

**МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
СИБИРСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ**

А.В. Агафонов

**УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ
ЗА ПРЕСТУПЛЕНИЯ
ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ
И ОБЩЕСТВЕННОЙ ПРАВСТВЕННОСТИ**

Учебно-практическое пособие

Красноярск 2006

МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
СИБИРСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

А.В. Агафонов

**УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ
ЗА ПРЕСТУПЛЕНИЯ
ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ
И ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ**

Учебно-практическое пособие

Красноярск
СибЮИ МВД России
2006

ББК 67.408

УДК 343

Рецензенты: С.Ш.Забуга – к.ю.н., декан юридического факультета Сибирского института бизнеса, управления и психологии;
Р.Н.Гордеев – к.ю.н, старший преподаватель кафедры уголовного права и криминологии Сибирского юридического института МВД России

Агафонов, А.В.

Уголовная ответственность за преступления против здоровья населения и общественной нравственности / А.В.Агафонов. – Красноярск: Сибирский юридический институт МВД России, 2006. – 120 с.

Учебно-практическое пособие посвящено раскрытию основных положений гл. 25 УК РФ. В нем излагается общая правовая характеристика преступлений ответственность, за которые предусмотрена нормами этой главы. Представлен подробный уголовно-правовой анализ составов этих преступных деяний, в качестве иллюстраций проблемных ситуаций возникающих при их квалификации приводятся конкретные казусы, взятые из правоприменительной практики высших судебных органов России. Доктринально обосновываются критерии, позволяющие разграничивать составы этих преступлений со смежными.

Обозначенные в пособии вопросы раскрываются на основе изучения обширного социологического материала и трудов ведущих отечественных ученых.

Пособие предназначено для преподавателей и студентов образовательных учреждений юридического профиля, может быть полезна сотрудникам правоохранительных органов России.

© Сибирский юридический институт МВД России, 2006

© А.В.Агафонов, 2006

Оглавление

Введение	5
1. Общая характеристика преступлений против здоровья населения и общественной нравственности, их виды....	6
2. Уголовно-правовая характеристика конкретных составов преступлений против здоровья населения и общественной нравственности.....	23
2.1. Виды и характеристика преступлений против здоровья населения	23
2.1.1. Преступления против здоровья населения, связанные с незаконным оборотом наркотических, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ (ст.ст. 228-234 УК РФ).....	28
2.1.2. Иные преступления против здоровья населения (ст.ст. 235-238 УК РФ).....	70
2.2. Виды и характеристика преступлений против общественной нравственности (ст.ст. 239-245 УК РФ)	89
Заключение	119

ВВЕДЕНИЕ

Физическое и психическое здоровье людей, рациональное использование ими природной среды являются как залогом физического существования любого общества, так и основой законодательно предусмотренного функционирования всех его социальных систем. Именно поэтому в Конституции РФ провозглашаются важнейшие принципы, лежащие в основе обеспечения и охраны социальных ценностей: здоровья населения (ст. 41), благоприятной среды его обитания (ст.ст. 42, 58), исторического и культурного наследия (ст. 44), нравственности общества (ст. 38).

Соблюдение указанных принципов – дело для каждого члена нашего общества, прежде всего, добровольное. Однако некоторые нарушают их, причиняя тем самым вред соответствующим общественным отношениям.¹

Для предупреждения общественно опасных посягательств на общественные отношения, обеспечивающие своим наличием определенное, законодательно закрепленное состояние здоровья населения, его нравственность, а также историческое и культурное наследие нашего общества, и нормативно-правовой борьбы с ними в уголовное законодательство России в 1997 г. была введена глава 25, нормы которой предусматривают ответственность за преступления против здоровья населения и общественной нравственности.

¹ Так, по экспертным оценкам Минздрава Российской Федерации, «количество лиц, допускающих немедицинское потребление наркотических средств, составляет 3-3,5 млн. человек (это около 2,5% от населения нашей страны (Готчина, Л.В. Организация межведомственного взаимодействия в процессе профилактики молодежного наркотизма / Л.В.Готчина. – Белгород, 2004. – С.3)), большинство из которых – потребители наркотиков опийной группы. Только за последнее десятилетие число больных наркоманией увеличилось более чем в 9 раз». Состояние правопорядка в Российской Федерации и основные результаты деятельности органов внутренних дел и внутренних войск в 2004 году : аналитические материалы. – М., 2005. – С.25.

1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ ПРАВСТВЕННОСТИ, ИХ ВИДЫ

В качестве родовых объектов рассматриваемой группы преступлений выступают общественная безопасность и общественный порядок.

Понятие «общественная безопасность» базируется на двух категориальных понятиях: «общество» и «безопасность», что дает нам основания для постановки вопроса о возможности и допустимости при определении понятия общественной безопасности выделить его широкий смысл – безопасность всего общества. Поскольку «общество предполагает собой определенную совокупность людей, объединенных исторически обусловленными социальными формами совместной жизни и деятельности»¹, а «безопасность – положение, при котором не угрожает опасность кому-, чему-нибудь»², общественную безопасность в широком смысле слова можно определить как положение (состояние) общества, исторически обусловленное социальными формами совместной жизни и деятельности людей, при котором не угрожает опасность кому-, чему-либо, а кроме того, предупреждающее угрозу причинения вреда его членам и обеспечивающее тем самым его нормальное функционирование.

Подобное расширенное определение общественной безопасности в конце 70-х гг. прошлого столетия давал, например, П.Г.Гришаев, указывая, что общественная безопасность – это система «мер, направленных на охрану государственного и общественного порядка, на обеспечение нормальных условий для трудовой деятельности и отдыха граждан»³. Сходной точки зрения придерживался А.Н.Игнатов, полагавший, что «общественная безопасность есть правила предосторожности...»⁴.

Несколько иначе рассматривали проблему Р.Л.Габдрахманов, В.Ф.Кириченко, В.С.Комиссаров, В.И.Ткаченко.⁵ По их

¹ Ожегов, С.И. Словарь русского языка / С.И.Ожегов ; под ред. Н.Ю.Шведовой. – М., 1987. – С. 353.

² Там же. – С. 36.

³ Цит. по: Тихий, В.П. Уголовно-правовая охрана общественной безопасности / В.П.Тихий. – Харьков, 1981. – С. 24.

⁴ Курс советского уголовного права. Часть Особенная: в 6 т. – М., 1971. – Т. 6. – С. 306.

⁵ Напр.: Уголовное право. Особенная часть / под ред. Н.И.Ветрова, Ю.И.Ляпунова. – М., 1996. – С. 247; Преступления против общественной

мнению, под общественной безопасностью следует понимать «такие общественные отношения, которые основаны на определенной системе мер и условий, обеспечивающих нормальную деятельность учреждений, граждан и др.»¹.

Развивая данное положение, Б.В.Яценко указывал, что общественная безопасность складывается из нескольких групп общественных отношений, существующих по поводу обеспечения:

- а) безопасных условий жизни всего общества;
- б) общественного порядка;
- в) экологической безопасности и экологического правопорядка;
- г) здоровья населения и общественной нравственности;
- д) безопасности личных, общественных или государственных интересов при производстве различного рода работ;
- е) безопасности личных, общественных или государственных интересов в процессе обращения с общеопасными предметами;
- ж) безопасности личных, общественных или государственных интересов в процессе использования транспортных средств;
- з) безопасности личных, общественных или государственных интересов в процессе использования компьютерной информации.²

Фактически аналогично, хотя и несколько расширительно, толкует это понятие А.Н.Миколенко, по мнению которого в качестве «общественной безопасности» выступает «система общественных отношений и юридических норм, регулирующих эти отношения в целях обеспечения общественного спокойствия, неприкосновенности жизни и здоровья населения, нормальной деятельности государственных и общественных предприятий, учреждений и организаций»³. Следовательно, наряду с системой общественных отношений в качестве объекта престу-

безопасности, общественного порядка и здоровья населения /под ред. В.Ф.Кириченко, В.А.Владимирова, П.Ф.Гришанина. – М., 1970. – С. 5; Комиссаров В.С. В центре внимания – безопасность общества // Человек и закон. – 2000. – № 4. – С. 60; Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / под ред. Б.В.Здравомыслова. – М., 1996. – С. 247.

¹ Преступления против общественной безопасности, общественного порядка и здоровья населения. – С. 5.

² Российское уголовное право. Особенная часть / под ред. М.П.Журавлевой, С.И.Никулина. – М., 1998. – С. 219.

³ Уголовный кодекс Украины. Комментарий / под ред. Ю.А.Каразина, Е.Л. Стрельцова. – Харьков, 2002. – С. 11.

пления он признает и систему юридических норм. Отметим, что по общему правилу объект преступления – это «то, чему преступление причиняет или может причинить ущерб»¹. Однако в случае совершения конкретного преступного деяния система юридических норм физически страдать не может, так как налицо всего лишь социальная абстракция, а страдают в этом случае конкретные общественные отношения. Следовательно, определение «общественной безопасности» даваемое нашим украинским коллегой, мы не вправе признать оптимальным.

5 марта 1992 г. вступил в действие Федеральный закон Российской Федерации «О безопасности», где в ст. 1 было дано нормативное определение безопасности: «состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внешних и внутренних угроз», где «жизненно важные интересы» есть «совокупность потребностей, удовлетворение которых надежно обеспечивает существование и возможность прогрессивного развития личности, общества и государства»².

Соглашаясь в принципе со всеми представленными суждениями (за исключением точки зрения А.В.Наумова, т.к. интересы функционирования общества не могут фактически осуществляться вне рамок общественных отношений, определяющих по-

¹ Уголовное право Российской Федерации (Общая часть) / под ред. А.И. Марцева. – Омск, 1998. – С. 104.

² Российская газета – 1992. – 6 мая. Законодательное определение общественной безопасности доктринально из всех российских ученых поддержал только А.В.Наумов. См.: Российское уголовное право. Особенная часть / под ред. В.Н.Кудрявцева, А.В.Наумова. – М., 1997. – С. 394.

Фактически аналогично раскрывал понятие «общественной безопасности» П.С.Матышевский: «такое состояние гражданского общества, которое гарантирует защиту жизни и здоровья людей, их спокойствие, деятельность частных, общественных и государственных объединений, а также целостность и неприкосновенность их имущества и имущественные права». Уголовный кодекс Украины. Научно-практический комментарий / отв. ред. С.С.Яценко. – Киев, 2003. – С.7. Таким образом, в качестве родового объекта этой группы преступлений он признает некое состояние гражданского общества, однако любой социум, безусловно, состоит из конкретных индивидов, связанных между собой определенными отношениями, которые в теории права признаются общественными, следовательно, никакое гражданское общество без общественных отношений реально функционировать не может. По нашему мнению, к объекту преступлений следует отнести именно совокупность этих отношений. Признать определение общественной безопасности, даваемое этим автором, оптимальным мы явно не вправе.

следние), укажем на необходимость существенного дополнения. Общественные отношения как объект уголовно-правовой охраны имеют специфическое содержание, которое, по справедливому замечанию В.И.Антипова, включает, с одной стороны, источник опасности как предмет отношений, а с другой – цель, заключающуюся в поддержании конкретной социальной связи.¹

Резюмируя изложенное, следует сказать, что правовая доктрина ведет речь об общественной безопасности именно с позиции структуры общественных отношений. Между тем, на наш взгляд, состояние защищенности не должно ограничиваться только этим. Общественная безопасность должна иметь и определенную правовую форму, которую в уголовно-правовой науке принято называть правовой «оболочкой». Правовую оболочку общественной безопасности, по нашему мнению, образует совокупность правовых норм, регулирующих необходимое для нашего общества функционирование предмета отношений, а также условий существования отношений безопасности. Такая совокупность образует определенную правовую систему.

Проведенные в последнее время исследования общественной безопасности позволяют под несколько иным углом взглянуть на определение общественной безопасности. Так, С.М.Мальковым выделены следующие ее признаки:

- общественная безопасность в уголовно-правовой науке рассматривается как состояние защищенности (в качестве синонима этому термину используются понятия: «отсутствие опасности», «безопасные условия жизнедеятельности», «обеспечение надежной защиты»);

- термин «общественная безопасность» представляет собой собирательное понятие, а ее результат определяется рамками должного функционирования неопределенного круга правоотношений;

- обеспечение состояния защищенности заключается в предупреждении, предотвращении и устранении явлений или опасных ситуаций, вызываемых существованием и использованием таких предметов, которые, с одной стороны, имеют определенные полезные свойства, а с другой – обладают способностью причинения вреда различным социальным ценностям;

¹ Антипов, В.И. Уголовно-правовая борьба органов внутренних дел с посягательствами на общественную безопасность / В.И.Антипов. – Киев, 1987. – С. 9.

- ядро общественных отношений, обеспечивающих безопасность, составляет социальная связь между субъектами по поводу должного функционирования предмета общественных отношений;

- в содержание общественной безопасности наряду с элементами общественного отношения входит и правовая оболочка. Эта оболочка образует форму, т.е. внешнее проявление, и включает в себя совокупность нормативных актов.¹

На наш взгляд, под общественной безопасностью, в свете основных положений УК РФ, следует понимать группу однородных общественных отношений, охраняемых и регулируемых действующим уголовным законодательством, которые обеспечивают право каждого члена нашего общества на безопасные условия его жизни, на исключение угрозы его жизни и здоровью использование технических устройств, веществ и процессов иными лицами.

Итак, до настоящего момента общепринятого определения общественной безопасности не выработано ни в законодательном порядке, ни в теоретическом плане, а уголовное право России традиционно рассматривало и продолжает рассматривать общественную безопасность в двух аспектах: в широком смысле в качестве родового объекта преступлений, предусмотренных разд. IX УК РФ, в узком – в качестве видового объекта преступлений, предусмотренных гл. 24 УК РФ.

В качестве второго родового объекта преступлений, уголовная ответственность за совершение которых предусмотрена разд. IX УК РФ, выступает общественный порядок. Он, в свою очередь, состоит из двух общесоциологических начал: общества и порядка, и это дает нам все необходимые основания для постановки вопроса о возможности и допустимости при определении понятия «общественный порядок» выделить его широкий смысл – порядок общества или в обществе. Поскольку общество предполагает собой совокупность людей, объединенных исторически обусловленными социальными формами совместной жизни и деятельности², а порядок есть правила, по которым совершается что-нибудь³ или это – пра-

¹ Мальков, С.М. Уголовно-правовые аспекты борьбы с хищениями оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств / С.М.Мальков. – Красноярск, 2002. – С. 8.

² Ожегов, С.И. Указ. раб. – С. 353.

³ Там же. – С. 457.

вильное, налаженное состояние, расположение чего-нибудь, где правила есть постановление, предписание, устанавливающие порядок чего-нибудь¹, то общественный порядок в широком смысле слова можно определить как отрегулированное предписаниями или постановлениями верховного органа власти состояние некой совокупности людей, исторически обусловленное социальными формами совместной жизни и деятельности, обеспечивающее ее бесперебойное существование.

Подобные определения общественного порядка, необходимо признать, являются не единичными. Так, еще в конце 60-х гг. прошлого столетия в советской юридической литературе утверждалось, что общественный порядок образует совокупность правил поведения, сформулированных в конкретных нормативных актах. Однако ряд авторов того периода, на наш взгляд, обоснованно не соглашались с подобными определениями, в частности, считая, что такое определение содержало две принципиальные для того времени ошибки: во-первых, по их мнению, уголовное право охраняло общественные отношения, а не правила поведения, зафиксированные в нормах права, во-вторых, взаимоотношение между гражданами в социалистическом обществе регламентировались и нормами морали, основные требования которых были изложены в Программе КПСС.

По их мнению, общественный порядок представлял собой систему установившихся на этот период в советском обществе взаимоотношений между гражданами, регламентируемых не только нормами советского права, но и нормами коммунистической морали и обеспечивающих осуществление государственными учреждениями, общественными организациями и всеми гражданами своих прав, защиту их законных интересов и выполнение ими своих обязанностей. Так, Н.И. Загородников указывал, что общественный порядок охватывает собой всю совокупность общественных отношений социалистического государства, регулируемых как нормами социалистического права, так и правилами социалистического общежития, нормами морали и обычаями. Общественный порядок в специальном смысле, по его утверждению, представляет собой совокупность общественных отношений, которые складываются в общественных местах и по своему содержанию обеспечивают свободу и неприкосновенность личности, незыблемость обще-

¹ Ожегов, С.И. Указ. раб. – С. 459.

ственной нравственности, общественного спокойствия, создают нормальные условия для труда и отдыха граждан, для деятельности государственных и общественных учреждений.¹

Е.А.Худяков в начале 90-х гг. писал: общественный порядок представляет собой «определенную систему общественных отношений, обеспечивающих общественное спокойствие, нормальные условия труда, быта и отдыха граждан, а также работы государственных и общественных организаций и учреждений»². В 1995 г. авторами учебника «Уголовное право» изданного в г.Москве Всероссийским негосударственным техническим колледжем «Тантал» было сформулировано определение общественного порядка, под которым понималась совокупность общественных отношений, обеспечивающих обстановку общественного спокойствия, соблюдение общественной нравственности, достойное поведение граждан в общественных местах, бесперебойную работу организаций, физическую и моральную неприкосновенность личности.

Данное определение было последним из числа основанных на анализе основных положений УК РСФСР 1960 г. Общим для них было безусловное признание именно общественных отношений в качестве объекта уголовно-правовой защиты, а целью уголовно-правовой охраны общественного порядка – нормальное функционирование общества и государства. Необходимо отметить и то, что к середине 90-х гг. прошлого столетия в нашем обществе снизилась регулятивная ценность нравственности и морали, о необходимости ее присутствия даже формально не упоминается в определениях общественного порядка этих лет.

В 1996 г. был принят УК РФ, где в качестве одного из родовых объектов преступлений, указанных в разделе IX, был конкретизирован общественный порядок. Однако его содержание законодателем не раскрыто. Отсутствуют сегодня и разъяснения высшего судебного органа России по этому вопросу. Общепринятого определения общественного порядка как родового объекта преступления не выработано до сих пор и юридической наукой.

Так, Р.Р.Галиакбаров считает, что общественный порядок – это система общественных отношений обеспечивающих нор-

¹ Загородников, Н.И. Советское уголовное право / Н.И.Загородников. – М., 1975. – С. 343.

² Советское уголовное право. Общая и Особенная части / под ред. Ю.В.Солопанова. – М., 1981. – С. 501.

мальную социально-полезную деятельность людей, предприятий, учреждений, организаций.¹ А.В.Наумов под общественным порядком признает общественное спокойствие, нормальные условия труда, отдыха и быта граждан, а также работу предприятий, учреждений и организаций.² В.Б.Боровиков почти полностью солидарен с мнением А.В.Наумова и понимает под общественным порядком нормальные условия труда, быта, отдыха, спокойствия, социального общения граждан, а также работы предприятий, организаций, учреждений.³

По мнению Р.Л.Габдрахманова, необходимо отталкиваться от данного в начале 80-х гг. XX в. Н.И.Коржанским научно-го определения общественного порядка⁴, согласно которому под ним следует понимать всю систему существующих в обществе общественных отношений, сложившихся в соответствии с социальными нормами, в том числе с нормами права и правил общежития.⁵

А.Н.Игнатов считает очевидным, что любое преступление нарушает установленный в государстве общественный порядок, урегулированный нормами права, т.е. правопорядок.⁶ Он также солидарен в вопросе определения понятия общественного порядка с Т.М.Кафаровым и Ч.Т.Мусаевым которые полагали его необходимой предпосылкой социально одобряемого функционирования государственных учреждений и предприятий, общественных организаций, нормальной общественно-политической, производственной и иной социальной деятельности, а также нормального быта и отдыха граждан.⁷

Таким образом, законодательного определения общественного порядка на настоящий момент в Российской Федера-

¹ Практикум по уголовному праву : учебное пособие / под ред. Л.Л.Кругликова. – М., 1997. – С. 281.

² Российское уголовное право. Особенная часть / под ред. В.Н.Кудрявцева, А.В.Наумова. – С. 228.

³ Российское уголовное право. Особенная часть / под ред. М.П.Журавлевой, С.И.Никулина. – С. 220.

⁴ Коржанский, Н.И. Объект и предмет уголовно-правовой охраны / Н.И.Коржанский. – М., 1980. – С. 15, 70.

⁵ Уголовное право. Особенная часть / под ред. Н.И.Ветрова, Ю.И.Ляпунова. – С. 395.

⁶ Уголовное право России: в 2 т. Т. 2: Особенная часть / под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. – М., 1998. – С. 346.

⁷ Кафаров, Т.М. Борьба с посягательствами на общественный порядок / Т.М.Кафаров, Ч.Т.Мусаев. – Баку, 1983. – С. 23.

ции еще не выработано. Среди ученых-криминалистов также нет единства мнения по настоящему вопросу. Подавляющее большинство определений общественного порядка выработаны на рубеже 80-90-х гг. прошлого века. Введение нового Уголовного кодекса в 1996 г. не внесло принципиально новых положений в теоретическое осмысление данного вопроса.

По нашему мнению, общественный порядок состоит из широкого круга общественных отношений, охраняемых и регулируемых нормами уголовного права и обеспечивающих право любых физических лиц на определенное общественное спокойствие, на необходимость соблюдения всеми людьми определенных правил общежития, на предусмотренные нормативными стандартами условия труда, быта и отдыха, на безопасную для окружающих деятельность предприятий, учреждений и организаций и т.д.

Видовыми объектами преступлений, предусмотренных гл.25 УК РФ, являются здоровье населения и общественная нравственность: «здоровье – это правильная, нормальная деятельность организма»¹, или «естественное состояние организма, характеризующееся отсутствием каких-либо болезненных изменений»², или «состояние живого тела... когда все жизненные отправления идут в полном порядке: отсутствие недуга, болезни»³, или «качество жизнедеятельности человека, характеризующееся совершенной адаптацией к воздействию на организм факторов естественной среды обитания, способного к деторождению с учетом возраста и адекватности психического развития, обеспечиваемое нормальным функционированием всех органов и физиологических систем организма при отсутствии прогрессирующих нарушений структуры органов и проявляющееся состоянием физического и духовного благополучия индивидуума при различных видах его активности, в частности трудовой деятельности»⁴. В соответствии с Уставом

¹ Лопатин, В.В. Малый толковый словарь русского языка / В.В.Лопатин, Л.Е.Лопатина. – 2-е изд., стереотип. – М., 1993. – С.167; Ожегов С.И. Указ. соч. – С. 187.

² Большой энциклопедический словарь / под ред. А.М.Прохорова. – М., 1997. – С. 786.

³ Даль, В. Толковый словарь живого великорусского языка / В.Даль. – М., 1978. – Т.1. А-З. – С. 675.

⁴ Малая медицинская энциклопедия: в 6 т. / под ред. В.И.Покровского. – М., 1991. – Т. 2. – С. 224.

Всемирной организации здравоохранения собственно здоровье определяется как «состояние полного физического, душевного и социального благополучия, а не только отсутствие болезней и физических дефектов»¹. Вероятно, наиболее точным следует признать определение здоровья как «гармоничного единства биологических качеств, которые обусловлены врожденными и приобретенными биологическими и социальными явлениями»².

Население – «непрерывно возобновляющаяся в процессе воспроизводства совокупность людей, живущих на земле в целом или в пределах конкретной ее части»³, или – «население, народ, населяющий собой край, место»⁴, или «жители какого-нибудь места (страны, города и т. п.)»⁵, или «совокупность людей, живущих на Земле (человечество) или в пределах конкретной территории континента, страны, района, города»⁶.

В международном праве различают здоровье индивидуума, т.е. здоровье конкретного человека, и здоровье населения, т.е. здоровье совокупности индивидуумов. Нас в данном случае интересует дефиниция здоровья населения именно как здоровья совокупности индивидуумов. Здесь необходимо указать, что «здоровье населения в целом и здоровье групп людей (общественное здоровье) определяется «комплексом санитарно-статистических показателей: рождаемостью, смертностью, заболеваемостью, уровнем физического развития людей, средней продолжительностью жизни и др. На него влияют биологические и социальные факторы»⁷. Таким образом, здоровье как единая категория определяется в биосоциальном значении. При этом отсутствуют определение таких категорий, как «здоровье индивидуума» и «здоровье населения», и приводятся лишь факторы, позволяющие оценить состояние здоровья населения»⁸.

¹ Энциклопедический словарь медицинских терминов: в 3 т. / под ред. Б.В.Петровского. – М., 1982. – Т. 1. – С. 391.

² Лисицин, Ю.П. Социальная гигиена и организация здравоохранения / Ю.П.Лисицин. – М., 1987. – С. 61.

³ Словарь по уголовному праву / под ред. А.В.Наумова. – М., 1997. – С. 488.

⁴ Даль, В. Указ. соч. – С. 467.

⁵ Лопатин, В.В. Указ. соч. – С.281.; Ожегов, С.И. Указ. соч. – С. 315.

⁶ Большая советская энциклопедия: в 36 т. / под ред. А.М.Прохорова. – М., 1974. – Т. 17. – С. 286.

⁷ Популярная медицинская энциклопедия. – С. 220.

⁸ Майоров, А.А. Наркотики: преступность и преступления / А.А.Майоров, В.Б.Малинин. – СПб, 2002. – С. 115-116.

Итак, здоровье населения в самом общем виде можно определить как качество жизнедеятельности всей совокупности людей, населяющих определенную территорию Земли, характеризующееся совершенной адаптацией к воздействию на их организмы факторов естественной среды обитания, способностью к деторождению с учетом возраста и адекватности психического развития, обеспечиваемых нормальным функционированием всех органов и физиологических систем организма при отсутствии прогрессирующих нарушений структуры органов, и проявляющееся в состоянии физического и духовного благополучия каждого индивидуума при различных видах его активности. Данная дефиниция, безусловно, страдает явной громоздкостью, а, кроме того, прямо вытекает из анализа терминов, используемых медициной, нас же в данном вопросе интересует, прежде всего, уголовно-правовой аспект. К сожалению, на настоящий момент законодательного закрепления данного понятия нет, не выработано общепринятого определения здоровья населения именно как видового объекта преступлений и юридической наукой.

По мнению В.Ф.Кириченко, видовой объект преступлений против здоровья населения «...составляют общественные отношения, регулируемые правилами, обеспечивающими охрану населения от эпидемии, отравления и т.п.»¹, М.А.Ефимов указывал, что «здоровье населения в качестве объекта уголовно-правовой охраны означает как здоровье конкретных лиц, которым может быть причинен ущерб в результате, например, незаконного врачевания, так и здоровье целых социальных групп, проживающих в той или иной местности, которое может пострадать вследствие нарушения правил борьбы с эпидемиями и других подобных этому преступных посягательствах»². Доктринальные позиции ученых, занимающихся этим вопросом, в настоящее время разделились на три основные группы. Первая придерживается определения объекта преступления как системы общественных отношений. Эти авторы склонны рассматривать и здоровье населения как объект уголовно-правовой охраны в том же ракурсе. Так, Р.Р.Галиакбаров и В.С.Устинов определяют здоровье населения именно как ком-

¹ Преступления против общественной безопасности, общественного порядка и здоровья населения. – М., 1970. – С. 7.

² Ефимов, М.А. Борьба с преступлениями против общественного порядка, общественной безопасности и здоровья населения / М.А.Ефимов. – Минск, 1971. – С. 5.

плекс общественных отношений, создающих условия для сохранения здоровья населения (физического и духовного) от распространения наркотиков, эпидемии, воздействия сильнодействующих и ядовитых веществ.¹ С ними солидарны А.Ф.Истомин, С.П.Никулин, К.Ф.Щергина, Б.В.Яценко.²

Вторая группа авторов, считая, что в качестве объекта преступления выступают лишь интересы людей, здоровье населения пытаются определить через призму этого понятия. Так, С.В.Полубинская под здоровьем населения понимает только охраняемые уголовным законом интересы в сфере обеспечения безопасных и (или) безвредных условий обитания и жизнедеятельности людей.³

Третья группа ученых в определении этого термина вообще попытались обойтись без анализа сути видовой объекта этого преступления. Например, Н.Н.Смирнова определяет здоровье населения просто как правильное, нормальное состояние организмов людей.⁴

Мы придерживаемся мнения о том, что объектом преступления выступает именно комплекс общественных отношений и ничто иное. Поэтому считаем, что здоровье населения как видовой объект преступлений представляет собой совокупность охраняемых и регулируемых уголовным законом общественных отношений, направленных на реальное обеспечение права на безопасность и (или) безвредные для здоровья граждан России условия их проживания, труда, быта, отдыха, включая состояние окружающей природной среды и иных условий жизнедеятельности людей.⁵

¹ Практикум по уголовному праву / под ред. Л.Л.Кругликова. – С. 253.

² Истомин, А.Ф. Особенная часть уголовного права / А.Ф.Истомин. – М., 1998. – С. 253; Российское уголовное право. Особенная часть / под ред. М.П.Журавлевой, С.П.Никулина. – С. 267; Уголовное право. Особенная часть / под ред. Н.И.Ветрова, Ю.И.Ляпунова. – С. 430; Уголовное право России. Особенная часть / под ред. А.И.Рарога. – М., 1996. – С.259.

³ Российское уголовное право. Особенная часть / под ред. В.Н.Кудрявцева, А.В.Наумова. – С. 268.

⁴ Смирнова, Н.Н. Уголовное право / Н.Н.Смирнова. – СПб., 1998. – С. 509.

⁵ По мнению А.А.Майорова и В.Б.Малинина, «под здоровьем в уголовно-правовом значении объекта преступления следует понимать совокупность охраняемых уголовным законом общественных отношений, обеспечивающих нормальное физическое и духовное (психическое) состояние и функционирование организма индивида, массы людей (населения), соответствующую позитивным биологическим началам и свой-

Понятие «общественная нравственность» состоит из двух равнозначных начал: «общество» и «нравственность», и это дает нам при определении понятия общественной нравственности выделить ее широкий смысл – нравственность общества. В связи с тем, что общество предполагает собой совокупность людей, объединенных исторически обусловленными социальными формами совместной жизни и деятельности¹, а нравственность – правила, определяющие поведение, духовное и душевные качества, необходимые человеку в обществе, а также выполнение этих правил поведения², общественную нравственность в широком смысле слова можно определить как правила, определяющие взаимодействие между собой определенной совокупности людей, объединенных исторически обусловленными социальными формами совместной жизни и деятельности.

Данное определение общественной нравственности не единично. Впрочем, необходимо отметить, что до 1996 г. данное понятие именно как объект уголовно-правовой защиты не было известно российскому законодателю. Так, в качестве родового объекта преступлений, предусмотренных гл.10 УК РСФСР 1960 г., были указаны только общественная безопасность, общественный порядок и здоровье населения.³ В качестве непосредственного объекта определенных статей выступала общественная нравственность (например, ст.228 УК РСФСР «Изготовление или сбыт порнографических предметов»), но в тексте закона этот термин не использовался, общедоступных научных определений общественной нравственности на тот период нам обнаружить не удалось.

С принятием в 1996 г. УК РФ ситуация резко изменилась, по нашему мнению, в лучшую сторону. Впервые российский законодатель признал в качестве объекта уголовно-правовой защиты именно общественную нравственность.⁴ Однако в тексте и этого нормативного правового акта отсутствует опреде-

ствам (качествам), приобретенных в условиях и в результате воздействия окружающей природной и социальной среды». Майоров, А.А. Указ. соч. – С.116-117.

¹ Ожегов, С.И. Указ. соч. – С.440.

² Там же – С. 339.

³ Уголовный кодекс РСФСР. Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР. Официальные тексты по состоянию на 1 марта 1996 года. – М., 1996. – С. 174.

⁴ Общественная нравственность является групповым объектом преступлений, предусмотренных ст. ст. 239-245 УК РФ.

ление данного правового термина. Естественно, что последнее постарались восполнить ученые. Существующие точки зрения, по нашему мнению, условно можно разделить на три группы. Авторы первой считают, что при определении общественной нравственности необходимо использовать только категорию общественных отношений. Так, В.И.Ткаченко, дефинирует общественную нравственность как совокупность общественных отношений, определяющих представление в данном обществе о добре и зле, о пристойном и непристойном, о гуманном и негуманном, о справедливости и несправедливом.¹

Другие авторы указывают, что общественная нравственность – это «система норм и правил поведения, сложившихся в обществе взглядов, традиции, идей о долге, чести и достоинстве»². Так, С.И.Никулин под общественной нравственностью понимает исторически выработанную и принятую людьми совокупность норм и правил поведения, которые отражают представления о добре и зле, справедливости, чести и достоинстве.³ Аналогичные точки зрения высказывали С.А.Комаров, Э.Ф.Побегайло, Б.В.Яценко, А.Ф.Истомин.⁴

Однако хотелось бы отметить наличие и третьей группы ученых, которые, давая свое видение проблемы, пытаются в основу определений положить исключительно нравственные критерии. Так, Г.П.Новоселов считает, что законодатель связывает понятие общественной нравственности с поведением людей в сфере секса, культуры, отношения к умершим и животным.⁵

Хотелось бы отметить и явно непоследовательную позицию С.В.Полубинской, которая в одном случае в основу обществен-

¹ Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / под ред. Б.В.Здравомыслова. – М., 1996. – С. 292.

² Уголовное право. Особенная часть / под ред. Н.И.Ветрова, Ю.И.Ляпунова. – С. 431.

³ Российское уголовное право. Особенная часть / под ред. М.П.Журавлевой, С.И. Никулина. – С. 265.

⁴ См.: Комаров, С.А. Общая теория государства и права / С.А.Комаров. – М., 1995. – С. 139; Уголовное право России: в 2 т. Т. 2: Особенная часть / под ред. А.Н.Игнатова, Ю.А.Красикова. – С. 419; Уголовное право России. Особенная часть / под ред. А.И.Рарога. – С. 259; Истомин, А.Ф. Особенная часть уголовного права: альбом схем / А.Ф.Истомин. - М., 1997. – С. 253.

⁵ Уголовное право. Особенная часть / под ред. И.Я.Козаченко, З.А.Незнамовой, Г.П.Новоселова. – М., 1996. – С. 174.

ной нравственности кладет только правила поведения, в другом – занимает практически противоположную позицию, фактически поддерживая Г.П.Новоселова, указывая, что под общественной нравственностью понимаются признанные в обществе представления о пристойном и непристойном, приличном и неприличном по отношению к половой, интимной жизни людей.¹

Таким образом, на настоящий момент законодательное определение общественной нравственности отсутствует. В доктрине уголовного права России общепризнанное определение данного термина также отсутствует, хотя практически все авторы сходятся в едином мнении, что это, прежде всего, система норм и правил поведения. По нашему мнению, общественная нравственность как видовой объект соответствующих преступных посягательств – это совокупность определенных общественных отношений, охраняемых и регулируемыми нормами уголовного права и обеспечивающих право каждого члена нашего общества на то, чтобы все иные физические лица были обязаны подчинять свое поведение определенной системе норм и правил поведения, сложившейся в обществе на основе общепризнанных традиций либо идей о долге, чести и достоинстве в конкретно определенный период его развития.

Однако честь и достоинство граждан могут быть объектом и преступлений против личности (оскорбление, клевета). Отличие состоит в том, рассматриваемая группа преступлений не носит строго конкретизированного личностного характера. Налицо нарушение нравственности именно всего социума, а не конкретных лиц.

По признакам группового объекта все преступления, расположенные в гл. 25 УК РФ, можно условно разделить на две группы:

1) преступления против здоровья населения. Их можно разбить на две подгруппы:

а) преступления против здоровья населения связанные с незаконным оборотом наркотических, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ (ст.ст. 228-234 УК РФ);

б) иные преступления против здоровья населения (ст.ст. 235-238 УК РФ);

¹ Российское уголовное право. Особенная часть / под ред. В.Н.Кудрявцева, А.В.Наумова. – С. 267; Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.В.Наумова. – М., 1997. – С. 590.

2) преступления против общественной нравственности (ст.ст. 239-245 УК РФ).

С объективной стороны все преступления, предусмотренные гл. 25 разд. IX УК РФ, чаще всего совершаются в форме общественно опасного действия, реже – общественно опасного бездействия (например, нарушение санитарно-эпидемиологических правил, сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни и здоровья людей).

Большинство диспозиций норм, предусматривающих ответственность за преступления против здоровья населения и общественной нравственности, сформулированы как бланкетные. В них речь идет, прежде всего, о нарушении соответствующих правил (оборота наркотических средств и психотропных веществ, занятия частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью и другие). Поэтому для раскрытия объективных признаков таких составов преступлений необходимо обращаться к нормативным актам, регулирующим соответствующие правила.

Характерным для многих составов рассматриваемых преступлений является определенный предмет посягательства. Для преступлений, предусмотренных ст. ст. 228-232 УК РФ, – это наркотические средства, психотропные вещества и их аналоги, для других — это сильнодействующие или ядовитые вещества (ст. 234 УК РФ), либо товары (ст. 238 УК РФ), или памятники истории и культуры (ст. 243 УК РФ), а также тела умерших и места их захоронения (ст. 244 УК РФ), животные (ст. 245 УК РФ).

Наличие состава преступлений против здоровья населения и общественной нравственности закон связывает, как правило, с фактом совершения самого общественно опасного деяния, например организацией либо содержанием притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ (ст. 232 УК РФ). Отдельные составы сформулированы как материальные, например сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей, если в результате таких деяний причинен вред здоровью человека или наступили иные тяжкие последствия (ч. 2 ст. 237 УК РФ). Такая особенность конструирования составов рассматриваемых преступлений свидетельствует о том, что уголовно-правовой механизм защиты применяется преимущественно в случаях, когда только возникла сама угроза здоровью населения или общественной нравственности.

С субъективной стороны вина в совершении преступлений против здоровья и общественной нравственности выражается чаще всего в форме умысла (хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, вовлечение в занятие проституцией и др.), реже – в форме неосторожности (например, нарушение санитарно-эпидемиологических правил).

Субъект рассматриваемых преступлений не имеет особых признаков. Им может быть любое лицо, достигшее 16-летнего возраста (ответственность по ст. 229 УК РФ за хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ наступает с 14-летнего возраста). Однако в ряде статей предусмотрен специальный субъект, например субъектом деяния, предусмотренного ст. 237 УК РФ (сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей) может быть только лицо, обязанное обеспечивать население такой информацией, а преступления, предусмотренного ч.2 данной нормы, – лица, занимающие государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, либо глава органа местного самоуправления.

2. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА КОНКРЕТНЫХ СОСТАВОВ ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ

2.1. Виды и характеристика преступлений ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ

Основную и наиболее опасную часть преступных посягательств против здоровья населения составляет незаконный оборот наркотических и психотропных веществ, а также их аналогов, под которым традиционно понимается вся совокупность противоправных операций с наркотическими и психотропными веществами и их аналогами: производство (изготовление), транспортировка, сбыт, организация их потребления.

Природа наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов, несмотря на все их разнообразие, такова, что они создают приятную временную эйфорию у потребляющих их лиц, сменяющуюся депрессивными состояниями. Привыкание к подобного рода допингам происходит довольно быстро, обратный процесс, как правило, необратим, лечение наркоманов до сих пор является трудноразрешимой задачей. Наркотики разрушающе действуют на психическое и физическое здоровье человека, способствуют деградации личности, тяга к постоянному потреблению этих одурманивающих средств становится приоритетной по отношению ко всем другим потребностям. Именно на этом болезненном влечении людей базируется преступный наркобизнес, который составляет во всем мире основу организованной преступности.

«В последние годы в Российской Федерации наркотизм превратился в один из главных факторов, оказывающих негативное влияние на физическое и моральное здоровье населения, экономику, политику, демографическую ситуацию, правопорядок, социальную стабильность и будущее молодежи. О масштабах его распространения в стране говорят обобщенные данные МВД и Минздрава России: число лиц, допускающие немедицинское потребление наркотиков, по состоянию на конец 2002 г. составило 4 миллиона человек, что составляет более 2,5% населения страны. При этом если в 1993 г. темпы роста наркомании составляли 15%, то сегодня – уже более 60% в год»¹. Для сравнения следует указать, что, например, в

¹ Ямшанов, Б. Виктор Черкесов: Остановить наркоагрессию / Б.Ямшанов, А.Шаров // Российская газета. – 2003. – № 73. – С.1; Особенности национальной наркомании // Российская газета. – 2002. – № 113. – С.3.

1999 г органами Минздрава России были зарегистрированы в качестве лиц, допускающих немедицинское потребление наркотических и психотропных веществ, 359 067 человек, в 2000 г. уже – 451 603, причем темп прироста составил 25,8%; в 2001 г. – 519 409 (+15,0%); в 2002 г. – 499 646 (-3,8%).¹ Таким образом, налицо среднегодовой прирост в пределах 12,3%.

«В 2004 году ситуация в Российской Федерации, связанная с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных, сильнодействующих веществ и прекурсоров, существенных изменений не претерпела. Уровень наркотизации населения остается значительным. По экспертным оценкам Минздрава России, количество лиц, допускающих немедицинское потребление наркотических средств, составляет 3-3,5 млн. человек, большинство из которых – потребители наркотиков опийной группы. Только за последнее десятилетие число больных наркоманией увеличилось более чем в 9 раз»². При этом уровень заболеваемости наркоманией среди несовершеннолетних в 1,5 раза выше, чем среди взрослого населения.³ В связи с этим вполне понятна озабоченность, которую проявляют представители российских органов власти и управления. В частности, председатель Комитета по безопасности Государственной Думы А.И.Гуров отметил, что проблема наркомании приобрела государственный характер.

Основными тенденциями, характеризующими развитие наркомании, являются:

– рост числа наркозависимых с преобладанием внутреннего употребления героина – в 2000 г. количество потребителей героина возросло в 2,6 раза по сравнению с 1999 г.⁴;

¹ Преступность и правонарушения (1999-2003): статистический сборник. – М., 2004. – С. 124.

² Состояние правопорядка в Российской Федерации и основные результаты деятельности органов внутренних дел и внутренних войск в 2004 г.: аналитические материалы. – М., 2005. – С. 25.

³ Так, наркотики и другие психоактивные вещества к 16 годам попробовали от 15 до 30% подростков. Протокол заседания Межведомственного оперативного штаба по координации деятельности федеральных органов исполнительной власти, направленной на борьбу с беспорядочностью, безнадзорностью и правонарушениями несовершеннолетних от 26 июня 2003 года № 3 // Информационный бюллетень «Нарконет». – Белгород, 2003. – С. 33.

⁴ Постановление Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 16 декабря 1998 г. по проблемам детской

– все большее вовлечение в употребление наркотиков девочек и женщин;

– среди лиц от 16 до 19 лет постоянно употребляли наркотики около 23-25% мужчин и примерно 7-8% женщин¹;

– определенный профессионализм организованных наркогрупп²;

– рост масштабов наркопреступности в России (за последнее десятилетие их число увеличилось в целом в 15 раз³).

Однако статистические данные, полученные в 2005 г. из ГИАЦ МВД России, как это ни странно, свидетельствуют об обратном. Так, было зарегистрировано преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов, в 1997 г. – 184 800; в 1998 г. – 190 127, темп прироста составил 2,9%; 1999 г. – 216 364 (+ 13,8%); 2000 г. – 243 572 (+ 12,6%); 2001 г. – 241 598 (-0,8%); 2002 г. – 189 576 (-21,5%); 2003 г. – 181 700(-4,2%)⁴; 2004 г. – 150 096 (-17,4%)⁵. Таким образом, налицо ежегодное снижение на 2,1%, т.е. темп регистрации данных преступлений медленно, но неуклонно снижается. Удельный вес этих преступлений в структуре общероссийской преступности составляет: в 1997 г. – 7,7%; 1998 г. – 7,4%; 1999 г. – 7,2%; 2000 г. – 8,3%; 2001 г. – 8,1%; 2002 г. – 7,5%; 2003 г. – 6,6%; 2004 г. – 7,2%. Следовательно, среднегодовой удельный вес наркопреступлений составляет в целом 7,5%. Сравнивая его с базовым, следует констатировать факт снижения удельного веса наркоманийных

наркомании; Рекомендации парламентских слушаний на тему «О неотложных мерах по борьбе с наркоманией в России». – М., 1998. – С. 33.

¹ Положение молодежи и реализация государственной молодежной политики в Российской Федерации. 2000-2001. – М., 2002. – С. 25.

² По данным отдела статистической работы Управления координации и анализа ГУ МВД России по Центральному федеральному округу.

³ Наркомания в России: проблемы, пути их решения //Журнал российского права. – 2002. – № 1. – С.168. Готчина, Л.В. Указ. соч. – С. 3-5.

⁴ «При этом количество преступлений, следствие по которым впервые приостановлено в связи с нерозыском или неустановлением лица, увеличилось (+3,8%) и составило почти 20% от находящихся в производстве» //Состояние правопорядка в Российской Федерации и основные результаты деятельности органов внутренних дел и внутренних войск в 2003 году : аналитические материалы МВД России. – М., 2004. – С. 24.

⁵ Состояние правопорядка в Российской Федерации и основные результаты деятельности органов внутренних дел и внутренних войск в 2004 году : аналитические материалы МВД России. – М., 2005. – С 25.

преступлений в целом на 0,2%. Снижение, конечно незначительное, но оно уже имеет место и в целом подтверждает наш вывод о явном снижении темпа прироста наркопреступлений.

На это, по нашему мнению, влияет, в первую очередь целенаправленная деятельность правоохранительных органов. Так, следует отметить довольно стабильную и довольно высокую раскрываемость этих преступлений. В 1999 г. она составила 88,0%; в 2000 г. – 88,7%; 2001 г. – 86,1%; 2002 г. – 82,4%; 2003 г. – 84,4%; 2004 г. – 86,9%. В среднем этот показатель колеблется в пределах 86,2%. Впрочем, в сравнении с базовым он также снизился на 1,8%.

К уголовной ответственности за совершение наркопреступлений были привлечены: в 1999 г. – 129 440 человек; в 2000 г. – 134 816, темп прироста составил +4,2%; в 2001 г. – 134 741 (-0,1%); в 2002 г. – 95 145 (-29,4%); в 2003 г. – 89 494 (-5,9%). Таким образом, налицо среднегодовое снижение в пределах 8%, что также, по нашему мнению, свидетельствует об определенном понижении активности в деятельности криминального наркобизнеса.

Структура зарегистрированных преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов показывает, что наибольший удельный вес среди них составляли общественно опасные деяния, ранее подлежащие квалификации по признакам преступления, предусмотренного ст. 228 УК РФ (незаконные изготовление, приобретение, хранение, перевозка, пересылка либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ). Однако согласно Федеральному закону от 8.12.2003 г. №162 эта статья была разделена на три самостоятельных, при этом основные признаки объективной стороны состава этого преступления сгруппированы в ст. 228 УК РФ (незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов) и ст.288.1 УК РФ (незаконные производство, сбыт или пересылка ее наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов). Суммарное количество этих преступлений в 2004 г. составило 139 345. По отношению к регистрации подобных преступлений в 2003 г. налицо снижение на 20,2%.

Ранее количество подобных преступлений по России составляло: в 1997 г. – 176 215, 1998 г. – 181 481, темп прироста – 3,0%; 1999 г. – 206 874 (+13,9%); 2000 г. – 233 490 (-0,8);

2001 г. – 231 601 (-0,8%); 2002 г. – 179 938 (-22,3%); 2003 г. – 174 537 (-3,0%). Налицо среднегодовое снижение в пределах 4%.

Удельный вес таких преступлений в общем числе зарегистрированных наркоманийных преступлений по России выглядит следующим образом: в 1997 г. – 95,4%; 1998 г. – 95,5%; 1999 г. – 95,6%; 2000 г. – 95,9%; 2001 г. – 95,9%; 2002 г. – 94,9%; в 2003 г. – 96,1%; в 2004 г. – 92,8%. Среднегодовой удельный вес этих преступлений в общем числе наркопреступлений составил 95,4%.

Следовательно, удельный вес иных наркоманийных преступлений колеблется в пределах 4-5%, что, по нашему мнению, является незначительным. Полученные данные позволяют сделать следующие выводы, из которых необходимо исходить при профилактике наркопреступности: по стране наблюдается неуклонный рост преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств; особенно интенсивно наблюдается рост и увеличение удельного веса преступлений, составляющих основу наркобизнеса, т.е. преступлений, квалифицируемых по ст.ст. 228-228.2 УК РФ

Действующее уголовное законодательство устанавливает ответственность за различные деяния, составляющие в совокупности незаконный оборот наркотиков. Следует отметить, что нормы УК РФ, предусматривающие ответственность за данные преступления, сформированы в соответствии с требованиями и рекомендациями международных конвенций и соглашений в области борьбы с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

В УК РФ установлена ответственность за:

– незаконные приобретение, хранение, перевозку, изготовление, переработку наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228 УК РФ);

– незаконные производство, сбыт или пересылку наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228.1 УК РФ);

– нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228.2 УК РФ);

– хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК РФ);

– склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (ст. 230 УК РФ);

– незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества (ст. 231 УК РФ);

- организацию либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ (ст. 232 УК РФ);
- незаконную выдачу или подделку рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ (ст. 233 УК РФ).

2.1.1. Преступления против здоровья населения, связанные с незаконным оборотом наркотических, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ (ст.ст. 228-234 УК РФ)

Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств или психотропных веществ или их аналогов (ст. 228 УК РФ)

Статья 228 УК РФ предусматривает ответственность за преступление, относящееся к преступлениям международного характера, уголовно-правовая борьба с которыми ведется на основе международных конвенций. Таковыми в данном случае являются: Единая конвенция о наркотических веществах 1961 г., Венская конвенция о психотропных веществах 1971 г. и Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.

Основным непосредственным объектом данного преступления, по нашему мнению, является совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право некой части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (в нашем случае – России), на нормативно определенное функционирование своего здоровья, неизбежно страдающего в результате как незаконного ими приобретения, так и незаконных хранения, перевозки, изготовления либо переработки наркотических и психотропных веществ или их аналогов иными людьми с целью сбыта первым.

Предмет преступления, ответственность за которое предусмотрена ст. 228 УК РФ, составляют: наркотические средства, психотропные вещества, их аналоги.

Не входят в этот список прекурсоры, т.е. вещества, служащие сырьем для производства наркотиков и психотропных средств, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении них установлены меры государственного контроля.¹

¹ Список IV Перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в РФ: утв. постановлением Правительства РФ от 30 июня 1998 г. № 681.

Таковы, в частности, антраниловая кислота, ацетон, красный фосфор, лизергиновая кислота, пиперопаль, серная и соляная кислоты (исключая их соли), толуол, этиловый эфир, эфедрин.

Под наркотическими средствами (от греческого *narkotikos* – приводящий в оцепенение) традиционно понимается группа веществ различной природы (растительные и синтетические), оказывающих оцепеняющее воздействие на психику людей, вызывающих у них чувство эйфории, в дальнейшем разрушающе действующих на организм человека.

Наркотические средства и психотропные вещества, а также их аналоги как предмет преступления, предусмотренного ст. 228 УК РФ, должны обладать двумя критериями – медицинским и правовым, где медицинский критерий есть способность этих средств и веществ оказывать определенное влияние на психические функции, эмоциональное состояние и поведение человека, а правовой – их закрепленность и конкретизация в специальных нормативных правовых актах.¹

Однако некоторые авторы, например Н.А.Мирошниченко и А.А.Музыка, считают, что медицинский и юридический критерии недостаточно полно отражают то общее, что характерно для всех видов наркотических средств и психотропных веществ как предмета преступления, ответственность за которое предусмотрена ст. 228 УК РФ.² А.А.Майоров и В.Б.Малинин

¹ Однако, как справедливо отмечает Е.В. Панова, «Правовой и медицинский смыслы этого понятия не совпадают. С юридической точки зрения к наркотикам относятся вещества растительного или синтетического происхождения, которые оказывают специфическое (стимулирующее, возбуждающее, угнетающее, галлюциногенное) воздействие на нервную систему человека и включены международными договорами и органами государства в особые списки и перечни (См.: Большой юридический словарь. – М., 2000. – С. 352.). В медицине термин «наркотик» буквально означает средство для наркоза, а в бытовом обиходе наркоманов – средство получения эйфории («кайфа»). В уголовном праве к наркотикам относят только препараты, способные вызывать наркозависимость, причинять существенный вред здоровью и внесенные в особые списки. Такое различие является основной причиной того, что до настоящего времени в научной литературе нет унифицированного понятия «наркотик». Не существует и полного перечня наркотических средств и психотропных веществ, число которых постоянно увеличивается» //Панова, Е.В. Наркотические средства и психотропные вещества: мифы и уголовно-правовая реальность / Е.В.Панова // Криминология. – 2003. – № 12.

² Мирошниченко, Н.А. Уголовно-правовая борьба с наркоманией / Н.А.Мирошниченко, А.А.Музыка. – Киев-Одесса, 1988. – С. 46.

кроме медицинского и правового (юридического) признака выделяют еще два: социальный и физический, при этом «социальный критерий наркотического средства проявляется в групповом способе употребления с вовлечением все новых и новых людей. ...Физический признак наркотического средства, психотропного вещества и прекурсора проявляется в том, что они являются предметами материального мира, имеют свою химическую формулу, агрегатное состояние и т.п.»¹.

Однако, по нашему мнению, выделение этих признаков излишне, так как они хотя и имеют место, но не являются доминирующими.

Наркотические средства – в зависимости от применяемых государством мер контроля – вносятся в следующие списки:

– список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в России запрещен в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации (далее – Список 1);

– список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в России ограничен и в отношении которых устанавливаются меры контроля в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации (далее – Список 2)².

К числу наркотических средств относятся не только средства, включенные в данные списки, но и те, которые в установленном порядке отнесены к наркотическим средствам после издания этого Перечня.³

¹ Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 97-99.

² Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 27. – Ст. 3198.

³ В этом случае следует подчеркнуть, что «в уголовно-правовой науке нет комплексной, единой классификации наркотических средств и психотропных веществ как предметов преступления. Попытки их систематизации предпринимались в основном в медицинской литературе или применительно к профилактике и лечению наркомании». И.Н.Пятницкая группирует наркотические средства по основным результатам воздействия на организм человека седативные (успокаивающие) препараты – опиоидные наркотики и снотворные барбитуративной группы; стимулирующие препараты – эфедрин, феамин и др.; психоделические препараты, изменяющие сознание человека – ЛСД, конопля, некоторые виды грибов и других галлюциногенов. Пятницкая, И.Н. Наркомания / И.Н.Пятницкая. – М., 1994. – С. 26. Применительно к практике МВД РФ осуществлена систематизация по фармакологическому воздействию наркотиков на организм человека. При этом все известные нарко-

Не вполне четко отражен статус лизергиновой кислоты, которая одновременно включена в Список I и Список IV названного Перечня, т.е. является наркотическим средством и прекурсором. В данном случае следует руководствоваться нормой международного права, в соответствии с которой лизергиновая кислота является прекурсором.

Психотропные вещества – это вещества, оказывающие негативное влияние на психические функции человека. Они предусмотрены Списками I, II и III Перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в РФ, включены в них в соответствии с Венской конвенцией о психотропных веществах 1971 г. Следует отметить, что этот Перечень не вполне соответствует названной Конвенции, поскольку не включает ряд психотропных веществ, отнесенных ею к таковым (например, фенетиллин, левамфетамин, секобарбитал, бубарбитал, циклобарбитал, аллобарбитал, бромазепам и т.д., всего более 30 наименований). Это вносит некоторые трудности в разграничение ст.ст. 228 и 234 УК РФ.

Для определения вида средств и веществ (наркотическое или психотропное), их названий и свойств, а также для установления принадлежности растений к культурам, содержащим наркотические средства, требуются специальные познания. Поэтому, как указал Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 мая 1998 г. № 9 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами», суд должен располагать заключением экспертов, полученным в соответствии с методиками, утверждаемыми независимым экспертным органом – Постоянным комитетом по контролю наркотиков при Минздраве России.

В соответствии с Федеральным законом от 8 января 1998 г. «О наркотических средствах и психотропных веществах» под

тики подразделены на шесть групп: опиоиды; наркотические средства, полученные из конопли; стимуляторы амфитаминовой группы и их производные; галлюциногены; успокаивающие средства; транквилизаторы, а также другие контролирующие вещества. См.: Противодействие незаконному обороту наркотических веществ и психотропных веществ: учебное пособие. – М., 2001. – С. 22. Что касается комплексной классификации наркотиков, то за ее основу должны быть взяты и правовой, и медицинский, и социальный критерий. Панова, Е.В. Указ. соч.

аналогами наркотических средств и психотропных веществ следует понимать «запрещенные для оборота в РФ вещества». «Стоит заметить, что понятие «аналогов» для российского законодательства является новым, его появление в качестве юридической категории связано со вступлением в силу закона, т.е. задолго до того как была установлена административная ответственность за действия с ним. Из определения, приведенного в ст. 1 закона, можно выделить ряд признаков, которые всякий раз следует установить, чтобы идентифицировать конкретное вещество в качестве аналога. Во-первых, ими могут быть только вещества синтетического или естественного происхождения. Это важно иметь в виду, поскольку, раскрывая понятие наркотических средств, законодатель помимо данной материальной формы назвал также препараты и растения, а при характеристике психотропных веществ – природные материалы. Во-вторых, вещества не должны быть включены в утвержденный Правительством РФ Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации. В-третьих, химическая структура и свойства веществ должны быть сходны с химической структурой и свойствами наркотических средств или психотропных веществ. В-четвертых, они должны воспроизводить психоактивное действие наркотических средств или психотропных веществ»¹.

Обязательным условием ответственности за незаконное приобретение или хранение наркотических средств или психотропных веществ, согласно диспозиции анализируемой статьи, является их крупный и особо крупный размер, под которыми в соответствии с ч. 2 примечания к ст. 228 УК РФ следует понимать «количество наркотического средства, психотропного вещества или их аналога, превышающее размеры средней разовой дозы потребления в десять и более раз, а особо крупным размером – в пятьдесят и более раз. Размеры средних разовых доз наркотических средств и психотропных веществ для целей настоящей статьи, а также статей 228.1 и 229 настоящего Кодекса утверждаются Правительством РФ»². «...При определе-

¹ Кухарук, В.В. Ответственность за незаконный оборот аналогов наркотических средств или психотропных веществ / В.В.Кухарук // Уголовное право. – 2003. – № 4. – С. 122.

² Об утверждении размеров средних разовых доз наркотических средств и психотропных веществ для целей статей 228, 228.1 и 229 Уго-

нии размера средств и вещества, находящихся в незаконном владении у физических лиц в виде пропитанных этими средствами тампонов, марли, бинтов, необходимо проводить экстракцию данного конкретного средства, вещества или их аналога с последующим перерасчетом сухого остатка на соответствие их указанным в постановлении Правительства РФ размерам. Отдельные наркотические средства могут содержать примеси, влияющие на эффективность их действия на организм человека. Так, героин может содержать в себе до 100 различных компонентов. Для решения вопроса о размерах таких средств не нужно устанавливать долю чистого героина (диацетилморфина) путем исключения из объема этого наркотического средства сопутствующих ему примесей. В то же время в случае изготовления сигарет из смеси марихуаны с табаком экспертам рекомендовано отделять табак от марихуаны и весовые категории определять по остатку марихуаны. Высушенная либо не высушенная маковая соломка признается наркотическим средством независимо от того, подвергалась ли данная соломка экстракции или деструкции (плесени, гниению)»¹.

Объективная сторона преступления выражается в форме действия (определенного вида человеческой деятельности), имеет 5 альтернативных признаков деяния² и состоит из незаконных приобретения, хранения, перевозки, изготовления, либо переработки указанных предметов, где приобретением является покупка наркотических средств или психотропных веществ, получение их в качестве средства взаиморасчета за проделанную работу, оказанную услугу или в уплату долга, в обмен на другие товары и вещи, а равно присвоение найденного, сбор дикорастущих растений или их частей (конопли, мака), в том числе на земельных участках сельскохозяйственных и иных предприятий, а также на земельных участках гра-

ловного кодекса Российской Федерации: постановление Правительства РФ от 6 мая 2004 г. № 231 //Российская газета. – 2004. – № 96. – 12 мая.

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – М., 2004. – С. 566.

² «Преступления с альтернативно указанными деяниями характеризуется тем, что их объективная сторона может выражаться в любом действии (бездействии), из числа описанных в законе. ...Совершения любого из этих деяний достаточно для наличия данного состава преступления». Российское уголовное право: в 2 т. Т. 1: Общая часть / под ред. А.И. Рагога. – С.311.

ждан, если эти растения не высеивались и не выращивались, остатков находящихся на неохраемых полях посевов наркотикосодержащих растений после завершения их уборки.¹

Под хранением следует понимать любые умышленные действия, связанные с фактическим нахождением наркотических средств или психотропных веществ во владении лица (при себе, если это не связано с их перевозкой, в помещении, в тайнике и других местах). Продолжительность хранения при этом юридического значения не имеет.

Незаконная перевозка наркотических средств или психотропных веществ – это умышленные действия по их перемещению из одного места в другое (в том числе в пределах одного и того же населенного пункта), совершенные с использованием любого вида транспортного средства в нарушение установленного законодательством порядка перевозки указанных средств (веществ). Такая перевозка может быть осуществлена открыто или с сокрытием в транспортном средстве, багаже, контейнере, особом тайнике, в полости человеческого тела.

Разграничение составов незаконной перевозки и незаконного хранения наркотических средств или психотропных веществ во время поездки проводится в каждом конкретном случае с учетом направленности умысла или использования транспортного средства, количества, размера, объема и места нахождения наркотиков (психотропных веществ) и других обстоятельств дела.² При этом не может квалифицироваться как неза-

¹ Так, за незаконное приобретение наркотических средств привлечены к ответственности К. и Х., которые нашли в поле, засеянном подсолнечником, четыре мешка маковых коробочек весом 13,4 кг и, перевозя в тайное место, присвоили их. См.: Бюллетень Верховного Суда РФ. – 1992. – № 2. – С. 7.

² Например, приговором Ленинского районного суда г.Саратова Б. признан виновным в том, что около городского рынка приобрел у не установленного следствием лица без цели сбыта пакетик с марихуаной весом 2,5 г., положил его в карман куртки и доехал на троллейбусе до остановки «Техучилище», где и был задержан работниками милиции. Суд признал Б. виновным в незаконном приобретении, хранении и перевозке наркотического средства в крупном размере. В то же время Железнодорожный районный суд Ульяновской области постановил оправдательный приговор в отношении К., который приобрел у не установленного следствием лица опий и поехал на трамвае домой. Мотивируя принятое решение, суд указал, что сразу после приобретения опия К. поехал домой, намерения сбыть опий не имел, приобрел его для

конная перевозка хранение лицом во время поездки наркотического средства или психотропного вещества в небольшом количестве, предназначенного для личного потребления (п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г.). Однако отдельные суды первой инстанции квалифицируют как незаконную перевозку действия, связанные с переноской при себе наркотических средств.¹ В этих случаях, по мнению А.А.Майорова и В.Б.Малинина, которое следует, безусловно, поддерживать, налицо разновидность уголовно наказуемого хранения.²

«Незаконное перемещение наркотических средств и психотропных веществ через таможенную границу Российской Федерации подлежит дополнительной квалификации по ч. 2 ст. 188 УК РФ»³.

Под изготовлением традиционно понимаются любые умышленные действия, совершенные в нарушение законодательства РФ, направленные на получение из наркотикосодержащих растений лекарственных, химических или иных веществ одного или нескольких готовых к использованию и потреблению наркотических средств или психотропных веществ из числа включенных в Перечни наркотических средств или психотропных веществ и их прекурсоров. Если эти действия направлены на серийное получение таких средств и веществ, налицо их производство. В этом случае действия подлежат квалификации по ст. 228.1 УК РФ.

Переработка наркотических средств или психотропных веществ, согласно постановлению Пленума Верховного Суда

личного потребления, поэтому поездка на трамвае с незаконно приобретенным наркотиком не может рассматриваться как перевозка. См.: Правовоприменительная практика //Юридический мир. – 1999. – № 7. – С. 55.

¹ Так, Октябрьским районным судом г. Иркутска П. был осужден за незаконное приобретение, хранение и перевозку наркотического средства – опия в количестве 3,8 г. Приобретя у не установленного следствием лица наркотик, П. положил его в карман одежды и, следуя по улице, переносил. Суд признал, что П. незаконно перевозил опий. Также квалифицированы аналогичные действия Кинельским районным судом Самарской области по делу К., Тамбовским районным судом Алтайского края по делу М., Королевским районным судом Московской области по делу Т. и ряд др. См.: Комментарий судебной практики. Вып. 6. – М., 2000. – С. 180-182.

² Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 138.

³ Учебный Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.Э.Жалинский. – М., 2005. – С. 683.

РФ от 27 мая 1998 г., – это совершенные в нарушение российского законодательства умышленные действия, направленные на рафинирование (очистку от посторонних примесей) твердой или жидкой смеси, содержащей одно или несколько наркотических средств или психотропных веществ, либо на повышение в такой смеси (препарате) концентрации наркотика (психотропного вещества).

Незаконность приобретения, хранения, перевозки, изготовления или переработки наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов означает, что лицо стало их обладателем без требуемых по закону оснований, связанных, например, с медицинскими показаниями или спецификой профессиональной деятельности.

Оконченным преступлением незаконные приобретение, хранение, перевозка и изготовление или переработки наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов являются с начала совершения действий, направленных на получение готовых к использованию и потреблению наркотических средств или психотропных веществ либо на рафинирование или повышение в препарате концентрации наркотиков (психотропных веществ), т.е. состав преступления – формальный.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч.ч. 1, 2 ст. 228 УК РФ, предполагает вину в форме прямого умысла, характеризующегося отсутствием цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ. При этом виновное лицо, безусловно, осознает, что незаконно, т.е. вопреки установленному порядку, приобретает или хранит эти средства (вещества), не преследуя при этом цели их сбыта, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления – общий, т.е. физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Лицо, склонившее другое лицо к передаче ему наркотических средств или психотропных веществ с целью их личного использования, подлежит ответственности не за подстрекательство к сбыту, а по ч. 1 ст. 228 УК РФ за приобретение без целей сбыта.¹

Освобождение от уголовной ответственности на основании примечания к ст. 228 УК РФ возможно только при наличии совокупности двух следующих условий:

¹ Бюллетень Верховного Суда РСФСР. – 1989. – № 6. – С. 9.

1) добровольной сдачи лицом наркотических средств (психотропных веществ) или их аналогов;

2) его активной помощи в раскрытии преступления, в котором оно принимало участие, или других заведомо известных ему преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотиков или психотропных веществ (ст. 228-233 УК РФ).

Однако, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 мая 1998 г., не исключена возможность освобождения от уголовной ответственности лица, которое не сдало наркотические средства (психотропные вещества) в связи с отсутствием таковых у него, но активно способствовало раскрытию или пресечению преступлений, связанных с их незаконным оборотом, изобличению лиц, виновных в их совершении, обнаружению имущества, добытого преступным путем. Добровольная сдача наркотических средств или психотропных веществ означает их выдачу представителям власти при наличии реальной возможности распорядиться ими иным образом. Как добровольную сдачу наркотических средств или психотропных веществ следует считать выдачу их лицом по предложению следователя перед началом производства обыска или выемки в помещении, где они хранятся.

По смыслу примечания к ст. 228 УК РФ лицо должно быть освобождено ответственности за совершение любого из предусмотренных ч.ч. 1, 2 этой статьи преступлений, включая и действия, сопряженные с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ в крупном и особо крупном размерах, в составе организованной группы.

Добровольная выдача наркотических средств или психотропных веществ, приобретенных виновным путем хищения или вымогательства, не исключает его ответственности по ст. 229 УК РФ, а лишь может обусловить освобождение от уголовной ответственности в соответствии с примечанием к ст. 228 УК РФ.

Незаконные производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228.1 УК РФ)

Основным непосредственным объектом преступления является совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны

(России), на нормативно определенное функционирование своего здоровья, неизбежно страдающего в результате незаконного производства и сбыта или пересылки наркотических и психотропных веществ или их аналогов, осуществляемых в нарушение нормативно-правового запрета на подобного вида деятельность другой частью подобной общности людей.

Предмет анализируемого преступного деяния аналогичен предмету преступления, предусмотренного ст. 228 УК РФ, им являются наркотические средства, психотропные вещества, их аналоги.

Объективная сторона анализируемого преступления выражается только в форме действия, имеет 3 альтернативных признака деяния и состоит из незаконных производства, сбыта или пересылки указанных средств и веществ, где под производством необходимо понимать какие-либо умышленные действия, направленные на серийное получение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Составной частью производства наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов является переработка, под которой следует понимать, согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г., совершенные в нарушение российского законодательства умышленные действия, направленные на рафинирование (очистку от посторонних примесей) твердой или жидкой смеси, содержащей одно или несколько наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов, либо на повышение в такой смеси (препарате) концентрации наркотика (психотропного вещества).

Оконченным преступлением незаконное производство наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов является с начала совершения действий, направленных на получение готовых к использованию либо к потреблению наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов, либо на рафинирование или повышение в препарате концентрации наркотиков (психотропных веществ). Состав преступления – формальный.

Незаконный сбыт наркотических средств или психотропных веществ охватывает любые способы их возмездной или безвозмездной передачи другому лицу (лицам): продажу, дарение, обмен, уплату долга, дачу взаймы, а также и иные способы фактического распространения. Сбытом следует также признать и введение инъекций другому лицу, если потреби-

тель при этом не является собственником наркотика (психотропного вещества).¹ При этом ответственность за сбыт этих средств (веществ) наступает независимо от их размера.

Лицо, склонившее другое лицо к передаче ему наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов с целью их личного использования, подлежит ответственности не за подстрекательство к их сбыту, а по ч. 1 ст. 228 УК РФ за их приобретение; передавший наркотическое средство или психотропное вещество несет ответственность по ч. 1 ст. 228.1 УК РФ за сбыт.²

Лицо, сбывающее под видом наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов какие-либо иные вещества с целью завладения деньгами или имуществом потерпевшего, подлежит ответственности за мошенничество (ст.159 УК РФ). Незаконно полученные им таким способом деньги или имущество на основании ст. 169 ГК РФ подлежат обращению в доход государства.

Покупатели в этих случаях несут ответственность за покушение на незаконное приобретение наркотических средств или психотропных веществ.³

Состав преступления – формальный, оконченным преступлением незаконный сбыт наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов является с начала совершения действий, направленных на получение готовых к использованию и потреблению наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов либо на рафинирование или повышение в препарате концентрации наркотиков (психотропных веществ).

Под пересылкой наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов следует понимать активные действия, направленные на незаконное перемещение наркотических средств или психотропных веществ посредством почтовых, багажных отправок, с нарочным или иным способом, при котором транспортировка этих средств (веществ), осуществляется в отсутствие отправителя.

Оконченным преступлением незаконная пересылка наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов будет являться с начала совершения указанных выше действий.

¹ Пункт 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г.

² Бюллетень Верховного Суда РСФСР. – 1989. – № 6. – С. 9.

³ Пункт 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г.

Преступление, предусмотренное ст. 228.1 УК РФ, предполагает вину в форме прямого умысла, характеризующегося наличием цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов. Лицо осознает, что незаконно, вопреки установленному порядку производит, сбывает или пересылает эти средства (вещества), преследуя при этом цель их сбыта, и желает совершить эти действия.

Субъект – общий, т.е. физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Для уяснения понятия группы лиц по предварительному сговору, организованной группы, совершивших данное преступление по предварительному сговору, следует обращаться к ст. 35 УК РФ. При этом необходимо учитывать, что согласно разъяснению, данному в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7 «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних», совершение преступления с использованием лица, не подлежащего уголовной ответственности в силу возраста (ст. 20 УК РФ) или невменяемости (ст. 21 УК РФ), не создает соучастия.

Ранее нами уже отмечалось, что объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 228.1 УК РФ, состоит из трех альтернативных действий, следовательно, совместность действий может состоять не только в выполнении какого-либо конкретного деяния, например производства и сбыта наркотического средства. Совершение анализируемого преступления группой лиц по предварительному сговору будет иметь место и в том случае, когда последовательно выполняются различные действия, из которых состоит объективная сторона этого преступления, если субъекты заранее договорились о выполнении этих действий и они совершаются в отношении одного и того же предмета, а также охватываются умыслом всех участвующих в преступной деятельности лиц.

Однако когда ряд действий по незаконному производству, обороту, сбыту или пересылки наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов совершен одним лицом, например производство, сбыт или пересылка, а затем иное лицо, купившее наркотик, совершает с ним иные незаконные действия, каждый субъект отвечает только за совершенные им действия.¹ Когда одно виновное лицо совершает

¹ Так, например, А. незаконно приобрела у П., хранила в целях сбыта и сбыла наркотическое средство в особо крупном размере К. В ходе су-

ряд действий самостоятельно, а затем осуществляет сговор с иным лицом на совершение иных действий совместно, первоначально совершенные действия вменяются в вину только первому из них, последующие инкриминируются уже как совершенные группой лиц по предварительному сговору.

Не будут являться соисполнительством и, следовательно, должны квалифицироваться со ссылкой на ст. 33 УК РФ действия лиц, которые не участвовали в выполнении объективной стороны преступления, предусмотренного ст. 228.1 УК РФ, хотя оно и совершалось по предварительному сговору.¹

Понятие крупный и особо крупный ущерб раскрывается в п. 2 примечания к ст. 228 УК РФ.

Пункт «в» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ предусматривает наличие в качестве обязательного признака объекта этого преступления возраст потерпевшего – недостижение им 18 лет. При этом согласно тексту закона виновное лицо должно быть заранее уведомлено о несовершеннолетии потерпевшего. Это могут, по нашему мнению, быть как объективные (знал), так и субъективные (догадывался) знания. Следовательно, если ви-

дебного заседания П. полностью признал свою вину и показал, что он по договоренности с малознакомым мужчиной по имени Саша трижды 12 декабря 1999 г., 14 декабря 1999 г. и 20 декабря 1999 г. приходил к д. 72 по ул. Бухарестской с 17 до 19 часов, где Саша передавал ему пакетик. Он, П., догадывался, что там находятся наркотики, и на углу ул. Белы Куна и ул. Бухарестской передавал его А. Позже он, П., передавал Саше полученные от А. деньги, после чего Саша расплачивался с ним, давая ему 30 рублей. 20 декабря 1999 г., получив деньги от А. за переданные ей наркотики, пошел вдоль д. 72 по ул. Бухарестской, но был задержан сотрудниками милиции. А. полностью признала свою вину и показала, что 20 декабря 1999 г. ей позвонила знакомая К., попросила достать героин. Ей позвонил ее знакомый Саша, который обычно продавал ей героин, и они договорилась, что около 19 часов, на пересечении улиц Бела Куна и Бухарестской он подойдет к своему знакомому П. и купит у него героин. Около 19 часов она вместе с К. приехала к месту встречи на автомашине, в салоне которого К. передала ей деньги в сумме 450 руб. для покупки героина. Согласно договоренности, она передала П. деньги, а он ей – пакет с наркотиками, после чего она вернулась в машину, где ее ждала К., и передала ей пакет, приобретенный у П. Вина подсудимых подтвердилась собранными по делу доказательствами. Уголовное дело № 1-1383/00 //Архив Фрунзенского федерального районного суда г.Санкт-Петербурга за 2000 г. Цит. по: Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 149-150.

¹ Там же. – С. 150.

новный не знал и не мог по объективным данным догадываться о возрасте потерпевшего, он ответственности по п. «в» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ нести не может.

Кроме того, этот пункт предусматривает и наличие определенной специализации субъекта, которую, по нашему мнению, следует выделять по возрастным признакам. Согласно тексту закона виновное лицо на момент совершения инкриминируемого ему преступления должно достигнуть возраста восемнадцати лет. При этом следует отметить, что в соответствии с п.7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7 «...лицо считается достигшим возраста, с которого наступает уголовная ответственность, не в день рождения, а по истечении суток, на которые приходится этот день, т.е. с нуля часов следующих суток».

Пункт «б» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ предусматривает обязательный признак объекта настоящего преступления, в качестве которого выступает потерпевший. Согласно тексту закона им может быть только лицо, не достигшее четырнадцатилетнего возраста, т.е. малолетний. При этом согласно тексту закона виновное лицо должно быть заранее уведомлено о малолетнем возрасте потерпевшего. Это, как мы уже указывали, могут быть как объективные, так и субъективные знания. Следовательно, если виновный не знал и не мог по объективным данным догадываться о возрасте потерпевшего, он ответственности по п. «в» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ нести не может.

Также этим пунктом предусмотрена и некая специализация субъекта настоящего преступления. Согласно тексту закона это лицо, которое использует свое служебное положение, под которым традиционно «...понимается должностное лицо¹ или не являющееся таковым лицо, которому наркотические средства (психотропные вещества и их аналоги) были вверены в связи с профессиональной деятельностью (например, врач, медицинская сестра, работник аптеки) или под охрану, а равно лицо, ко-

¹ Должностными лицами в соответствии с прим. 1 к ст. 285 УК РФ «...признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации».

тому они специально не вверялись, но которое использовало предоставленные ему полномочия для завладения ими (например, начальник цеха по производству медицинских препаратов, содержащих наркотические или психотропные вещества)»¹.

Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228.2 УК РФ)

Основным непосредственным объектом этого преступления является совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на нормативно определенное функционирование своего здоровья, неизбежно страдающего в результате нарушения иными людьми законодательно закрепленных правил оборота наркотических средств или психотропных веществ.

Предметом преступления наряду с наркотическими средствами и психотропными веществами являются также: вещества² или растения, инструменты или оборудование, используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, которые находятся под специальным контролем.³

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 228.2 УК РФ, может проявляться как в форме действия (приобретение либо отпуск без разрешения или соответствующего оформления, отпуск без рецепта или по просроченному рецепту, нарушение порядка уничтожения и т.п.), так и бездействия (несоблюдение технологии изготовления, ненадлежащее

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.И.Радченко; науч. ред. А.С.Михлин. – М., 2000. – С. 525.

² К веществам, используемым для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящихся под специальным контролем, отнесены, в частности, псевдоэфедрин, эргометрин, эрготамин, эфедрин, серная кислота, соляная кислота и некоторые другие. См.: Ведомости Верховного Суда РФ. – 1997. – № 3

³ Постановлением Правительства РФ от 22 марта 2001 г. № 221 утверждён Перечень инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств, психотропных веществ (пресс-инструменты, используемые с оборудованием для прессования таблеток, оборудование для наполнения ампул, оборудование для запайки ампул, оборудование для прессования таблеток) //Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 13. – Ст. 1272.

оборудование хранилищ, несоблюдение требований, предъявляемых к упаковке, и т.п.) и выражается в нарушении правил производства, изготовления, переработки, хранения, учета, отпуска, реализации, продажи, распределения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения наркотических средств или психотропных веществ, а также веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящихся под специальным контролем, а также культивирования растений, используемых для производства наркотических средств или психотропных веществ.

В диспозиции статьи исчерпывающим образом перечислены формы оборота, при нарушении правил которых наступает уголовная ответственность, однако для определения, в чем же выразилось нарушение правил, необходимо обратиться к нормам иных отраслей права.¹

Основным нормативным правовым актом, призванным регулировать наиболее общие вопросы, касающиеся оборота и потребления наркотических средств и психотропных веществ, является Федеральный закон РФ «О наркотических средствах и психотропных веществах», в котором отражены общие правила оборота этих средств и веществ, за исключением, пожалуй, учета и продажи. На основании указанного закона подготовлены и выпущены в свет все постановления Правительства РФ, а также ведомственные поднормативные акты, где уже

¹ К нормативным актам, регулирующим правила обращения с наркотическими средствами или психотропными веществами, помимо упомянутого Федерального закона относятся: Правила разработки, производства, изготовления, хранения перевозки, пересылки, отпуска, реализации, распределения, приобретения, использования, ввоза на таможенную территорию Российской Федерации, вывоза с таможенной территории Российской Федерации, уничтожения инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств, психотропных веществ: утв. постановлением Правительства РФ от 22 марта 2001 г. № 221 (Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 13. – Ст. 1272); О мерах по улучшению учета, хранения, выписывания и использования наркотических лекарственных средств: приказ Минздрава РФ от 12 ноября 1997 г. № 330 (Здравоохранение. – 1998. – № 3); О внесении изменений и дополнений в приказ Минздрава России от 12 ноября 1997 г. № 330 «О мерах по улучшению учета, хранения, выписывания и использования наркотических лекарственных средств»: приказ Минздрава РФ от 9 января 2001 г. № 2 //Российская газета. – 2001. – № 25.

более детально расписаны данные правила. «В ст. 4 этого закона определены основные направления в сфере оборота наркотических средств и психотропных веществ. Одним из этих основных направлений является лицензирование всех видов деятельности, связанных с оборотом указанных средств. 16 сентября 1998 г. Государственной Думой был принят Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности». В соответствии со ст. 17 обязательному лицензированию подлежат следующие действия с наркотическими средствами и психотропными веществами: разработка, производство, изготовление, переработка, хранение, перевозка, отпуск, распределение, приобретение, использование и уничтожение.

В ст. 17 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах» даются разъяснения по поводу производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ. Данный вид деятельности осуществляют предприятия и организации как государственные, так и частные. Только государственные предприятия производят наркотические средства и психотропные вещества, внесенные в Список 2 данного закона, а предприятия и учреждения иных форм собственности работают с психотропными веществами, отнесенными к Списку 3. Объединяет все предприятия и организации, занимающиеся такого рода деятельностью, обязательность лицензий на производство и изготовление конкретных наркотических средств и психотропных веществ и обязательность государственной регистрации в РФ в соответствии с ее законодательством и международными договорами. Производство и изготовление наркотиков и психотропов осуществляется в пределах государственных квот, которые устанавливаются Правительством РФ. Что касается предприятий, осуществляющих разработку, производство, изготовление, приобретение, использование, уничтожение инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств и психотропных веществ, то они также должны быть только с государственной формой собственности.

Статья 19 регламентирует переработку наркотических средств и психотропных веществ в целях получения препаратов, внесенных в Списки 2 и 3, а также получения на их основе веществ, не являющихся наркотическими средствами и психотропными веществами. Данный вид деятельности осуществляется государственными унитарными предприятиями в

порядке, установленном Правительством РФ, а также при наличии у них лицензии.

Хранение наркотических средств и психотропных веществ осуществляется в специально оборудованных помещениях юридических лиц, у которых есть лицензия на указанный вид деятельности (ст. 20).

Порядок учета, хранения, выписывания и использования наркотических средств определен приказом Минздрава РФ от 12 ноября 1997 г. № 330 «О мерах по улучшению учета, хранения, выписывания и использования наркотических лекарственных средств» (Здравоохранение. – 1998. – № 3)»¹.

Порядок уничтожения наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров, растений, инструментов или оборудования определяется п. 29 ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах». Их уничтожение согласно закону, необходимо в следующих случаях:

* истек срок годности;

* наркотическое средство или психотропное вещество подверглось химическому или физическому воздействию, следствием которого стала его непригодность, исключающая возможность восстановления или переработки;

* неиспользованные наркотические средства принимаются от родственников умерших больных;

* конфискованные в незаконном обороте наркотическое средство или психотропное вещество не может быть использовано в медицинских, научных или иных целях, а также в других случаях, предусмотренных законом.

Юридические лица, не обладающие лицензиями на культивирование наркотикосодержащих растений, а также физические лица – собственники или пользователи земельных участков, на которых выросли подобные растения, обязаны их уничтожить.

В соответствии со ст.ст. 28, 29 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах» было принято постановление Правительства РФ от 18 июня 1999 г. № 647 «О порядке дальнейшего использования или уничтожения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также инструментов и оборудования, которые были конфискованы или изъяты из незаконного оборота либо

¹ Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 157-158.

дальнейшее использование которых признано нецелесообразным»¹. Это постановление устанавливает, что наркотические средства, психотропные вещества и их прекурсоры, а также инструменты и оборудование, дальнейшее использование которых будет признано в законном порядке нецелесообразным органами, изъявшими их из незаконного оборота, подлежат уничтожению в полном объеме. Уничтожение изъятых предметов производится государственными унитарными предприятиями или учреждениями при наличии у них лицензии на указанный вид деятельности.

Незаконным культивированием растений, используемых для изготовления наркотических средств и психотропных веществ, по смыслу рассматриваемой статьи признается возделывание наркотикосодержащих растений, которое включает в себя их посев и выращивание. Под культивированием, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 мая 1998 г., следует понимать также совершенствование технологии выращивания растений, содержащих наркотические вещества, выведение новых сортов, повышение их урожайности, развитие устойчивости к неблагоприятным погодным условиям, уход за дикорастущими растениями (например, рыхление почвы, полив) и т.д.

«В отличие от предыдущего уголовного законодательства ч.1 комментируемой статьи содержит не формальный, а материальный состав преступления. Сам по себе факт нарушения лицом, в обязанности которого входит соблюдение соответствующих правил обращения... с такими объектами, как: 1) наркотические средства; 2) психотропные вещества; 3) находящиеся под специальным контролем инструменты или оборудование..., не образует состава преступления. В каждом случае требуется наступление соответствующих последствий в результате подобного нарушения – утраты одного из перечисленных объектов. ...Под утратой... следует понимать выход этих объектов из законного владения, пользования, распоряжения. ...В то же время нельзя признавать утратой растений гибель растений, прекращение их дальнейшего роста вследствие замерзания, отсутствия надлежащего полива и т.п.»².

¹ Собрание законодательства РФ. – 1999. – № 27. – Ст. 3360.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. В.М. Лебедева. – С. 573.

Субъективная сторона этого преступления выражается в прямом умысле. При этом виновное лицо осознает, что нарушает установленные правила обращения с соответствующими предметами, и желает действовать таким образом.

В квалифицирующих признаках состава преступления, предусмотренных ч. 2 ст. 228.2 УК РФ, конкретизируется мотив. Он может быть только корыстным. Кроме того, в качестве альтернативы предусмотрена двойная вина.

Субъект преступления – специальный. В соответствии с п. 2 приказа Минздрава РФ от 12 ноября 1997 г. № 330 персональная ответственность за учет, сохранность, отпуск, назначение и использование лекарственных средств и специальных бланков возложена на руководителей лечебно-профилактических учреждений. Они (или их заместители) кроме того обязаны:

- * обязать лечащих врачей назначение и использование наркотических лекарственных средств оформлять записями в истории болезни с указанием наименования лекарственной формы наркотического средства, его количества и дозировки;

- * обязать лечащих или дежурных врачей использованные ампулы из-под наркотических лекарственных средств сдавать в этот же день, за исключением выходных и праздничных дней, заместителю руководителя по лечебной части, а в учреждениях, где он отсутствует, – руководителю лечебно-профилактического учреждения. Уничтожение использованных ампул производить комиссией под председательством руководителя с оформлением соответствующего акта по установленной форме.

Согласно п. 2 приказа Минздрава РФ от 5 ноября 1999 г. № 397 «О перечне должностей фармацевтических работников и учреждений с правом отпуска наркотических средств и психотропных веществ физическим лицам» отпуск наркотиков и психотропов физическим лицам разрешен юридическим лицам только при наличии у них лицензий на отпуск наркотических средств и психотропных веществ, а также лицензии органа внутренних дел на использование объекта и помещения.

Следовательно, субъектом данного преступления могут быть как должностные, так и иные лица, которые в силу порученной работы обязаны соблюдать установленные в этой области правила: работники унитарных государственных предприятий и учреждений, предприятий и учреждений различных форм собственности, но при одном условии, что эти предприятия и учреждения получили лицензию на указанную деятельность.

«Корыстные побуждения предполагают наличие мотива получения материальной выгоды для виновного либо других лиц или намерение избавиться от материальных затрат.

Под вредом здоровью человека следует понимать по неосторожности причинение тяжкого вреда.

Иные тяжкие последствия – понятие оценочное, оно, например, может характеризоваться количеством и стоимостью утраченных средств, веществ, оборудования, растений, являющихся предметом преступления. Отношение к указанным последствиям также является неосторожным»¹.

Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК РФ)

Основным непосредственным объектом преступления является некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на законодательно закрепленное функционирование своего здоровья, неизбежно страдающего в результате хищения либо вымогательства иными людьми наркотических средств или психотропных веществ.

В качестве дополнительного объекта выступают общественные отношения из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающие право физических лиц на собственность.

В качестве факультативного объекта в зависимости от форм хищения могут выступать общественные отношения из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающие право на здоровье и жизнь конкретного человека.

Предметом преступного деяния являются любые наркотические средства или психотропные вещества, в том числе и такие, которые не имеют официальной или розничной цены (например, изготовленные кустарным способом).

По предмету рассматриваемое преступное деяние отличается от иных смежных преступлений, в частности от хищения и вымогательства чужого имущества.

Потерпевшими по делам, связанным с вымогательством наркотиков (психотропных веществ), наряду с гражданами, вла-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – М., 2004. – С.408.

деющими ими, могут быть лица, которые наделены полномочиями по выдаче документов, дающих право на законное приобретение наркотических средств или психотропных веществ, лица, имеющие доступ к ним в связи со своей профессиональной деятельностью (в частности, медицинские сестры), а также иные лица, чья производственная или служебная деятельность связана с законным оборотом данных средств (веществ).¹

Объективная сторона этого преступного деяния проявляется в форме общественно опасного действия, имеет 2 альтернативных признака деяния и выражается в виде хищения и вымогательства.

Под хищением наркотических средств или психотропных веществ понимается противоправное безвозмездное их изъятие и обращение в пользу виновного или иных лиц, совершенное любым способом (тайно, открыто, путем обмана или злоупотребления доверием, с применением насилия). Хищение наркотических средств (психотропных веществ) в форме кражи, грабежа, мошенничества, присвоения, растраты или злоупотребления служебным положением является окончательным с момента, когда эти вещества либо средства изъяты как из законного, так и незаконного обладания потерпевшим и виновный имеет реальную возможность ими распорядиться, а в форме разбойного нападения – с начала нападения, соединенного с насилием, опасным для жизни или здоровья потерпевшего, или с угрозой применения такого насилия.

Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, ответственность за хищение наркотических средств или психотропных веществ наступает в случае противоправного их изъятия у юридических или физических лиц, владеющих ими законно или незаконно, в том числе путем сбора наркотикосодержащих растений либо их частей (коробочек и стеблей мака, стеблей конопли и т.д.) с земельных участков сельскохозяйственных и иных предприятий и с земельных участков граждан, на которых выращиваются эти растения. Однако если наркотикосодержащие растения собираются на полях сельскохозяйственных предприятий и земельных участках граждан, которые их не сеяли и не выращивали, такие действия не следует рассматривать как хищение, а следует квалифицировать как незаконное приобретение наркотических средств (ч. 1 или 2

¹ Пункт 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г.

ст. 228 УК РФ – в зависимости от наличия цели сбыта и размера).¹

Получение лекарственных препаратов, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, по поддельным рецептам или иным документам в аптеках и других лечебных учреждениях рассматривается как незаконное их приобретение, а не хищение наркотических средств или психотропных веществ в форме мошенничества. При этом виновный подлежит ответственности также по ст. 233 УК РФ.

Вымогательство – это требование передачи наркотических средств (психотропных веществ) или права на них под угрозой применения насилия, повреждения или уничтожения чужого имущества либо распространения компрометирующих сведений о лице, в собственности или ведении которого находятся эти средства (вещества). При этом как хищение, так и вымогательство этих средств (веществ), совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, полностью охватывается п. «в» ч. 3 анализируемой статьи и дополнительной квалификации по ст. 162 или 163 УК РФ не требует.

Вымогательство наркотических средств (психотропных веществ) является оконченным после предъявления виновным требования их передачи, сопровождаемого угрозой применить насилие или распространить компрометирующие потерпевшего (либо его близких) сведения.

Субъективная сторона преступления – вина в форме прямого умысла, где виновное лицо осознает, что противоправно изымает наркотические средства (психотропные вещества) из чьего-либо владения, и желает обратить их в свою пользу.

Субъект этого преступного деяния – общий, т.е. физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ и их последующее хранение, переработка, перевозка, пересылка, а равно сбыт надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 229 и 228 УК РФ. При этом по ч. 1 ст. 228 УК РФ хранение без цели

¹ Так, незаконное приобретение наркотических средств, а не их хищение образуют действия П., Б. и Н., которые собирали мак с приусадебных участков граждан, на которых он специально не выращивался, а рос как сорняк. См.: Бюллетень Верховного Суда РФ. – 1995. – № 4. – С. 14.

сбыта наркотических средств (психотропных веществ) может квалифицироваться только при наличии крупного размера.

Квалифицирующий признак преступления – хищение группой лиц по предварительному сговору (п. «а» ч. 2 ст. 229 УК РФ) – идентичен указанному в ст. 158 УК РФ.

Под лицом, использующим свое служебное положение (п.«в» ч. 2 ст. 229 УК РФ), традиционно понимается должностное или не являющееся таковым лицо, которому наркотические средства (психотропные вещества) были вверены в связи с профессиональной деятельностью (например, врач, медицинская сестра, работник аптеки) или под охрану, а равно лицо, которому они специально не вверялись, но которое использовало предоставленные ему полномочия для завладения ими (например, начальник цеха по производству медицинских препаратов, содержащих наркотические или психотропные вещества).

Если хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ совершены с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, содеянное должно, по нашему мнению, квалифицироваться по совокупности преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 3 ст. 229 УК РФ и ст. 111 УК РФ.

Для уяснения содержания понятия организованной группы (п. «а» ч. 3 ст. 229 УК РФ), по нашему мнению, следует обращаться к правилам ст. 35 УК РФ. Однако если хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ совершены устойчивой вооруженной группой (бандой), содеянное, безусловно, должно квалифицироваться по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 229 и 209 УК РФ.

Так как рассматриваемая нами статья не устанавливает ответственность за хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере, действия лица, завладевшего ими (вымогавшего их) в таком размере, квалифицируются по п. «б» ч. 3 ст. 229 УК РФ.

Применение насилия, опасного для жизни и здоровья, выражается в причинении тяжкого (ст. 111 УК РФ), средней тяжести (ст. 112 УК РФ) или легкого вреда здоровью (ст. 115 УК РФ) потерпевшему.

Определенные вопросы вызывает квалификация по п. «в» ч. 3 ст. 229 УК РФ содеянного в случае совершения хищения наркотических средств или психотропных веществ в виде разбоя, если к потерпевшему для его дальнейшей нейтрализации применены одурманивающие, в частности наркотические, вещества. В этом случае мы полностью согласны с мнением

А.А.Майорова и В.Б. Малинина, которые «...согласны с Э.Г.Гасановым, что применение наркотических или других одурманивающих средств, приводящих потерпевшего в бессознательное состояние и представляющих опасность для жизни и здоровья, необходимо относить к насилию, опасному для жизни и здоровья, и, следовательно, квалифицировать такое применение с целью завладения имуществом либо наркотическими средствами соответственно по п. «в» ч. 3 ст. 229 УК РФ». Данное положение в полной мере соответствует определению физического насилия, согласно которому таковым является «общественно опасное противоправное воздействие на организм другого человека, совершенное против его воли, которое может быть оказано как на наружные покровы тела человека, так и непосредственно на его внутренние органы». Под угрозой применения насилия, опасного для жизни и здоровья, понимается воздействие на психическую сферу другого человека, выражающееся в запугивании его применением опасного для жизни и здоровья физического насилия. Угроза должна, во-первых, содержать угрозу немедленного применения насилия и, во-вторых, восприниматься как реальная, т.е. осуществимая в данных обстоятельствах. Она может быть выражена словесно, демонстрацией оружия или другими действиями, в частности физическим насилием, не опасным для жизни и здоровья»¹.

Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (ст. 230 УК РФ)

Основным непосредственным объектом этого преступления является некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на законодательно закрепленное функционирование своего здоровья, могущего пострадать в результате склонения их виновными лицами к незаконному потреблению наркотических средств или психотропных веществ.

Предметом этого преступного деяния являются наркотические или психотропные вещества.

Объективная сторона преступления конкретизирована законодателем в форме склонения, которая проявляется в форме определенных действий (деятельности) и включает в себя любые

¹ Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 192-193.

умышленные действия (уговоры, предложения, дача советов и т.п.), направленные на возбуждение у потерпевшего желания к их потреблению. Оно может выражаться также и в обмане (например, предложение выкурить сигарету, заправленную наркотиком, под видом обычной, принять вместо обычного медицинского препарата такой, который содержит психотропное вещество), психическом или физическом насилии, ограничении свободы и других действиях с целью добиться потребления таких средств (веществ) лицом, на которое оказывается воздействие.

Однако по нашему мнению, не следует рассматривать как склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ описание виновным лицом в присутствии других людей впечатления, испытанного им в результате их употребления, рассуждения о «полезности» и «нужности» такого потребления и т.п., если при этом предложения другим лицам употребить эти средства высказано не было, так как налицо всего лишь стадия «формирования умысла», которая согласно постулатам уголовного права является ненаказуемой.¹

Следует, впрочем, помнить, что «ответственность за пропаганду наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров предусмотрена ст. 6.13 КоАП РФ. При этом под пропагандой понимается деятельность физических или юридических лиц, направленная на распространение сведений о способах, методах разработки, изготовления, местах приобретения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также производство и распространение книжной продукции, продукции средств массовой информации, распространение в компьютерных сетях указанных сведений или совершение иных действий в этих целях (ст. 46 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах»). В примечании же к комментируемой статье говорится о пропаганде применения соответствующих инструментов и оборудования, используемых для потребления наркотических средств и наркотических веществ, которая осуществляется в целях профилактики ВИЧ-инфекции и других опасных инфекционных заболеваний по согласованию с органами исполнительной власти в области здравоохранения и органами по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ»².

¹ Уголовное право. Общая часть / под общ. ред. Л.Д.Гаухмана, С.В.Максимова. – М., 2003. – С. 122.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. В.М. Лебедева. – С. 579-580.

Преступление является оконченным с момента завершения этих действий независимо от того, употребило ли склоняемое лицо наркотики или психотропные вещества, отвергло предложение либо употребление не состоялось в силу иных причин (например, вмешательства посторонних). Не имеет также значения, употребляло ли ранее склоняемое лицо наркотические средства или психотропные вещества. Следовательно, налицо формальный состав преступления. Материальный состав преступления предусмотрен лишь ч. 3 ст. 230 УК РФ.

Субъективная сторона преступления выражается виной в форме прямого умысла. При этом лицо осознает, что совершает действия, непосредственно направленные на то, чтобы добиться потребления наркотических средств (психотропных веществ) другим человеком, и желает, чтобы тот употребил их.

Субъект этого преступного деяния – общий, т.е. физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Для уяснения содержания понятия группы лиц по предварительному сговору или организованной группы (п. «а» ч. 2 ст. 230 УК РФ) следует обращаться к правилам ст. 35 УК РФ.

Склонением заведомо несовершеннолетнего (п. «в» ч. 2 ст. 230 УК РФ) является умышленное возбуждение у последнего желания употребить наркотик или психотропное вещество при условии, что виновный знал или допускал, что совершает преступление в отношении лица, не достигшего 18-летнего возраста. По смыслу закона этот квалифицирующий признак должен вменяться только совершеннолетнему лицу, виновному в совершении данного преступления. Однако не может квалифицироваться по данному пункту подобное деяние, если виновный в присутствии несовершеннолетнего всего лишь высказывал мысль о целесообразности потребления наркотических средств и т.д. по каким-либо субъективным причинам, при этом не конкретизируя свои моральные усилия в отношении конкретного потерпевшего, так как налицо всего лишь стадия обнаружения умысла, которая в соответствии с общими правилами не криминализуется.

Под применением насилия (п. «г» ч. 2 ст. 230 УК РФ) понимается, по нашему мнению, любое – как опасное, так и не опасное для жизни и здоровья потерпевшего насилие, т.е. нанесение побоев или совершение иных насильственных воздействий на человеческий организм, причинивших пострадавшие

му либо физическую боль, либо причинение легкой, средней тяжести вреда здоровью.¹ Однако умышленное причинение тяжкого вреда здоровью в процессе склонения к потреблению наркотических средств или психотропных веществ следует, безусловно, квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 111 и п. «г» ч. 2 ст. 230 УК РФ.

Причинение по неосторожности смерти потерпевшему (ч.3 ст. 230 УК РФ) означает, что она причиняется в процессе умышленных действий виновного по склонению потерпевшего к потреблению наркотических средств (психотропных веществ), однако умысел виновного в отношении наступивших последствий полностью исключается. Налицо двойная форма вины. Последствие в виде смерти потерпевшего, по нашему мнению, полностью охватывается ч. 3 ст. 230 УК РФ и дополнительной квалификации по ст. 109 УК РФ не требует.

Иные тяжкие последствия, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 мая 1998 г., включают в себя как суицид, так и покушение на него, развитие у потерпевшего определенной наркотической зависимости, либо заражение его ВИЧ-инфекцией, либо иное тяжкое физическое или психическое заболевание, связанное с употреблением наркотиков или психотропных веществ, и т.д. Согласно п. 14 постановления, если лицо, склонявшее к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, при этом сбывало или оказывало помощь в их хищении либо вымогательстве, приобретении, изготовлении, переработке, хранении, перевозке или пересылке, его действия квалифицируются по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 230 УК РФ и соответствующими частями ст. ст. 228 УК РФ или 229 УК РФ.

«Согласно примечанию действие ст. 230 УК не распространяется на случаи пропаганды применения в целях профи-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – С. 411. Более размыто, по нашему мнению, определяет правовую суть насилия Л.В.Сердюк: «Насилие – это внешнее со стороны других лиц умышленное и противозаконное воздействие на человека (или группу лиц), осуществляемое помимо или против его воли и способное причинить ему органическую, физиологическую или психическую травму и ограничить свободу его волеизъявления или действий». (Сердюк, Л.В. Насилие: криминологическое и уголовно-правовое исследование / Л.В.Сердюк. – М., 2002. – С. 22.) В данном случае не совсем понятна правовая суть термина «травма».

лактики ВИЧ-инфекций и других опасных инфекционных заболеваний соответствующих инструментов и оборудования, используемых для потребления наркотических средств и психотропных веществ, если эти деяния осуществлялись по согласованию с органами исполнительной власти в области здравоохранения и органами по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ»¹.

Незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества (ст. 231 УК РФ)

Непосредственным объектом преступления является некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на законодательно закрепленное функционирование своего здоровья, могущего пострадать в результате незаконного культивирования и возделывания растений, содержащих наркотические вещества, виновными лицами.²

Предметом преступления являются запрещенные к возделыванию растения, содержащие наркотические вещества. Такими, согласно Перечню наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, являются кокаиновый куст и опиный мак (растение вида *Papaver somniferum* L). Предметом культивирования могут выступать и другие наркотикосодержащие растения: конопля, мак и др.

Объективная сторона преступления выражается в форме действия и осуществляется тремя альтернативными действиями: незаконные посев запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества; выращивание такого рода растений, культивирование.

Под посевом в соответствии с судебной практикой понимается посев семян или высадка в грунт рассады, запрещенных

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – С. 412.

² Некоторые авторы считают, что в качестве дополнительного объекта данного преступления выступает общественная безопасность (Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 197). Однако общественная безопасность в соответствии с текстом действующего уголовного законодательства России является родовым объектом этого преступления, следовательно, в качестве дополнительного объекта она выступать не может.

к возделыванию наркотикосодержащих культур без законодательно оформленного разрешения, на любых земельных участках, в том числе и на временно пустующих либо брошенных землях.¹ Как приготовление, по мнению А.А. Майорова и В.Б. Малинина, необходимо квалифицировать «...действия, направленные на приобретение семян, их проращивание вне почвы или в небольшом количестве почвы, в котором растения не может достигнуть зрелости (выращивание рассады)»².

Выращиванием этих культур следует признавать определенный уход (полив, рыхление почвы и т. п.) за земельными площадями, на которых высеяны или естественно произрастают наркотикосодержащие растения с конкретной целью доведения их до стадии созревания и возможности дальнейшей переработки.

Под незаконным культивированием следует, по нашему мнению, понимать возделывание наркотикосодержащих растений, которое включает в себя как их посев, так и дальнейшее выращивание. Под культивированием, как следует из разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данного в постановлении от 27 мая 1998 г., необходимо понимать также совершенствование технологии выращивания растений, содержащих наркотические вещества, выведение новых сортов, повышение их урожайности, развитие устойчивости к неблагоприятным погодным условиям, уход за дикорастущими растениями (например, рыхление почвы, полив) и т.д.

Преступление в виде незаконного посева необходимо признавать оконченным с момента начала сева³, т.е. бросания семян в специально вскопанный постоянный либо временный грунт, независимо от площади участка и от последующего всхода либо произрастания растений.

Выращивание образует оконченное преступление независимо от наличия факта сбора урожая, т.е. с момента начала осуществления самих действий, составляющих уход.

¹ Пункт 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г.

² Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 199.

³ Однако А.А.Майоров и В.Б.Малинин предлагают считать «моментом окончания выращивания наркотикосодержащих культур начало ухода (внесение удобрений, полива, прополки) за указанными площадями или растениями». (Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 199.) По нашему мнению, указанные действия являются всего лишь формами приготовительных действий в виде умышленного создания условий для совершения преступления.

Незаконное культивирование также признается окончательным преступлением с момента начала осуществления самих действий составляющих эту деятельность. По мнению А.А.Майорова и В.Б. Малинина, которое мы в целом поддерживаем, «культивирование считается окончательным преступлением независимо от того, удалось или нет лицу вывести новый сорт запрещенной к возделыванию наркотикосодержащей культуры или других растений, содержащих наркотические вещества»¹.

Таким образом, во всех трех случаях налицо формальный состав преступления.

«Изготовление наркотических средств из наркотикосодержащих растений не охватывается рассматриваемой статьей и требует дополнительной квалификации по ст. 228 УК»².

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Мотивы и цели на квалификацию содеянного особого влияния не оказывают, хотя и влияют на размер и вид назначенного судом виновному лицу уголовного наказания.³

Посев или выращивание запрещенных наркотикосодержащих культур и последующее незаконное изготовление из них наркотических средств в крупных размерах и их последующее хранение без цели сбыта следует квалифицировать по ст. 231 и ч. 1 ст. 228 УК РФ.

При наличии у виновного лица цели сбыта действия в виде хранения, переработки, перевозки, пересылки, а также сбыт наркотических средств, полученных из выращенных наркотикосодержащих растений, следует, по нашему мнению, квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 231 и ч. 2 ст. 228 УК РФ.

¹ Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 199-200.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – С. 413.

³ Следует согласиться с критикой, высказанной А.А.Майоровым и В.Б.Малининым в адрес Э.Г.Гасанова, который считал, что нет состава этого преступления в деянии, если виновный совершает указанные в статье действия без цели изъятия в дальнейшем из выращенных культур наркотические средства или психотропные вещества (См.: Гасанов, Э.Г. Борьба с наркотической преступностью: международный и сравнительно-правовой аспекты. – М., 2000. – С. 146). Авторы справедливо указывают, что «...при посеве и выращивании указанных культур для использования на хозяйственные нужды... деяние не утрачивает общественной опасности...». (Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 200).

Посев, выращивание или культивирование запрещенных наркотикосодержащих растений, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «а» ч. 2 ст. 231 УК РФ), предполагает ряд совместно совершенных действий, как минимум, двух лиц, заранее договорившихся об их осуществлении. При этом каждый из участников организованной группы может не только заниматься посевом, выращиванием или культивированием этих растений, но и обеспечивать реальное выполнение этих действий иными лицами (например, доставка удобрений либо инструментов для последующей обработки почвы).

Понятие крупного и особо крупного ущерба раскрывается в п. 2 примечания к ст. 228.1 УК РФ.

Организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ (ст. 232 УК РФ)

Непосредственным объектом преступления является некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на законодательно закрепленное функционирование своего здоровья, неизбежно страдающего в результате незаконной организации либо содержания притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ виновными лицами.¹

По смыслу закона притоном следует признать конкретно определенное место, где регулярно собираются люди, как правило, не знакомые или мало знакомые друг с другом, с целью приема наркотических средств или психотропных веществ. В качестве притона может выступать обычное помещение жилого (комната, квартира, дом) или нежилого типа (гараж, сарай), а равно составляющие его части (подвал, чердак и др.) либо специально приспособленное для этих целей подобное поме-

¹ Авторы считают, что к дополнительным объектам преступления относятся общественная безопасность, общественный порядок, общественная нравственность. См.: Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 202. Однако в соответствии с действующим уголовным законодательством России общественная безопасность является родовым, а общественный порядок и общественная нравственность видовыми объектами этого преступного деяния. Значит, в качестве дополнительного объекта они выступать не могут.

щение. Не является притоном помещение, где проживают члены одной семьи, регулярно потребляющие наркотики.

Следует поддержать А.А.Майорова и В.Б.Малинина в том, что «с позиции буквального толкования закона следовало бы констатировать наступление уголовной ответственности с момента организации или содержания двух или более притонов для потребления наркотических средств или более помещений для этих целей»¹. Следовательно, налицо, по нашему мнению, пробел в праве.

Объективная сторона преступления выражается в форме действия (определенного вида деятельности) и осуществляется 2 альтернативными действиями: незаконная организация притонов либо их содержание, где организация притонов – конкретно определенная деятельность по их созданию и обеспечению необходимого функционирования (как то: нахождение конкретного места в окружающем пространстве (например, опушка пригородного лесного массива), приобретение конкретно определенного помещения, финансирование его ремонта и оборудование необходимыми материалами, обеспечение наркотическими средствами или психотропными веществами и т.п.).

В содержание притонов следует включать фактическое владение и управление конкретным местом либо помещением, которое используется виновным лицом подобным образом (например, внесение арендной платы за его использование, регулирование посещаемости, охрана).

По смыслу статьи ответственность за организацию либо содержание притонов наступает при систематическом (не менее двух раз) предоставлении любого места либо жилого или нежилого помещения одним и тем же или разным лицам для потребления наркотических средств или психотропных веществ.² Поэтому не следует считать притоном место (помещение), которое предоставлялось виновным лицом для потребления наркотических средств или психотропных веществ иным лицам менее двух раз, и по обстоятельствам дела не возможно установить стремление владельца регулярно его использовать для аналогичных целей.

Организация либо содержание притонов для потребления каких-либо одурманивающих веществ, не относящихся к нар-

¹ Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 202.

² Пункт 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г.

котическим средствам или психотропным веществам, состава настоящего преступления не образует. При определенных условиях содеянное может содержать признаки преступления, предусмотренного ст. 151 УК РФ или ст. 234 УК РФ.

Обеспечение организаторами или держателями притонов наркотическими средствами или психотропными веществами для его надлежащего функционирования, а также склонение ими иных лиц к потреблению этих средств или веществ помимо ст. 232 УК РФ квалифицируются также по ст.ст. 228.1 и 230 УК РФ.¹

«Окончание преступления зависит от формы его совершения: при организации притона – с момента создания последнего; при содержании притона – с начала действий по обслуживанию притона»². Таким образом, налицо формальный состав преступления

С субъективной стороны анализируемое преступное деяние предполагает только прямой умысел. При этом ответственность наступает независимо от того, преследовал ли виновный корыстную или какую-либо иную цель. Следовательно, мотив и цель этого преступления являются факультативными признаками и особого влияния на квалификацию не оказывают.

Для уяснения содержания понятия организованной группы (ч. 2 ст. 232 УК РФ) следует обращаться к правилам ст. 35 УК РФ. Участники организованной группы, причастные к созданию (организации) притонов для потребления наркотических средств (психотропных веществ) или его содержанию, независимо от конкретно выполняемых действий подлежат ответственности по ч. 2 ст. 232 УК РФ.

Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ (ст. 233 УК РФ)

Непосредственным объектом преступления является некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на законодательно закрепленное функционирование

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – С. 414.

² Там же.

своего здоровья, могущего пострадать в результате незаконной выдачи иными людьми либо подделки как иными, так и сами потерпевшими рецептов или иных документов, дающих право на получение, а следовательно, и на потребление наркотических средств или психотропных веществ.

В качестве предмета преступления выступает рецепт, под которым традиционно понимается составленное врачом на бланке установленного образца предписание о выдаче любой аптекой указанного в нем лекарственного препарата и о его дозировке при употреблении этого препарата больным.

Рецепт в качестве неотъемлемых реквизитов должен содержать сведения о том, когда, кем и на имя кого он был выдан, и быть подписан или заверен личной печатью выдавшего его врача, а также печатью главного врача лечебного учреждения и печатью лечебного учреждения.

Бланки рецептов для получения препаратов, содержащих наркотические и ряд психотропных веществ, являются документами строгой отчетности, а следовательно, имеют специально установленную форму. Выдача подобного рода препаратов должна производиться аптеками только при наличии у больного заболевания, указанного в специальном перечне заболеваний (онкологических и иных). Сам факт выдачи этих препаратов фиксируется в специальном журнале. Использованные рецепты хранятся в архиве аптеки как документы строгой отчетности.

Под иными документами, дающими право на получение наркотических средств или психотропных веществ, понимаются документы, являющиеся основанием для выдачи (продажи) указанных средств или веществ (например, лицензия на определенный вид деятельности, связанной с оборотом наркотиков или психотропных веществ, заявка медицинского учреждения на их получение для использования в лечебной практике, выписка из истории болезни стационарного больного, товарно-транспортная накладная, книга учета выдачи наркотикосодержащих препаратов для бригад скорой помощи и т.п.).

Фактически уголовно-правовая норма, предусмотренная анализируемой статьей, является узко специальной по отношению к норме, установленной ст. 327 УК РФ. Следовательно, подделка рецепта или иного документа, предусматривающего право на получение наркотического средства или психотропного вещества, полностью охватывается диспозицией ст. 233 УК РФ и дополнительной квалификации по ст. 327 УК РФ не требует.¹

¹ Пункт 20 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г.

Объективная сторона преступления выражается в форме действий и осуществляется 2 альтернативными действиями: незаконная выдача рецептов либо подделка их или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, где под незаконной выдачей рецептов признается его выдача физическому или юридическому лицу с нарушением нормативно установленных правил оформления либо, если рецепт содержит назначение наркотических средств или психотропных веществ, – без соответствующих медицинских показаний. Таково, например, указание в рецепте такого количества препарата, которое не соответствует медицинским показаниям (характеру болезни) или норме единовременной выдачи.

Подделкой рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, является их составление с помощью фальсификации отдельных реквизитов (например, даты выдачи, подписи или печати врача, фамилии больного), а также полная их подделка, т.е. изготовление бланка особой формы, заполнение его на вымышленное имя и скрепление поддельными подписью и печатями.

«Подделка рецепта или иного документа может быть физической или интеллектуальной. Физическая подделка состоит во внесении заведомо ложных сведений в подлинный рецепт или иной документ, имеющий все необходимые реквизиты (подписи, штампы, печати), посредством, в частности, подчистки, исправления даты, количества наркотических средств или психотропных веществ, фамилии, на которую он выписан, и т.д. Интеллектуальная подделка заключается как в полном изготовлении бланка с реквизитами и заполнении его путем внесения заведомо ложных сведений, так и во внесении этих сведений в подлинный бланк. ...Подделка рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотического средства или психотропного вещества, полностью охватывается диспозицией ст. 233 УК РФ и дополнительной квалификации по ст. 327 УК РФ не требует»¹. «Однако в тех случаях, когда указанные действия сопряжены с похищением выданного в установленном порядке рецепта или иного документа, дающего право на получение указанных средств или вещества, содеянное следует дополнительно квалифицировать по ст. 325 УК»².

¹ Майоров, А.А. Указ. соч. – С. 207.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – С. 415.

Получение по поддельному рецепту или иному подделанному документу наркотического средства или психотропного вещества должно квалифицироваться по ст.ст. 233 и 228 УК РФ как их незаконное приобретение.¹

Оконченным преступлением действия виновного, незаконно выдавшего либо подделавшего рецепт или иной документ, дающий право на получение наркотиков или психотропных веществ, признаются после составления названных документов независимо от того, было ли фактически получено указанное в рецепте или ином документе средство (вещество), т.е. налицо формальный состав преступления.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновное лицо осознает, что в нарушение установленного порядка выдает или подделывает рецепт (иной документ), дающий право на получение наркотического средства или психотропного вещества, и желает совершить эти действия.

Если бланк подделанного рецепта либо иной документ, дающий право на получение наркотического средства или психотропного вещества, был похищен, содеянное необходимо квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 233 и 325 УК РФ.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, наделенное правом выдачи рецептов или иных документов, по которым могут быть получены наркотические средства и психотропные вещества, т.е. налицо специальный субъект.

«Субъектом подделки рецепта или иного документа может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет»², следовательно, в этом случае налицо общий субъект.

Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта (ст. 234 УК РФ)

Непосредственным объектом преступления является некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на законодательно закрепленное функционирование

¹ Пункт 20 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – С. 416.

своего здоровья, неизбежно страдающего в результате незаконных действий, совершенных виновными лицами, в виде изготовления, переработки, приобретения, хранения, перевозки или пересылки в целях сбыта, а равно сбыта сильнодействующих или ядовитых веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами, либо оборудования для их изготовления или переработки.

Предметом преступления выступают не являющиеся наркотическими средствами или психотропными веществами: сильнодействующие вещества; ядовитые вещества, а также оборудование для их изготовления и переработки.

Списки сильнодействующих (Список № 1) и ядовитых (Список № 2) веществ определены заключением Постоянного комитета по контролю наркотиков при Минздраве России.¹ Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 мая 1998 г. рекомендует руководствоваться именно этими Списками.

Сильнодействующие и ядовитые вещества представляют собой лекарственные и другие синтетические и природные вещества, которые, будучи приняты не по назначению врача, даже в незначительных дозах вызывают осложнения здоровья, в общей сложности – более 130 наименований. Сильнодействующими, в частности, являются диазепам (или седуксен, реланиум), клофелин, мазиндол, метазепам (или мезепам), оксазепам (или тазепам), спорынья, фенобарбитал (или люминал), элениум, хлороформ, эфир (для наркоза и медицинский). Ядовитыми веществами признаются вещества, оказывающие токсическое (отравляющее) воздействие на организм человека и способные причинить ему смерть или определенный вред здоровью: пчелиный яд очищенный, дихлорид ртути (сулема), фенол (карболовая кислота), цианистый калий, змеиный яд и др.

При определении сильнодействующих и ядовитых веществ следует также руководствоваться номенклатурой и квотами наркотических средств, сильнодействующих и ядовитых веществ, в том числе веществ, включенных в таблицы I и II Конвенции ООН «О борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ» 1988 г., на которые распространяется Порядок ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 16 марта 1996 г. № 278.²

¹ Новые лекарственные препараты. – 1996. – № 7.

² Таблицы утверждены постановлением Правительства РФ от 3 августа 1996 г. № 930 (с изм., внес. постановлением Правительства РФ от

Во всех случаях, когда возникает вопрос, можно ли какое-либо вещество или лекарственное средство отнести к сильнодействующим или ядовитым в связи с тем, что оно отсутствует в изданных списках на определенный период времени, он должен решаться экспертным путем.

Оборудование для изготовления и переработки сильнодействующих или ядовитых веществ включает как промышленное, так и кустарно изготовленное или приспособленное оборудование, позволяющее производить соответствующие химические реакции или управлять физическими процессами.

Объективную сторону этого преступления составляют альтернативные действия, состоящие в незаконных изготовлении, переработке, приобретении, хранении, перевозке или пересылке в целях сбыта, а равно незаконном сбыте сильнодействующих или ядовитых веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами. Незаконными являются указанные действия, совершенные помимо установленных нормативными актами определенных правил либо без соответствующего разрешения (лицензии), выдаваемого государственными органами для обеспечения научной, медицинской и иной общественно полезной деятельности.

Изготовление сильнодействующих или ядовитых веществ включает в себя любые действия, в результате которых они были получены либо выработаны как из природного сырья, так и путем смешивания в определенных условиях и пропорциях обычных, не вредоносных веществ либо выделения из них. Минимальное количество сильнодействующего или ядовитого вещества для квалификации значения не имеет, однако важно, чтобы действия, сопряженные с ним, были общественно опасны. Во всяком случае чрезвычайно малое количество вещества не исключает возможности признания деяния малозначительным.

Понятия переработки, приобретения, хранения, перевозки, пересылки аналогичны рассмотренным нами ранее при характеристике преступлений, ответственность за которые предусмотрена ст.ст. 228 и 228.1 УК РФ.

Хищение сильнодействующих или ядовитых веществ следует квалифицировать в зависимости от вида хищения по соответствующим статьям гл. 21 УК РФ как преступление против собственности, а их последующие хранение, переработку, пере-

31 июля 1998 г. № 864) //Собрание законодательства РФ. – 1996. – №34. –Ст. 4122; 1998. –№ 32. –Ст. 3909.

возку, пересылку с целью сбыта, а равно сбыт – по совокупности как хищение и деяние, предусмотренное ст. 234 УК РФ.

Незаконный сбыт сильнодействующих или ядовитых веществ, а также оборудования для их изготовления или переработки означает любые способы их возмездной или безвозмездной реализации (продажа, дарение, обмен, уплата долга, передача на время).

Введение инъекций другому человеку или иное использование такого рода веществ с целью причинения вреда жизни или здоровью потерпевшего рассматривается как преступление против личности и в зависимости от тяжести причиненного вреда должно квалифицироваться по ст.ст. 111, 112, 115 УК РФ.

Не может признаваться сбытом грубое нарушение общих мер предосторожности в обращении с сильнодействующими или ядовитыми веществами, чреватое причинением вреда здоровью людей (например, в процессе их утилизации). При определенных условиях такие действия образуют преступление, предусмотренное ч. 4 анализируемой статьи.

«Преступление считается оконченным с момента совершения любого из действий, перечисленных в данной статье»¹, следовательно, налицо формальный состав.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. При незаконных изготовлении, переработке, приобретении, хранении, перевозке или пересылке сильнодействующих или ядовитых веществ должна быть установлена также цель их сбыта. Помимо желания совершить в последующем одно из охватываемых понятием «сбыт» действий лицо может, кроме того, преследовать цель использовать названные вещества при совершении того или иного преступления. Осознания виновным того, что конкретное вещество включено в особый список, не требуется; вполне достаточно, по нашему мнению, общего представления о том, что вещество является сильнодействующим или ядовитым.

Субъект настоящего преступного деяния – общий.

Признаки совершения преступления группой лиц по предварительному сговору или неоднократно (ч. 2 ст. 234 УК РФ), а также организованной группой (ч. 3 ст. 234 УК РФ) – рассматривались нами при характеристике преступного деяния ответственность, за которое предусмотрено в ст. 228 УК РФ.

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – С. 417.

Понятие крупного и особо крупного ущерба раскрывается в п. 2 примечания к ст. 228.1 УК РФ. «При квалификации преступления, совершенного в отношении сильнодействующих веществ в крупном размере (ч. 3), необходимо иметь в виду следующее: а) указанный размер относится только к сильнодействующим веществам и не влияет на квалификацию действий в отношении ядовитых веществ и оборудования; б) закон не выделяет особо крупный размер сильнодействующих веществ, поэтому указанный размер также охватывается данным квалифицирующим признаком; в) крупный размер сильнодействующих веществ определен в Сводной таблице заключений Постоянного комитета по контролю наркотиков об отнесении к небольшим, крупным и особо крупным размерам количеств наркотических средств, психотропных и сильнодействующих веществ, обнаруженных в незаконном владении или обороте»¹.

Последствия в виде хищения сильнодействующих или ядовитых веществ, а также иного существенного вреда (ч. 4 ст. 234 УК РФ) наступают только в результате неосторожности. Умышленное содействие совершению хищения таких веществ образует соучастие в этом преступлении. «Круг деяний, указанных в ч. 4 данной статьи, по сравнению со ст. 228.2 УК РФ намного уже, в частности, в него не включены изготовление (кустарное), переработка, реализация (не в форме отпуска), использование, ввоз, вывоз или уничтожение сильнодействующих или ядовитых веществ, поэтому нарушение правил в отношении данных действий не образует состава рассматриваемого преступления»². Причинение иного существенного вреда в данном случае может выражаться в заболевании человека, загрязнении ядовитыми веществами окружающей природной среды, приостановлении на длительный срок производственного процесса, возникновении пожара и т.д.

Частью 4 рассматриваемой статьи не охватывается причинение по неосторожности смерти или причинение тяжкого вреда здоровью человека. В этих случаях действия виновного следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 4 ст. 234 УК РФ, ч. 2 ст. 109 УК РФ и ч. 2 ст. 118 УК РФ.

«Преступление считается оконченным с момента наступления одного из указанных в законе последствий.

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Парог. – С. 418.

² Там же.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект преступления специальный – лицо, на которое возложена обязанность соблюдать установленные правила при производстве, приобретении, хранении, учете, отпуске, перевозке или пересылке сильнодействующих или ядовитых веществ»¹.

2.1.2. ИНЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ (СТ.СТ. 235-238 УК РФ)

Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью (ст. 235 УК РФ)

Незаконная частная медицинская или фармацевтическая деятельности осуществляется без соответствующего государственного контроля, в связи с чем больные лица получают порой явно некачественную медицинскую или фармацевтическую услугу, следствием чего может стать как дальнейшее ухудшение имеющегося у больного заболевания, так и приобретение им новой болезни, при этом не исключен даже летальный исход у заболевшего. Следовательно, в качестве непосредственного объекта преступления выступает некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на законодательно закрепленное функционирование своего здоровья, могущего пострадать в результате незаконного занятия частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью виновными лицами.

Объективная сторона преступления осуществляется в форме действия (определенного вида деятельности) и характеризуется альтернативными действиями, состоящими в незаконном занятии частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью.

Под медицинской деятельностью традиционно понимается деятельность по диагностированию состояния здоровья любого физического лица, оказанию больным определенных лечебных услуг, наблюдению и уходу за ними. Медицинская деятельность может осуществляться как в стационарных, так и в амбу-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – С. 418.

латорных условиях. Следовательно, под частной медицинской деятельностью необходимо понимать осуществление подобной деятельностью с целью получения коммерческой прибыли.

«Право на занятие частной медицинской практикой предоставляется только лицам, которые получили диплом установленного образца о высшем медицинском образовании или о среднем медицинском образовании, сертификат специалиста и лицензию на избранный вид деятельности. ... Не является занятием частной медицинской практикой оказание разовых медицинских (в том числе лечебно-профилактических) услуг, даже если лицо, их оказавшее, получило вознаграждение, если оно осуществляется не постоянно, не на регулярной основе, а от случая к случаю по усмотрению данного лица и когда пациенту заранее не известно, может ли он получать медицинские услуги и на каких условиях»¹.

Фармацевтическая деятельность – деятельность по производству (т.е. изготовлению и сбыту), хранению, доставке и реализации фармакологических (лекарственных) препаратов. Значит, в качестве частной подобного вида деятельности может выступать только в случае наличия определенного вида деятельности, направленной на производство, хранение, доставку и реализацию фармакологических средств вне системы государственного и муниципального здравоохранения.²

В соответствии с положениями о лицензировании медицинской и фармацевтической деятельности³ эти виды социальной деятельности подлежат обязательному лицензированию независимо от того, кто намеревается заниматься ею – юридическое или физическое лицо и какова организационно-правовая форма этой деятельности. Деятельность, как медицинскую, так и фармацевтическую, могут осуществлять, таким образом, как государственные, так и частные учреждения на одинаковых основаниях с соблюдением одинаковых требований.

¹ Учебный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.Э.Жалинский. – С. 707.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – С. 419.

³ Положение о лицензировании медицинской деятельности и Положение о лицензировании фармацевтической деятельности: утв. соответственно постановлениями Правительства РФ от 21 мая 2001 г. №402 и от 1 июня 2002 г. № 489; О порядке лицензирования деятельности на право хранения, фасовки, перевозки и реализации радиофармацевтической продукции: приказ Минздрава РФ от 1 апреля 1996 г. № 112.

Лицензия является официальным документом, разрешающим осуществление того или иного вида медицинской или фармацевтической деятельности. Он выдается органом исполнительной власти, который проверяет соответствие условий осуществления лицензируемой деятельности требованиям, установленным для нее в нормативных документах, что обеспечивает необходимое качество медицинского и фармацевтического обслуживания населения.

Таким образом, частная медицинская или фармацевтическая деятельность будет считаться противозаконной, если она осуществляется без лицензии, либо на основании лицензии, выданной другому юридическому лицу, либо с не переоформленной лицензией (например, в случаях утраты лицензии, изменения паспортных данных физического лица или изменения наименования юридического лица), либо по лицензии с окончанным сроком действия.

Обязательным признаком состава преступления является наступление вредных последствий: причинение по неосторожности вреда здоровью (ч. 1 ст. 235 УК РФ) либо смерти человека (ч. 2 ст. 235 УК РФ), а также наличие между этими событиями прямой причинной связи, т.е. наличие материальный состав преступления.

Поскольку уголовный закон не предусматривает уголовной ответственности за легкое расстройство здоровья, причиненное по неосторожности, следует признать, что ч. 1 ст. 235 УК РФ включает причинение вреда здоровью только тяжкого либо средней тяжести. Дополнительной квалификации по статьям о преступлениях против личности (ст. ст. 109, 118 УК РФ) в этом случае явно не требуется.

Расстройство здоровья либо смерть человека могут быть следствием непрофессионального лечения, применения некачественного медицинского препарата, осуществления вида деятельности, не предусмотренной лицензией, и т.п. Если те же последствия наступают при наличии соответствующей лицензии, ответственность наступает по ч. 2 ст. 109 УК РФ либо ч. 4 ст. 118 УК РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме умысла, неосторожность имеет место только по отношению к наступившим последствиям. Лицо при этом осознает незаконность занятия частной деятельностью. Умышленное причинение тех же последствий образует уже преступление против личности.

Субъект преступления – общий. Наличие или отсутствие специальной подготовки значения для наступления уголовной ответственности существенного значения не имеет.

«Разграничение составов преступлений, предусмотренных ст. 235 УК РФ, с составами административных правонарушений, установленных ст. 6.2 КоАП РФ, проводится по последствиям»¹.

Нарушение санитарно-эпидемиологических правил (ст.236 УК РФ)

Санитарно-эпидемиологические правила устанавливаются государством в целях как профилактики заболеваний, так и локализации и последующей ликвидации очагов вредного воздействия на здоровье людей, следовательно, нарушение кем-либо этих правил создает реальную угрозу для возникновения в будущем эпидемий, могущих вызвать как гибель ничем не ограниченного числа людей, так и причинение существенного вреда их здоровью. Этими правилами обязаны руководствоваться любые должностные лица, административный аппарат коммерческих и иных организаций, граждане, индивидуальные предприниматели, обеспечивающие здоровое состояние окружающей среды, условия труда, быта и отдыха населения, с целью предупреждения, либо снижения заболеваемости среди людей.

Правовую основу обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения нашей страны образует совокупность определенных нормативно-правовых актов, к которым следует отнести Конституцию РФ, Федеральный закон от 30 марта 1999 г. №52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» (в ред. от 30.06.2003 г.)², Положение о государственном санитарно-эпидемиологическом нормировании, утвержденное постановлением Правительства РФ от 24.07.00 г. № 554³, Санитарные правила, введенные в действие постановлением Главного санитарного врача от 17.05.2001 г. № 14⁴.

«В соответствии со ст. 1 Федерального закона от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благо-

¹ Учебный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.Э.Жалинский. – С. 708.

² Собрание законодательства РФ. – 1999. – № 14. – Ст. 1650; 2002. – № 1 (ч.1). – Ст. 2; 2003. – № 2. – Ст. 167; № 27 (ч. 1). – Ст. 2700.

³ Собрание законодательства РФ. –2000. – № 31. – Ст. 3295.

⁴ Бюллетень нормативных актов. – 2001. – № 22; № 31.

получии населения» государственные санитарно-эпидемиологические правила и нормы (санитарные правила) – это нормативные акты, устанавливающие санитарно-эпидемиологические требования (в том числе критерии безопасности и (или) безвредности факторов среды обитания для человека, гигиенические и иные нормативы), несоблюдение которых создает угрозу жизни или здоровью человека, а также угрозу возникновения и распространения заболеваний»¹.

Следовательно, непосредственным объектом преступления является некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на законодательно закрепленное функционирование своего здоровья, неизбежно страдающего в результате нарушения иными лицами конкретных санитарно-эпидемиологических правил, установленных государством.

Объективная сторона преступления может быть как в форме действия (определенного вида деятельности), так и в форме бездействия и состоит в нарушении конкретным виновным лицом нормативно определенных санитарно-эпидемиологических правил.

Нарушение этих правил может проявляться в:

- * планировке и застройке городских и сельских поселений без учета существующих факторов вредного воздействия на человека (например, строительство на местах бывших захоронений павших животных и химических и радиоактивных отходов);

- * производстве и реализации пищевой продукции, добавок, продовольственного сырья, продукции производственно-технического назначения и товаров для личных и бытовых нужд;

- * несоблюдении требований безопасности при производстве, транспортировке, закупке, хранении, реализации и применении опасных для человека химических и биологических веществ и пищевой продукции, при ввозе на территорию РФ импортной продукции,

- * при организации питания,

- * при пользовании водными объектами и обеспечении населения водой.

¹ Учебный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.Э.Жалинский. – С. 709.

Определенные санитарно-эпидемиологические правила предусмотрены также по отношению к атмосферному воздуху, воздуху в рабочих зонах и помещениях, почве, отходам, жилым помещениям, транспорту, условиям работы с биологическими веществами, биологическими и микробиологическими организмами и их токсинами, опасными в вибрационном, шумовом, ионизирующем и ином отношении машинами и механизмами, инфекционным больным и т.п.

Это могут быть выпуск и сбыт продовольственных и промышленных товаров, содержащих возбудителей заразных заболеваний; низкое качество работы предприятий общественного питания (плохое мытье посуды, недостаточная термическая обработка субпродуктов и т.д.); не обеспечение должного качества воды (отсутствие фильтров, химической обработки и т.п.); невыполнение карантинных мероприятий (например, обязательной изоляции и госпитализации инфекционных больных); применение опасных видов сырья, материалов и технологий без согласования с органами санитарно-эпидемиологической службы и т.д.

Преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 236 УК РФ, образует только такое нарушение санитарно-эпидемиологических правил, которое повлекло за собой массовое заболевание или отравление людей, следовательно, налицо материальный состав преступления.

Под заболеванием традиционно понимается любой вред здоровью человека, требующий дальнейшего медицинского вмешательства. Оно может быть легким, средней тяжести либо тяжким. По источнику заболевание может быть бактериальным, вирусным, кишечным, воздушно-капельным и т.д. Отравление представляет собой общую интоксикацию организма. Обычно оно влечет заболевание, но может и не быть связано с причинением какого-либо вреда здоровью. Заболевание и отравление следует считать массовым, если число пострадавших превышает количество пациентов (в том числе и не обратившихся за медицинской помощью), которое по нормам или по практике может быть принято врачом соответствующего профиля в течение рабочего дня.¹

¹ А.И.Чучаев предлагает считать массовым заболеванием людей «заболевание... распространенность которых явно превышает средний уровень заболеваемости данной болезнью за определенный период на данной территории» (Комментарий к Уголовному кодексу Российской Фе-

Субъективная сторона предполагает вину в форме неосторожности.

Субъект преступления определяется в зависимости от того, какие санитарно-эпидемиологические правила были нарушены: общие – для всех граждан, специальные – адресованные конкретной категории лиц. За нарушение общих правил, например за торговлю с рук съестными припасами домашней выработки без разрешения санэпидстанции, ответственности подлежит любое лицо, занимающееся такой торговлей, если продукты содержит источник заразного заболевания. К числу специальных субъектов преступления относятся лица, нарушающие санитарно-эпидемиологические правила, установленные в конкретной сфере профессиональной деятельности: работники предприятий и учреждений питания, промышленного и сельскохозяйственного производства, санэпидстанции, медицинских учреждений и др.

Часть 2 ст. 236 УК РФ применяется, если нарушение санитарно-эпидемиологических правил повлекло по неосторожности смерть хотя бы одного человека.

«Нарушение санитарных правил, не повлекшее наступление указанных в ч. 1 или ч. 2 ст. 236 УК РФ последствий, составляет одно из административных правонарушений, ответственность за которые установлена в ст. 6.3-6.7. КоАП»¹.

Соккрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни и здоровья людей (ст. 237 УК РФ)

При совершении этого преступного деяния определенный социальный вред причиняется факторами, в целом, безусловно, опасными для жизни и здоровья людей, но он становится возможным в первую очередь потому, что люди, не получив вовремя информации об этих факторах, не в силах предпринять определенных мер по их недопущению. Следовательно, причиной социально вредных последствий являются в основном не сами опасные события и явления, а именно отсутствие о них своевременной информации. Учитывая активную роль

дерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И.Рарог. – С. 420). Сложно прокомментировать данную позицию, так как автор ничем ее не аргументирует. Однако каких либо контраргументов у нас также нет. Значит, следует признать, что и эта точка зрения имеет право на существование.

¹ Учебный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.Э.Жалинский. – С. 712.

информации, ее влияние на происходящие в обществе процессы и события, государство обязано принимать определенные меры к защите населения как от несанкционированного использования информации против него, так и от непредставления ему своевременно необходимой информации.

Федеральный закон от 25 января 1995 г. № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» (в ред. от 10.01.2003 г.)¹ определяет наряду с другими задачами защиту прав субъектов в области информационных процессов с целью предотвращения угроз безопасности личности, общества и государства. Этот закон устанавливает ответственность за нарушение права доступа к информации. Информационные ресурсы в нашей стране являются открытыми и общедоступными, за исключением информации ограниченного доступа (какими являются государственная тайна и конфиденциальная информация). Причем все документы, в соответствии с п. «з» ст. 10 закона, содержащие информацию о безопасности граждан, запрещено относить к информации с ограниченным доступом. Владелец информационных ресурсов несет юридическую ответственность за нарушение правил работы с информацией. Таким образом, уголовная ответственность за сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни и здоровья людей, предусмотренная ст. 237 УК РФ, служит одним из основных элементов защиты безопасности граждан, участвующих в информационном процессе, т.е. включенных в систему отношений, функционирующую с использованием информации.

Следовательно, непосредственным объектом преступления является некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на законодательно закрепленное функционирование своего здоровья, могущего пострадать в результате сокрытия информации об обстоятельствах, создающих опасность для их жизни и здоровья виновными лицами.

«Предмет рассматриваемого преступления – материальные носители информации о событиях, фактах или явлениях,

¹ Собрание законодательства РФ. –1995. –№ 8. – Ст. 609; 2003. –№ 2. – Ст. 167.

создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды (письменные, печатные, аудиовизуальные документы и т.п.)»¹.

Объективная сторона преступления осуществляется как в форме действия (определенного вида деятельности), так и в форме бездействия, при этом характеризуется альтернативными действиями и состоит в сокрытии или искажении информации о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Под информацией традиционно понимаются сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления. Следовательно, информация о событиях фактах и явлениях, создающих опасность для жизни и здоровья людей либо для окружающей среды, – это сведения о чрезвычайных природных или технологических ситуациях, экологических отклонениях, например радиоактивном либо промышленном загрязнении того или иного региона, погодных аномалиях, способных повредить здоровье людей, демографических ситуациях, например сокращении численности либо продолжительности жизни людей, и факторах, влияющих на эти тенденции, санитарно-эпидемиологическом состоянии тех или иных объектов либо населенных пунктов, угрожающем здоровью людей (например, о вспышке холеры, дизентерии, обнаружении источников радиации, химического или бактериологического заражения), криминальной ситуации, требующей повышенной внимательности и активности, например о появлении убийц-маньяков, учащении квартирных краж, похищении детей и т.п.

Скрываемая информация должна быть документированной, т.е. зафиксированной на конкретном материальном носителе с реквизитами, позволяющими ее в дальнейшем полностью идентифицировать. Сокрытие недокументированной информации, например слухов либо чьих-то мнений и предположений, непроверенных расчетов и т.п., не образует состава настоящего преступления.

Под сокрытием информации понимается утаивание сведений, т.е. несообщение о них общественности в установленном порядке либо невыдача конкретным лицам по их законным требованиям. Искажение информации – это предоставление заве-

¹ Уголовное право. Особенная часть / под ред. Л.Д.Гаухмана, С.В.Максимова. – С.418.

домо ложных сведений, вводящих заинтересованных лиц в заблуждение относительно наличности и размеров опасности. Так, при авариях на атомных электростанциях порой замалчивается сам факт аварии, а если и сообщается о нем, то приводятся искаженные, заниженные показания об уровне радиации, что ведет к дальнейшему расстройству здоровья и гибели людей.

«Не будет в действиях лица состава преступления в случае сокрытия или искажения информации, которая в соответствии с Законом РФ от 21.07.93 г. № 5485-1 «О государственной тайне» (в ред. от 30.06.03 г.) не могла быть сообщена тем или иным лицом»¹.

«Преступление считается оконченным с момента совершения указанного в законе деяния независимо от того, поступила ли адресатам необходимая информация из других источников и была ли устранена грозящая опасность»². Налицо преступление с формальным составом.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 237 УК РФ, – специальный. Им является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, обязанное обеспечивать население конкретной территории соответствующей информацией. В данном случае имеются в виду собственники и владельцы информационных ресурсов и систем в лице соответствующих сотрудников. Ими могут быть должностные и иные ответственные лица в министерстве и комитетах по чрезвычайным ситуациям, бюро прогнозов, комитетах и комиссиях по мониторингу окружающей природной среды, пожарных службах, отделах МВД, санэпидстанциях и т.д.

Часть 2 ст. 237 УК РФ предусматривает повышенную ответственность за преступления, предусмотренные ч. 1 этой статьи, если они совершены при указанных в ней обстоятельствах.

Вред здоровью может быть легким, средней тяжести либо тяжким. Иные тяжкие последствия включают значительный материальный ущерб, связанный с ликвидацией последствий сокрытия или искажения информации, массовую панику среди

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. В.М. Лебедева. – С. 597.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В. Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 421.

людей, нарушение нормальной работы предприятий, учреждений и организаций.

По ч. 2 ст. 237 УК РФ вина, как об этом сказано в норме, предусматривается только неосторожная.

Преступление, совершенное с причинением тяжких последствий, имеет двойную форму вины. Само деяние совершается умышленно, отношение же к последствиям неосторожное.

Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности (ст. 238 УК РФ)

Уголовно-правовые санкции данной статьи направлены на обеспечение безопасности жизни и здоровья любых физических лиц, приобретающих для личного потребления продовольственные и промышленные товары либо пользующихся услугами или результатами различного рода работ.

Определенные социальные отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, производящими товары, между потребителями и исполнителями, выполняющими работы или оказывающими услугу по возмездному договору, между потребителями и продавцами, реализующими товары по договору купли-продажи, а также обеспечивающие своим наличием права потребителей на приобретение товаров (работ, услуг) надлежащего качества и безопасных для жизни и здоровья, регулируются Законом РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» (в ред. от 30.12.2001г.)¹. Этот нормативный правовой акт устанавливает, что потребитель имеет право на то, чтобы товар (работа, услуги) при обычных условиях его использования, хранения, транспортировки и утилизации был безопасен для его жизни и здоровья. Требования, которые должны обеспечивать безопасность товара, а также безопасность процесса выполнения работы (оказания услуги) для жизни и здоровья потребителя, являются обязательными и предусматриваются в конкретных государственных стандартах.²

«Безопасность продукции, процессов, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации – состояние, при котором отсутствует недопустимый риск, связанный с причинением вреда жизни

¹ Ведомости РФ. – 1992. – № 15. – Ст. 766; Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 3. – Ст. 140; 1999. – № 51. – Ст. 6287; 2002. – № 1 (ч.1). – Ст. 2.

² Учебный Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.Э. Жалинский. – С. 718.

или здоровью граждан, имуществу физических или юридических лиц, государственному или муниципальному имуществу, окружающей среде, жизни или здоровью животных и растений»¹.

Следовательно, основным непосредственным объектом преступления является некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых и регулируемых уголовным законом, обеспечивающих право определенной части социальной общности людей, выступающей в качестве населения конкретно взятой страны (России), на законодательно закрепленное функционирование своего здоровья, могущего пострадать в результате производства, хранения, перевозки либо сбыта товаров и продукции, выполнения работ или оказания услуг, не отвечающих требованиям безопасности виновными лицами.

В качестве дополнительного непосредственного объекта выступают аналогичные общественные отношения, обеспечивающие своим существованием права любых физических лиц на товарно-материальные ценности, а также право физических лиц, выступающих в качестве государственного объединения, на денежные средства, не поступающие в результате совершения настоящего преступления в бюджет.

В качестве предмета настоящего преступления будут выступать товары и продукция; официальные документ, удостоверяющие соответствие товаров, работ или услуг требованиям безопасности.²

В соответствии с постулатами политэкономии товар – это продукт человеческого труда, произведенный исключительно для продажи, а продукция – это продукт человеческого труда, произведенный только для внутреннего потребления, т.е. собственнo самим потребителем. Предложенное экономистами определение предмета этого преступления явно противоречит позиции российского законодателя, так как, по его мнению, продукция при совершении анализируемого преступного дея-

¹ О техническом регулировании: Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ //Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 52 (ч.1). – Ст. 5140.

² По мнению большинства авторов, комментирующих анализируемую статью УК РФ, к предметам этого преступления следует также отнести работы и услуги, однако мы считаем, что последние являются альтернативными признаками объективной стороны состава, так как представляют собой вид объективно существующего процесса, а следовательно, не выражаются через материализованную субстанцию.

ния производится только с целью сбыта, следовательно, в этом случае ее необходимо признать уже товаром. Налицо явная нелогичность законодательной формулировки этой нормы.

Товары, выступающие в качестве предмета преступления, могут быть как промышленными, так и продовольственными, как отечественного, так и зарубежного производства. Законы РФ «О защите прав потребителей» от 7 февраля 1992 г. №2300-1 (в ред. от 30.12.2001 г.)¹, от 10 июня 1993 г. № 5154-1 «О стандартизации» (с изм., внес. Федеральным законом от 27 декабря 1995 г. № 211-ФЗ)², от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании»³ предусматривают ряд требований к изготовителям, исполнителям и продавцам, соблюдение которых должно обеспечить безопасность выполняемых работ, оказываемых услуг, изготавливаемых и реализуемых товаров для жизни и здоровья потребителей.

В частности, товар (продукция, работа, услуга), для который нормативными актами или определенными стандартами установлены конкретные требования, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья потребителя, подлежит обязательной сертификации в установленном законом порядке. Перечни товаров (работ, услуг), подлежащих обязательной сертификации, утверждаются Правительством РФ.⁴ Исключается продажа товара (оказание услуги, выполнение работы), в том числе импортного, без наличия информации о проведении обязательной сертификации и не маркированного в установленном порядке знаком соответствия требованиям, обеспечивающим безопасность жизни и здоровья потребителя.

К числу требований безопасности жизни и здоровья потребителей относятся также положения Закона «О защите прав потребителей», согласно которым изготовитель (исполнитель) обязан устанавливать срок службы товара (работы), срок годности продуктов питания, парфюмерно-косметических това-

¹ Ведомости РФ. – 1992. – № 15. – Ст. 766; Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 3. – Ст. 140; 1999. – № 51. – Ст. 6287; 2002. – № 1 (ч.1). – Ст. 2.

² Ведомости РФ. – 1993. – № 25. – Ст. 917; Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 4.

³ Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 52 (ч.1). – Ст. 5140.

⁴ Постановление правительства РФ от 13 августа 1997 г. № 1013 (в ред. от 29.04.2002 г.) //Собрание законодательства РФ. – 1997. – №33. – Ст. 3899; 2000. – № 22. – Ст. 2317; 2002. – № 1 (ч. 2). – Ст. 53; № 18. – Ст. 1773.

ров, медикаментов, товаров бытовой химии и иных подобных товаров (работ), по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению. Продажа товара (выполнение работы) по истечении срока годности, а также товара (выполнение работы), на который должен быть установлен срок службы или срок годности, но он не установлен, запрещается. Перечни товаров (работ), на которые должны быть установлены сроки службы или годности, утверждаются Правительством РФ.

Если для безопасного использования товара (продукции, работы, услуги), его хранения, перевозки и утилизации необходимо соблюдать специальные правила, изготовитель (исполнитель) обязан указать эти правила в сопроводительной документации на товар (продукцию, работу, услугу), на этикетке, маркировкой или иным способом, а продавец (исполнитель) обязан довести эти правила до сведения потребителя.

Под официальными документами, удостоверяющими соответствие товаров (работ, услуг) требованиям безопасности, традиционно понимаются гарантийные обязательства изготовителя или иные документы (например, строительные стандарты, противопожарные стандарты и т.д.). Основными из них в соответствии с Федеральным законом «О техническом регулировании» являются сертификат соответствия и знак соответствия, где, сертификат соответствия – это документ, выданный по правилам системы сертификации для подтверждения соответствия данной продукции установленным требованиям технических регламентов, положениям стандартов или условиям договоров, в том числе и требованиям безопасности (ст. 2). Он выдается на товары (работы, услуги) подлежащие обязательной сертификации (ст. 25). Знак соответствия – это обозначение, служащее для информирования приобретателей о соответствии объекта сертификации требованиям системы добровольной сертификации или национальному стандарту (ст.2). Он выдается на товары, работы и услуги сертифицируемые добровольно (ст. 22).

В качестве потерпевшего от этого преступления выступает потребитель – это гражданин, имеющий намерение приобрести или заказать либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных (бытовых) нужд, не связанных с осуществлением

предпринимательской деятельности.¹ Таким образом, следует признать, что под потребителем признается, прежде всего, гражданин. В соответствии с Федеральным законом от 31 мая 2002 г. «О гражданстве Российской Федерации»² гражданство есть «устойчивая правовая связь лица с Российской Федерацией, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей и ответственности». В соответствии с терминологией, принятой в тексте закона, на территории Российской Федерации возможно сосуществование двух видов граждан: собственно граждане Российской Федерации, т.е. «...лица, приобретшие гражданство Российской Федерации в соответствии с настоящим законом», и иностранные граждане – лица, «не являющиеся гражданами Российской Федерации и имеющие гражданство (подданство) иностранного государства». Кроме того, этот закон признает существование и третьей категории физических лиц – апатридов, т.е. лиц без гражданства, под которыми понимает лиц, «не являющихся гражданами Российской Федерации и не имеющие доказательств наличия гражданства иностранного государства». Трактую буквально норму, предусмотренную ч. 1 ст. 238 УК РФ, следует признать, что апатриды не могут выступать в качестве потерпевших от этого преступления. Однако в соответствии с п. 3 ст. 62 Конституции России «...лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации». Значит, следует признать, что налицо нестыковка УК РФ и Конституции РФ.

Объективная сторона преступления осуществляется как в форме действия (определенного вида деятельности), так и в форме бездействия, при этом она характеризуется 6 альтернативными признаками и состоит в:

- * производстве товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей с целью сбыта;

- * хранении в целях сбыта товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей;

- * перевозке в целях сбыта таких товаров и продукции; сбыте таких товаров и продукции, выполнении работ или оказание услуг;

¹ О защите прав потребителей. Федеральный закон РФ от 7 февраля 1992 г.

² Российская газета. – 2002. – 5 июня.

* неправомерной выдаче официального документа, удостоверяющего соответствие товаров, работ или услуг требованиям безопасности;

* неправомерном использовании такого документа.

Производство товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности, может иметь место в организации любой формы собственности, а также осуществляться гражданином-предпринимателем, изготавливающим в порядке индивидуальной предпринимательской деятельности товары для реализации. Такие же организации и предприниматели осуществляют хранение или перевозку в целях сбыта товаров и продукции.

Под производством товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности мы предлагаем понимать изготовление разнообразных товаров и продукции, которые осуществляются различными предприятиями вне зависимости от их формы собственности, в том числе и индивидуальными предпринимателями. Производство товаров и продукции будет считаться оконченным преступлением в случаях сдачи их на склад готовой продукции и подготовки к отправке для реализации потребителям.

Под «хранением товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности», по нашему мнению следует считать умышленное содержание товара и продукции, не отвечающих требованиям безопасности, как самим производителем, так и иным лицом, т.е. хранителем, в конкретно определенном месте с целью его последующего отчуждения третьим лицам. Ответственность за хранение, по нашему мнению, должна наступать независимо от его продолжительности.

Под «перевозкой товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности» мы понимаем любые умышленные действия, направленные на перемещение указанных предметов материального мира независимо от способа транспортировки и места их предыдущего хранения.

Сбыт товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности, могут осуществлять организации или индивидуальные предприниматели, реализующие товары и продукцию по договору купли-продажи, выполняющие работы или оказывающие услуги по возмездному договору.

Под сбытом товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности, мы понимаем совершение любыми спо-

собами как возмездной, так безвозмездной передачи либо отчуждения (продажа, дарение, обмен, передача в уплату долга, возмещения причиненных лицом убытков и т.д.).

При этом сбываемые товары (продукция) считаются не отвечающими требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей, если они при прохождении сертификации были признаны не соответствующими установленным стандартами требованиям безопасности, или вообще не подвергались обязательной сертификации на предмет соответствия установленным требованиям безопасности, или реализуются по истечении срока службы, а также без установления таких сроков, если это требуется, или без указания специальных правил безопасного использования, хранения, транспортировки, утилизации.

«Под работами следует понимать деятельность исполнителя, осуществляемую за плату по заданию потребителя, имеющую материальный результат, который передается гражданину для удовлетворения личных (бытовых) нужд, а под услугами следует понимать совершение за плату определенных действий или осуществление определенной деятельности по заданию гражданина для удовлетворения личных (бытовых) нужд»¹.

Участниками обязательной сертификации являются Комитет РФ по стандартизации, метрологии и сертификации (Госстандарт России), иные государственные органы управления РФ, уполномоченные проводить работы по обязательной сертификации, органы по сертификации, испытательные лаборатории (центры). Непосредственно сертифицируют продукцию, выдают сертификаты и лицензии на применение знака соответствия органы по сертификации.

Неправомерная выдача официального документа, удостоверяющего соответствие товаров (работ, услуг) требованиям безопасности, будет иметь место в случаях выдачи такого документа без проведения сертификации как деятельности по подтверждению соответствия продукции установленным требованиям ложно удостоверяющего соответствие продукции требованиям безопасности. Неправомерное использование официального документа, удостоверяющего соответствие товаров (работ, услуг), может заключаться в использовании сертификата соответствия, выданного в отношении другого това-

¹ Степанов, Д. Услуги как объекты гражданских прав / Д.Степанов //Российская юстиция. – 2000. – № 2. – С. 14.

ра (работ, услуг) или заведомо незаконно, либо в неправомерном использовании знака соответствия.

Часть 1 ст. 238 УК РФ не предусматривает обязательного наступления каких-либо последствий в виде причинения вреда здоровью потребителей. Уголовно наказуемым является сам факт совершения указанных в статье действий. Однако, поскольку квалифицированный состав (п. «г» ч. 2 ст. 238 УК РФ) предусматривает причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью либо смерти человека, можно сделать вывод, что наступление по неосторожности таких последствий, как легкий или средней тяжести вред здоровью, охватывается ч. 1 ст. 238 УК РФ.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 238 УК РФ, предусматривает вину в форме прямого умысла. При этом виновное лицо осознает, что оно производит, хранит, перевозит либо сбывает товар (продукцию), выполняет работу или оказывает услугу, не отвечающую требованиям безопасности жизни и здоровья, или неправомерно выдает или использует официальный документ, удостоверяющий соответствие указанных товаров (продукции, работ, услуг) требованиям безопасности. О возможных последствиях виновное лицо либо вообще не задумывается, либо сознательно допускает (безразлично относится) к возможности их наступления.

Субъект преступления конкретизирован в законе и им являются изготовитель, исполнитель, хранитель, перевозчик и продавец, в качестве которых выступают различные организации независимо от формы собственности, а также индивидуальные предприниматели, производящие товары и иную продукцию, выполняющие работы, оказывающие услуги, осуществляющие перевозку, хранение или реализующие товары потребителям.

Субъектом производства товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности, на наш взгляд, могут признаваться руководитель, главный инженер и начальник отдела технического контроля организации (или лица, занимающие иные должности, но выполняющие функции названных субъектов), а также индивидуальный предприниматель.

Субъектами хранения, перевозки и сбыта товаров, выполнения работ, оказания услуг, не отвечающих требованиям безопасности, являются лица, выполняющие управленческие функции в соответствующих организациях, а также лица, непосредственно хранившие, перевозившие либо реализующие

товар, выполняющие работы, оказывающие услуги, либо индивидуальные предприниматели, занимающиеся подобной деятельностью.

Субъектом неправомерной выдачи официального документа, удостоверяющего соответствие товаров, работ или услуг требованиям безопасности, является работник органа сертификации, в чью компетенцию входит выдача таких документов.

Понятие преступления, совершенного группой лиц по предварительному сговору, раскрывается, по нашему мнению, в соответствии с правилами, предусмотренными в ст. 35 УК РФ.

Закон особо предусматривает уголовную ответственность за производство, хранение, перевозку в целях сбыта, сбыт товаров (продукции), выполнение работ и оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности, неправомерную выдачу или использование официального документа, удостоверяющего соответствие требованиям безопасности, в отношении товаров, работ или услуг, предназначенных для детей в возрасте до шести лет (п. «в» ч. 2 ст. 238 УК).

Деяние, предусмотренное п. «г» ч. 2 ст. 238 УК РФ, – это преступление с двумя формами вины. Умышленно совершая действия, указанные в ч. 1 ст. 238 УК РФ, лицо предвидело возможность причинения вреда здоровью либо смерть человека, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение, либо не предвидело, но должно было и могло предвидеть возможность наступления таких последствий. В целом преступление признается совершенным умышленно. Преступлением с двойной формой вины является и деяние, предусмотренное ч. 3 ст. 238 УК РФ.

Лица, виновные в производстве, хранении, перевозке в целях сбыта либо сбыте товаров и продукции, выполнении работ или оказании услуг, не отвечающих требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей, совершенных в ходе занятия незаконной предпринимательской деятельностью, несут ответственность по совокупности ст. 171 и ст. 238 УК РФ.

Таким образом, общественная опасность посягательства против здоровья населения состоит в том, что под угрозу ставится здоровье не одного конкретного человека, а здоровье не конкретизированной совокупности людей. Установление уголовной ответственности за эти преступления является одной из правовых гарантий реализации конституционных прав и

свобод граждан на охрану высших социальных ценностей – жизни и здоровья человека.

В качестве видового объекта этой группы преступлений выступает здоровье населения. Здоровье населения в данном случае – это общественные отношения, обеспечивающие безопасность здоровья многих лиц. Характерным для объекта преступлений против здоровья населения является отсутствие персонификации потерпевших, присущей преступлениям против личности. Другой особенностью объекта преступлений против здоровья населения является то, что его понятием охватывается общественные отношения, обеспечивающие безопасное состояние здоровья самих людей, а не среды их обитания.

С объективной стороны, данные преступления чаще совершаются в форме общественно опасного действия. При этом большинство диспозиций норм сформулированы как бланкетные. Характерным для многих составов анализируемых преступлений является конкретизация предмета преступного посягательства, большинство составов сформулированы как формальные. Наступление общественно опасных последствий предусмотрены лишь в их квалифицирующих признаках

С субъективной стороны вина в совершении рассматриваемых преступлениях выражается чаще всего в форме умысла.

Характеристика субъекта за исключением ст. ст. 237-238 УК РФ не имеет специальных признаков.

2.2. ВИДЫ И ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ ПРАВСТВЕННОСТИ (ст.ст. 239-245 УК РФ)

Организация объединения, посягающего на личность и права граждан (ст. 239 УК РФ)

Непосредственным объектом преступления является некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых, а следовательно, и регулируемых нормами уголовного права, обеспечивающих своим наличием право любого человека на здоровье и иные социальные ценности, как то честь, достоинство и т.д., неизбежно страдающие в результате организации какого-либо объединения физических лиц, посягающего на личность и права людей.¹

¹ Следует признать, что налицо нестыковка ст.239 УК РФ и Конституции России, аналогично рассмотренной при анализе ст.238 УК РФ.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч.1 анализируемой статьи, выражается только в 2 альтернативных действиях: создание религиозного или общественного объединения, носящего характер, указанный в диспозиции ч. 1 ст. 239 УК РФ, или руководство таким объединением.

Общественными и религиозными организациями (объединениями) признаются добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.¹ Общественное объединение является некоммерческим формированием.² Вместе с тем оно, как и религиозное объединение, вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых оно создано.

Создание религиозного или общественного объединения – это активная деятельность, направленная на организацию указанных объединений. Деятельность последних, как отмечалось, должна быть сопряжена с совершением противоправных действий, указанных в ч. 1 ст. 239 УК РФ. Состав преступления считается оконченным с момента фактического создания объединения, т.е. налицо формальный состав преступления. Процесс формирования таких объединений необходимо рассматривать как приготовление или покушение.

Руководство объединением, предусмотренным ст. 239 УК РФ, означает деятельность по объединению усилий других членов объединения и предполагает лидерство руководителя в этой организации.

Под насилием над физическими лицами понимается умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 УК РФ) или побоев (ст. 116 УК РФ). Более опасные виды насилия квалифицируются по совокупности со ст. 239 УК РФ.

Иное причинение вреда здоровью может быть связано с лишением потерпевшего пищи, воды, медикаментов (при этом вопрос о квалификации по совокупности преступлений решается с учетом условий, указанных в предыдущем пункте).

«Под побуждением граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей имеется в виду склонение к отказу от

¹ О некоммерческих организациях: Федеральный закон РФ от 8 декабря 1995 г. (с изм. и доп.) // СПС КонсультантПлюс.

² Об общественных объединениях: Федеральный закон РФ от 19 мая 1995г. № 82-ФЗ (с изм. и доп.) // СПС КонсультантПлюс.

военной службы, оказания материальной помощи несовершеннолетним детям или престарелым родителям, к отказу от содержания семьи и иных обязанностей, возложенных на граждан Конституцией и иными законами РФ (запугивание, обман, лезть и иные способы)»¹.

Побуждение граждан к совершению противоправных деяний предполагает подстрекательство как к совершению уголовно наказуемых деяний, так и к нарушению норм других отраслей права (например, побуждение к совершению административных проступков).

Субъективная сторона настоящего преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо сознает, что создает указанное объединение (ч. 1 ст. 239 УК РФ) или активно участвует в его деятельности, а также ведет указанную пропаганду (ч. 2 комментируемой статьи), и желает этого.

Субъект преступления общий.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 239 УК РФ, предполагает совершение следующих действий: участие в деятельности указанного объединения либо пропаганда деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 239 УК РФ.

«Участие в деятельности означает согласие лица на членство в объединении и практическое участие в подготовке и проведении мероприятий, осуществляемых в объединении, в обеспечении его деятельности (сбор средств, вербовка новых членов, предоставление помещения для сбора и т.п.).

Под пропагандой деяний имеется в виду распространение сведений о таких деяниях, содержащих открытое или завуалированное их одобрение, как в устной или письменной форме, так и с использованием средств массовой информации»².

Вовлечение в занятие проституцией (ст. 240 УК РФ)

Как указывается в международной Конвенции о борьбе с торговлей людьми и эксплуатацией проституции третьими лицами, проституция и ее эксплуатация «несовместимы с достоинством и ценностью человеческой личности и угрожают благосостоянию человека, семьи и общества».

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – М., 2004. – С.602.

² Там же. – С.603.

«Под проституцией понимается систематическое вступление мужчины или женщины в сексуальные контакты с лицами своего или противоположного пола за вознаграждение. Она, как правило, характеризуется следующими признаками: систематичность половых связей; несвязанность сексуальных контактов брачными отношениями; наличие различных партнеров (клиентов); получение соответствующего вознаграждения как более или менее регулярного источника дохода»¹.

В Российской Федерации само занятие проституцией влечет не уголовную, а всего лишь административную ответственность.² Отсутствует уголовная ответственность также и за сводничество, т.е. поиск для проститутки лиц, желающих воспользоваться их половыми услугами, если эти действия совершаются по желанию самой проститутки и не образуют состава организации или содержания притонов для занятий проституцией, предусмотренного ст. 241 УК РФ, а также и сутенерство, т.е. «... получение дохода от занятия проституцией, если этот доход связан с занятием другого лица проституцией»³.

Исходя из этого следует признать, что в качестве непосредственного объекта данного преступного деяния будет выступать некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых, а следовательно, и регулируемых нормами уголовного права, обеспечивающих своим наличием право любого человека из числа вовлекаемых в проституцию на свое нравственное развитие в интересах всего общества, а также и на определенное законом психическое и физическое здоровье.

По мнению А.А.Энгельгардта, в качестве потерпевшего от этого преступления может выступать «любое лицо женского пола»⁴. Однако, по нашему мнению, подобная позиция в целом противоречит доктринальному определению проституции.

Объективная сторона деяния выражается в форме 2-х альтернативных действий: вовлечение⁵ в занятие проституцией или принуждение к продолжению занятия проституцией.

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 425.

² Ст. 6.11 КоАП РФ.

³ Ст. 6.12 КоАП РФ.

⁴ Уголовное право. Особенная часть : учебник / под ред. Л.Д.Гаухмана, С.В. Максимова. – С. 424.

⁵ Вовлечение – привлечение к участию в чем-нибудь (Ожегов, С.И. Словарь русского языка / С.И.Ожегов ; под ред. Н.Ю.Шведовой. – С. 73.

Под вовлечением в занятие проституцией понимается воздействие на лицо женского (возможно, и мужского) пола с целью побуждения его к систематическому предоставлению за вознаграждение половых услуг обычно с требованием выплаты части полученных средств. Занятие проституцией предполагает, как правило, не разовую половую услугу, а более или менее продолжительную деятельность такого характера. Однако преступление считается оконченным с момента, когда вовлекаемое лицо под воздействием виновного фактически осуществило проституцию хотя бы один раз, следовательно, налицо формальный состав преступления.¹ Если воздействие на потерпевшего не завершилось занятием проституцией, то оно образует либо приготовление, либо покушение на вовлечение в занятие проституцией.

Способами воздействия на потерпевшего могут быть:

- * применение физического насилия (побои, телесные повреждения и т.п.) в отношении потерпевшего или его близких;

- * угроза применения такого насилия, причем она должна быть реальной;

- * шантаж, т.е. угроза распространения сведений, позорящих потерпевшего либо его близких, или иных сведений, которые могут причинить вред потерпевшему либо его близким;

- * уничтожение либо повреждение имущества потерпевшего или его близких, равно реальная угроза совершения таких действий;

- * обман, т.е. введение потерпевшего в заблуждение относительно действительных намерений виновного (например, обещание жениться или выдать замуж, трудоустроить, организовать нужную поездку и т.п.).²

«Принуждение к продолжению занятия проституцией – это противоправное воздействие на лицо с целью понудить его продолжать заниматься проституцией. Под применением на-

¹ По мнению В.В.Дорошкова, «Преступление считается оконченным с момента совершения хотя бы одного из действий по вовлечению в проституцию вне зависимости от наступления желаемого виновным лицом результата. Само по себе вовлечение не означает осуществления вовлекаемым проституции». Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М.Лебедев. – С. 606.

² А также «...использование зависимого положения, уговоры, обещания, шантаж, обман, выплата вознаграждения, изъятие документов, угрозы любыми неприятностями и т.д.». Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И.Чучаева. – С. 548.

силы (физическим насилием) следует понимать побои, причинение вреда здоровью, насильственное лишение свободы и т.п. Угроза применения насилия (психическое насилие) означает высказывание или демонстрацию намерения применить физическую силу. Эта угроза должна быть реальной и касаться не только вовлекаемого, но и его близких»¹. «Под близкими потерпевшего понимаются как его близкие родственники (родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дед, бабушка, внуки, а также супруг), так и иные лица, интересы которых в силу сложившихся жизненных обстоятельств дороги потерпевшему (например, двоюродные братья и сестры, невеста, сожитель, друзья и др.)»².

«Принуждение... включает не только физическое насилие, но и действия, ограничивающие или лишаящие человека в конкретной обстановке возможности действовать по своему усмотрению (например, ограничение или лишение свободы)»³. «Этим же понятием охватываются действия, вынуждающие лицо заниматься проституцией «под опекой» виновного вопреки желанию этого лица заниматься этим «промыслом» самостоятельно»⁴.

«Квалифицирующий признак вовлечения лица в занятие проституцией или принуждение к продолжению занятия проституцией – перемещение потерпевшего через Государственную границу РФ – означает, что потерпевший любым способом пересекает Государственную границу РФ с целью занятия проституцией. В случае незаконного пересечения Государственной границы РФ действия виновных квалифицируются по совокупности преступлений, предусмотренных комментируемой статьей и ст. 322 УК РФ. Незаконное удержание потерпевшей за границей с целью занятия проституцией может выражаться в различных умышленных действиях, препятствующих возвращению потерпевшего в России. К подобным действиям могут быть отнесены не только действия, связанные со свободой перемещения потерпевшего за границей. Но и лише-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 605.

² Уголовное право. Особенная часть: Учебник /Под ред. А.И. Рарога – М., 1996. С. 19-20.

³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 425.

⁴ Постатейный Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 548.

ния его материальных средств, документов, необходимых для возвращения из-за границы и т.п.»¹.

Совершение преступления группой лиц по предварительному сговору либо организованной группы рассматривается в соответствии с правилами, изложенными в ст. 35 УК РФ.

«Квалифицирующий признак в отношении несовершеннолетнего предполагает, что действия, связанные с вовлечением в занятие проституцией или принуждением к продолжению занятия проституцией заведомо совершаются в отношении несовершеннолетнего, т.е. лица, не достигшего 18-летнего возраста. Термин «заведомо» означает, что на момент совершения действий, образующих объективную сторону данного преступления, виновный достоверно знал о несовершеннолетнем возрасте лица, которое вовлекается или принуждается к занятию проституцией. Дополнительной квалификации действий виновного по ч. 1 ст. 151 УК в данном случае не требуется»².

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Мотивом преступления является, как правило, корысть, т.е. желание извлечь из проституции материальную выгоду, но возможны и иные побуждения: оказать услугу кому-либо из деловых либо служебных интересов; опорочить, унижить достоинство потерпевшего; шантажировать его в иных целях и т.п.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, т.е. налицо общий субъект. Оно может быть как мужского, так и женского пола; может находиться в родственных или трудовых отношениях с потерпевшим, но может быть и посторонним для него.

Вовлечение в занятие проституцией следует отграничивать от близких к этому составу преступлений, одни из которых охватываются ст. 240 УК РФ, другие требуют дополнительной квалификации, третьи сами поглощают состав вовлечения в занятие проституцией. Статья 240 УК РФ охватывает, в частности, умышленное уничтожение имущества (ст. 167 УК РФ), а также ряд преступлений против личности: побои (ст. 116 УК РФ), истязания (ч. 1 ст. 117 УК РФ), понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ). Дополнительная квалификация необходима, например, по ст. 126 УК

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 605.

² Там же. – С. 607.

РФ, когда вовлечение в занятие проституцией сопряжено с похищением человека, вовлекаемого в занятие проституцией, его убийством (ст. 105 УК РФ) либо причинением ему вреда здоровью (ст.ст. 111, 112, 115 УК РФ) и иные. Вовлечение в занятие проституцией охватывается полностью таким составом преступления, как вовлечение несовершеннолетнего в занятие проституцией (ст. 151 УК РФ).

Вовлечение в занятие проституцией следует отличать от изнасилования, сопряженного с насилием или угрозой применения насилия, и особенно от соучастия в изнасиловании (ст.131 УК РФ), которые также могут быть сопряжены с выплатой потерпевшей вознаграждения.

Отличие состоит, во-первых, в том, что при вовлечении в занятие проституцией виновный, как правило, требует вступить в половую связь не с ним, а с иными лицами, причем неопределенного круга, хотя возможно требование предоставления услуг и себе, и конкретным лицам; во-вторых, предполагается, что потерпевший должен проституцией заниматься, т.е. торговать собой, более или менее длительное время, систематически, хотя состав преступления считается оконченным и после первой услуги; в-третьих, что самое главное, при вовлечении в проституцию отсутствует требование немедленного вступления в половую связь с кем-либо, что характерно для изнасилования и соучастия в нем, само занятие проституцией носит отложенный характер, у вовлекаемого в занятие проституцией существует определенная свобода выбора, торговля собой есть в некоторой степени результат волеизъявления самого потерпевшего, хотя в значительной степени вынужденного заниматься половыми услугами под воздействие насилия. Пользующеся при этом проституткой лицо не применяет насилия, полагая, что та действует добровольно.

Таким образом, если виновный побуждает проститутку с применением насилия либо угрозы применения насилия немедленно вступить в половую связь с ним или с иным конкретным лицом, то содеянное образует изнасилование либо соучастие в изнасиловании (изнасилование, совершенное группой лиц). Если же он, применяя насилие, требует, чтобы вовлекаемая занималась проституцией самостоятельно (искала клиентов, принимала подобранных клиентов, не отказывая и не оказывая им сопротивления), выплачивая часть получаемого вознаграждения, то его действия представляют собой вовлечение в занятие проституцией.

Организация занятия проституцией (ст. 241 УК РФ)

Это преступное деяние направлено в целом против здоровья населения нашей страны, а также и ее нравственности, в том числе и подрастающего поколения. Организация коммерческого секс-бизнеса или содержание притонов для занятий им является асоциальным способом извлечения доходов из торговли человека своим телом. Кроме того, в подобных притонах, как правило, процветают и такие асоциальные явления, как азартные игры, потребление наркотиков, сборища и «разборки» преступных группировок и т.д.

Коммерческая эксплуатация проституции приобрела в последнее время в нашей стране весьма распространенный характер. В целом, она относится к международным преступлениям, в связи, с чем международным сообществом была принята Конвенция о борьбе с торговлей людьми и с эксплуатацией проституции третьими лицами, которая рекомендует подписавшим ее государствам наказывать лиц, занимающихся организацией или содержанием притонов для занятий проституцией.

Вследствие указанного в качестве непосредственного объекта этого преступления будет выступать некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых, а следовательно, и регулируемых нормами уголовного права, обеспечивающих своим наличием право любого человека из числа вовлеченных в проституцию на свое нравственное развитие в интересах всего общества, а также психическое и физическое здоровье, могущие пострадать в результате организации иными людьми подобной асоциальной деятельности, а равно содержания ими притонов для занятия проституцией или систематическом предоставлении помещений для занятия проституцией.

«Предмет преступления – притон для занятия проституцией, под которым имеется в виду жилое или нежилое помещение либо иное место, специально приспособленное или систематически используемое для предоставления половых услуг¹ за вознаграждение. Притон может быть создан в жилом доме или в квартире, гостинице, ночном клубе, ресторане и других местах общественного пользования, в гараже, на чердаке, в подвале, пещере и других местах. Как притон следует расце-

¹ «Половыми услугами следует считать не только половые сношения, но и удовлетворение половой похоти иным способом». Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М.Лебедев. – С. 606.

нивать также помещения или иные мест, где лишь собираются лица, занимающиеся проституцией, которых затем диспетчер, получающий заказы по телефону, направляет к клиентам для занятия проституцией или сообщает им адреса клиентов»¹.

«В связи с запретом на официальное функционирование легальных публичных домов типа римских лупанариев притоны для занятия проституцией в нашей стране маскируются под клубы знакомств, массажные кабинеты, спортивно-оздоровительные комплексы, сауны и т.д.»².

Объективная сторона преступления осуществляется только в форме действия и характеризуется тремя альтернативными признаками объективной стороны: организация занятия проституцией другими людьми; содержание притонов для занятия проституцией; систематическое предоставление помещений для занятия проституцией.

«Организация занятия проституцией другими людьми – это не только руководство, т.е. деятельность по выполнению управленческих функций (распределение ролей, организация материально-технического обеспечения, планирование, проведение мероприятий), но создание притона (подыскание, приобретение, наем, предоставление, приспособление помещения или иного места, а также подбор лиц, занимающихся проституцией, их клиентов, лиц, обслуживающих притон), а также иная деятельность виновного»; «под содержанием притона понимается деятельность по оплате расходов, связанных с осуществлением притона после его организации (владение или аренда помещения либо иного места, снабжение оборудованием, регулирование посещаемости, охрана)»³. «Содержание притона включает и предоставление сексуальных услуг с помощью штатных или проходящих проституток»⁴.

«Систематическое предоставление помещений для занятий проституцией заключается в постоянном возмездном или даже

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М.Лебедев. – С. 606.

² Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 550.

³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 607.

⁴ Постатейный Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 550.

безвозмездном предоставлении проституткам (а возможно – их «клиентам») квартир, комнат, дач, садовых домиков и других жилых или нежилых помещений, автомобилей и т.д. для сексуальных контактов»¹. «Систематическое предоставление помещения предполагает, что владелец или наниматель посещения предоставляет его для защиты проституцией не менее 3 раз»².

Привлечение в притон для занятий проституцией может осуществляться как на добровольной основе (т.е. с согласия привлекаемого), так и насильственным способом. В последнем случае организация или содержание притона для занятий проституцией дополнительно квалифицируется по ст. 240 УК РФ как вовлечение в занятие проституцией»³.

«Похищение женщины и ее насильственное содержание в притоне для занятия проституцией следует квалифицировать по ст. 126, 240 и 241 УК»⁴.

«Оконченным преступление следует считать с момента совершения действий, направленных на организацию занятия проституцией другим лицом, даже если это лицо фактически не успело или не захотело заниматься проституцией, или с момента совершения действий по обеспечению функционирования притона для занятий проституцией, или с момента, когда предоставление помещений для занятий проституцией приобрело систематический характер»⁵. Следовательно, наличие формальный состав преступления.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется виной в форме прямого умысла: лицо осознает смысл совершаемых действий и желает достижения соответствующего результата. Мотив преступления – корысть.

Субъектом преступления – общий.

«Заниматься организацией занятия проституцией, содержанием притонов могут как отдельные лица, так и группы.

¹ Постатейный Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 550.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 607.

³ Постатейный Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 550.

⁴ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В.Грачева [и др.]; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 426.

⁵ Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 550.

Независимо от того, являются ли они владельцами, акционерами или наемными работниками, обеспечивающими общее руководство деятельностью этих учреждений, все они являются субъектами данного преступления. Лица, не содержащие притонов, но обслуживающие их, осуществляя распределение, учет работы проституток, техническое обеспечение их деятельности и иную работу, необходимую для функционирования такого притона, должны нести уголовную ответственность за соучастие в содержании притона для занятия проституцией.

Квалифицирующий признак «с использованием своего служебного положения» предполагает, что субъект преступления может быть как должностным лицом, так и другим работником, служебное положение которого позволяет этому лицу использовать свое положение для выполнения действий, образующих объективную сторону преступления. В каждом случае необходимо устанавливать круг и характер служебных прав и обязанностей такого лица, закрепленных в законодательных и иных нормативных правовых актах, в уставах, положениях, инструкциях и т.п., поскольку в отношении должностных лиц требуется дополнительная квалификация действий виновных по ст. 285 УК РФ.¹

«Применение насилия² означает насильственное воздействие на проститутку с целью изъятия у нее всего или части вознаграждения, полученного от «клиента», или с целью заставить оказать сексуальные услуги конкретному клиенту, с которым она не желает иметь сексуальных контактов, и т.п. Легкий и средней тяжести вред здоровью, причиненный в результате применения насилия, охватывается рассматриваемым признаком и не нуждается в дополнительной квалификации»³.

«Угроза применения насилия (психическое насилие) означает высказывания, жесты или демонстрацию намерения применить физическую силу. Такая угроза должна быть реальной и может касаться не только лиц, занимающихся про-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 607.

² «Применение насилия (физическое насилие) – побои, причинение вреда здоровью, насильственное лишение свободы, связывание, применение лекарственных или иных препаратов и т.п.». Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 607.

³ Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 551.

ституцией, но и иных лиц, препятствующих деяниям, направленным на организацию занятия проституцией, содержание притонов, систематическое предоставление помещений для занятия проституцией.

Квалифицирующий признак «с использованием для занятия проституцией заведомо несовершеннолетних» предполагает что действия, связанные с организацией занятия проституцией, заведомо совершаются в отношении несовершеннолетнего, т.е. лица, не достигшего 18-летнего возраста. Термин «заведомо» означает, что на момент совершения действий, образующих объективную сторону данного преступления, виновный достоверно знал о несовершеннолетнем возрасте лица) занимающегося проституцией.

Квалифицирующий признак «с использованием для занятия проституцией лиц, заведомо не достигших четырнадцатилетнего возраста» предполагает, что действия, связанные с организацией занятия проституцией, заведомо совершаются в отношении малолетнего. Термин «заведомо» означает, что на момент совершения действий, образующих объективную сторону данного преступления виновный достоверно знал о малолетнем возрасте лица, занимающегося проституцией»¹.

«Систематическое толкование этой нормы приводит к заключению, что в этом случае субъектом преступления может быть только совершеннолетнее лицо»², т.е. лицо, достигшее 18 лет.

Незаконное распространение порнографических материалов или предметов (ст. 242 УК РФ)

Борьбе с распространением порнографии (от лат. *porno* – неприличный, *grafire* – писать) посвящена Женевская международная конвенция от 12 октября 1923 г. «О борьбе с распространением и торговлей порнографическими изданиями», к которой СССР присоединился в 1935 г.

Порнографией традиционно признается непристойное, т.е. грубо натуралистическое, циничное изображение половой жизни людей, все, что расположением лиц, их поз, изображенных на рисунках либо фотографиях, обнаруживает специальное стремление их автора спровоцировать эрекцию и по-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 607.

² Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 551.

следующее семяизвержение либо оргазм у рассматриваемых их людей. Порнографию следует отличать от эротики, которая также сопряжена с отображением некоторых сторон сексуальной стороны жизни человека, однако при изображении полового акта (совокупления) мужчины и женщины не представляет его грубо натуралистический, не акцентирует внимание зрителей на контактах непосредственно их половых органов. «Грань между ними достаточно условна и во многом зависит от исторических, религиозных и национальных традиций»¹.

Так, не является порнографией изображение обнаженного тела, если оно в целом не преследует целей порнографии, а демонстрирует красоту человеческого тела. Произведения искусства, отражающие половую жизнь людей без грубого натурализма, лишь с элементами эротики, порнографическими также не являются (например, индийский эпос «Кама сутра»).

В качестве непосредственного объекта анализируемого преступления будет выступать некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых, а следовательно, и регулируемых нормами уголовного права, обеспечивающих своим наличием право любого человека на свое нравственное развитие в интересах всего общества, могущее пострадать в результате незаконного распространения порнографических материалов или предметов иными людьми.

Предметом преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ, являются порнографические материалы или предметы. При этом под порнографическими материалами следует понимать «живописные, графические, литературные, музыкальные и иные издания (фотографии, картины, рисунки, плакаты, кино- и видеофильмы, аудиозаписи и т.д.), в которых грубо натуралистически, непристойно изображается половой акт с акцентом на физическом контакте половых органов и на физиологии половых отношений. Под порнографическими предметами понимаются предметы, грубо натуралистически изображающие половые органы человека (эрегированный фаллос, фаллос в момент оргазма и т.д.)»². Кроме того, порнографиче-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 428.

² Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 552.

ские материалы или предметы характеризует полное отсутствие литературной, художественной или научной ценности¹.

Следует, по нашему мнению, поддержать С.В.Полубинскую в том, что «... предметом данного преступления не могут быть аудиоматериалы, например магнитофонные кассеты или компакт-диски, с текстами непристойного содержания. Именно из такого понимания порнографии исходит Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, в ст. 2 которого содержится определение понятия (для целей Протокола) детской порнографии. Она "означает любое изображение какими бы то ни было средствами ребенка, совершающего реальные или смоделированные откровенно сексуальные действия, или любое изображение половых органов ребенка главным образом в сексуальных целях"»². Во всех случаях для установления порнографического характера материалов или предметов необходимо назначать комплексную экспертизу.³

Объективная сторона преступления проявляется в форме действий (определенного вида деятельности) и характеризуется 4 альтернативными признаками: незаконное изготовление в целях распространения или рекламирования, распространение, рекламирование порнографическими материалами или предметами, торговля печатными изданиями, кино- или видеоматериалами, изображениями или иными предметами порнографического характера.⁴

¹ Уголовное право. Особенная часть : учебник / под общ. ред. Л.Д.Гаухмана, С.В. Максимова. – С. 427-428.

² Учебный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.Э.Жалинский. – С. 727-728.

³ Так, по делу Л. было указано, что «для оценки видеофильма с целью установления, является ли он произведением искусства или носит порнографический характер, необходимо привлечение в качестве экспертов специалистов в области кино и телевидения. В качестве экспертов не могут выступать юристы и медицинские работники как не имеющие отношения к предмету экспертизы, а также работники кинофикации и искусствоведы, «если не выяснен уровень их познаний в киноискусстве». Высказанные по данному делу экспертные суждения были признаны основанными не на специальных познаниях, а «на вкусовых оценках членов комиссии на уровне бытовых представлений без учета специфики киноискусства» (БВС СССР. – 1989. – № 2. – С. 23-24)». Там же. – С. 727-729.

⁴ С 1 марта 2003 г. оборот порнографических материалов и предметов полностью является незаконным. Уголовное право. Особенная часть : учебник / под общ. ред. Л.Д.Гаухмана, С.В.Максимова. – С.428.

Изготовление порнографических материалов (предметов) – это создание оригинала или копирование любым способом, в том числе создание киносценария, режиссура, монтаж фильма, а также переделка, дополнение изобразительного, литературного и иного материала. «При этом надо иметь в виду, что изготовлением охватывается и сам процесс создания порнографического материала»¹. Ответственность за изготовление порнографических предметов наступает лишь при доказанности умысла на ознакомление с ними (в любой форме) других лиц. Изготовление порнографических материалов и предметов без цели их распространения состава преступления не образует.²

Распространением признается любой способ сбыта порнографических материалов и предметов хотя бы одному лицу (продажа, дарение, обмен, вручение для просмотра, чтения и т.д.). Не является общественно опасным, а потому не содержит состава данного преступления демонстрация одним супругом другому порнографического журнала, видеофильма, приобретенных исключительно для совместного просмотра, без цели дальнейшего сбыта. Подобное правило распространяется и на совместный просмотр порнографического журнала, видеофильма и т.д. родственниками.

Рекламирование порнографических предметов – это выставление их для публичного обозрения, а также анонсирование или оглашение способов приобретения.

Торговля печатными изданиями, кино- и видеоматериалами, изображениями или иными предметами порнографического характера в России запрещена. При наличии специального разрешения (лицензии) допускается лишь торговля продукцией эротического характера. Поэтому любая торговля порнографическими материалами или предметами как специальный вид коммерческой деятельности является незаконной и образует состав преступления (ст. 242 УК РФ).

Оконченным преступление считается с момента совершения любого из указанных в ст. 242 УК РФ действий. При этом торговля порнографическими предметами является оконченным преступлением независимо от того, были они проданы или нет. Следовательно, налицо формальный состав преступления.

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 428.

² БВС РСФСР. – 1991. – № 6. – С. 11.

Субъективная сторона – вина в форме прямого умысла. Лицо осознает, что изготавливает в целях распространения или рекламирования материалы порнографического характера либо осознает, что распространяет, рекламирует их или осуществляет торговлю ими, и желает так поступить. Мотивы преступления имеют факультативный характер, однако преобладают корыстные.

Субъект преступления – общий.

Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних (ст. 242.1 УК РФ)

Данная норма является специальной по отношению к ст.242 УК РФ, выделенной по признаку специфического предмета преступления, и устанавливает ответственность за два самостоятельных, хотя и тесно связанных между собой, преступления: незаконный оборот порнографических материалов и предметов с изображением несовершеннолетних, а также использование несовершеннолетних в зрелищных мероприятиях порнографического характера.¹

В качестве непосредственного объекта этого преступления будет выступать некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых, а следовательно, и регулируемых нормами уголовного права, обеспечивающих своим наличием право любого человека на свое нравственное развитие в интересах всего общества, могущее пострадать в результате изготовления и организации последующего оборота материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних, а также использования несовершеннолетних в зрелищных мероприятиях порнографического характера иными людьми.

Предметом первого преступления являются материалы или предметы с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних лиц. «Иными словами, они содержат непристойное, циничное изображение половой жизни несовершеннолетних, с акцентированием контакта половых органов. Элементами порнографии являются сексуальные извращения, сексуальные контакты, сексуальные манипуляции, извращенное стимулирование непристойного. Материалами с порнографически-

¹ Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 554.

ми изображениями несовершеннолетних могут быть кино- и видеофильмы, слайды, печатные или рукописные издания, фотографии, компьютерная информация на различных носителях, живописные, графические и иные произведения, основным содержанием которых является изображение анатомических или физиологических потребностей сексуальных отношений. Предметами с порнографическими изображениями несовершеннолетних могут быть скульптуры, статуэтки, макеты и т.п.»¹.

Объективную сторону первого преступления составляют «предусмотренные альтернативные действия: изготовление, т.е. создание указанных материалов или предметов; хранение, т.е. фактическое с нахождением при себе, в жилище или ином помещении, в тайнике, у других лиц и т.д.; перемещение через Государственную границу РФ путем ввоза в страну или вывоза из нее без признаков контрабанды (в противном случае деяние квалифицируется по совокупности преступлений); распространение означенных предметов или материалов; их публичная демонстрация; их рекламирование. Преступление является оконченным в момент совершения любого из перечисленных действий.

Второе преступление, предусмотренное данной статьей, с объективной стороны выражается в привлечении заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера. Речь может идти о разного рода спектаклях, пантомимах, спортивных состязаниях и других зрелищных мероприятиях, носящих порнографический характер. Преступление в этой форме является оконченным с момента постановки соответствующего зрелищного мероприятия»², т.е. в нем принимает участие достаточно широкий круг лиц. Следовательно, в любом случае, налицо формальный состав преступления.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Кроме того, применительно к изготовлению, хранению или перемещению через Государственную границу Российской Федерации обязательной является цель – совершение данных деяний для распространения, публичной демонстрации или рекламирования материалов или предметов с порно-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 612.

² Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 554.

графическими изображениями заведомо несовершеннолетних лиц. «Совершение таких действий для целей личного использования состава рассматриваемого преступления не образует»¹.

Субъект преступления – общий.

Совершение рассматриваемого преступления родителем или иным лицом (опекуном, попечителем, приемным родителем), педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним (например, воспитателем), охватывается п. «а» ч. 2 ст. 242.1 УК РФ.

Квалифицирующий признак «в отношении лица, заведомо не достигшего 14-летнего возраста», предполагает, что действия, связанные с изготовлением и оборотом материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних, заведомо совершаются в отношении малолетнего. Термин «заведомо» означает, что на момент совершения действий, образующих объективную сторону данного преступления, виновный достоверно знал о малолетнем возрасте лица.

Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры (ст. 243 УК РФ)

В качестве непосредственного объекта этого преступления будет выступать некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых, а следовательно, и регулируемых нормами уголовного права, обеспечивающих своим наличием право любого человека на свое нравственное развитие в интересах всего общества, могущее пострадать в результате умышленного уничтожения или повреждения памятников истории, культуры, природных комплексов или объектов взятых под охрану государства, а также предметов или документов, имеющих историческую или культурную ценность иными людьми.

Предметом преступления, являются: памятники истории и культуры²; природные комплексы и объекты, взятые под охрану

¹ Уголовное право. Особенная часть : учебник / под общ. ред. Л.Д.Гаухмана, С.В. Максимова. – С. 430.

² «Памятниками истории и культуры признаются объекты, обладающие совокупностью двух признаков: культурной значимостью и особым правовым статусом. Во-первых, это объекты материального мира (сооружения, памятные места и предметы), связанные с историческими событиями в жизни народа, развитием общества и государства, производства материального и духовного творчества (искусства и литерату-

государства; предметы или документы, имеющие историческую или культурную ценность. «Понятие указанных памятников и иных объектов уголовно-правовой охраны, а также их перечень определяются Законом РФ от 15 апреля 1993 г. № 4804-1 «О вывозе и ввозе культурных ценностей», Федеральным законом от 25 июня 2002 г. № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» и подзаконными нормативными правовыми актами.

Памятниками истории и культуры являются сооружения, памятные места и предметы, связанные с историческими событиями в жизни народа, развитием общества и государства, произведения материального и духовного творчества, представляющие историческую, научную, художественную и иную культурную ценность. К памятникам истории и культуры могут быть отнесены и другие объекты, представляющие историческую, научную, художественную или иную ценность.

Перечень объектов исторического культурного наследия федерального (общероссийского) значения по представлению Правительства РФ утверждается Президентом РФ.

Памятники природы – уникальные, невозполнимые, ценные в экологическом, научном, культурном и эстетическом отношении комплексы, а также объекты естественного и искусственного происхождения (ст. 2 Федерального закона от 14 марта 1995 г. № 33-ФЗ «Об особо охраняемых природных территориях»).

Предметами и документами, имеющими историческую или культурную ценность, признаются предметы и документы, отражающие исторические события в жизни народов, историю развития науки, а также относящиеся к жизни и деятельности выдающихся личностей. Материальными носителями исторической или культурной информации могут быть предметы и фрагменты, полученные в результате археологических раскопок, художественные ценности (картины и рисунки, иконы, редкие рукописи, архивы и проч., под охрану государством

ры), обладающие исторической, художественной, научной или иной культурной ценностью. Во-вторых, они должны быть зарегистрированы в качестве таковых и внесены в перечень (свод) объектов исторического и культурного федерального (общероссийского) значения» /Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.] ; отв. ред. А.И. Рапог. – С. 430.

как памятники истории и культуры (ст. 7 Закона РФ от 15 апреля 1993 г. № 4804-1 «О вывозе и ввозе культурных ценностей»). Объективная сторона преступления характеризуется действиями: уничтожением или повреждением предметов или объектов, указанных в диспозиции ст. 243 УК»¹.

Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры – это приведение соответствующего материального объекта (территории) в полную негодность (невосстановимый вид) или значительное видоизменение его важнейших компонентов путем удаления каких-либо частей, фрагментов. Не образует повреждения памятников истории и культуры учинение на них бранных, в том числе трудно смываемых, надписей, рисунков, символов, окрашивание фрагментов и видоизменение внешнего вида памятника без его повреждения, прикрепление оскорбительных лозунгов и т.п. Подобные действия могут влечь ответственность за вандализм (ст. 214 УК РФ) либо административную ответственность за мелкое хулиганство.

Уничтожение или повреждение природных комплексов и объектов, взятых под охрану государства, предполагает совершение таких действий, в результате которых они полностью теряют первоначальный (естественный) вид или нарушается соответствующий экологический (биологический) баланс (загрязнений водоема, уничтожение лесного массива, гибель флоры и фауны, изменение ландшафта местности и т.п.).

Повреждение предметов или документов, имеющих историческое или культурное значение (ценность), состоит в таком изменении их внешних признаков, которое может быть как очевидным (разрез на картине), так и не заметным сразу (вырывание страниц из рукописи или книги, удаление экземпляра из коллекции). Незначительное повреждение на том или ином предмете (документе) может свидетельствовать о малозначительности деяния (ч. 2 ст. 14 УК РФ).

Способ совершения преступления уголовно-правового значения не имеет (например, сожжение, затопление, загрязнение, рубка деревьев, применение химических средств, спливание фрагментов и т.д.). «Состав преступления является формальным, поэтому оно должно признаваться оконченным с момента уничтожения или хотя бы повреждения памятника

¹ Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 555-556.

истории, культуры, природного комплекса или объекта, взятого под охрану государства, либо предмета или документа, имеющего историческую или культурную ценность.

Субъективная сторона характеризуется умыслом: виновный осознает, что уничтожает или повреждает памятник истории, культуры, природный комплекс или объект, взятый под охрану государства, либо предмет или документ, имеющий историческую или культурную ценность, предвидит, что в результате они прекратят свое существование или полностью утратят свою ценность либо будут повреждены, и желает наступления таких последствий или сознательно допускает их наступление, либо относится к этому безразлично. Мотивы и цели на квалификацию преступления не влияют»¹. Неосторожное совершение этих действий полностью исключает ответственность по данной статье.

Субъект преступления – общий, т.е. физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста (как должностное, так и не являющееся таковым). При этом должностные лица в соответствующих случаях могут дополнительно нести ответственность по ст. 285, 286 УК РФ.

«Квалифицированным видом преступления является уничтожение или повреждение особо ценных объектов или памятников общероссийского значения. К таковым относятся объекты и памятники, отнесенные к объектам исторического и культурного наследия федерального (общероссийского) значения Указом Президента РФ от 20 февраля 1995 г. № 176 (уточнен Указом Президента РФ от 05.05.97 г. № 452; распоряжением Правительства РФ от 10 июня 1999 г. № 910-р². Поскольку особо ценными объекты и памятники признаются по формальному признаку, для применения ч. 2 ст. 243 УК необходимо каждый раз обращаться к перечню объектов федерального (общероссийского) значения»³.

«Разграничение со ст. 7.13., 7.14., 7.16 КоАП РФ проводится по объективной стороне. Составы административных

¹ Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 556-557.

² Собрание законодательства РФ. – 1995. – Ст. 734; 1997. – № 19. – Ст. 2219; 1999. – № 24. – Ст. 3029.

³ Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 556-557.

правонарушений – формальные и состоят в нарушении правил и порядка охраны объектов культурного наследия»¹.

Надругательство над телами умерших и местами их захоронения (ст. 244 УК РФ)

В качестве непосредственного объекта этого преступления будет выступать некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых, а следовательно, и регулируемых нормами уголовного права, обеспечивающих своим наличием право любого человека на свое нравственное развитие в интересах всего общества, могущее пострадать в результате надругательства над телами умерших либо уничтожения, повреждения или осквернения мест захоронения, надмогильных сооружений или кладбищенских зданий, предназначенных для церемоний в связи с погребением умерших, их поминовением.

«Предмет преступления – тела умерших, места захоронения, надмогильные сооружения и кладбищенские здания, где совершаются церемонии в связи с погребением умерших или их поминовением² (Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» (в ред. от 30.06.2003 г.))»³.

Объективная сторона преступления проявляется в форме действий (определенного вида деятельность) и характеризуется четырьмя альтернативными признаками объективной стороны преступления: надругательство над телами умерших; уничтожение, повреждение или осквернение мест захоронения, надмогильных сооружений, кладбищенских зданий, предназначенных для погребальных (поминальных) церемоний.

Надругательство над телом умершего включает глумление над не захороненным трупом человека, некрофилию, его внешнее или внутреннее повреждение, расчленение или унич-

¹ Учебный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.Э. Жалинский. – С. 734.

² Места захоронения – могилы, в том числе и братские, кладбища, склепы, колумбарии или иные места хранения урн с прахом; надмогильные сооружения – памятники, кресты, надгробные плиты и иные надгробия, могильные ограды и т.д.; кладбищенские здания, где совершаются церемонии в связи с погребением умерших или их поминовением, – церкви, часовни, ритуальные залы крематориев. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В. Грачева [и др.]; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 432.

³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 616.

тожение, если виновный (в убийстве) не преследует при этом цели скрыть преступление.¹ Таким же образом квалифицируется самовольное выкапывание гроба с телом покойного, вскрытие гроба, несанкционированное перезахоронение останков. Как надругательство над телом умершего следует рассматривать его обнажение, как полное, так и частичное, последующее похищение предметов находящейся на нем одежды, ценных украшений или зубных коронок, если это заведомо направлено на оскорбление памяти умершего.

«Не являются надругательством эксгумация трупа, осуществляемая в установленном законом порядке, а также иные действия, не противоречащие закону, национальным и религиозным канонам и одобряемые обществом (например, перезахоронение усопшего в соответствии с его волей)»².

«Уничтожение мест захоронения, надмогильных сооружений или кладбищенских зданий, предназначенных для церемоний в связи с погребением умерших или их поминанием, – полное разрушение этих объектов, приведение их в полную негодность, чтобы невозможно было использовать по назначению. Повреждение указанных объектов означает существенное разрушение предмета, причинение ему такого вреда, после которого для использования его по назначению необходимо восстановление (нанесение порчи отдельным элементам сооружения, изъятие отдельных украшений и другие действия)»³.

Уничтожение, повреждение или осквернение кладбищенских зданий и сооружений, не предназначенных для церемонии в связи с погребением или поминанием умерших, при наличии необходимых признаков квалифицируется по ст. 167 УК РФ. «Если место погребения отнесено к историко-культурным памятникам, то ответственность должна наступать по ст. 243 УК»⁴.

«Осквернение таких объектов – совершение безнравственных, циничных действиях, несовместимых с предназначением

¹ Пункт 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)».

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В.Грачева [и др.]; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 432.

³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 616.

⁴ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В.Грачева [и др.]; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 432.

сооружений (например, нанесение оскорбительных надписей, рисунков, символов, нечистот, мусора и т.п.)»¹, «если сами действия или их последствия воспринимались другими людьми»².

Не охватываются составом данного преступления уничтожение или повреждение различных символических захоронений, в которых не покоятся человеческие останки, а также похищение предметов, находящихся на могиле или рядом с ней.

«Преступление считается оконченным в момент совершения любого действия, образующего объективную сторону состава преступления»³. Следовательно, налицо формальный состав преступления. Однако «...при уничтожении или повреждении названных объектов – с момента наступления соответствующих последствий»⁴. Следовательно, в этом случае налицо материальный состав преступления.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Лицо осознает, что глумится над телом умершего или уничтожает, повреждает либо оскверняет место захоронения, ритуальные здания, и желает совершить эти действия. «Не исключается возможность совершения такого преступления и с косвенным умыслом»⁵.

«Цели и мотивы имеют факультативное значение. Однако уничтожение или повреждение указанных предметов, совершенные из хулиганских побуждений, следует квалифицировать по ст. 213 УК»⁶.

Субъект настоящего преступления – общий, т.е. физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Понятие мотива национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды (п. «б» ч. 2 ст. 244 УК РФ) охватывает «... стремление виновного подчеркнуть неполноценность по-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 616.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В. Грачева [и др.]; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 432.

³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 617.

⁴ Уголовное право. Особенная часть : учебник / под общ. ред. Л.Д. Гаухмана, С.В. Максимова. – С. 434.

⁵ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – С. 617.

⁶ Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 558.

терпевшего в силу принадлежности его к той или иной национальности (расе) или конфессии либо, наоборот, пропагандировать исключительность своей национальной (расовой, религиозной) принадлежности. Сюда же относится желание возбудить, спровоцировать соответствующую вражду или рознь»¹.

Под скульптурным, архитектурным сооружением, которое посвящено борьбе с фашизмом или жертвам фашизма (п. «б» ч. 2 ст. 244 УК РФ), понимается сооружений, не обязательно возведенное на месте захоронения людей, погибших в борьбе с фашизмом, независимо от их национальности и гражданства.

Места захоронения участников борьбы с фашизмом – это как индивидуальные, так и братские могилы, имеющие соответствующие надписи или мемориальные доски.

Применение насилия или угрозы его применения (п. «в» ч. 2 ст. 244 УК РФ) включает причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего и угрозу причинением любого вреда жизни и здоровья. Умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего дополнительно квалифицируется по ст.ст. 112, 121 УК РФ.

Потерпевшими при этом могут выступать любые лица, препятствующие виновному совершать действия, состоящие в надругательстве над телами умерших и местами их захоронения.

Жестокое обращение с животными (ст. 245 УК РФ)

Общественная опасность этого преступного деяния состоит не только в том, что жестокость по отношению к животным причиняет им вред, но и в том, что она часто является источником многих преступлений, развивает у детей и юношества низменные инстинкты. Судебная практика показывает, что многие из тех лиц, кто совершает тяжкие преступления против личности, начинали с издевательств над животными.

В качестве непосредственного объекта преступления будет выступать некая совокупность общественных отношений из числа охраняемых, а следовательно, и регулируемых нормами уголовного права, обеспечивающих своим наличием право любого человека на свое нравственное развитие в интересах всего общества, могущее пострадать в результате жестокого обращения с животными, повлекшие их гибель или увечье иными людьми.

¹ Уголовное право. Особенная часть : учебник / под ред. А.И. Рарога. – С. 25.

Дополнительным объектом выступают аналогичные общественные отношения, обеспечивающие своим наличием право любого человека на собственность.

Предмет преступления – как одомашненные, т.е. содержащиеся человеком (в зоопарке, клетке, в домашних зверинцах и т. п.), так и дикие, находящиеся в естественной природной среде животные. Под животными понимаются высшие позвоночные – млекопитающие и птицы. Рыбы, земноводные, пресмыкающиеся, беспозвоночные к животным по смыслу данной статьи не относятся.

С объективной стороны преступление выражается как в форме действий (определенного вида деятельности), так и в форме бездействия и проявляется через жестокое обращение с животными, повлекшем их гибель или увечье.

Жестокое обращение с животными – их систематическое избиение, оставление без пищи и воды на длительное время и использование для всякого рода ненаучных опытов, помещение в явно неприспособленное место, где животное испытывает страдание. Как жестокое обращение следует квалифицировать устройство собачьих, петушиных и иных боев и схваток, сопровождающихся увечьем или смертью зверя либо птицы, а также «проведение научно-исследовательских работ, тренировки и дрессировка животных, сопряженные с их мучением, также подпадают под действие комментируемой статьи»¹.

Под садистскими методами понимаются мучительные способы обращения с животными, причиняющие им особые страдания: мучительное умерщвление или членовредительство, пытки, сожжение живьем, удушение и т.п. методы истязания² в целях получения болезненного самоудовлетворения. Мотивы при этом могут быть различными, кроме хулиганских и корыстных.³

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.]; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 434.

² Так, А. и Б. ночью пришли на колхозную ферму, палками стали избивать молодых коров в загоне, нанося им, кровавые раны и повреждения позвоночника, затем у одной из живых коров вырезали несколько кусков мяса общим весом около 2 кг. Безусловно, такие действия следует рассматривать как садистские.

³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации /Ю.В.Грачева [и др.]; отв. ред. А.И. Рарог. – С. 434.

«Жестокое обращение в присутствии малолетних предполагает осознание виновным факта совершения соответствующих действий на глазах у детей, заведомо для виновного не достигших 14 лет, вне зависимости от сознания последними действительного смысла таких действий. Не является жестоким обращением забой домашнего скота, охота на диких животных, умерщвление больных животных или животных, напавших на человека или наносящих повреждение имуществу»¹.

Состав преступления материальный, т.е. оно окончено в момент гибели животного либо причинения ему увечья, т.е. нарушения анатомической целостности или физиологических функций органов и тканей животного.² Между деянием и последствиями должна быть установлена прямая причинная связь.

Ответственность наступает, если при этом имеет место хотя бы один из обязательных признаков состава: наличие хулиганских или корыстных побуждений; применяются садистские методы обращения с животными; деяние совершается в присутствии малолетнего. Если виновный имел намерение убить или изувечить животное, но ему по не зависящим от его воли обстоятельствам достичь этого не удалось, имеет место покушение на преступление.

Статья 245 УК РФ не распространяется на случаи проведения противоэпизоотических и санитарно-ветеринарных мероприятий, обеспечивающих предупреждение заразных заболеваний и причинение вреда здоровью людей. Однако если они проводятся методами, влекущими причинение животным указанных в законе последствий, и имеют место иные признаки состава преступления, то такие действия могут квалифицироваться по данной статье.

С субъективной стороны преступление характеризуется умышленной виной. Виновный сознает факт жестокого обращения с животными при указанных в законе обстоятельствах, предвидит гибель животного или возможность причинения увечья и желает либо допускает наступление этих последствий. Мотивы – хулиганские или корыстные побуждения – являются обязательными признаками состава преступления.

¹ Уголовное право. Особенная часть : учебник / под общ. ред. Л.Д.Гаухмана, С.В. Максимова. – С. 435-436.

² Там же.

Хулиганские побуждения имеют место, когда виновный демонстративно проявляет жестокость по отношению к животному, противопоставляя, таким образом, свое поведение общепринятым нормам морали, нравственности, взаимоотношений между людьми и отношения к животным, демонстрирует явное пренебрежение к общепринятым правилам поведения, не реагирует на замечания окружающих и попытки пресечь его действия. В случаях, когда подобные действия содержат состав хулиганства, имеют место совокупность жестокого обращения с животными и хулиганства.

Под корыстными побуждениями понимается стремление получить материальную выгоду или избавиться от затрат. В частности, корыстный мотив будет иметь место, если устраиваются турниры и схватки зверей и птиц за деньги, делаются ставки; когда животное истязают, добиваясь его смерти, чтобы избавиться от затрат на его содержание, лечение; при незаконной охоте калечащими и мучительными способами.

Субъект преступления – общий.

Понятия группы лиц, группы лиц по предварительному сговору раскрывается в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 35 УК РФ.

Умышленное уничтожение домашних животных, составляющих чужое имущество, при наличии признаков рассматриваемого состава преступления, охватывается ст. 245 и ст. 167 УК РФ.

Если во время незаконной охоты применяются садистские методы добычи животных, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности ст.ст. 245 и 258 УК РФ, поскольку запрещается в процессе незаконной охоты применять орудия и способы, использование которых наносит увечья животным, причиняет им тяжкие физические страдания. Зачастую эти орудия и способы опасны для людей (применение ядохимикатов, ловчих ям, самострелов, газов, установка зажимов, подрезей и т. п.). Запрещается добывать животных путем загона или животных, находящихся в бедственном положении, – спасающихся от стихийного бедствия, пожара.¹

¹ Например, к уголовной ответственности за незаконную охоту были привлечены Б. и Д., которые недалеко от поселка специально зажгли с двух сторон заросли камыша. Когда на глазах у людей из пламени стали выбегать горящие лисы и кабаны, вылетать птицы, Б. и Д. загнали

Статья 241 ГК РФ предусматривает возможность изъятия у собственника животных в случае негуманного обращения с ними путем выкупа лицом, предъявившим соответствующее требование в суд.

«Альтернативно обязательными признаками данного преступления являются его мотивы: если деяние совершено без применения садистских методов и не в присутствии малолетних, то оно является уголовно наказуемым лишь при наличии определенных побуждений — корыстных либо хулиганских»¹.

Завершая рассмотрение второго вопроса работы, мы вправе сделать определенные выводы.

Общественная опасность анализируемых преступлений состоит в том, что под угрозу разрушения ставятся нравственные устои общества, его культурные ценности и традиции.

Видовым объектом настоящей группы преступлений выступает общественная нравственность.

С объективной стороны данные преступления чаще совершаются в форме общественно опасного действия.

Большинство диспозиций норм сформулированы как бланкетные.

Характерным для многих составов настоящих преступлений является конкретизация предмета преступного посягательства.

Большинство указанных составов сформулированы как формальные. Наступление общественно опасных последствий предусмотрены лишь в квалифицирующих признаках.

С субъективной стороны вина в совершении рассматриваемых преступлениях выражается чаще всего в форме умысла.

Характеристика субъекта не имеет особых признаков.

на тракторе несколько ослабевших кабанов на вязкое место и убили их, наезжая трактором. Несколько кабанов погибли в огне.

¹ Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – С. 560.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В заключение еще раз повторим: несмотря на то, что преступления, входящие в гл. 25 УК РФ, имеют различные видовые объекты, как то: здоровье населения; общественная нравственность, законодатель объединил их в одну группу, признав при этом, что их родовым объектом являются общественные отношения, обеспечивающие нормальное функционирование общественной безопасности и общественного порядка.

Диспозиции всех статей гл. 25 УК РФ являются по своей сути бланкетными.

Практически все составы сконструированы как формальные.

Основная масса рассматриваемых преступлений являются умышленными.

Субъектом фактически всех преступлений, указанных в гл. 25 УК РФ, является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, т.е. общий субъект.

Александр Владимирович Агафонов

**Уголовная ответственность за преступления против
здоровья населения и общественной нравственности**

Учебно-практическое пособие

Печатается в авторской редакции

СЭЗ № 24.49.07.953 П 000315.07.03 от 21.07.2003

Подписано в печать _____
Формат Р 60x84. Бумага типографская. Гарнитура Таймс.
Печать офсетная. Усл.печ. листов 7,5 (5,4 авт.л.).
Тираж _____ экз. Заказ _____.

Организационно-научный и редакционно-издательский отдел.
Сибирский юридический институт МВД России.
660131, г. Красноярск, ул. Рокоссовского, 20.

Отпечатано на участке оперативной полиграфии
Сибирского юридического института МВД России.
660050, г. Красноярск, ул. Кутузова, 6.

