

УДК 343.2:[343.533.6+343.72] (575.2) (04)

РАЗГРАНИЧЕНИЕ СОСТАВОВ ПРЕСТУПЛЕНИЙ “ЗАВЕДОМО ЛОЖНАЯ РЕКЛАМА” И “МОШЕННИЧЕСТВО”

Р.С. Голованов – ст. преподаватель

In the given work the author opens pressing questions of differentiation of structure of a crime “obviously false advertising” with structure of a crime “swindle” considering questions of the given structures application, problems of qualification.

Заведомо ложная реклама – это преступление в сфере экономической деятельности, предусмотренное статьей 192 Уголовного кодекса Кыргызской Республики от 18 сентября 1997 г., введенного в действие с 1 января 1998 г. (далее по тексту УК КР) и предусматривающее ответственность за использование рекламоделателями заведомо ложной информации относительно товаров, работ или услуг, а также их производителей или продавцов, рекламу продукции, подлежащей обязательной сертификации или лицензированию, но не имеющей сертификата соответствия или лицензии, совершенные из корыстных побуждений.

Использование ложной информации при совершении преступлений встречается довольно часто. Понятие “ложная информация” многогранно (это и обман потребителей (ст. 219 УК КР), и клевета (ст. 127 УК КР) и ложное банкротство (ст. 218 УК КР) и т.д.), но наглядно юридические аспекты ложной информации проявляются в мошенничестве (ст. 166 УК КР), а также при причинении имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 173 УК КР). На практике большинство общественно-опасных деяний, содержащих признаки заведомо ложной рекламы, квалифицируются по статье мошенничество, несмотря на наличие специальных составов, например, “Заведомо ложная реклама” (ст. 192 УК КР). Во-первых, более жесткие санкции, предусмотренные законодателем по статье “Мошенничество”. Во-вторых, по ста-

тье мошенничество облегчен сбор доказательной базы, поскольку достаточно доказать лишь сам факт обмана или злоупотребления доверием. Заведомо ложную рекламу следователи рассматривают не как самостоятельный состав преступления, а лишь как способ совершения мошеннического действия. Для разграничения составов преступлений “Мошенничество” и “Заведомо ложная реклама” необходимо дать характеристику всем элементам состава преступления “Мошенничество”.

Уголовная ответственность за мошенничество предусмотрена ст. 166 УК КР. Объектом мошенничества являются общественные отношения собственности. Общественные отношения, обеспечивающие охрану права собственности потребителей, также входят в объект состава преступления “Заведомо ложная реклама”, но в отличие от мошенничества, при заведомо ложной рекламе нарушается не только право собственности граждан, но и право потребителя на качественную продукцию, нарушаются права добросовестных конкурентов, общественные отношения, обеспечивающие производство, размещение, распространение рекламы.

Объективная сторона мошенничества выражается в завладении чужим имуществом или приобретении права на имущество путем обмана или злоупотребления доверием. Обман и злоупотребление доверием представляют со-

бой способы совершения мошенничества¹. Законодатель не раскрывает понятий “обман” и “злоупотребление доверием”. На практике под обманом понимают умышленное искажение или сокрытие истины с целью ввести в заблуждение лицо, в ведении которого находится имущество, и таким образом добиться от него добровольной передачи имущества, а также сообщение с этой целью заведомо ложных сведений². Юристы выделяют в мошенничестве “активный” и “пассивный” обман. Активный обман имеет место тогда, когда его содержание составляют различные обстоятельства, относительно которых преступник вводит в заблуждение потерпевшего (искажение истины). Пассивный обман состоит в сообщении таких фактов, которые бы удержали лицо от передачи имущества. В содержание обмана зачастую входит ложное обещание, заключающееся не только в искажении “фактов будущего”, но и одновременно ложная информация о своих подлинных намерениях в будущем.

Анализ показывает, что мошеннический обман многообразен. Он может быть как устным (словесным), так и письменным, но может проявляться в виде различных действий: шулерские приемы в карты или “в наперсток”, передача “пачки денег” в свертке, именуемой “куклой”, внесение искажений в компьютерную программу и т.д. Обман может выражаться и в форме подделки какого-либо документа, в целях получения чужого имущества либо каких-то материальных благ.

В юридической практике в качестве отдельной формы выделяют феномены мошенничества, связанные с злоупотреблением доверия. Это менее распространенный способ мошенничества. В данном случае преступник пользуется доверительными отношениями, сложившимися между ним и потерпевшим, коим является обычно собственник определенного имущества (учредитель, генеральный директор, директор или другой руководитель юридического лица либо его структурного подразделения). Как правило, указанные особые доверительные от-

ношения вытекают из гражданско-правовых отношений (из договора: поручения, хранения, страхования, комиссии, доверительного управления имуществом и т.д.)³.

Таким образом, сходными признаками объективной стороны заведомо ложной рекламы и мошенничества является способ совершения преступления, а именно то, что и в первом, и во втором из рассматриваемых нами составов преступлений обман является способом совершения преступления. Мошенничество является одной из форм хищения. Обман в мошенничестве – способ безвозмездного завладения чужим имуществом либо правом на имущество. Необходимо отметить, что по ч. 1 ст. 192 “Заведомо ложная реклама” не требует наступления общественно опасных последствий, а что касается в целом состава преступления, то обязательный признак мошенничества – безвозмездное завладение – в составе преступления “Заведомо ложная реклама” может отсутствовать.

Разграничение рассматриваемых составов также возможно и по предмету преступления. Под рекламой понимается распространяемая в любой форме, с помощью любых средств информация о физическом или юридическом лице, товарах, работах, услугах (включая банковские, страховые и иные услуги, связанные с использованием денежными средствами граждан и юридических лиц и размещением ценных бумаг), идеях, начинаниях, которая предназначена для неопределенного круга лиц и призвана формировать или поддерживать интерес к этим физическим или юридическим лицам, товарам, работам, услугам, идеям и начинаниям и способствовать реализации этих товаров, работ, услуг, идей и начинаний (ст. 1 и 2 Закона КР “О рекламе”). Таким образом, особо следует отметить, что реклама должна быть обращена на неопределенный круг лиц, а информация должна быть связана с осуществлением предпринимательской деятельности, что также позволяет разграничивать преступления “Заведомо ложная реклама” и “Мошенничество”. Исходя из смысла статей по составу преступления, заведомо ложная реклама, возможно,

¹ Гурьев В.В., Спиринов Г.М. Борьба с мошенничеством один из приоритетов // Вестник МВД РФ. – 1998. – №4. – С. 64.

² Бюллетень Верховного Суда РСФСР. – 1982. – №2. – С. 14.

³ Завидов Б.Д. Обычное мошенничество и мошенничество в сфере высоких технологий: Практическое пособие. – М., 2002. – С. 6–15.

идеальная совокупность с мошенничеством. Заведомо ложная реклама может служить способом хищения путем мошенничества. В этих случаях необходимо одновременное мнение ст. 192 и 166 УК КР.

Однако следует отметить, что в случаях, когда заведомо ложная реклама является способом хищения путем мошенничества, имеет место не идеальная совокупность преступлений, а конкуренция части и целого по объективной стороне, где частью является способ в виде заведомо ложной рекламы, а целым – хищение путем мошенничества. Целое – более полная норма, содержащаяся в статье 166 УК КР, полностью охватывает в описанной ситуации часть, содержащуюся в менее полной норме в ст. 192 УК КР.

Субъективная сторона мошенничества характеризуется прямым умыслом, т.е. обман – прежде всего сознательная дезинформация контрагента либо иного лица. Это широкое понятие, включающее не только представление ложных сведений, но и факт умолчания об истине либо замалчивание иных сведений. Поэтому сами факты искажения истинных действий (бездействия) должны носить исключительно предумышленный характер. Нет прямого умысла – нет состава мошенничества. Следовательно, наличие прямого умысла как субъективной стороны преступления обязательно для того, чтобы признать хищение, совершенное таким способом, мошенническими действиями. Поэтому, если не установлен предумышленный характер искажения истины или сами сведения, которые сообщило лицо, не могут быть расценены как ложные, состав мошенничества отсутствует¹. Субъект мошенничества является общим – физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Что касается субъекта преступления “Заведомо ложная реклама”, то в процессе рекламирования товаров, работ и услуг принимают участие рекламодатель, рекламопроизводитель и рекламодателем выступает физическое или юридическое лицо, являющееся источником рекламной информации для производства, размещения и последующего распространения рекламы. Реклама-

производители осуществляют полное или частичное приведение рекламной информации к готовой для распространения форме, а рекламодателем – размещение и распространение рекламной информации путем предоставления и использования имущества, в том числе технических средств – радиовещания, телевизионного вещания, каналов связи, эфирного времени и иными способами.

Согласно Закону Кыргызской Республики “О рекламе” №155 от 24 декабря 1998 г. (далее по тексту Закон “О рекламе”), ответственность за содержание информации, предоставляемой для создания рекламы, несет рекламодатель. Рекламопроизводитель и рекламодателем отвечают соответственно за нарушение законодательства о рекламе в части оформления, производства, подготовки рекламы и в части, касающейся времени, места и средств размещения рекламы (ст. 30 Закона КР “О рекламе”). Поэтому субъектом уголовной ответственности за заведомо ложную рекламу, прежде всего, являются достигшие 16-летнего возраста граждане Кыргызстана, иностранцы и лица без гражданства, являющиеся рекламопроизводителями как физические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, или как руководители коммерческих и некоммерческих организаций. Однако, если лица, выступившие в качестве рекламопроизводителей и рекламодателей, находясь в сговоре с рекламодателем, осознавали заведомую ложность содержащейся в рекламе информации, они являются соучастниками данного преступления². Таким образом, субъект – спе-

² В литературе высказано и иное мнение, согласно которому субъектами данного преступления могут быть, кроме рекламодателей, также рекламопроизводители и рекламодателем (См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. Особенная часть / Под общ. ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева. – С. 194; Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. А.И. Рарога. – С. 173; Уголовное право. Особенная часть: Учебник для вузов / Отв. ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамова, Г.П. Новоселов. – С. 301; Горелик А.С., Шишко И.В., Хлупина Г.Н. Преступления в сфере экономической деятельности. – С. 77–78; Лопашенко Н.А. Преступления в сфере экономической деятельности: понятия и система. – С. 101).

¹ Новый тип мошенника // Вестник МВД РФ. – 1996. – №2. – С. 48.

циальное лицо, достигшее 16-летнего возраста (рекламодатель, рекламопроизводитель, рекламодателем).

Использование в рекламе заведомо ложной информации выражается в умышленном обмане потребителей. В рекламе могут содержаться недостоверные сведения о производителях, потребительских свойствах товаров, услуг, настоящей стоимости товара, сроках годности, наличии сертификата на продукцию и др. Корыстная заинтересованность рекламодателя может быть направлена на допущение недобросовестной конкуренции на рынке сбыта товаров, услуг, получении прибыли на основа-

нии использования ложной информации в рекламе и др.

Преступление совершается умышленно. Виновное лицо заведомо (достоверно) представляет, что излагаемая в рекламе информация полностью или частично не соответствует действительности, является ложной, предвидит, что вследствие этого может быть причинен значительный ущерб потребителям рекламы, государственным или общественным интересам и желает этого или (как правило) допускает наступление таких последствий. С субъективной стороны преступление совершается с прямым либо косвенным умыслом.