

Федеральное государственное казенное образовательное учреждение высшего образования «Сибирский юридический институт Министерства внутренних дел Российской Федерации»

Кафедра уголовного права и криминологии

Специальность 40.05.02 Правоохранительная деятельность, специализация № 1 «Оперативно-розыскная деятельность»
Узкая специализация «Деятельность подразделений по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ органов внутренних дел»

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

по теме:

**НАРКОПРЕСТУПЛЕНИЯ,
СОВЕРШАЕМЫЕ СПЕЦИАЛЬНЫМ СУБЪЕКТОМ,
И ОСОБЕННОСТИ ИХ КВАЛИФИКАЦИИ**

Выполнил:

слушатель учебной группы П-1711
старший сержант полиции
Кизимечев Андрей Васильевич

Руководитель:

доцент кафедры уголовного права и криминологии,
кандидат юридических наук
Агафонов Александр Владимирович


Дата защиты:

«22» марта 2023 г.

Оценка: удовлетворительно

Председатель ГЭК

полковник полиции
(специальное звание)


(подпись)

А.Т. Таубев
(инициалы, фамилия)

Красноярск 2023

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1. Понятие и признаки наркопреступлений, совершаемые, в том числе и специальным субъектом.....	8
§ 1. Понятие, признаки наркопреступлений и особенности их криминализации	8
§ 2. Понятие и признаки специального субъекта и его особенности отражения в составах наркопреступлений.....	13
ГЛАВА 2. Особенности квалификации наркопреступлений с использованием виновным лицом своего служебного положения	18
§ 1. Использование своего служебного положения как способ совершения преступления.....	18
§ 2. Особенности квалификации преступления при сбыте наркотических средств с использованием служебного положения его субъекта.....	21
§ 3. Особенности квалификации преступления при хищении с использованием своего служебного положения его субъекта	30
§ 4. Особенности квалификации преступления при контрабанде наркотических средств с использованием служебного положения его субъекта ...	35
ГЛАВА 3. Особенности разграничения составов наркопреступлений совершаемых специальным субъектом с иными смежными.....	41
§ 1. Обоснование наличия смежных составов с наркопреступлениями совершаемыми специальным субъектом.....	41
§ 2. Способы разграничения последних.....	43
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	47
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	50

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы выпускной квалификационной работы

Исследование теоретических и практических аспектов, связанных с противодействием незаконному обороту психотропных веществ или наркотических средств на территории современной Российской Федерации, позволяет нам сделать вывод о довольно высокой степени актуальности настоящего исследования.

Принятые в России законодательные акты устанавливают правовые основы государственной политики в сфере регулирования рынка психотропных веществ или наркотических средств, а так же и в области противодействия их нелегальному обороту.

Однако в борьбе с противоправным оборотом психотропных веществ или наркотических средств положительных сдвигов нет. Ситуация в нашей стране в последние годы только ухудшается. Наркомания становится реальной угрозой национальной безопасности России.

В связи с чем в Стратегии национальной безопасности Российской Федерации, утвержденной Указом Президента Российской Федерации от 02 июля 2021 г. № 400, в перечне угроз национальной безопасности в сфере здравоохранения и были указаны наркомания и доступность психоактивных и психотропных веществ для противоправного потребления.

В полном соответствии с этим документом, в Стратегии государственной антинаркотической политики Российской Федерации на период до 2030 года, утвержденной Указом Президента Российской Федерации от 23 ноября 2020 г. № 733, в качестве одной из главных ее задач определено именно совершенствование нормативно-правового регулирования оборота наркотиков и антинаркотической деятельности.

Указанная задача, безусловно, предполагает также и совершенствование российского уголовного законодательства в этой части.

Следовательно, актуальность выбранной нами темы исследования обусловлена всеми вышеуказанными обстоятельствами и важностью вопроса о защите здоровья населения Российской Федерации от незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ. При этом также учитывалось, что преступления, связанные с нелегальным оборотом наркотических средств и психотропных веществ, могут быть совершены в том числе и специальным субъектом.

Цель и задачи выпускной квалификационной работы

Целью работы является комплексное исследование теоретических и прикладных проблем, связанных с установлением уголовной ответственности за совершение наркопреступлений специальным субъектом.

Задачами выпускной квалификационной работы являются:

1. Рассмотреть предпосылки уголовно-правового запрета на совершение наркопреступлений специальным субъектом;
2. Определить содержание такого нормативно правового понятия как «наркопреступления» и раскрыть его сущность и основные признаки;
3. Изучить нормативно правовую регламентации наркоманийных преступлений совершенных в том числе и специальным субъектом и раскрыть особенности конструирования состава последних;
4. Раскрыть понятие такой юридической категории как «специальный субъекта» в том числе и наркопреступлений и раскрыть его социально-правовую сущность и значение;
5. Выявить особенности квалификации наркоманийных преступлений совершенных специальным субъектом и предложить пути практического их решения.
6. Сделать необходимые выводы.

Объект и предмет выпускной квалификационной работы

Объектом исследования являются общественные отношения, связанные с законодательной регламентации, дифференциацией и реализацией уго-

ловной ответственности за совершение наркопреступлений специальным субъектом.

Предметом исследования выступают уголовно-правовые нормы об ответственности за совершение наркопреступлений специальным субъектом; тенденции ее развития; основания и предпосылки криминализации указанных деяний; проблемы уголовно-правовой оценки деяний, связанных с совершением наркопреступлений совершенных специальным субъектом.

Степень научной разработанности проблемы

В становление и развития, в том числе и понятийного аппарата ст.с. 228.1, 228.4, 229,1 УК РФ существенный вклад внесли многие отечественные авторы. Вместе с тем, ранее проведенные исследования по данной темп, в основном носили в достаточной степени фрагментарный характер, проблематика рассматриваемых составов преступления существует и до настоящего времени, требует дальнейшего решения проблема уточнения правовой природы преступлений предусмотренных ст.с. 228.1, 228.4, 229,1 УК РФ, а также разграничения наркопреступлений совершенных специальным субъектом от смежных составов преступлений.

Значение разработки для теории и практики деятельности органов внутренних дел и иных правоохранительных органов

Проведенное исследование позволило сформулировать выводы и рекомендации по эффективному уголовно-правовому противодействию совершения наркопреступлений со стороны специального состава. Сформулированные в исследовании предложения могут быть использованы в законотворческой деятельности в качестве корректировки действующего уголовного законодательства, правоприменительной деятельности судов и правоохранительных органов, при подготовке методических рекомендаций по единообразной правоприменительной практики применения норм ст.ст. 228.1, 228.4, 229,1 УК РФ, а также в научной деятельности и в учебном процессе.

Теоретическую основу исследования составили основные положения отечественной доктрины уголовного права, а также и относящиеся к объекту исследования и трудов области уголовного права. Среди уголовно-правовых публикаций, непосредственно относящихся к тем е исследования, необходимо выделить труды А.Г. Безверхова, С.А. Елисеева, Ю.С. Караваева, В.С. Комиссаровой, А.Г. Кибальник, М.А. Любавина, Н.В. Мирошниченко, Д.В. Подлипского, И.А. Рябковой, И.А. Рябковой, И.Г. Соломоненко, В.В. Устименко, С.В. Чиркова, А.В. Шеслера и других.

Нормативную основу исследования составили: Конституция Российской Федерации; Уголовный Кодекс Российской Федерации, Федеральный закон РФ от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ (в ред. от 08.12.2020 г. № 428 ФЗ) «О наркотических средствах и психотропных веществах», Указ Президента РФ от 23 ноября 2020 г. № 733 «Об утверждении Стратегии государственной антинаркотической политики Российской Федерации на период до 2030 года», Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 апреля 2017 № 12. «О судебной практикие по делам о контрабанде», Постановление Пленума преступления Верховного мошенничества Суда федерального РФ от 15 здоровье июня оборот 2006 г. №14 «О судебной гарантируется практике караваева по членом делам средств о преступлениях, описывают связанных полиции с оборотом наркотическими, хищение психотропными, является сильнодействующими простой и ядовитыми предметы веществами организаци».

Эмпирическаую основу исследования составили:

- статистические данные о состоянии и динамике преступлений, предусмотренных ст.ст. 228.1, 228.4, 229,1 УК РФ за 2017-2022 годы;
- опубликованная практика Верховного Суда Российской Федерации;
- приговоры по 2 (двум) уголовным делам по преступлениям, ответственность за которые предусмотрена ст.ст. 228.1, 228.4, 229,1 УК РФ, вынесенных Федеральными судами Кемеровской и Амурской областями.

В работе использованы опубликованные данные исследований, проведенных другими авторами.

Методологическую основу исследования составляют метод познания общественных процессов и правовых явлений. В работе применялись следующие методы: исторический, статистический, документальный и системно-структурный. При проработке отечественных законов были использованы догматический (юридический) метод. Для изучения объективных и субъективных признаков составов анализируемых преступлений использовалась формальная логика и системно-структурный метод.

Эти же методы позволили выявить существующие недостатки в действующем отечественном уголовном законодательстве и сформулировать предложения по их устранению

Структура работы определена целями и задачами исследования. Выпускная квалификационная работа состоит из введения, трех глав, объединяющих в себя 8 (восемь) параграфов, заключения и списка использованной литературы.

ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ НАРКОПРЕСТУПЛЕНИЙ, СОВЕРШАЕМЫЕ, В ТОМ ЧИСЛЕ И СПЕЦИАЛЬНЫМ СУБЪЕКТОМ

§ 1. Понятие, признаки наркопреступлений и особенности их криминализации

С точки зрения уголовно-правовой характеристики, преступления в сфере незаконного оборота наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов, представляют собой совокупность совершаемых уголовно наказуемых деяний, попадающих под состав преступлений, предусмотренных ст.ст. 228 – 234.1 УК РФ.

Эти преступления носят международный характер, уголовно-правовая борьба с которыми ведется на основе целого ряда международных конвенций: «Единой конвенции о наркотических средствах 1961 года с поправками, внесенными в нее в соответствии с Протоколом 1972 года»¹ (далее – Конвенция 1961 года), «Конвенции о психотропных веществах»² (далее – Конвенция 1971 года), «Конвенции Организации Объединенных Наций о борьбе против

¹ Единая конвенция о наркотических средствах 1961 года с поправками, внесенными в нее в соответствии с Протоколом 1972 года о поправках к Единой конвенции о наркотических средствах 1961 года // Собрание законодательства РФ. - 2000. - № 22. - Ст. 2269.

² Конвенция о психотропных веществах (Вместе с «Перечнями веществ, включенных в Списки I, II, III, IV» (по состоянию на 1 июля 1993 г.) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. 1981. Выпуск 35. С. 416-419. Конвенция Организации Объединенных Наций о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ // Сборник международных договоров СССР и Российской Федерации. - 1994. - Выпуск 48. - С 133-157.

незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ»¹³ (далее – Конвенция 1988 года).

Суть уголовно наказуемых деяний, предусмотренных ст.ст. 228 – 234.1 УК РФ, заключаются в нелегальном приобретении, хранении, перевозке, производстве, переработке, сбыте, пересылке, хищении либо вымогательстве наркотических средств или психотропных веществ и их аналогов (прекурсоров), а также растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей.

Дополнительно российский законодатель предусмотрел уголовную ответственность за их контрабанду, склонение к их потреблению, организацию либо содержание притонов или систематическое предоставление помещений для их потребления, а также за незаконное культивирование запрещенных растений.

Вышеуказанные преступления, видовым объектом которых является здоровье населения и общественная нравственность. Особенности данных общественно опасных деяний заключается в том, что они направлены не на здоровье и нравственные основы индивидуально определенного человека, а сразу на все человеческое сообщество (социум), то есть - на население.

Здоровье населения — это совокупность общественных отношений, складывающихся в сфере обеспечения безопасных условий жизни многих людей, которая гарантируется ст. 41 Конституции РФ, защищается комплексом мер политического, экономического, правового, медицинского, санитарно-эпидемиологического и иного характера. В Основах законодательства РФ об охране здоровья граждан определена цель охраны здоровья населения — сохранение и укрепление физического и психического здоровья каждого человека, поддержка его активной жизни, предоставление ему медицинской помощи в случае утраты здоровья.

Общественная нравственность — это один из основных способов нормативной регуляции действий человека в обществе, особая форма общест-

венного сознания и вид общественных отношений, охватывающая выработанные человечеством и являющиеся господствующими в данный период в обществе систему норм и правил поведения, идеи, традиции, обычаи, представления о справедливости, о категориях добра и зла, долге, чести, совести, достоинстве.

Вопрос о непосредственном объекте преступлений в сфере незаконного оборота наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов так и не нашёл однозначного решения в юридической литературе.

Так, Ю.А. Красиков считает, что непосредственным объектом рассматриваемых преступлений выступают общественные отношения по поводу здоровья граждан.

По мнению В. И. Ткаченко, непосредственным объектом данных посягательств является правильное, нормальное здоровье организма людей.

Мы, в свою очередь, считаем, что непосредственным объектом вышеуказанных преступлений является конкретное общественное отношение, тот или иной интерес или благо, охраняемое уголовным законом, на которое непосредственно совершается преступное посягательство, в результате чего ему причиняется вред либо создаётся возможность причинения такого вреда.

В качестве предмета данных преступлений выступают наркотические средства и психотропные вещества.

Наркотические средства - вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе Единой конвенцией о наркотических средствах 1961 года;

Психотропные вещества - вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, природные материалы, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежа-

щих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе Конвенцией о психотропных веществах 1971 года;³

Для определения вида наркотика обращаются к спискам и реестру наркотических веществ Российской Федерации. В Российской Федерации существует 4 списка содержащих описание наркотиков, психотропных веществ и их производных:

Список I - список наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, оборот которых в Российской Федерации запрещен в соответствии с законодательством Российской Федерации .⁴

Список II - список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых устанавливаются меры контроля.

Список III - список психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых допускается исключение некоторых мер контроля.

Список IV - список прекурсоров, оборот которых в Российской Федерации, ограничен и в отношении которых устанавливаются меры контроля в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации.

С 22 июля 2010 года вступили в силу изменения, утверждённые постановлением Правительства Российской Федерации в связи с совершенствованием контроля над оборотом прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ. Согласно этим изменениям, в зависимости от принимаемых мер контроля, список прекурсоров был поделён на три части. В нем указаны 3 таблицы прекурсоров, 2 из них обозначают прекурсоры, оборот кото-

³ Федеральный закон от 08.01.1998 № 3-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О наркотических средствах и психотропных веществах" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)

⁴ Там же.

рых запрещен, а третья обозначает такие прекурсоры, в отношении которых установлен контроль со стороны правоохранительных органов.

Помимо существующих в этом списке веществ, данный список пополняется из года в год. Так, в 2017 году бывший вице-премьер Медведев Д.А. подписал указ о расширении этих списков. В список попали некоторые вещества каннобиноидной группы, так же вещество, которое начало активно распространяться за рубежом - бензолсульфонамид.⁵

В основном большая часть преступлений, рассматриваемых в выпускной квалификационной работе, совершается путем действий. Есть некоторые, которые совершаются путем как действия, так и бездействия.

В настоящее время оборот наркотических веществ в Российской Федерации представляет собой 2 вида : законный и не законный.

При этом, под оборотом следует понимать - разработку, производство, изготовление, хранение, перевозку, пересылку, отпуск, реализацию, распределение, приобретение, использование, ввоз на территорию и вывоз с территории Российской Федерации, уничтожение наркотических веществ, разрешённые и контролируемые в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Следует так же учесть, что уголовная ответственность наступает только за незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ.

Если рассматривать наркопреступления с субъективной стороны, то большинство общественно опасных деяний совершаются умышленно.⁶

Субъектом, то есть лицом, которое попадает под уголовную ответственность, может быть гражданин, достигший 16-ти летнего возраста. В особых случаях, например, хищение либо вымогательство наркотических средств и психотропных веществ, субъектом может выступать лицо, достигшее 14-ти летнего возраста.

⁵ <https://lenta.ru/news/2017/01/21/cannabis>

Таким образом, проблема распространения и употребления наркотиков в России является общенациональной проблемой, которая представляет угрозу безопасности государства, поскольку по своим долгосрочным последствиям она должна быть отнесена в категорию прямых угроз национальной безопасности России. Причем признание это должно быть сделано на высшем уровне. Учитывая систему распространения наркотиков в городах, целесообразно проведение общенациональной кампании. При этом особое внимание следует обращать на учебные заведения и места отдыха молодежи. С учетом статистических данных о том, что самый опасный возраст с точки зрения вовлечения в наркоманию - 12-17 лет, разработать специальную программу, в которой основное внимание уделить психологическому воздействию на эту возрастную группу, в первую очередь через средства массовой информации, активно используя при этом имеющийся зарубежный опыт.

§ 2. Понятие и признаки специального субъекта и его особенности отражения в составах наркопреступлений

В соответствии со ст. 19 Конституции Российской Федерации все граждане равны перед законом. Однако это не исключает определенной формы неравенства перед законом на основании предписаний самого закона. Иными словами, закон предусматривает, что за некоторые преступления отвечают только те физические лица, которые, наряду с общими признаками субъекта преступления (достижение возраста, наступления уголовной ответственности и вменяемость) должны обладать и некоторыми дополнительными признаками, которые каким-то образом характеризуют личность виновного в данном

конкретном преступлении.

Таким образом, наряду с понятием общего субъекта Уголовный кодекс России⁷ предусматривает и понятие специального субъекта.

В действующем УК РФ 1996 г. регламентация специального субъекта преступления имеет вид описания его признаков в конкретных нормах Особенной части. Ввиду отсутствия легальной дефиниции термина именно в разнородности этих признаков и состоит причина разногласий во взглядах отечественных учёных на сущность специального субъекта преступления.

Так, одни авторы под специальным субъектом понимают лицо, которое, помимо общих признаков, определяющих его как физическое, вменяемое и достигшее определенного возраста лицо, обладает еще и специальными (дополнительными) признаками, предусмотренными в диспозиции уголовно-правовой нормы, с использованием которых или в силу их наличия лицо и совершило данное преступление⁸; другие – лиц, которые кроме необходимых признаков субъекта должны иметь еще и особые дополнительные признаки, которые ограничивают возможность привлечения других лиц к уголовной ответственности за совершение данного преступления⁹; третьи сужают круг специальных субъектов к лицам, имеющих, кроме указанных общих, еще специальные дополнительные признаки, которые характеризуют и определяют квалификацию совершенного им деяния¹⁰; четвертые объясняют специальный субъект как лицо, имеющее наряду с вменяемостью и возрастом уголовной ответственности также другие дополнительные юридические признаки, предусмотренные в уголовном законе, которые прямо вытекают из него, и

⁸ Устименко В.В. Специальный субъект преступления (понятие и виды). - Х., 1986. - С. 23.

⁹ Подлипский Д.В. Понятие специального субъекта преступления // Наука и современность. - 2013. - № 21. - С. 273.

¹⁰ Подлипский Д.В. Понятие специального субъекта преступления // Наука и современность. - 2013. - № 21. - С. 273.

ограничивают круг физических лиц, которые могут нести ответственность по данному закону¹¹.

Каждое из вышеизложенных понятий специального субъекта имеют право на существование, так как они указывают на то, чем специальный субъект отличается от общего.

В настоящее время общепринятым считается подход, разработанный ещё советскими учёными, согласно которому сущность специального субъекта преступления заключается в наличии у него особых, дополнительных признаков, указанных в конкретных статьях Особенной части УК РФ. И признаки специального субъекта преступления связывались почти исключительно с характером деятельности человека. Однако в связи с увеличением количества составов преступлений со специальным субъектом расширилось и представление о дополнительных признаках субъекта.

По мнению Ю.С. Караваевой, правовая природа специального субъекта преступления заключается в том, что он является носителем уголовно значимого социального статуса (роли), позволяющего ему совершить посягательство на специфическую сферу общественных отношений и обуславливающего предъявление к нему более строгих требований ответственности¹².

Предложенный подход к определению правовой природы специального субъекта преступления исходит из содержания и функционального значения его специальных признаков.

С учётом изложенного понятие «специальный субъект преступления» можно определить так: это физическое вменяемое лицо, достигшее установленного законом возраста уголовной ответственности и совершившее преступление путём использования своего специального статуса, признаки кото-

¹¹ Муллагалиева К.С. Специальный субъект преступления, его признаки // Аллея науки. - 2021. - Т. 2. - № 12 (63). - С. 221.

¹² Караваева Ю.С. Понятие специального субъекта преступления и классификация его признаков в рамках социально-ролевого подхода // Вестник Омского университета. Серия: Право. - 2013. - № 4 (37). - С. 177.

рого описаны в диспозиции вполне конкретных норм Особенной части УК РФ.

В уголовно-правовой теории признаки специального субъекта классифицируются на несколько видов и по нескольким основаниям.

Итак, в определении специального субъекта преступления необходимо отразить следующее. Во-первых, общие признаки субъекта преступления. Во-вторых, заложить те признаки, на основании которых именно указанное в законе лицо, совершившее общественно опасное деяние, может быть привлечено к уголовной ответственности. Наличие у лица признаков специального субъекта совсем не означает, что он является субъектом преступления. Таким лицом становится только после совершения общественно опасного деяния с использованием тех возможностей, которые предоставляются имеющимися признаками, например, должностное положение, характер выполняемой деятельности.

Уголовно-правовое значение специальных и общих признаков субъекта преступления абсолютно различно по своему характеру. Это объясняется тем, что при отсутствии хотя бы одного из общих признаков субъекта преступления, означает вместе с тем и отсутствие состава преступления как такового.

Если же отсутствуют специальные признаки преступления, то в одних случаях отсутствие данных признаков преступления полностью исключает уголовную ответственность лица, а в других случаях, лишь меняет квалификацию противоправного деяния.

Также специальный субъект может выступать как квалифицирующий признак, который образует состав преступления при смягчающих и при отягчающих обстоятельствах.

В Уголовном кодексе РФ получило распространение выделение квалифицирующих признаков преступлений при их совершении именно должностным лицом.

В качестве которого, согласно законодательству РФ выделяет две разновидности должностных лиц: 1) лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителей власти; 2) лица, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ. Также, в примечании к ст. 318 УК раскрыто содержание понятия представителя власти применительно ко всем случаям его использования в статьях УК РФ.

Таким образом, подводя итог вышеизложенному, объем прав и полномочий субъекта определяется его должностной компетенцией, которая закрепляется в различных нормативных актах (законах, уставах, положениях, инструкциях, приказах и т.п.). Для того чтобы установить, что должностное лицо совершило действия, выходящие за пределы имеющихся у него прав и полномочий, необходимо точно выяснить, каким именно правовым актом они регулируются и какие конкретно положения этого акта были нарушены.

ГЛАВА 2. ОСОБЕННОСТИ КВАЛИФИКАЦИИ НАРКОПРЕСТУПЛЕНИЙ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ ВИНОВНЫМ ЛИЦОМ СВОЕГО СЛУЖЕБНОГО ПОЛОЖЕНИЯ

§ 1. Использование своего служебного положения как способ совершения преступления

В теории уголовного права признак «использование своего служебного положения» как способ преступления рассматривают в узком и широком смыслах.

В узком смысле – использование своего служебного положения – это совершение лицом действий только в рамках предоставленных ему прав и обязанностей.

Широкое понимание – это совершение деяния не только в пределах своих полномочий, но и с использованием авторитета своей должности. Широкое понимание использования своего служебного положения более обоснованно¹³.

Под использованием лицом своего служебного положения следует понимать не только осуществление служебных полномочий (реализация юридических возможностей лица), но и использование авторитета власти, должности, служебных связей, влияние аппарата управления, совершение заведомо незаконных действий по службе (реализация фактических возможностей субъекта преступления)¹⁴.

¹³ Иногамова-Хегай Л., Чебедов С. Квалификация преступлений с использованием служебного положения // Уголовное право. - 2003. - №4. - С. 25.

¹⁴ Безверхов А.Г., Агапов П.В. «Использование служебного положения» как квали-

Определимся с тем, кто может использовать служебное положение. Согласно п. 29 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 30 ноября 2017 г. № 48 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате» под лицами, использующими свое служебное положение при совершении мошенничества, присвоения или растраты, следует понимать должностных лиц, обладающих признаками, предусмотренными примечанием 1 к ст. 285 УК РФ, государственных или муниципальных служащих, не являющихся должностными лицами, а также иных лиц, отвечающих требованиям, предусмотренным примечанием 1 к ст. 201 УК РФ (например, лицо, использующее для хищения свои служебные полномочия, включающие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности в коммерческой организации).

Вместе с тем, использовать свое служебное положение могут не только лица, указанные в примечаниях к статьям 201 и 285 УК РФ, но и служащие.

Служащий – это лицо, проходящее службу в государственных, муниципальных, общественных или частных организациях (учреждениях, предприятиях), обязанности которого выражаются в оказании услуг¹⁵, т.е. служащий осуществляет управленческую либо иную юридически значимую деятельность, непосредственно не связанную с производством материальных благ или оказанием материальных услуг, а также интеллектуальное или документальное обслуживание управленческой или иной деятельности¹⁶.

По объему полномочий служащие делятся на руководителей; специалистов (исполнителей, не имеющих распорядительных полномочий) и вспомогательный (обслуживающий) персонал¹⁷. Следовательно, можно выделить два вида служащих: наделенные управленческими полномочиями и выпол-

фицирующий признак общеуголовных преступлений // Следователь. - 2001. - №1. - С.3.

¹⁵ Безверхов А.Г., Агапов П.В. Указ. соч. - С.4-5.

¹⁶ Егорова Н. Служащий как специальный субъект в уголовном праве России // Законность. – 2019. - № 3.

¹⁷ Елисеев С.. Преступления против собственности по уголовному законодательству России. - Томск, 1999. - С. 171-172.

няющие только технические действия. Хищение вверенного имущества служащим можно квалифицировать по ч. 3 ст. 159 и ч. 3 ст. 160 УК РФ, когда он осуществляет управленческую или иную юридически значимую деятельность либо её интеллектуальное или документальное обслуживание¹⁸.

Так, действия водителя автобетоносмесителя, осуществлявшего правомочия в отношении вверенного ему имущества (бетона) не в связи с занимаемой должностью, а выполнявшего свои производственные функции по его перевозке и доставке на основании товарно-транспортной накладной, были обосновано квалифицированы по ч. 1 ст. 160 УК РФ, так как субъекты преступления, предусмотренного п. «в» ч. 2 ст. 160 УК РФ (ч. 3 ст. 160 УК РФ), это должностные лица и иные служащие, использующие своё служебное положение для присвоения имущества¹⁹.

Анализируя изложенное, отметим, что степень общественной опасности существенно повышается при совершении преступлений лицом с использованием своего служебного положения, поскольку оно выражается не только в использовании указанными лицами своих служебных полномочий, но и в оказании влияния (исходя из значимости и авторитета занимаемой ими должности) на других лиц в целях совершения преступлений. Эти лица имеют, как правило, возможность оказать какое-либо содействие, принять решение, каким-либо образом повлиять, действуя в рамках своих служебных полномочий.

¹⁸ Кузнецов А.А. Использование служебного положения при совершении преступлений в сфере экономики :автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Омск, 2006. - С. 18.

¹⁹ Бюллетень Верховного суда РФ. - 2002. - № 2. - С. 20.

§ 2. Особенности квалификации преступления при сбыте наркотических средств с использованием служебного положения

При квалификации наркопреступлений, связанных сбытом наркотиков виновным лицом с использованием своего служебного положения, в правоприменительной практике часто возникают вопросы. В частности, кто может выступить в качестве субъекта этого преступления.

В п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. № 5 «О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств» отмечается, что под хищением оружия с использованием своего служебного положения следует считать хищение их как лицом, которое наделено служебными полномочиями, связанными с оборотом оружия, в частности его использованием, производством, учетом, хранением, передачей, изъятием и т.д., так и лицом, которому они выданы персонально и на определенное время для выполнения специальных обязанностей (часовым, вахтером или инкассатором во время исполнения ими служебных обязанностей и т.п.).

Аналогичным образом служебное положение трактует Верховный Суд Российской Федерации п. 23 постановления №14.

Под использующим свое положение (п. «в» ч. 2 ст. 229 УК РФ) понимают, как должностное лицо, так и лицо, выполнение трудовых функций которого связано с работой с наркотическими средствами или психотропными веществами.

Например, при изготовлении лекарственных препаратов таким лицом может являться провизор, лаборант, при отпуске и применении – работник аптеки, врач, медицинская сестра, при их охране – охранник, экспедитор.

Соответственно, под служащим, использующим свое служебное поло-

жение при хищении оружия и наркотических средств, Верховный Суд Российской Федерации понимает служащих, осуществляющих юридически значимые действия или выполняющих, поскольку оружие и наркотические средства изъяты из гражданского оборота технические функции, что ограничивает доступ к ним.

В теории обоснованно предложено указать рассматриваемый признак при формулировке норм, устанавливающих наказание за посягательство, как «совершение преступления при использовании своих служебных полномочий или профессиональных функций»²⁰.

Несмотря на то, что такое широкое понимание служебного положение указано относительно хищения наркотических средств и психотропных веществ, применительно к их сбыту суды, в том числе и Верховный Суд Российской Федерации, стали исключать из обвинения рассматриваемый квалифицирующий признак, если служебная деятельность подсудимого не была связана с осуществлением трудовой деятельности по обороту наркотиков²¹

По делу Билалова, оперуполномоченного межрайонного отдела УФСКН, Верховный Суд Российской Федерации, исключил из обвинения квалифицирующий признак – сбыт наркотических средств с использованием своего служебного положения, указав следующее. По смыслу закона под использованием служебного положения понимают действия любых лиц, которые по роду деятельности связаны с легальным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (работники, медицинских, фармацевтических, научных и т. п. учреждений). Билалов, как оперуполномоченный по роду своей деятельности не был связан с легальным оборотом наркотических средств в связи с чем, квалификация его действий по п. «б» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ является неправильной²².

²⁰ Определение Московского городского суда от 3 октября 2013 г. №10-8873.

²¹ Яни П. Вопросы квалификации преступлений // Законность. - 2018. - №12.

²² Определение Верховного Суда РФ от 3 апреля 2013 г. №11-Д 13-9.

В другом случае Кретинина, оперуполномоченного отделения по борьбе с незаконным оборотом наркотиков отдела уголовного розыска, обвиняли в совершении преступления, предусмотренного п. «б» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ. Кретинин, получив от доверенного лица наркотические средства, желая привлечь для сотрудничества лицо, страдающее наркозависимостью, вне рамок проведения ОРМ, разрешающего использовать наркотические средства, передал наркозависимому лицу героин массой 0,07 грамма.

Исключая из обвинения квалифицирующий признак – сбыт наркотических средств с использованием своего служебного положения, суд указал следующее. Кретинин, являясь оперуполномоченным отделения по борьбе с незаконным оборотом наркотиков, осуществлял в пределах своих компетенций правоприменительные функции в области оперативно-розыскной деятельности в целях борьбы с незаконным оборотом наркотических средств. Однако наркотические средства не находились у него в свободном обращении; использование наркотических средств оперуполномоченным отдела уголовного розыска не разрешается, изъятие наркотических средств и передача их следствию оформляется документально; фактов утраты изъятых наркотических средств и хищения *не* было, обстоятельства приобретения Кретининым наркотических средств не установлены, каким образом подсудимый использовал свое служебное положение для приобретения и сбыта наркотических средств в предъявленном обвинении не указано. На основании изложенного суд исключил из обвинения п. «б» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ²³.

Таким образом, рассматриваемый квалифицирующий признак был исключен вследствие того, что в обвинении не было указано, в чем выразилось использование служебного положения. Было лишь отмечено, что фактов утраты изъятых наркотических средств и хищения не было, обстоятельства приобретения Кретининым наркотических средств не установлены, каким

²³ Приговор Беловского городского суда Кемеровской области от 19 апреля 2016 г. №1-15/2016.

образом подсудимый использовал свое служебное положение для приобретения и сбыта наркотических средств в предъявленном обвинении не указано. Кроме того, суд акцентировал внимание на отсутствие у подсудимого правомочия использовать наркотические средства, так как оперуполномоченные отдела уголовного розыска изъятие наркотических средств и передачу их следствию оформляют документально.

В данном случае, главным доводом является то, что субъект должен иметь легальную возможность приобрести наркотические средства. Хотя в ст. 228.1 УК РФ речь идет не о приобретении, а о сбыте наркотических средств и возможностей для передачи наркотических средств, используя возможности оперуполномоченного, гораздо больше, чем у простого человека. Так, нет никаких фактических препятствий для оперуполномоченного, который изымает при проведении оперативно-розыскных мероприятий одну массу наркотических средств, а документально оформить меньшую, а остаток сбыть, поскольку оперуполномоченный личному досмотру не подлежит.

В то же время Сомов, инспектор отдела безопасности исправительного учреждения был осужден ст. ч. 1 ст. 30, 228.1 ч. 3 п. «б» УК РФ, за то, что он пытался пронести на территорию колонии наркотические средства для передачи их осужденному. Суд обосновал свое решение тем, что Сомов являлся представителем власти, используя свои должностные полномочия, в нарушение должностных обязанностей, предписывающих изымать у осужденных запрещенные вещи и предметы, в том числе наркотические и психотропные вещества (Приложение № 1 к Правилам внутреннего распорядка исправительных учреждений, утвержденным приказом Министерства юстиции РФ № 205 от 3 ноября 2005 года), в силу своих должностных обязанностей, не имея права приносить осужденным запрещенные предметы, а также в нарушение п.18 Правил внутреннего распорядка исправительных учреждений, запрещающего работникам исправительных учреждений вступать с осужденными в какие-либо отношения, не регламентированные уголовно-исполнительным

законодательством.

При совершении преступления с использованием служебного положения речь идет не об обязанностях, а о правах, предоставляющих возможность совершить определенные действия. Следовало указать, что Сомов являлся служащим и в отличие от других лиц, проходящих на территорию ИК, инспектор отдела безопасности не подвергается досмотру, т.е. использовал возможности, предоставляемые ему как служащему. Так, по делу Омельченко, осужденного за покушение на сбыт наркотических средств (ч. 3 ст. 30 п. «г», ч. 3 ст. 228.1 УК РФ), суд указал, что подсудимый использовал свое служебное положение – право нахождения на территории исправительного учреждения и отсутствие личного досмотра при проходе на территорию учреждения²⁴. Поэтому сбыт сотрудником колонии наркотических средств вне территории исправительного учреждения не может быть квалифицирован как сбыт наркотических средств с использованием служебного положения.

Так, довольно сложно согласиться квалификацией действия адвоката, который пытался пронести на территорию СИЗО наркотические средства для передачи их своему подзащитному, в отношении которого применили меру пресечения – заключение под стражу, по ч. 1 ст. 30 п. «б», «г», ч. 3 ст. 228.1 УК РФ.

Свое решение суд обосновал тем, что подсудимый, используя свое служебное положение – статус адвоката, позволяющий ему беспрепятственно встречаться со своим подзащитным конфиденциально, в том числе и в условиях изолятора²⁵.

В данном случае произошло неосновательное смешение профессионального статуса адвоката с отсутствующим у него служебным положением²⁶.

²⁴ Приговор Белогорского районного суда Амурской области от 17 декабря 2012 №1-128/2012.

²⁵ Определение Верховного Суда РФ от 3 апреля 2013 г. №11-Д 13-9.

²⁶ Приговор Беловского городского суда Кемеровской области от 19 апреля 2016 г. №1-15/2016.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 31.05.2002 г. №63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам и не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности.

Статус адвоката хотя и может облегчить совершение преступления, но использовать служебное положение он не может, поскольку служебные обязанности не выполняет²⁷.

Таким образом, субъектом сбыта наркотических средств с использованием служебного положения являются не только должностные лица, указанные в примечании к ст. 285 УК РФ, а также лица, выполняющие управленческие функции, указанные в примечании к ст. 201 УК РФ, но и служащие, лица, осуществляющие управленческую либо иную юридически значимую деятельность, непосредственно не связанную с производством материальных благ или оказанием материальных услуг, а также интеллектуальное или документальное обслуживание управленческой или иной деятельности, которые заключают трудовой договор с организацией.

В результате изучения постановлений и определений Пленума Верховного Суда Российской Федерации, решений судов первой инстанции, затрагивающих вопросы квалификации использования служебного положения лицами при совершении различных видов преступлений, в том числе в сфере незаконного оборота наркотических средств, выделены положения, которые могут быть использованы для правильной квалификации.

Согласно разъяснениям п. 13 постановления Пленума Верховного Суда

²⁷ Приговор Белогорского районного суда Амурской области от 17 декабря 2012 №1-128/2012.

РФ от 15.06.2006 № 14 (ред. от 30.06.2015) «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами» (далее – постановление №14) под незаконным сбытом наркотических средств, ..., следует понимать незаконную деятельность лица, направленную на их возмездную либо безвозмездную реализацию (продажа, дарение, обмен, уплата долга, дача взаймы и т.д.) другому лицу (далее – приобретателю). При этом сама передача лицом реализуемых средств, веществ, растений приобретателю может быть осуществлена любыми способами, в том числе непосредственно, путем сообщения о месте их хранения приобретателю, проведения закладки в обусловленном с ним месте, введения инъекции. Об умысле на сбыт указанных средств, могут свидетельствовать при наличии к тому оснований их приобретение, изготовление, переработка, хранение, перевозка лицом, самим их не употребляющим, количество (объем), размещение в удобной для передачи расфасовке, наличие соответствующей договоренности с потребителями и т.п.

Как указано в определении Верховного Суда Российской Федерации от 5 июля 2018 г. №77-АПУ18-ЗСП вопреки утверждениям суда, действия оперуполномоченных отдела полиции Безбородова и Мазаева, выразившиеся в помещении ими наркотических средств в автомобиль и в сумку Д. с целью фальсификации доказательств, хотя и является способом совершения преступления – превышения должностных полномочий, не охватываются диспозицией ст. 286 УК РФ независимо от цели, которую они преследовали, и не исключает их ответственность за незаконный оборот наркотического средства.

Более обосновано определение Верховного Суда Российской Федерации от 23 октября 2013 г. № 16-Д13-24, где указано, что суды не учли, что А. (потерпевший, которому подбросили наркотические средства) не был осведомлен о том, что Шавелев Д.О. собирается каким-либо способом «реализовать» ему наркотические средства, в то время как понятие «сбыт» предпола-

гает участие, личное либо опосредованное, как минимум, двух лиц.

Таким образом, сбыт наркотических средств подразумевает наличие двух лиц: сбытчика и приобретателя, который осознает факт приобретения им наркотических средств. Если «приобретатель» не осознавал факт передачи ему наркотических средств, сбыта нет²⁸.

К сожалению, авторами не обнаружена следственно-судебная практика по пересылке и производству наркотических средств лицом с использованием своего служебного положения. Вместе с тем полагаем, что в случае выявления таких фактов при квалификации необходимо основываться на разъяснения постановления № 14.

В части незаконной пересылки наркотического средства на п. 17 постановления №14, где действия лица, направлены на перемещение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества адресату (например, в почтовых отправлениях, посылках, багаже с использованием средств почтовой связи, воздушного или другого вида транспорта, а также с нарочным при отсутствии осведомленности последнего о реально перемещаемом объекте или его сговора с отправителем), когда эти действия по перемещению осуществляются без непосредственного участия отправителя. При этом ответственность лица по статье 228.1 УК РФ как за оконченное преступление наступает с момента отправления письма, посылки, багажа и т.п. с содержащимися в нем указанными средствами, веществами или их аналогами, такими растениями либо их частями, содержащими наркотические средства или психотропные вещества, независимо от получения их адресатом.

²⁸ Быкова Е.Г., Яшков С.А. Уголовно-правовая оценка действий должностных лиц при инсценировке преступления в сфере незаконного оборота наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров // Уголовное право. - 2017. - № 2.

Незаконную пересылку указанных средств, веществ, растений путем международного почтового отправления следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных соответствующими частями статей 228.1 и 229.1 УК РФ, в случае установления их незаконного перемещения через таможенную границу Таможенного союза, членом которого является Российская Федерация, либо Государственную границу Российской Федерации с государствами – членами Таможенного союза.

Так, незаконная пересылка наркотических средств с использованием служебного положения может выражаться в использовании возможностей, которые предоставлены лицу, в связи с занимаемой должностью, например, действия работника почты или курьеров организаций, занимающихся доставкой товаров.

В части незаконного производства наркотических средств согласно п. 12 постановления №14 следует понимать совершенные в нарушение законодательства Российской Федерации умышленные действия, направленные на серийное получение таких средств или веществ из растений, химических и иных веществ (например, с использованием специального химического или иного оборудования, производство наркотических средств или психотропных веществ в приспособленном для этих целей помещении, изготовление наркотика партиями, в расфасованном виде).

Например, как незаконное производство наркотических средств с использованием служебного положения могут оцениваться такие действия как использование служащим помещений, оборудования, предназначенных для легального производства наркотиков.

При этом, считаем правильным оценивать признаки субъекта незаконной пересылки или производства наркотических средств с использованием служебного положения аналогичным образом, как и субъекта незаконного сбыта наркотических средств с использованием служебного положения.

§ 3. Особенности квалификации преступления при хищении с использованием своего служебного положения его субъекта

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. №14 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами» под использующим свое служебное положение лицом следует понимать как должностное лицо, так и лицо, выполнение трудовых функций которого связано с работой с наркотическими средствами или психотропными веществами.

Таким образом, хищение наркотиков лицом с использованием своего служебного положения может быть совершено не только в отношении вверенного имущества, по отношению к которому виновный обладает организационно-распорядительными или административно-хозяйственными полномочиями. Примером тому служит судебная практика.

Так, приговором Буйнакского городского суда от 24 марта 2010 г. по п. «в» ч. 2 ст. 229 и ч. 2 ст. 327 УК РФ за хищение наркотического средства с использованием своего служебного положения и подделку официального документа с целью сокрытия другого преступления была осуждена И. Как врач станции скорой медицинской помощи в составе выездной бригады И. выехала по вызову для оказания медицинской помощи. По возвращении на станцию скорой медицинской помощи И. присвоила промедол, находящийся в упаковке, и распорядилась им по своему усмотрению, тем самым нарушила правила использования наркотического средства. С целью сокрытия данного преступления И. вместо фельдшера произвела неверную запись в карте вызова

ва скорой медицинской помощи о применении пациенту промедола и расписалась за нее.

Хищение наркотических средств лицом с использованием служебного положения может быть совершено не только путем присвоения или растраты (то есть когда лицо наделено правомочиями в отношении имущества).

Так, приговором Боготольского районного суда Красноярского края от 3 октября 2013 г. хирург МБУЗ г. Ачинска А. осужден к шести годам лишения свободы по п. «б» ч. 3 ст. 229 УК РФ в связи с тем, что при проведении операции похитил героин в капсуле, который изъят из желудка задержанного сотрудниками полиции пациента. В данной ситуации А. не обладал какими-либо полномочиями по отношению к наркотическому средству, наркотическое средство ему не вверялось, он выполнял свои трудовые обязанности – технические функции по проведению операции и изъятию капсул с наркотиками. В случае хищения наркотических средств в меньшем объеме в данном случае предоставляется верным квалифицировать действия А. по п. «в» ч. 2 ст. 229 УК РФ как хищение в форме мошенничества, так как он не сообщил сотрудникам полиции о юридически значимом факте – истинном размере изъятого при проведении операции наркотического средства.

Расширительное толкование квалифицирующего признака «использование лицом своего служебного положения при хищении наркотических средств» даст возможность необоснованно применять его ко многим категориям служащих или работников: водителю скорой помощи, техникке или сторожу, работающим в аптеке, рабочему подрядной организации, производящему ремонт в кабинете, где хранятся наркотики, и т.д.

Например, в соответствии с приказом Минздрава РФ от 26 марта 1999 г. N№ 100 «О совершенствовании организации скорой медицинской помощи населению Российской Федерации» на водителя автомобиля скорой медицинской помощи возлагается обязанность сохранности имущества.

Этой же инструкцией предусмотрен типовой набор медицинских препаратов, находящихся в укладке врача (фельдшера), являющихся наркотическими или психотропными средствами, в который входят включенные в Перечни, утвержденные постановлением Правительства РФ от 1 октября 2012 г. № 1002 «Об утверждении значительного, крупного и особо крупного размеров наркотических средств и психотропных веществ», морфин, промедол, омнопон, фенталин (по 2 ампулы), 3 ампулы диазепама. Водитель оказывает помощь членам бригады скорой медицинской помощи, всегда осведомлен о наличии наркотических средств или психотропных средств, их объеме и характере воздействия на организм. Данная информированность, безусловно, облегчает ему совершение хищения наркотиков. Вместе с тем водитель не будет являться специальным субъектом, так как работа с наркотическими средствами прямо не вытекает из его должностных обязанностей, он не имеет специального доступа к работе с ними. Облегчение хищения за счет своего служебного положения водителем, безусловно, должно учитываться, но при назначении наказания в пределах санкции. Водитель не обладает признаками специального субъекта, так же как и охранник в больнице либо сторож в аптеке, так как не имеет прямого правового допуска к работе с наркотиками.

Ситуационный фактический доступ к наркотическим средствам в связи с выполнением трудовых функций не является основанием для применения данного квалифицирующего признака.

Действия защитника Г., который при ознакомлении с материалами уголовного дела в кабинете следователя вскрыл пакет с вещественным доказательством и извлек оттуда сверток с героином, спрятав его в руке, суд квалифицировал по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 229 УК РФ, так как за действиями Г. наблюдал Х., который пресек хищение. У Г. был фактический доступ к наркотикам в силу его положения – наличия процессуального статуса защитника, однако он не имел правового доступа к ним.

Во избежание необоснованного расширения круга лиц, попадающих под рассматриваемый квалифицирующий признак, необходимо учитывать, что лицо (за исключением должностного лица) должно иметь не только фактический доступ к наркотическим средствам, но и правовой, то есть работа с наркотическими средствами должна быть прямо предусмотрена в должностной инструкции или специальном соглашении, кроме того, сотрудник организации должен иметь допуск, оформленный в соответствии с постановлением Правительства РФ от 6 августа 1998 г. № 892 «Об утверждении Правил допуска лиц к работе с наркотическими средствами и психотропными веществами, а также к деятельности, связанной с оборотом прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ».

Расширительное толкование высшей судебной инстанцией признака «использование лицом своего служебного положения» при хищении наркотических средств или психотропных веществ приводит к тому, что при рассмотрении дел невозможно дифференцировать уголовную ответственность сотрудников разных организаций. Хотя очевидно, что общественная опасность хищения, совершенного сотрудником следственного комитета или прокуратуры, превышает общественную опасность такого же хищения, совершенного лаборантом при изготовлении наркотиков.

Кроме того, законодателем открытое хищение наркотиков (грабеж) отнесено к менее тяжкому преступлению (ч. 1 ст. 229 УК РФ), чем хищение наркотиков лицом, использующим свое служебное положение, что является не совсем последовательным. На данную проблему ранее указывали в специальной литературе.²⁹ Позиция законодателя объясняется тем, что общественную опасность рассматриваемого хищения составляет не только способ его совершения, но и особенности предметов и порядок оборота наркотических

²⁹ Прохорова М.Л. Использование лицом своего служебного положения как признак, квалифицирующий специальные виды хищения // Научные ведомости Белгородского государственного университета. Серия: «Философия. Социология. Право». – 2014. – № 16(187). – Выпуск 29. – С. 168-173.

средств. Факт хищения наркотиков путем грабежа в кратчайшее время становится известным правоохранительным органам, хищение же, совершенное лицом с использованием служебного положения может оставаться латентным длительное время либо вообще не стать известным.

К примеру, приговором Кировского районного суда города Омска от 13 апреля 2009 г. фельдшер Г. признан виновным в совершении преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 2 ст. 229 УК РФ, п. «б» ч. 3 ст. 229 УК РФ. Г. похищал наркотические средства из сейфа больницы и употреблял лично более полутора лет.

Повышенная уголовная ответственность за хищение наркотиков, совершенное лицом с использованием своего служебного положения, также может быть объяснена уголовно-правовой политикой государства, направленной на уменьшение прецедентности хищений, совершаемых специальными субъектами. Вместе с тем общественная опасность деяния повышается не из-за субъекта, его совершившего, а за счет «удвоения» объекта посягательства, то есть посягательство нарушает две и более группы общественных отношений.³⁰

При хищении наркотиков путем грабежа дополнительным объектом являются отношения собственности и телесная неприкосновенность человека, при хищении наркотиков специальным субъектом – нормальная деятельность организации, отношения собственности. В связи с этим, на наш взгляд, хищение наркотиков путем грабежа и хищение, совершенное специальным субъектом, должны быть одинаковыми по тяжести преступлениями.

Подводя итоги, отметим, что хищение наркотических средств или психотропных веществ лицом с использованием своего служебного положения может быть осуществлено в форме мошенничества, присвоения или растраты.

³⁰ Прокументов Л.М. Криминология (Общая часть) : учебное пособие – Томск, 2017.

Субъектом преступления, предусмотренного п. «б» ч. 2 ст. 229 УК РФ, являются должностные лица, указанные в примечании к ст. 285 УК РФ, лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих и иных организациях (примечание к ст. 201 УК РФ), и иные, обладающие следующими признаками:

- 1) выполняют трудовые функции, связанные с работой с наркотическими средствами или психотропными веществами;
- 2) имеют допуск к работе с наркотическими средствами или психотропными веществами, оформленный в соответствии с постановлением Правительства РФ от 6 августа 1998 г. № 892;
- 3) наделяются определенными трудовыми функциями в силу занимаемого служебного положения по определению либо исполнению порядка производства, торговли, продажи, хранения, передачи, пользования, изъятия, перевозки и т. д. наркотических средств и психотропных веществ;
- 4) используют свои полномочия либо трудовые функции для совершения незаконных действий с наркотическими средствами и психотропными веществами.

§ 4. Особенности квалификации преступления при контрабанде наркотических средств с использованием служебного положения его субъектов

Одной из актуальных проблем современного общества остается высокий уровень преступлений, связанных с незаконным перемещением на территорию Российской Федерации наркотических средств и психотропных веществ.

Так, статьей 229.1 УК РФ предусмотрена ответственность за контрабанду, то есть незаконное перемещение через таможенную границу Таможенного союза либо Государственную границу Российской Федерации наркотических средств и психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, их содержащих, инструментов или оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ.

Незаконное перемещение наркотических средств и психотропных веществ через таможенную границу при контрабанде может совершаться посредством их сокрытия от таможенного контроля, то есть путем совершения любых действий, направленных на то, чтобы затруднить обнаружение таких предметов либо утаить их подлинные свойства или количество, в том числе придание одним предметам вида других, использование тайников, специально изготовленных или приспособленных для контрабанды в предметах багажа, одежды или оборудованных на транспортных средствах, используемых для перемещения наркотических средств и психотропных веществ через таможенную границу. Может быть также сопряжено с недостоверным декларированием или недекларированием, либо с использованием документов, содержащих недостоверные сведения о предметах, а также с использованием поддельных либо относящихся к другим товарам или иным предметам средств идентификации.

Следует обратить внимание, что получатель международного почтового отправления, содержащего предметы контрабанды, если он, в частности, приискал, осуществил заказ, оплатил, предоставил свои персональные данные, адрес, предусмотрел способы получения и (или) сокрытия заказанного товара, подлежит ответственности как исполнитель контрабанды.

Если при совершении контрабанды лицо использует подделанный им же официальный документ, его действия квалифицируются как совокупность

преступлений, предусмотренных статьями 327 и 229.1 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Контрабанда наркотических средств и психотропных веществ является оконченным преступлением с момента фактического пересечения таможенной границы либо с момента представления таможенному органу таможенной декларации либо иного документа, допускающего ввоз на таможенную территорию Союза или вывоз с этой территории названных предметов, в целях их незаконного перемещения через таможенную границу.

Уголовный закон за совершение контрабанды запрещенных веществ в качестве основного наказания предусматривает лишение свободы на срок от 3 до 7 лет. В качестве дополнительных наказаний могут быть назначены штраф в размере до 1 миллиона рублей и ограничение свободы на срок до 2 лет. Более строгая ответственность, влекущая назначение наказания в виде лишения свободы сроком от 5 до 20 лет, наступает при наличии квалифицирующих признаков, предусмотренных частями 2 – 4 статьи 229.1 УК РФ, в частности, за совершение контрабанды в значительном, крупном и особо крупном размерах или в составе группы лиц по предварительному сговору или организованной группы, должностным лицом с использованием своего служебного положения либо с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль.

Уголовно-правовая оценка названного квалифицированного вида контрабанды наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, инструментов или оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, – с совершением ее должностным лицом с использованием своего служебного по-

ложения – порождает определенные проблемы³¹. Они связаны с необходимостью решения вопроса о наличии или отсутствии совокупности преступлений в совершенном факте контрабанды, отягченной квалифицирующими обстоятельствами, в свою очередь представляющими собой самостоятельные предусмотренные уголовным законом преступления, влекущие уголовную ответственность.

Специфика рассматриваемого квалифицированного состава контрабанды состоит в том, что он сконструирован с учетом признаков специального субъекта – должностного лица, уголовно-правовое понятие которого содержится в примечании 1 к ст. 285 УК РФ. Это ситуация, когда должностное лицо совершает контрабанду, действуя вопреки интересам службы, в результате причиняя существенный вред интересам государства³².

В свою очередь использование служебного положения вопреки интересам службы, совершенное из корыстной или иной личной заинтересованности и повлекшее существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, являет собой посягательство, предусмотренное ст. 285 УК РФ.

Таким образом, в данном случае возникает ситуация конкуренции общей и специальной нормы³³. Совершенное виновными подпадает под действие ч. 3 ст. 285 УК РФ (поскольку незаконное перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо Государственную границу Российской Федерации с государствами – членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС указанных ранее предметов следует рассматривать,

³¹ Скачко А.В. Контрабанда алкогольной продукции и (или) табачных изделий (ст. 200² УК РФ): возрождение понятия «товарной» контрабанды или реакция на санкции Европейского союза // Библиотека криминалиста. - 2016. - № 3. - С. 38-42.

³² Там же.

³³ Иногамова-Хегай Л.В. Конкуренция уголовно-правовых норм при квалификации преступлений: учебное пособие. - М., 2002; Крылова Н.Е., Леонтьев Б.М. Преступления в сфере экономической деятельности. - М., 2012. - С. 153; Российское уголовное право. Особенная часть / под ред. В.П. Коняхина, М.Л. Прохоровой. - М., 2015. - С. 65-66.

как представляется, в качестве тяжких последствий), а также п. «а» ч. 2 ст. 226¹ или п. «б» ч. 2 ст. 229¹ УК РФ. При квалификации подобных ситуаций необходимо учитывать положения ч. 3 ст. 17 УК РФ, устанавливающей, что при конкуренции общей и специальной нормы совокупность преступлений отсутствует. Уголовная ответственность наступает по специальной норме. В нашем случае – это п. «а» ч. 2 ст. 226¹ и п. «б» ч. 2 ст. 229¹ УК РФ.

Однако данное законодательное установление безусловно применимо к ситуациям, когда санкция специальной нормы имеет более высокие пределы, чем санкция общей нормы³⁴. Но для случаев, когда санкция общей нормы более строгая, чем санкция специальной нормы, или они равны, законодательного решения нет.

Сравним санкции изучаемых уголовно-правовых норм. Так, санкции норм, сформулированных в п. «а» ч. 2 ст. 226¹ и п. «б» ч. 2 ст. 229¹ УК РФ, предусматривает основное наказание в виде лишения свободы на срок от 5 до 10 лет. Дополнительное наказание установлено в виде штрафа в размере до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до пяти или без такового и с ограничением свободы до полутора лет или без такового.

Санкция нормы, сформулированной в ч. 3 ст. 285 УК РФ, предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок до 10 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

При преломлении положений ч. 3 ст. 17 УК РФ к квалификации названных видов контрабанды, совершенной должностным лицом с использованием своего служебного положения, встает вопрос – есть ли в рассматриваемой ситуации совокупность преступлений, максимальное наказание за со-

³⁴ Скачко А.В. Указ. соч. - С. 38-42

вершение каждого из которых установлено в 10 лет лишения свободы?³⁵ Отметим, что, к сожалению, Пленум Верховного Суда РФ в своем постановлении от 27 апреля 2017 г. № 12 «О судебной практике по делам о контрабанде» внимания данной проблеме не уделяет³⁶.

Основным измерением характера и степени опасности преступления, по нашему мнению, является именно максимальный предел санкции соответствующей уголовно-правовой нормы. В рассматриваемом случае при сопоставлении характера и степени общественной опасности, свойственной злоупотреблению должностными полномочиями, когда причинен вред государственному механизму, и контрабанды, т.е. преступления, связанного не только с причинением вреда экономической безопасности страны, но и с нарушением режима государственной или таможенной границы, можно признать их равенство. Поэтому мы считаем целесообразным контрабанду наркотиков, совершенную должностным лицом с использованием своего должностного положения, квалифицировать по совокупности со злоупотреблением должностными полномочиями. Соответственно, наказание в таком случае будет назначаться с применением положений ст. 69 УК РФ («Назначение наказания по совокупности преступлений»). Такой подход будет вполне соответствовать принципу справедливости, существующим правилам квалификации, а также обеспечит возможность реализации принципа индивидуализации наказания.

³⁵ Скачко А.В. Контрабанда алкогольной продукции и (или) табачных изделий (ст. 200²УК РФ): возрождение понятия «товарной» контрабанды или реакция на санкции Европейского союза. - С. 38-42.

³⁶ О судебной практике по делам о контрабанде: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 апреля 2017 г. № 12 // Российская газета. - 2017. - 11 мая

ГЛАВА 3. ОСОБЕННОСТИ РАЗГРАНИЧЕНИЯ СОСТАВОВ НАРКОПРЕСТУПЛЕНИЙ СОВЕРШАЕМЫХ СПЕЦИАЛЬНЫМ СУБЪЕКТОМ С ИНЫМИ СМЕЖНЫМИ

§ 1. Обоснование наличия смежных составов наркопреступлений совершаемыми специальным субъектом.

Смежные составы преступлений - это составы однородных преступлений, большинство признаков которых совпадают.

При квалификации преступления смежные составы разграничиваются, и вменяется состав преступления, охватывающий все содеянное.

В частности, все преступления, относящиеся к категории деяний, связанных с незаконным оборотом наркотиков, выявляются достаточно проблематично, что создает еще большую угрозу охраняемому уголовным законом объекту – здоровью населения. Исследователи в области уголовного права отмечают, что одной из профилактических мер по предупреждению распространения наркомании в России является именно пресечение их контрабанды. Так, А. В. Скачко утверждает, что более половины препаратов, выявленных в незаконном обороте в РФ, поступает в страну именно таким путем. Уровень контрабанды кокаина составляет 100%. Тем самым совершение названного преступления оказывает негативное влияние на здоровье населения и его культурный потенциал³⁷.

³⁷ Скачко А. В. Современные реалии противодействия контрабандному поступлению наркотиков, их соответствие направлениям стратегии государственной антинаркоти-

Наркотрафик, контрабанда наркотиков и сама наркомания неразрывно взаимосвязаны со многими негативными явлениями, происходящими в обществе. К таковым относятся общеуголовная преступность, алкоголизм, токсикомания, проституция, бродяжничество и так далее. Указанные процессы негативно влияют на здоровье человека, подрывая здоровье населения в целом и его генофонд. Изучение и решение этих проблем нуждаются в комплексном подходе с одновременным охватом медико-биологических, социально-правовых, политико-национальных, экономических, нравственно-этических, философских и психолого-педагогических проблем. Если рассматривать структуру изъятых наркотиков, то можно наблюдать тенденцию по постепенному замещению легких наркотических средств тяжелыми, что также влияет на ценовую политику рынка наркотиков. Подчеркнем еще раз, что законодатель не зря включил состав статьи 229.1 именно в главу 25 УК РФ, предусматривающую ответственность за преступления против здоровья населения и общественной нравственности. В.С. Хоршева утверждает, что в основу конструирования системы преступлений против здоровья (глава 25 УК РФ) положен принцип дихотомии, то есть разделения целого на части. Так, в изучаемой главе она выделяет две разновидности преступлений: связанные с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими или ядовитыми веществами, и не связанные с ними. По мнению автора, законодатель сделал важный шаг в сфере профилактики наркомании, включив ст. 229.1 в соответствующую главу преступлений против здоровья и общественной нравственности³⁸.

Практика применения ст. 229.1 УК РФ свидетельствует о том, что уполномоченные органы допускают ошибки, связанные с неверной квалифи-

ческой политики Российской Федерации до 2020 года / А. В. Скачко // Российский следователь. 2016. № 1.

³⁸ Хоршева В.С. Эволюция Уголовного преследования за преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ // Вестник ТГУ.- 2009. - №12.

кацией преступных действий, поэтому суды назначают наказание по схожим составам.

Правильная квалификация преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотиков, имеет важное уголовно-правовое значение, ведь за совершение различных преступлений предусмотрена различная ответственность.

§ 2. Способы разграничения последних

В этой связи следует уделить особое внимание вопросам отграничения наркоконтрабанды от смежных составов преступлений.

До отмены ст. 188 УК РФ контрабанда считалась экономическим преступлением (и относилась к главе 22 УК РФ). Объектом преступления являлся установленный порядок перемещения товаров и иных предметов через таможенную границу РФ. Предметом преступления – любое перемещаемое через таможенную границу движимое имущество, признаваемое товаром, а также иные не являющиеся товарами предметы, для которых законодательством установлены определенный порядок и правила их перемещения через таможенную границу РФ. Часть 2 ст. 188 УК РФ предусматривала уголовную ответственность за контрабанду предметов, изъятых из гражданского оборота или в отношении которых установлены специальные правила перемеще-

ния их через таможенную границу РФ. В частности, наркотики, психотропные вещества попадали именно под эту категорию³⁹.

В таких условиях контрабанда в общем смысле была довольно схожа с иными таможенными преступлениями. На наш взгляд, видовое разграничение контрабанды способствовало ее более четкому отграничению от смежных составов, а именно – от таможенных преступлений.

На сегодняшний день состав, предусмотренный ст. 229.1 УК РФ, наиболее схож с составом, предусмотренным ст. 194 «Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица». Поэтому анализ отграничительных признаков следует производить на основе представленных норм. Во-первых, у указанных преступлений разные объекты посягательств. Так, в качестве основного непосредственного объекта преступления, предусмотренного ст. 229.1 УК РФ, следует рассматривать общественные отношения, возникающие в сфере обеспечения безопасности здоровья населения. Ранее было отмечено, что основной непосредственный объект контрабанды наркотиков напрямую связан с видовым объектом преступлений, включенных в главу 25 УК РФ, который представляет собой комплекс охраняемых уголовным законодательством общественных отношений, обеспечивающих безопасность здоровья населения и общественную нравственность⁴⁰.

Дополнительный непосредственный объект контрабанды наркотиков связан с посягательствами на установленные нормами международного и национального законодательства правила перемещения товаров и иных предметов через границы государств. В свою очередь, дополнительный непосредственный объект контрабанды наркотиков представлен общественными от-

³⁹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. А. В. Бриллиантова. - М., 2010.

⁴⁰ Ролик А.И. Наркоконтрабанда: проблемы квалификации в свете нового уголовного законодательства России // Таможенная политика России на Дальнем Востоке. - 2014. - № 4 (69).

ношениями, связанными с установленным действующим законодательством порядком перемещения предметов, указанных в ст. 229.1 УК РФ, через таможенную границу Евразийского экономического сообщества либо через государственную границу РФ с государствами-участниками ЕврАзЭС.

В таком случае основным непосредственным объектом уклонения от уплаты таможенных платежей является установленный порядок осуществления внешнеэкономической деятельности и уплаты таможенных платежей.

Кроме этого, разграничение составов можно провести по объективной стороне. Если объективная сторона наркоконтрабанды может быть осуществлена исключительно в форме действия (незаконное перемещение), то уклонение от уплаты таможенных платежей, как правило, совершается путем бездействия, выраженного в неисполнении, игнорировании обязанности совершить юридически значимые действия по уплате платежей. Другие авторы (Б. В. Волженкин) полагают, что преступление, предусмотренное ст. 194 УК РФ, может быть совершено и посредством действий – намеренного указания в таможенных документах недостоверных сведений о стоимости товара, занижении размера таковой стоимости, что может повлечь освобождение от уплаты таможенного платежа.

Следует заметить отличия и в месте совершения преступного деяния. Так, контрабанда нарушает правила перемещения товаров через таможенную границу РФ, следовательно, такие действия могут быть совершены только на таможенной границе. Неуплата таможенного сбора при этом не имеет привязки к месту совершения преступления.

Контрабанду наркотиков следует отличать и от незаконного экспорта из РФ или передачи сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконного выполнения работ (оказания услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ). Во-первых, отграничение следует провести по предметному признаку, который четко определен в

каждом из исследуемых составов. Во-вторых, отличается и содержание объективной стороны. В частности, у состава ст. 229.1 УК РФ он гораздо шире, чем у состава ст. 189 УК РФ, так как включает в себя не только экспорт, но и импорт товара.

Объекты преступлений также разные. Так, объектом незаконного экспорта является установленный порядок осуществления внешнеэкономической деятельности в отношении конкретных предметов, а именно сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, работ (услуг), используемых при создании вооружения и военной техники, оружия массового поражения и средств его доставки.

Анализ отличительных признаков также способствует наиболее точной квалификации действий, связанных с наркоконтрабандой, что минимизирует долю следственных и судебных ошибок. Необходимо учитывать, что если в статьях Особенной части УК РФ специально предусмотрена ответственность за деяния, совершенные с использованием служебного положения, то их следует квалифицировать только по указанным нормам, без совокупности со статьями, предусматривающими ответственность за должностные преступления, либо за злоупотребление полномочиями лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой и иной организации. Для этого требуется предусмотреть более строгое наказание за совершение преступления указанным способом по сравнению с наказанием, которое было бы назначено лицу по совокупности со ст. ст. 201, 285 УК РФ.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проведенное нами выпускное квалифицированное исследование позволяет сформулировать ряд выводов и предложений направленных на эффективную унификацию уголовно-правовых норм, устанавливающих ответственность за совершение наркопреступлений со стороны специального субъекта.

1. Проблема распространения и употребления наркотиков в России является общенациональной проблемой, которая представляет угрозу безопасности государства, поскольку по своим долгосрочным последствиям она должна быть отнесена в категорию прямых угроз национальной безопасности России. Причем признание это должно быть сделано на высшем уровне. Учитывая систему распространения наркотиков в городах, целесообразно проведение общенациональной кампании. При этом особое внимание следует обращать на учебные заведения и места отдыха молодежи. С учетом статистических данных о том, что самый опасный возраст с точки зрения вовлечения в наркоманию - 12-17 лет, разработать специальную программу, в которой основное внимание уделить психологическому воздействию на эту возрастную группу, в первую очередь через средства массовой информации, активно используя при этом имеющийся зарубежный опыт.

2. Особое место в системе мер противодействия незаконному обороту наркотиков отведено уголовно-правовым методам. Впервые появившись в отечественном праве в советское время, уголовная ответственность за контрабанду наркотических веществ в настоящее время устанавливается статьей под номером 229.1 (введенной Федеральным законом от 07.12.2011 № 420-ФЗ). С момента своего принятия данная статья неоднократно редактировалась и по сей день содержит в себе ряд правовых проблем, возможные пути решения которых будут предложены в следующих пунктах.

3. Понятие «специальный субъект преступления» можно определить

так: это физическое вменяемое лицо, достигшее установленного законом возраста уголовной ответственности и совершившее преступление путём использования своего специального статуса, признаки которого описаны в диспозиции вполне конкретных норм Особенной части УК РФ.

В уголовно-правовой теории признаки специального субъекта классифицировать на несколько видов и по нескольким основаниям.

4. Субъектом сбыта наркотических средств с использованием служебного положения являются не только должностные лица, указанные в примечании к ст. 285 УК РФ, а также лица, выполняющие управленческие функции, указанные в примечании к ст. 201 УК РФ, но и служащие, лица, осуществляющие управленческую либо иную юридически значимую деятельность, непосредственно не связанную с производством материальных благ или оказанием материальных услуг, а также интеллектуальное или документальное обслуживание управленческой или иной деятельности, которые заключают трудовой договор с организацией.

5. Хищение наркотических средств или психотропных веществ лицом с использованием своего служебного положения может быть осуществлено в форме мошенничества, присвоения или растраты.

6. Субъектом преступления, предусмотренного п. «б» ч. 2 ст. 229 УК РФ, являются должностные лица, указанные в примечании к ст. 285 УК РФ

7. Мы считаем целесообразным контрабанду наркотиков, совершенную должностным лицом с использованием своего должностного положения, квалифицировать по совокупности со злоупотреблением должностными полномочиями.

Предложения законодательного и правоприменительного характера

1. Видится целесообразным введение в диспозицию ст. 229.1 УК РФ дополнительного предмета - новых потенциально опасных психоактивных веществ. Данные химические смеси (в основном синтетического происхождения) способны нанести непоправимый вред здоровью человека, вместе с

тем, ответственность, установленная в настоящее время за их оборот, явно не соответствует общественной опасности этого явления.

2. Также предлагается дополнить ч. 2 ст. 229.1 УК РФ отдельным пунктом, устанавливающим ответственность за организацию рассматриваемого вида контрабанды с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет». Необходимость этого обусловлено появлением на сегодняшний день большого количества способов организации контрабандных каналов поставки наркотиков с применением высоких технологий. Используя имеющиеся в «теневой части» сети торговые площадки по продаже запрещенных веществ, заказать их (в основном из-за границы) может практически любой технически продвинутый интернет - пользователь, организовав в последствии контрабандную доставку посредством почтового отправления либо иных сервисов доставки. Данный факт безусловно следует рассматривать как угрозу национальной безопасности нашей страны, требующей особого уголовно правового реагирования.

3. Часть 3 ст. 229.1 УК РФ предлагается дополнить отдельным пунктом, устанавливающим ответственность за организацию рассматриваемого вида контрабанды с целью последующего сбыта перевезенных веществ. Специальная цель незаконной перевозки, по нашему мнению, безусловно образует состав более тяжкого преступления, чем аналогичная перевозка наркотических веществ, совершенная в целях личного потребления.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты и иные официальные документы:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г. с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020 г.) // Российская газета. 01.07.2020. № 144.
2. Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996 г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 17.06.1996. № 25. Ст. 2954.
3. Единая конвенция о наркотических средствах 1961 года с поправками, внесенными в нее в соответствии с Протоколом 1972 года о поправках к Единой конвенции о наркотических средствах 1961 года // Собрание законодательства РФ. 2000. № 22. Ст. 2269.
4. Конвенция о психотропных веществах (Вместе с «Перечнями веществ, включенных в Списки I, II, III, IV») (по состоянию на 1 июля 1993 г.) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. 1981. Выпуск 35. С. 416-419.
5. Конвенция Организации Объединенных Наций о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ // Сборник международных договоров СССР и Российской Федерации. 1994. Выпуск 48. С 133-157.
6. Федеральный закон от 08.01.1998 № 3-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О наркотических средствах и психотропных веществах" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)

Монография, учебники и учебные пособия

7. Елисеев С.А. Преступления против собственности по уголовному законодательству России. - Томск, 1999.
8. Иногамова-Хегай Л.В. Конкуренция уголовно-правовых норм при квалификации преступлений: учебное пособие. - М., 2002.

9. Кибальник И.Г. Соломоненко А.Г. Преступления против мира и безопасности человечества. – М., 2004.
10. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. А. В. Бриллиантова. - М., 2010.
11. Крылова Н.Е., Леонтьев Б.М. Преступления в сфере экономической деятельности. - М., 2012.
12. Кузнецов А.А. Использование служебного положения при совершении преступлений в сфере экономики: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Омск, 2006.
13. Любавина М.А. Квалификация преступлений, предусмотренных ст.ст.228 и 228.1 УК РФ. - СПб., 2016.
14. Мирошниченко Н.В. Теоретические основы уголовной ответственности за преступления, связанные с нарушением профессиональных функций. - М., 2014.
15. Прокументов, Л.М. Криминология (Общая часть) : учебное пособие. – Томск, 2017.
16. Российское уголовное право. Особенная часть: учебник / под ред. В.П. Коняхина, М.Л. Прохоровой. - М., 2015. .
17. Российское уголовное право. Общая часть: учебник / Под ред. В.С. Комиссарова. - М., 2020.
18. Устименко В.В. Специальный субъект преступления (понятие и виды). - Харьков, 1986.

Научные публикации и статьи в иных периодических изданиях

19. Безверхов А.Г., Агапов П.В. Использование служебного положения» как квалифицирующий признак общеуголовных преступлений // Следователь. - 2001. - №1.
20. Быкова Е.Г., Яшков С.А. Уголовно-правовая оценка действий должностных лиц при инсценировке преступления в сфере незаконного обо-

рота наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров // Уголовное право. - 2017. - № 2.

21. Егорова Н. Служащий как специальный субъект в уголовном праве России // Законность. - 2019. - № 5

22. Иногамова-Хегай Л., Чебедов С. Квалификация преступлений с использованием служебного положения // Уголовное право. - 2003. - № 4.

23. Караваева Ю.С. Понятие специального субъекта преступления и классификация его признаков в рамках социально-ролевого подхода // Вестник Омского университета. Серия: Право. - 2013. - № 4 (37).

24. Муллагалиева К.С. Специальный субъект преступления, его признаки // Аллея науки. - 2021. - Т. 2. - № 12 (63).

25. Подлипский Д.В. Понятие специального субъекта преступления // Наука и современность. - 2013. - № 21.

26. Прохорова, М.Л. Использование лицом своего служебного положения как признак, квалифицирующий специальные виды хищения // Научные ведомости Белгородского государственного университета. Серия: «Философия. Социология. Право». – 2014. – №16(187). – Выпуск 29.

27. Ролик А. И. Наркоконтрабанда: проблемы квалификации в свете нового уголовного законодательства России // Таможенная политика России на Дальнем Востоке. - 2014. - № 4 (69).

28. Рябкова И.А. Специальный субъект преступления в уголовном праве // Молодые исследователи - современной науке. Сборник статей II Международной научно-практической конференции. - Петрозаводск, - 2022.

29. Скачко А.В. Контрабанда алкогольной продукции и (или) табачных изделий (ст. 200² УК РФ): возрождение понятия «товарной» контрабанды или реакция на санкции Европейского союза // Библиотека криминалиста. - 2016. - № 3.

30. Скачко А.В. Контрабанда алкогольной продукции и (или) табачных изделий (ст. 200²УК РФ): возрождение понятия «товарной» контрабанды

или реакция на санкции Европейского союза. // Российский следователь. - 2015. - № 4.

31. Скачко А.В. Современные реалии противодействия контрабандному поступлению наркотиков, их соответствие направлениям стратегии государственной антинаркотической политики Российской Федерации до 2020 года // Российский следователь. - 2016. - № 1.

32. Чирков С.В. Понятие и виды объектов преступлений, совершаемых в сфере незаконного оборота наркотиков // Вектор науки ТГУ. - 2014. - № 1 (27)

33. Яни П. Вопросы квалификации преступлений // Законность. - 2018. - № 12.

Эмпирические материалы

34. Определение Московского городского суда от 3 октября 2013 г. №10-8873.

35. Определение Верховного Суда РФ от 3 апреля 2013 г. №11-Д 13-9.

36. Приговор Беловского городского суда Кемеровской области от 19 апреля 2016 г. №1-15/2016.

37. Приговор Белогорского районного суда Амурской области от 17 декабря 2012 №1-128/2012.

38. О судебной практике по делам о контрабанде: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 апреля 2017 г. № 12 // Российская газета. 2017. 11 мая