузия, Казахстан, Узбекистан, Украина предусмотрены два вида контрабанды: 1) преступление против общественной безопасности, 2) экономическая контрабанда. Такая формулировка была принята по рекомендациям Модельного УК для стран СНГ, что способствовало разграничению контрабанды как двух самостоятельных преступлений с учетом специфики объекта посягательства.

В других странах СНГ, ответственность за контрабанду регулируется аналогично отечественному. В КР законодатель в отличие от рекомендованной, принял свою формулировку, по которой контрабанда определена как преступление в сфере экономической деятельности.

По мнению автора, уникальный опыт регулирования ответственности за контрабанду и противодействия контрабандной преступности может быть использован Кыргызстаном. Приводятся факты 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 страны. Эти события и их последствия стали основанием для детального анализа отягчающих обстоятельств состава контрабанды, содержащихся в уголовном законодательстве Республики Узбекистан и Республики Таджикистан. Статья 246 УК РУ и статья 289 УК РТ содержат такой квалифицирующий признак, как незаконное перемещение, совершенное путем прорыва, то есть открытого, не санкционированного таможенной службой перемещения товаров или иных ценностей через таможенную границу этих стран. Предлагается учесть опыт соседних государств и международно-правовой опыт борьбы с контрабандой и включить указанное обстоятельство в перечень отягчающих признаков квалифицированной контрабанды, предусмотренный ч.4 ст.204 УК КР.

Заслуживает внимания исследователей опыт соседнего Китая. По УК КНР контрабанда отнесена к хозяйственным преступлениям, а ответственность за нее закреплена в семи статьях (ст. 151-157, 347 УК КНР). Это позволяет выделить различные виды контрабанды в зависимости от предмета.

Подчеркивается дифференцированный подход к уголовной ответственности за содействие и соучастие в контрабандной деятельности, в том числе и юридических лиц. Позиция о возможности привлечения к уголовной ответственности юридических лиц высказывается в трудах некоторых зарубежных юристов и активно полемизируется в юридических научных кругах. Однако, данное положение неприемлемо для отечественного законодательства в связи с действием принципа личной уголовной ответственности.

Таким образом, уголовное законодательство КР в сравнении с действующим законодательством зарубежных стран об ответственности за контрабанду отличается, так как:

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

2) норма об уголовной ответственности за контрабанду включает 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 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 повышенную опасность контрабанды, выражающуюся, в конечном счете, в создании угрозы национальной безопасности Кыргызстана. На примере контрабанды наркотиков, оружия, культурных ценностей, объектов флоры и фауны, горюче-смазочных материалов, товаров повышенного спроса в КР раскрываются теоретические аспекты и вопросы правоприменительной практики.

Значительное место посвящено исследованию вопросов контрабанды наркотических средств и психотропных веществ. Анализируются исследования зарубежных и отечественных специалистов в оценке Кыргызстана как одного из звеньев международного контрабандного наркотрафика [103, с.10-28; 104, с.3]. О повышенной общественной опасности контрабанды наркотиков и ее росте свидетельствуют и статистические данные Информационно-аналитического центра (ИАЦ) МВД КР. К примеру, в 2009 году доля наркотических средств, поступившим контрабандным путем, по сравнению с 2008 годом возросла на 340 % и составила 27 кг 837 гр (против 8 кг 185 гр в 2008 году). В 2010 году из-за известных событий эта цифра снизилась на 94,3% и составила 1кг 613 гр [7, с.2]. Отмечается, что доля контрабанды наркотиков составила 39,7% в 2009 году, 30,3% в 2010 году от общего числа преступлений, предусмотренных ст. 204 УК КР.

Несмотря на то, что УК КР относит контрабанду к преступлениям в сфере экономической деятельности, 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) [121, с.209].

Особую роль в общей структуре контрабанды в Кыргызстане в конце XX в. занимала контрабанда табака и табачных изделий (согласно оценкам, 70 - 90% продаваемых сигарет ввозились незаконно) [155, с.1]. Это подтверждается анализом расчетных данных и изучением внутреннего рынка последних лет, полученных Госкомиссией КР по антимонопольной политике. Согласно ему, ежегодно нелегальный ввоз сигарет составлял ориентировочно 0,9 млрд. штук, что составляет примерно 5% объема рынка Кыргызстана [155, с.1].

В современный период в структуре контрабанды в КР лидирует контрабанда горюче-смазочных материалов, что способствует совершению нарушений иных требований закона (ст.ст. 210, 212, 213, 214, 219 УК КР). 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) [158].

Отмечается увеличение размеров контрабанды редких животных в КР. Одной из причин, также способствующих ее росту, является распространение так называемой

«серой» контрабанды, когда под ярлыком официально разрешенных товаров перевозят запрещенные, а в клетках с табличкой других животных вывозят занесенные в Красную книгу редкие виды флоры и фауны. Учитывая разницу между их рыночной стоимостью и оценкой экспертов, которую можно оспорить, предлагается решить проблему, включив редких животных в список предметов, контрабанда которых считается уголовным преступлением без учета их стоимости, таких как наркотики, боеприпасы, оружие.

Анализируя состояние и структуру контрабандной преступности, необходимо отметить, что криминальный контрабандный бизнес все чаще проявляется в организованных формах устойчивых, тесно сплоченных преступных сообществ. Распространено мнение, согласно которому «организованная преступность в современной КР властвует практически над всей экономикой» [146, с.257]. Приобретая организованный характер, экономическая преступность все более сращивается с общеуголовной, в том числе насильственной преступностью.

Представляется, что приведенный в данном параграфе перечень факторов влияния контрабанды на общественные отношения далеко не полный. Контрабанда таит в себе реальную 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 контрабанды» анализируются существующие правовые позиции и теоретические взгляды исследователей. Раскрывается совокупность причин и условий возникновения, сохранения и дальнейшего развития контрабандной преступности. Детерминанты контрабандной преступности связаны с распадом СССР, обретением экономической самостоятельности бывшими союзными республиками, слабой охраной государственной границы, а местами - отсутствием пограничной службы и достаточно оснащенных и оборудованных таможенных постов. Одним из детерминирующих условий является отсутствие контроля со стороны государства и нерегулируемое развитие «челночного» бизнеса. Как нам представляется, эти болезненные процессы обострили многие проблемы в сфере внешнеэкономических взаимоотношений.

Другим существенным детерминирующим условием развития контрабандой преступности является особенность геополитического расположения Кыргызстана, связанного с нашим ближайшим соседством со странами конфликтогенной зоны. Диссертант анализирует оценки зарубежных исследователей, которые воспринимают Центральную Азию и Кавказ «...как зону нестабильности, обостренную 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... Кыргызстан окружен с трех сторон странами, потерпевшими значительные политические беспорядки и гражданский конфликт» [108, с.12]. Подтверждающим тезисом автор считает факт использования территории Кыргызстана в качестве «проводного канала» для контрабанды оружия, что наглядно показано на примере Ошского инцидента с железнодорожным фургоном в 1998 году [179, с.37-38].

Основными «внутренними» детерминантами контрабанды служат экономические факторы и высокий уровень коррупции, что подтверждается материалами контент-

анализа средств массовой информации и данными международных организаций.

Итак, детерминирующие признаки возникновения контрабанды формируются еще на стадии принятия законов и других нормативных актов. К ним также относятся: несовершенство таможенного и уголовного законодательства, законодательств о внешнеэкономической деятельности и о частном предпринимательстве, которые были приняты без надлежащей научной проработки и, прежде всего, экономико-правового анализа многогранных и противоречивых тенденций в развитии экономики страны в переходный период.

В третьем параграфе «Организационно-правовые меры предупреждения контрабанды» диссертант поддерживает и развивает мнение исследователей о том, что предупреждение – наиболее перспективный способ борьбы с преступлением. Дается анализ содержания профилактической деятельности по предупреждению контрабанды в КР.

На основе анализа деятельности таможенных органов стран СНГ по предупреждению и усилению борьбы с контрабандой, 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.

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

В первом параграфе «Объективные признаки контрабанды: анализ правовых позиций» анализируются теоретические позиции, определяющие правовое положение предметов контрабанды, которыми по ч.1 ст.204 УК КР являются товары и иные предметы. Отмечается, что 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. К сожалению, ни в юридической литературе, ни в правоприменительной практике не раскрывается, какие предметы относятся к иным предметам контрабанды. Подчеркивается, что понятие «товара» дается в Законе КР «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности в Кыргызской Республике» от 2 июля 1997 года (в редакции Закона КР от 24 декабря 2003 года №239). Несколько иное определение дается в ст.9 Таможенного кодекса КР. 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». К иным предметам относятся те объекты международного обмена, которые не охватываются понятием «товары» и не названы в части второй ст. 204 УК КР.

Выделяются теоретические подходы к определению объективных признаков контрабанды в зависимости от предмета преступления: 1) контрабанды товаров и иных предметов (ч. 1 ст.204), 2) контрабанды предметов, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу КР (ч. 2 ст. 204 УК КР). Формы контрабанды характеризуются отягчающими

обстоятельствами, увеличивающими их общественную опасность, и в сочетании с ними образуют квалифицированный и особо квалифицированный виды рассматриваемых преступлений, предусмотренные ч.3 и ч.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 окончательным связывается законодателем с совершением виновным общественно-опасного действия.

Рассматривая существующие теоретико-правовые проблемы дефиниции контрабанды, необходимо отметить наличие различных мнений по вопросу толкования понятий государственной и таможенной границы. Отечественный законодатель, совершенствуя правовую базу борьбы с преступлениями во внешнеэкономической сфере в Таможенном кодексе КР, введенном в действие 12 июля 2004 года, выразил свое мнение в определении границы. В уголовном законодательстве Кыргызстана 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.

Теоретические подходы анализа объективной стороны указывают различные интерпретации определения такого способа контрабанды как сокрытие от таможенного контроля. Представляется существенным пробелом отсутствие в редакции ст.204 действующего УК КР понятия «специальное хранилище», 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.

Во втором параграфе «Субъективные признаки контрабанды: психологические аспекты уголовной ответственности» подчеркивается, что по признакам субъективной стороны осуществляется квалификация контрабанды, что способствует отграничению контрабандного преступления от нарушений таможенных правил. Контрабандные преступления совершаются из корыстных побуждений и только с прямым умыслом. Вместе с тем, 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 (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.

В третьем параграфе «Проблемы совершенствования уголовного законодательства Кыргызской Республики об ответственности за контрабанду» отмечается, что с момента введения в действие уголовного закона КР 1997 года в него вносился ряд изменений и дополнений, но которые практически не затронули группу преступлений в сфере экономической деятельности. В практической деятельности правоохранительных органов в борьбе с контрабандой возникает много вопросов. Они связаны с увеличением круга предметов контрабанды и растущей изощренностью

способов ее совершения, с отграничением контрабанды от смежных составов, с отсутствием научно разработанной системы технологий учета таможенных преступлений в Государственной таможенной службе КР, слабым уровнем взаимодействия организационно-правовых мер и низкой эффективностью совместной деятельности правоохранительных органов в борьбе с контрабандной преступностью.

Проведенное исследование установило необходимость законодательного реагирования с учетом выраженной тенденции роста контрабандной преступности, увеличением общей латентности и коррумпированности и, в целом, возросшим крайне высоким уровнем общественной опасности рассматриваемого вида преступной деятельности. Одновременно с обновлением норм ответственности за контрабандные преступления логически верным будет совершенствование законодательной базы других отраслей права (налогового, гражданского, административного, уголовно – процессуального и других). Это связано с тем, что диспозиции многих статей УК, имея отсылочный, бланкетный характер, во многих случаях раскрываются и регламентируются таможенной, административной, гражданской нормативно – правовой базой.

Отмечается, что сложившееся общественное мнение о коррумпированности таможенных и других правоохранительных органов и позитивные изменения в стране, происходящие в современный период, требуют новых решений из сложившейся ситуации общими усилиями, как со стороны руководства государства, так и общества.

Выводы

Основными результатами диссертационного исследования являются следующие выводы и предложения:

1. Развитие кыргызской государственности на различных исторических этапах, степень ее общественно-экономического развития в разные промежутки времени определяли различную квалификацию, характер и тенденции развития правового регулирования ответственности за контрабанду. Возникновению контрабанды как преступного явления способствовали введенные в VII веке первые таможенные сборы, ограничения и барьеры, установленные на границах. Огромное влияние на становление и развитие института правового регулирования ответственности за контрабанду оказало прохождение Великого Шелкового пути, соединявшего народы Востока и Запада многие тысячелетия, через территорию Кыргызстана. Значительный период времени, почти до конца XIX века, 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.

2. Правовое регулирование ответственности за контрабанду Кыргызстана досоветского периода характеризовалось следующими признаками: определяющим положением Кыргызстана на трассе Великого Шелкового пути; отсутствием определенно установленного законодательства, предусматривающего уголовную ответственность за контрабанду; действием норм шариата и адата в качестве основного источника уголовного права; в последующем – разбросанностью в различных нормативных актах царской России, отсутствием в них ясности, юридически выверенной линии при определении уголовной, административной и дисциплинарной ответственности за контрабанду.

3. В развитии отечественного законодательства об ответственности за контрабанду советского периода (1917-1989 г.г.) определены следующие характерные особенности. Во-первых, определяющим направлением законодательно-правовой базы, являвшейся основой противодействия контрабанде, была гарантия защиты и обеспечения государственной монополии внешней торговли (до 1989 года). Во-вторых, учитывая особую общественную опасность контрабанды, большой материальный ущерб и нравственные последствия, контрабанда квалифицировалась как особо опасное преступление против порядка управления (ст.24 УК РСФСР 1926 года), за которую предусматривалось наказание в виде смертной казни (вплоть до 1958 года). В-третьих, ответственность за контрабанду сочетала в себе меры гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности (до 1991 года).

4. Современный период развития законодательства КР об ответственности за контрабанду характеризуется установлением исключительно уголовной ответственности за данное деяние и связан с принятием нового Уголовного кодекса в 1997 года. Он исключил контрабанду из числа государственных преступлений и отнес данный состав к числу преступлений в сфере экономической деятельности.

5. Распад экономических связей после развала СССР, низкие темпы роста экономики, бедственное положение населения, коррупция в правоохранительных органах, низкая эффективность предупредительных и профилактических функций уголовного закона, слабый экономико-правовой анализ, несовершенство законодательства о внешнеэкономической деятельности и интернационализация преступного сообщества являются основными детерминирующими условиями современной контрабандной преступности.

6. Проведенное исследование показало наличие уникального опыта регулирования ответственности за контрабанду и противодействия контрабандной преступности в странах СНГ и других государствах, который мог обогатить опыт суверенного Кыргызстана, строящего правовое государство.

7. Отмечено, что отечественный законодатель принял свою формулировку, отличающуюся от рекомендованной Модельным УК для стран СНГ. Действующая в КР норма об уголовной ответственности за контрабанду (ст.204 УК КР) содержит законодательное определение понятия «контрабанда» и раскрывает признаки деяния, что исключает возможность применения закона по аналогии. Основанием возникновения уголовно наказуемой ответственности служит законодательное определение понятия «контрабанда» и особо крупный размер перемещаемого товара.

8. Учитывая большие нравственные последствия и финансово-материальный ущерб, наносимый контрабандой, а также, принимая во внимание сложившуюся судебную практику назначения наказания предлагается усилить санкцию ч. 1 ст. 204 УК КР и изложить ее в следующей редакции:

«...- наказывается штрафом в размере от трех тысяч до десяти тысяч расчетных показателей или исправительными работами на срок до двух лет, или ограничением свободы на срок до трех лет либо лишением свободы до трех лет с конфискацией имущества».

9. В связи с повышенным ростом так называемой «серой» контрабанды, когда под ярлыком официально разрешенных товаров перевозят запрещенные, а в клетках с табличкой других животных вывозят занесенные в Красную книгу редкие виды флоры и фауны, а также учитывая их рыночную стоимость, считаем необходимым

дополнить перечень предметов квалифицированной контрабанды, предусмотренный ч.2 ст. 204 УК КР и изложить ее в следующей редакции:

«... (2) Перемещение через таможенную границу Кыргызской Республики наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, радиоактивных или взрывчатых, веществ, вооружения, взрывных устройств, огнестрельного оружия или боеприпасов, ядерного, химического, биологического и других видов оружия массового поражения, материалов, технологий, научно – технической информации и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения и в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Кыргызской Республики, стратегически важных сырьевых товаров и культурных ценностей, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Кыргызской Республики, *редких животных и растений, находящихся на грани исчезновения в Кыргызской Республике*, если это деяние совершено помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации либо сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием, - ...».

10. Распространенность и повышенная общественная опасность случаев совершения контрабанды группой лиц по предварительному сговору, а также лицами, ранее ее совершившими, дают основания для расширения квалифицирующих признаков контрабанды, предусмотренных ч.3 ст.204 УК КР. Предлагается ее следующая редакция:

«... (3) Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные:

- 1) *группой лиц;*
- 2) *группой лиц по предварительному сговору;*
- 3) *должностным лицом с использованием своего служебного положения;*
- 4) *с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль;*
- 5) *лицом, ранее совершившим контрабанду, - ...»*

11. Учитывая случаи вооруженного прорыва государственной границы КР, а также международно-правовой опыт борьбы с контрабандой, предлагается ввести особо квалифицирующий признак совершения контрабанды путем прорыва и изложить ч.4 ст.204 УК в следующей редакции:

« (4) Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи совершенные:

1) *путем прорыва, то есть открытого, несанкционированного таможенной службой перемещения товаров или иных ценностей через таможенную границу Кыргызской Республики;*

- 2) *организованной преступной группой, - ...»*

12. Предлагается законодательно закрепить формулировку «внутриполостного» перемещения наркотических средств с использованием тела человека или животного 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». Тем самым будет разграничено перемещение «с сокрытием от таможенного контроля» и перемещение наркотических средств «в теле человека или животного».

13. Учитывая социальную значимость и высокую эффективность деятельности Государственной Службы по контролю наркотиков КР как ведущего субъекта противодействия незаконному обороту наркотиков, предлагается создание в ее структуре специального Координационного управления, организующего и координирующего на межведомственном уровне противодействие контрабанде наркотических средств и психотропных веществ.

Основные положения диссертации опубликованы в следующих статьях автора:

1. **Джумабекова, Б.Н.** К вопросу о понятии контрабанды [Текст] / Б.Н. Джумабекова // Наука и новые технологии. – 2007.- №1-2. – С. 156-158.
2. **Джумабекова, Б.Н.** К истории уголовной ответственности за контрабанду наркотических средств [Текст] / Б.Н. Джумабекова // Высшая школа Казахстана. – 2008. - №2.- С.260-265.
3. **Джумабекова, Б.Н.** Состояние и структура контрабанды в системе таможенных преступлений [Текст] / Б.Н. Джумабекова // Вестник Академии МВД КР – 2008. – №7 (Т.2) - С.148-153.
4. **Джумабекова, Б.Н.** Детерминанты контрабанды [Текст] / Б.Н. Джумабекова // Вестник Академии МВД КР - 2008. – №7 (Т.2) - С.153-156.
5. **Джумабекова, Б.Н.** Организационно - правовые меры предупреждения контрабанды [Текст] / Б.Н. Джумабекова // Вестник МУК. - 2008. - №2 (17). - С. 142-145.
6. **Джумабекова, Б.Н.** Современные проблемы контрабанды [Текст] / Б.Н. Джумабекова // Вестник КРСУ. - 2009. - Т.9 (№1). - С. 26-31.
7. **Джумабекова, Б.Н.** О роли координации и международном сотрудничестве в предупреждении контрабанды [Текст] / Б.Н. Джумабекова // Вестник МУК. - 2009.- №1 (18). – С. 65-68.
8. **Джумабекова, Б.Н.** Регламентация уголовной ответственности за контрабанду в зарубежных странах: сравнительный анализ [Текст] / Б.Н. Джумабекова // Вестник КРСУ. - 2010. – Т.10 (№4) – С. 41-46.
9. **Джумабекова, Б.Н.** Специфические особенности некоторых видов контрабанды в Кыргызской Республике [Текст] / Б.Н. Джумабекова, Ч.М. Токтоназарова // Проблемы и перспективы развития современного российского общества. Концепты: духовно - нравственное развитие – социально - инновационное развитие - правовая культура и правовая защита - инновационная креативность: материалы всероссийской научно-практической конференции - Москва, 2010. - С. 327-333.
10. **Джумабекова, Б.Н.** Проблемы международно-правового взаимодействия государств по пресечению контрабанды [Текст] / Б.Н. Джумабекова // Вестник КРСУ. – 2010. - Т.10 (№6) - С.43-48.
11. **Джумабекова, Б.Н.** Великий Шелковый путь и развитие института ответственности за контрабанду в Кыргызстане в досоветский период [Текст] / Б.Н. Джумабекова // Вестник КНУ им.Ж. Баласагына. Серия 6. - 2010. – Выпуск 1. - С.237-243.

Джумабекова Бактыгүл Ниязахуновнанын 12.00.01- укук жана мамлекеттин теориясы жана тарыхы; мамлекет жана укук жөнүндө окуулардын тарыхы; 12.00.08 – кылмыш-жаза укугу; криминология; кылмыш жаза-аткаруу укугу адистиктери боюнча юридика илимдеринин кандидаты окумуштуулук даражасын изденип алуу үчүн «Контрабанда: тарыхый - укуктук изилдөө» аттуу темада даярдалган диссертациялык изилдөөсүнө берилген

РЕЗЮМЕСИ

Негизги сөздөр: контрабанда, кылмыш укуктук жөңгө 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 укуктук анализ, контрабанданы алдын алуу.

Диссертациялык изилдөөнүн объектиси: тарыхый, тарыхый-укуктук анализдөөнүн негизинде Кыргыз Республикасында контрабанда үчүн жоопкерчилигинин укуктук жөңгө салуу институтунун өнүгүүсү. Ошондой эле азыркы учурдагы укуктук теориялардын, көз – караштардын, контрабанданын кылмыш укуктук, криминологиялык мүнөздөмөсүнүн аныктоодо, жана биздин өлкөдө контрабанда үчүн жоопкерчиликтин кылмыш укуктук жөңгө салынуусу менен пайда болгон коомдук мамилелер.

Диссертациялык изилдөөнүн максаты. Кылмыш укуктук саясатынын мыйзам актыларынын, тарыхый калыптануусунун жана өнүгүүсүнүн негизинде, азыркы учурдагы укуктук жөңгө салуунун, укук колдонуу практикасынын, абалын изилдөө менен ошондой эле чет өлкөлүк тажрыйбаны үйрөнүү менен илимий теоретикалык жана практикалык маанилүү сунуштарды азыркы учурдагы Кыргыз Республикасында контрабандага каршы күрөшүү мыйзам актыларынын эффективдүүлүгүн жогорлатууга багытталган.

Изилдөөнүн усулу таанып билүүнүн жалпы логикалык усулдары болгон: анализдөө, синтездөө, тарыхый системалык, формалдуу логикалык, салыштырма укук-таануу усулдары болуп саналат.

Изилдөөнүн илимий жаңылыгы болуп биринчи жолу Ата Мекендик илимде комплекстүү түрдө контрабандага каршы күрөшүүнүн тарыхый укуктук, кылмыш укуктук криминологиялык анализдин негизинде бул институттун азыркы абалы анын калыптанышы каралган.

Диссертациялык изилдөөнүн материалдарын колдонуу даражасы: 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 укуктук, теоретикалык жана практикалык суроолорду чечмелөөгө мүмкүнчүлүк берип автордун Ата Мекендик мыйзам актыларынын өнүктүрүү боюнча көз-караштар негизделген.

Колдонуу тармагы изилдөөдөгү жоболор, тыянактар, практикалык сунуштар юриспруденцияда, укуктук билим берүүдө жана мамлекеттик жана коомдук уюмдардын контрабандага каршы күрөшүү боюнча иш аракеттерин жакшыртууга, алардын тактикалык жана усулдук жактарын иштеп чыгууга кылмыштуулукка каршы күрөшүүдө жалпы республикалык жана аймактык программаларды түзүүгө мүмкүнчүлүк түзөт.

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 учений о праве и государстве; 12.00.08 – уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право.

Ключевые слова: контрабанда, правовое регулирование, уголовная ответственность за контрабанду, исторический анализ, сравнительно-правовой анализ, детерминанты контрабанды, объективные признаки контрабанды, субъективные признаки контрабанды, контрабанда наркотиков, предупреждение контрабанды, профилактика контрабанды.

Объектом исследования являются общественные отношения, связанные с эволюцией законодательства, направленного на борьбу с контрабандой, а также теоретические и практические проблемы применения уголовной ответственности за контрабанду на различных этапах развития в Кыргызской Республике.

Целью исследования является разработка научно-теоретических и практически значимых предложений и рекомендаций по совершенствованию законодательства Кыргызской Республики на основе комплексного исследования уголовно-правовой политики, законодательства и анализа правового регулирования и правоприменительной практики в борьбе с контрабандой в Кыргызстане и зарубежных странах.

Методами исследования являются: 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, общепринятые методики системно-структурного анализа, интервьюирование и анкетирование.

Научная новизна диссертации определяется тем, что она является одним из первых комплексных (историко-теоретическим, уголовно-правовым и криминологическим) исследований контрабанды в Кыргызской Республике, выполненным на основе исторического анализа становления этого института, современного его состояния и анализа зарубежной практики. В обобщенном виде научная новизна отражается в результатах проведенного эмпирического исследования, а также в положениях, выносимых на защиту.

Степень использования материалов диссертационной работы. Основные результаты исследования могут быть использованы в процессе совершенствования уголовного законодательства, в учебном процессе при проведении занятий со студентами по дисциплинам «История государства и права Кыргызстана», «Уголовное право», «Криминология», при подготовке материалов по спецкурсу «Международное уголовное право».

Область применения - юриспруденция; правовое образование; теория и история права и государства, история государства и права Кыргызстана, уголовное право, криминология, международное уголовное право; практическая деятельность государственных органов, ведущих борьбу с контрабандой, общереспубликанские и региональные планы и программы по борьбе с преступностью в КР.

RESUME

For dissertation of Dzhumabekova Baktygul Niyazahunovna on the subject: «Smuggling: historical and legal research» on the degree of candidate of legal sciences in the field of: 12.00.01 - theory and history of law and state, the history of legal doctrines; 12.00.08 - criminal law and criminology; criminal law enforcement.

Key words: 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 object of dissertational research are the public relations connected with evolution of the legislation, directed on struggle against contraband, and also theoretical and practical problems of application of a criminal liability for contraband at various stages of development in the Kyrgyz Republic.

The purpose of this research is based on studies of the history 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 methodological basis of dissertation is formed by base positions of a dialectic method of knowledge, the maintenance and the research form, general philosophical laws and categories. With a view of reception of authentic results of research set of the following general scientific and methods is used: the is formal-logic analysis, the device, is formal-legal methods of generalisation and the analysis of standard legal certificates, references and archival materials, a rather-legal method, an is sociological method of studying and generalisation of the documents, the standard techniques of the system-structural analysis, interviewing and questioning of employees of customs and police officers.

Scientific novelty of the dissertation is defined by the statement of a question, and also that it is one of the first complex contraband researches in the Kyrgyz Republic, executed on the basis of the historical analysis of formation of this institute, its modern condition and the analysis of foreign practice. In the generalised kind scientific novelty is reflected in results of the conducted empirical research, and also in the positions which have been taken out on protection.

The extent of use of the thesis. Key findings can be used to improve the criminal law, in the learning process during sessions with the students in the disciplines «History of state and law of Kyrgyzstan», «Criminal law», «Criminology» in Osh State Juridical University when preparing materials for the course «International criminal law».

Area of use and scope of materials of dissertation. Scope - law, legal education, theory and history of law and state law and history of the state of Kyrgyzstan, criminal law, criminology, international criminal law, the practical activities of public bodies engaged in combating smuggling, Nationwide and regional plans and programs to combat crime in the Kyrgyz Republic.

Подписано в печать 12.08.11
Формат 60x84
Печать офсетная. Объем 2, 25 п.л.
Тираж 100 экз. Заказ 787.

Отпечатано в типографии КРСУ.
720048, г.Бишкек, ул. Горького, 2.