

Секция «Юриспруденция»

**Доход и прибыль как преступные последствия незаконного использования
инсайдерской информации**

Кондра Александр Ярославович

Аспирант

*Львовский национальный университет имени Ивана Франко, Юридический
факультет, Львов, Украина*

E-mail: sksniff@gmail.com

Общеизвестным является то, что каждое преступление имеет определенные общественные последствия. Отдельные общественно-опасные последствия законодатель прямо указывает в уголовном законе. Вследствие этого они становятся обязательным признаком преступления, а потому требуют детального анализа и установления их содержания.

Уголовная ответственность за незаконное использование инсайдерской информации в Украине предусмотрена в ст. 232-1 УК Украины «Незаконное использование инсайдерской информации». В Российской Федерации уголовная ответственность за неправомерное использование инсайдерской информации предусмотрена в ст. 185.6. УК РФ, которая вступит в силу с 31.07.2013г. В настоящее время умышленные действия, запрещенные законодательством Российской Федерации о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком предусмотрены как форма преступления в ст.185.3. УК РФ «Манипулирование рынком».

В этих статьях уголовного закона есть указание на такое общественно-опасное последствие как «необоснованная прибыль» (ст. 232-1 УК Украины) и «излишний доход» (ст. 185.3. УК РФ). А редакция будущей статьи 185.6. УК РФ «Неправомерное использование инсайдерской информации» употребляет понятие «доход» без указания на его излишность. То есть, существует разница между ст. 232-1 УК Украины и ст. 185.3., 185.6. УК РФ, а также несогласованность между ст. 185.3. и ст. 185.6 УК РФ в части определения такого последствия как «доход». Эти, незначительные на первый взгляд, различия действительно принципиальны в правовом смысле, существенно меняют особенности уголовно-правовой квалификации, а потому требуют четкого выяснения.

УК Украины не содержит определения необоснованной прибыли. В результате толкования ст. 232-1 УК Украины, ст. 22 ГК Украины и других норм гражданского и налогового законодательства Украины, можно сделать вывод, что необоснованная прибыль это такая прибыль, которую лицо бы не получило в обычных условиях, если бы незаконно не использовало инсайдерскую информацию.

В свою очередь, в примечании к ст. 185.3. УК РФ указано, что излишним доходом в настоящей статье признается доход, определяемый как разница между доходом, который был получен в результате незаконных действий, и доходом, который сформировался бы без учета незаконных действий, предусмотренных настоящей статьей. То есть, не указывается на определение понятия излишнего дохода, а лишь на порядок его исчисления.

В ст. 185.6. УК РФ нет определения понятия «доход», но такое понятие есть часто применяемым в Особенной части УК РФ. Под доходом обычно понимают денежные

средства или материальные ценности, полученные государством, физическим или юридическим лицом в результате какой-либо деятельности за определенный период времени

Разница между понятиями «прибыль» и «доход» является существенной. С точки зрения экономики прибыль - разница между доходами (выручки от реализации товаров и услуг) и затратами на производство или приобретение и сбыт этих товаров и услуг. То есть между этими понятиями есть соотношение целого (доход) и части (прибыль). В общем, концептуально подход российского законодателя в ст. 185.3. УК РФ следует признать правильным, поскольку он соответствует правилам формальной логики и реалиям фондового рынка. Такой подход является универсальным и может быть применен и для ст. 232-1 УК Украины с учетом вышеприведенного толкования. Он теоретически правилен, однако вызывает много практических вопросов.

Например, лицо владеет инсайдерской информацией о выкупе контрольного пакета акций в результате поглощения иностранным инвестором национального эмитента. Незаконно используя эту инсайдерскую информацию лицо скупает акции, рассчитывая их продать и получить выгоду в виде 10% роста курса акций. Но на следующий день на бирже начинают играть «быки» (брокеры, играющие на повышение цен) и лицо продает свои акции с 15% выгодой. В этом случае, доход составляет 15%, но излишний доход и необоснованная прибыль составляют 10%, поскольку 5% это естественный рост стоимости акций на бирже в день операции, т.е. обоснованная прибыль или доход, который лицо бы получило в любом случае. Но без использования инсайдерской информации, лицо бы вообще не получило выгоды, ни 5%, ни 15%, поскольку вообще бы не провело финансовую операцию, потому что не было на момент продажи владельцем акций.

Следует заметить, что для уголовного права важны те блага или ценности (или материальный эквивалент в деньгах), которые лицо незаконно получило в результате совершения преступления. При этом предыдущие затраты лица (в частности на совершение преступления) для уголовного права являются инертными. С другой стороны, разница между реальной стоимостью финансовой операции и ее фактической стоимостью (сформированной вследствие незаконного использования инсайдерской информации), будет составлять одновременно и доход и прибыль, и он будет излишним. Поэтому, с точки зрения качества уголовного закона корректным будет применение в ст. 232-1 УК Украины понятия «излишний доход» вместо «необоснованная прибыль».

Остается важным вопрос о том, что общественно-опасными последствиями следует считать только излишний доход или необоснованную прибыль (как это указано, в ст. 232-1 УК Украины и ст. 185.3. УК РФ) или весь полностью доход (как запланировано в ст. 185.6 УК РФ). Представляется, что сама по себе сумма дохода (который, в большинстве случаев будет составлять всю сумму финансовой операции) не может иметь принципиального значения для привлечения к уголовной ответственности. Значение имеет то, насколько незаконно обогатилась лицо или какую преступную выгоду получило. Именно такая разница будет отражать грань между законной прибыльной деятельностью на фондовом рынке и преступным желанием к быстрому незаконному обогащению отдельных инсайдеров. Поэтому, будущая ст. 185.6. УК РФ требует унификации со ст. 185.3. УК РФ и ст. 232-1 УК Украины, в форме формулировки одного из общественно опасных последствий как «излишнего дохода».