

ущерба может образовать состав преступления, предусмотренного ст. 195 УК РФ. Кроме того, если крупный ущерб отсутствует, то сам факт фальсификации бухгалтерских и иных учетных документов, совершенный в целях сокрытия признаков банкротства, может быть квалифицирован по ст. 172.1 УК РФ «Фальсификация финансовых документов учета и отчетности финансовой организации».

Одно из нарушений гражданско-правового характера заключается в том, что в соответствии с п. 1 ст. 57 Закона о банкротстве после введения процедуры банкротства приостанавливается исполнение документов по имущественным взысканиям с должника, за исключением исполнения судебных решений о взыскании задолженности по заработной плате, выплате авторского вознаграждения, а также о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, и морального вреда, вступивших в

законную силу до момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом. Однако должник, игнорируя положения данной статьи, приостанавливает выплату заработной платы необоснованно. И если работодателем не просто нарушаются сроки выплаты заработной платы, а выплата прекращается вообще, то такое нарушение выходит за рамки гражданско-правового и может быть квалифицировано как уголовно наказуемое деяние, предусмотренное ст. 145.1 УК РФ «Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат».

Данные нарушения являются наиболее типичными и в случае наступления подобных фактов необходимо проводить отграничение нарушений гражданско-правового характера от административных правонарушений и преступлений, если необходимо с привлечением специалистов в данной сфере.

Токманцев Д.В.,

кандидат юридических наук, доцент
Сибирский юридический институт МВД России (г. Красноярск)

К вопросу о понятии незаконного изготовления наркотических средств (ст. 228 УК РФ)

Наркоситуация в России остается непростой и представляет собой серьезную угрозу здоровью населения и безопасности государства¹. Одной из причин этого является общедоступность технологий незаконного изготовления наркотических средств и психотропных веществ и, как следствие, распространенность такой категории преступлений. Поэтому одной из государственных задач является правовое противодействие незаконному изготовлению наркотических средств и психотропных веществ.

В структуре правового предупреждения незаконного изготовления наркотических средств и психотропных веществ особое значение имеет уголовно-правовой запрет на данные общественно опасные деяния, который предусмотрен ст. 228 УК РФ.

Однако при его применении возникают трудности, нередко приводящие к следственным и судебным ошибкам в решении вопроса об ответственности за незаконное изготовление наркотических средств или психотропных веществ. Эти трудности преимущественно связаны с толкованием понятия «изготовление наркотических средств и психотропных веществ» или отдельных признаков состава указанного преступления, а следовательно, и с его квалификацией.

Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 15 июня 2006 г. № 14 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами» (далее – постановление № 14) отмечает: «Имеются

¹ Тепляшин П.В. Состояние наркопреступности в Российской Федерации: основные криминологические показатели и тенденции // Lex Russica. 2017. № 10. С. 148.

отдельные факты необоснованного осуждения лиц ввиду неверного толкования некоторыми судами понятий изготовления ... наркотических средств и психотропных веществ».

Понятие «изготовление наркотических средств и психотропных веществ» закреплено в нормативных правовых актах различного уровня – в международных конвенциях (например, Единая конвенция о наркотических средствах, заключена в Нью-Йорке 30 марта 1961 г.; Конвенция о психотропных веществах, заключена в Вене 21 февраля 1971 г.) и в национальном законодательстве (например, Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах»).

В международном праве в соответствии с указанными конвенциями под изготовлением наркотических средств или психотропных веществ понимаются все процессы, исключая производство, при помощи которого могут быть получены наркотические средства или психотропные вещества, в том числе рафинирование, а также превращение наркотических средств или психотропных веществ в другие наркотические средства или психотропные вещества соответственно.

В национальном праве в соответствии с упомянутым Федеральным законом под изготовлением наркотических средств, психотропных веществ понимаются «действия, в результате которых на основе наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров получены готовые к использованию и потреблению формы наркотических средств, психотропных веществ или содержащие их лекарственные средства».

Соотношение приведенных понятий показывает, что международное понятие «изготовление наркотических средств или психотропных веществ» является более широким в сравнении с национальным законодательным понятием. К существенным отличиям следует отнести включение в международное понятие изготовления наркотических средств и психотропных веществ такое действие, как рафинирование (очистка от посторонних примесей). В национальном законодательстве рафиниро-

вание наркотических средств или психотропных веществ не включено в понятие изготовления наркотических средств или психотропных веществ и рассматривается в качестве переработки таких средств или веществ, то есть оно является самостоятельным действием по отношению к их изготовлению.

Так, в соответствии с Федеральным законом «О наркотических средствах и психотропных веществах» переработка наркотических средств, психотропных веществ является действием, в результате которого происходят рафинирование (очистка от посторонних примесей), повышение в препарате концентрации наркотических средств, психотропных веществ, а также получение на основе одних наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров других наркотических средств, психотропных веществ.

Не случайно в ст. 228 УК РФ данные действия (изготовление и переработка наркотических средств и психотропных веществ) рассматриваются как альтернативные, совершение любого из них при наличии иных признаков состава преступления, является самостоятельным основанием для привлечения к уголовной ответственности.

В правоприменительной практике при определении рассматриваемого понятия учитываются разъяснения, содержащиеся в постановлении № 14. В соответствии с п. 9 данного постановления под незаконным изготовлением наркотических средств или психотропных веществ следует понимать совершенные в нарушение законодательства Российской Федерации умышленные действия, в результате которых из растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, лекарственных, химических и иных веществ получено одно или несколько готовых к использованию и потреблению наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Сформулированное Пленумом Верховного Суда Российской Федерации понятие изготовления наркотических средств и психотропных веществ не совпадает с приведенными выше правовыми понятиями данного термина. Для применения ст. 228 УК

РФ к числу значимых отличительных особенностей судебного понятия можно отнести разграничение высшей судебной инстанцией изготовления наркотических средств или психотропных веществ и действий по приготовлению таких средств и веществ, то есть приведения их в удобную для потребления форму (состояние). На это указывает то, что в судебном понятии, в отличие от правовых понятий, к исходным материалам, служащим основой для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, не отнесены сами наркотические средства или психотропные вещества.

В науке уголовного права также нет единого подхода к понятию изготовления наркотических средств или психотропных веществ. Например, по мнению В.Н. Курченко изготовление означает все процессы, при помощи которых могут быть получены наркотические средства¹. В литературе высказана точка зрения о том, что изготовлением следует также признать повышение концентрации наркотического вещества в лекарственном препарате путем его рафинирования².

Определению понятия «незаконное изготовление наркотических средств или психотропных веществ» должно предшествовать выделение его отличительных признаков. Один из них – эпизодичность, то есть разовый характер действий по изготовлению наркотических средств или психотропных веществ. Систематичность действий (циклический характер) является признаком другого преступления – незаконного производства наркотических средств или психотропных веществ, ответственность за совершение которого предусмотрена ст. 228.1 УК РФ.

К отличительным признакам следует отнести средства изготовления наркоти-

ческих средств или психотропных веществ – исходные материалы, используемые для изготовления наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (предмет преступления):

а) растительные материалы – растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества или их части, содержащие наркотические средства или психотропные вещества;

б) химические материалы, не являющиеся наркотическими средствами или психотропными веществами, – прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, лекарственные и иных химические вещества.

Другим ключевым признаком рассматриваемых действий является способ изготовления наркотического средства или психотропного вещества – химическая обработка исходного материала. Например, способом изготовления экстракционного опия (в растворе) может быть выпаривание частей мака снотворного в растворителе³.

Механическая обработка растительных материалов, например, измельчение, высушивание или растирание растений, содержащих наркотические средства, не относится к способам изготовления наркотического средства. Подобные действия охватываются понятием «незаконное приобретение»⁴ растений, содержащих наркотические средства.

Следовательно, вменить обвиняемому изготовление наркотического средства в виде маковой соломы или марихуаны из соответствующих наркосодержащих растений мак или конопля нельзя⁵.

В качестве примера: Шишкин собрал в поле у автотрассы листья и верхушечные части дикорастущей конопли, высушил их, измельчил путем механического воздействия ладонями рук и хранил марихуану

¹ Курченко В.Н. Противодействие незаконному обороту наркотических средств и психотропных веществ: уголовно-правовой и уголовно-процессуальные аспекты. СПб., 2003. С. 199.

² Анисимов Л.М. Наркотики: правовой режим. Международно-правовые и внутригосударственные проблемы регулирования производства, применения и распространения наркотических и психотропных веществ. Л., 1974. С. 116

³ Чистова Л.Е. Переработка наркотических средств. Ее отличие от их изготовления // Инновационная наука. 2015. № 11. С. 200.

⁴ Любавина М.А. Квалификация преступлений, предусмотренных ст.ст. 228 и 228.1 УК РФ : учебное пособие. СПб., 2016. С. 67.

⁵ Трухин С. Разграничение понятий наркосодержащего растения и наркотического средства и уголовно-процессуальные последствия возникающих коллизий // Уголовное право. 2012. № 4.

массой 11,7 г для личного употребления. Органами предварительного следствия его действия были квалифицированы в том числе как незаконное изготовление наркотического средства. Арзгирский районный суд Ставропольского края исключил из обвинения Шишкина квалифицирующий признак «изготовление наркотических средств». Заместитель Генерального прокурора РФ не согласился с таким решением, указав в протесте, что изготовление в данном случае было выражено в высушивании листьев дикорастущей конопли и измельчении путем механического воздействия ладонями рук. Оставляя протест без удовлетворения, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ в определении от 22 октября 1998 г. указала, что «... марихуана высушенная и невысушенная относится к одной и той же категории наркотических средств. Шишкин не прилагал каких-либо усилий к изготовлению наркотика. Растение высохло естественным путем. Измельчение сухого растения ладонями рук осуществлено виновным не в целях повышения концентрации наркотического средства, а для удобства его использования при курении. Таким образом, действия Шишкина нельзя признать изготовлением наркотика и они правильно квалифицированы судом по ч. 1 ст. 228 УК РФ как незаконное приобретение и хранение наркотических средств в крупном размере без цели сбыта».

Следующим признаком изготовления наркотических средств или психотропных веществ является преступный результат — создание нового по отношению к исходному материалу химического вещества, являющегося наркотическим средством или психотропным веществом готовым к использованию и потреблению.

В качестве примера: З., находясь в парке, сорвал верхушки и листья дикорастущей конопли, перенес их в надворные постройки возле жилого дома, где измельчил их путем перетирания через ткань. Полученную пыль З. смочил водой и спрессовал в небольшие комочки (общая масса составила 3,617 гр.), которые хранил при себе до момента изъятия. Суд первой инстанции квалифицировал перечисленные действия З. как незаконное изготовление и хранение без цели сбыта наркотических средств в значительном размере. Судебная коллегия по уголовным делам Кемеровского областного суда сочла необходимым исключить из приговора указание суда на незаконное изготовление З. без цели сбыта наркотических средств, так как растирание конопли, после которого ее химическая структура не изменилась, не является изготовлением наркотического вещества¹.

Анализ приведенных правовых, судебных, доктринальных и других, предложенных в научной литературе, понятий «изготовление наркотических средств или психотропных веществ»² позволяет заключить, что для целей уголовного закона под незаконным изготовлением наркотических средств или психотропных веществ следует понимать умышленные противоправные действия, в результате которых из растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, или их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, получают наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги, либо когда веществам, не являющимся наркотическими средствами, психотропными веществами или их аналогами, предаются свойства одного из наркотических средств, психотропных веществ или их аналога.

¹ Федик Е.Н. Проблемы квалификации преступлений против здоровья населения (ст. 228, 228-1 УК РФ) : лекция. М., 2017. С. 42, 43.

² Лосев С.Г. Преступления, связанные с незаконным оборотом наркотиков: квалификация и назначение наказаний. Тюмень, 2002. С. 78.