

DOI: 10.18572/2072-4160-2021-4-20-23

УДК 343.1

ББК 67.410.21

Трансформация законодательных подходов к возбуждению уголовных дел о незаконном сбыте наркотических средств и психотропных веществ при отсутствии ряда значимых сведений

Мостовиук Михаил Анатольевич,

эксперт ПИР-центра, кандидат юридических наук (г. Москва)

6630710@gmail.com

Самолаева Евгения Юрьевна,

доцент Департамента права Международной академии бизнеса и управления,

кандидат юридических наук, доцент (г. Москва)

samolaeva@mail.ru

В статье анализируется современное состояние противодействия незаконному сбыту наркотических средств и психотропных веществ. Авторами предпринята попытка произвести правовую оценку ситуаций, связанных с принятием решения о возбуждении уголовных дел по факту выявления лиц, находящихся в состоянии наркотического опьянения или при иных обстоятельствах, когда данное вещество обнаруживается в теле человека. Проанализирован генезис проблемы, связанной с возбуждением уголовного судопроизводства в отношении наркосбытчиков, сведения о которых отсутствуют, на основании рассмотрения протоколов о привлечении к административной ответственности наркопотребителей, а также трансформация взгляда законодателя в отношении данного вопроса.

Цель: на основе оценки и анализа результатов деятельности органов предварительного расследования, принимающих решение о возбуждении уголовных дел о незаконном обороте наркотиков, определить эффективность применения на практике актуальной редакции статьи 140 УПК РФ.

Методология: исследование основывается на сравнительно-правовом, аналитическом, формально-логическом и системно-структурном методах познания.

Выводы: результаты проведенного исследования позволили сделать вывод о закономерности принимаемых нормотворческих решений в отношении сложных правовых коллизий. При получении правоохранительными органами информации о факте незаконного сбыта наркотических средств, решение о наличии признаков данного преступления должно строиться на основании полученных объективных, достоверных и достаточных данных.

Научная и практическая значимость: результаты проведенного исследования могут быть использованы практическими сотрудниками в деятельности по противодействию незаконному обороту наркотических средств и психотропных веществ, а также послужить основанием для дальнейшего исследования вопросов обоснованности принятия решений о наличии поводов и основания для возбуждения уголовных дел в отношении неустановленных сбытчиков наркотиков.

Ключевые слова: возбуждение уголовного дела, незаконный сбыт наркотиков.

Transformation of Legislative Approaches to the Initiation of Criminal Cases on Illegal Sale of Drugs and Psychotropic Substances in the Absence of Some Significant Data

Mikhail A. Mostovyuk

PIR Center Expert, PhD (Law) (Moscow)

Evgenia Yu. Samolaeva

Associate Professor of the Legal Department of the International Academy of Business and Management

PhD (Law), Associate Professor (Moscow)

The article analyzes the current state of the fight against the illicit sale of drugs and psychotropic substances. The authors are trying to make a legal assessment of situations related to the decision to initiate criminal cases on the fact of identifying persons who are intoxicated or under other circumstances when this substance is found in the human body. The genesis of the problem related to the initiation of criminal proceedings against drug dealers, whose information is not available, based on the consideration of protocols on bringing drug addicts to administrative responsibility, as well as the transformation of the legislator's view on this problem, was studied.

DOI: 10.18572/2072-4160-2021-4-20-23

УДК 343.1

ББК 67.410.21

Трансформация законодательных подходов к возбуждению уголовных дел о незаконном сбыте наркотических средств и психотропных веществ при отсутствии ряда значимых сведений

Мостовиук Михаил Анатольевич,

эксперт ПИР-центра, кандидат юридических наук (г. Москва)

6630710@gmail.com

Самолаева Евгения Юрьевна,

доцент Департамента права Международной академии бизнеса и управления,

кандидат юридических наук, доцент (г. Москва)

samolaeva@mail.ru

В статье анализируется современное состояние противодействия незаконному сбыту наркотических средств и психотропных веществ. Авторами предпринята попытка произвести правовую оценку ситуаций, связанных с принятием решения о возбуждении уголовных дел по факту выявления лиц, находящихся в состоянии наркотического опьянения или при иных обстоятельствах, когда данное вещество обнаруживается в теле человека. Проанализирован генезис проблемы, связанной с возбуждением уголовного судопроизводства в отношении наркосбытчиков, сведения о которых отсутствуют, на основании рассмотрения протоколов о привлечении к административной ответственности наркопотребителей, а также трансформация взгляда законодателя в отношении данного вопроса.

Цель: на основе оценки и анализа результатов деятельности органов предварительного расследования, принимающих решение о возбуждении уголовных дел о незаконном обороте наркотиков, определить эффективность применения на практике актуальной редакции статьи 140 УПК РФ.

Методология: исследование основывается на сравнительно-правовом, аналитическом, формально-логическом и системно-структурном методах познания.

Выводы: результаты проведенного исследования позволили сделать вывод о закономерности принимаемых нормотворческих решений в отношении сложных правовых коллизий. При получении правоохранительными органами информации о факте незаконного сбыта наркотических средств, решение о наличии признаков данного преступления должно строиться на основании полученных объективных, достоверных и достаточных данных.

Научная и практическая значимость: результаты проведенного исследования могут быть использованы практическими сотрудниками в деятельности по противодействию незаконному обороту наркотических средств и психотропных веществ, а также послужить основанием для дальнейшего исследования вопросов обоснованности принятия решений о наличии поводов и основания для возбуждения уголовных дел в отношении неустановленных сбытчиков наркотиков.

Ключевые слова: возбуждение уголовного дела, незаконный сбыт наркотиков.

Transformation of Legislative Approaches to the Initiation of Criminal Cases on Illegal Sale of Drugs and Psychotropic Substances in the Absence of Some Significant Data

Mikhail A. Mostovyuk

PIR Center Expert, PhD (Law) (Moscow)

Evgenia Yu. Samolaeva

Associate Professor of the Legal Department of the International Academy of Business and Management

PhD (Law), Associate Professor (Moscow)

The article analyzes the current state of the fight against the illicit sale of drugs and psychotropic substances. The authors are trying to make a legal assessment of situations related to the decision to initiate criminal cases on the fact of identifying persons who are intoxicated or under other circumstances when this substance is found in the human body. The genesis of the problem related to the initiation of criminal proceedings against drug dealers, whose information is not available, based on the consideration of protocols on bringing drug addicts to administrative responsibility, as well as the transformation of the legislator's view on this problem, was studied.

Purpose: based on the assessment and analysis of the results of the preliminary investigation departments deciding to initiate criminal cases of drug trafficking, to determine the effectiveness of the application in practice of the current version of article 140 of the Code of Criminal Procedure of the Russian Federation.

Methodology: the study is based on comparative legal, analytical, formal-logical and systemic-structural methods of cognition.

Conclusions: the results of the study made it possible to conclude the regularity of rulemaking decisions taken with regard to complex legal conflicts. When the police receive information about the fact of illegal sale of drugs, the decision on the presence of signs of this crime should be based on objective, reliable and sufficient data received.

Scientific and practical significance: the results of the article can be used by practical employees in activities to counter the illicit traffic in drugs and psychotropic substances, as well as serve as a basis for further research into the validity of decisions on the existence of grounds for initiating criminal cases against unidentified drug dealers.

Keywords: initiation of a criminal case, illegal sale of drugs.

Проблемы, связанные с выявлением, раскрытием и расследованием преступлений в сфере незаконного оборота наркотиков, достаточно подробно рассматриваются в юридической литературе. В современных условиях делается акцент на способы их совершения, которые приобретают высокотехнологический характер, что затрудняет процесс их выявления, фиксации, сбора доказательств, избличения виновных. При этом одной из актуальных проблем является разрешение ситуаций, связанных с установлением наркотического опьянения освидетельствуемого лица, а также обнаружение следов потребления наркотических средств или психотропных веществ (далее — наркотики) при исследовании трупа.

Начиная с апреля 2021 г. в подобных ситуациях вопрос о возбуждении уголовного дела о сбыте наркотика правоприменителями должен решаться с учетом положений ч. 4 ст. 140 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее по тексту — УПК РФ), введенной Федеральным законом от 5 апреля 2021 г. № 67-ФЗ «О внесении изменения в статью 140 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»¹.

Согласно ч. 4 ст. 140 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее по тексту — УК РФ) не может служить основанием для возбуждения уголовного дела о незаконном сбыте наркотика «сам факт нахождения лица в состоянии наркотического опьянения или обнаружения в теле человека наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в отсутствие достаточных данных, указывающих на факт их передачи в нарушение положений Федерального закона от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах».

Внесению указанных дополнений в ст. 140 УПК РФ способствовала сложившаяся практика возбуждения уголовных дел по факту незаконного сбыта лицу, находящемуся в состоянии наркотического опьянения, выявленных в его организме веществ. При этом для уголовного преследования в соответствии с ч. 1 ст. 228.1 УК РФ не являлась препятствием невозможность установления массы наркотика. Данная практика основывалась на требованиях Генеральной прокуратуры Российской Федерации², а также

поддерживалась рядом ученых³. В литературе даже приводятся успешные случаи привлечения к уголовной ответственности при подобных обстоятельствах⁴. Однако со стороны практических работников эта деятельность не поддерживалась и подвергалась активной критике⁵.

На протяжении последних 15 лет данная проблема обсуждалась не только в рамках научных дискуссий, но и поднималась на различных уровнях государственной власти, в том числе на совещаниях в профильных министерствах и службах, а также докладывалась руководству страны. Как минимум дважды данный вопрос становился предметом рассмотрения Президентом Российской Федерации.

Первый раз обратили внимание Президента Российской Федерации на данную проблему при проведении заседания президиума Государственного Совета Российской Федерации 17 июня 2015 г. В перечне поручений, данном по итогам указанного заседания, содержалось указание Генеральной прокуратуре Российской Федерации во взаимодействии с рядом других министерств изучить правоприменительную практику по уголовным делам, открытым в результате рассмотрения дел об административных правонарушениях (с составлением соответствующих протоколов) в сфере незаконного оборота наркотиков, в отношении наркосбытчиков, сведения о которых отсутствуют. По итогам анализа предполагалось подготовить необходимые предложения по корректировке законодательства для установления запрета в возбуждении уголовных дел против неустановленных лиц, при отсутствии информации об условиях передачи ими наркотиков, равно как и о самом произошедшем факте сбыта⁶.

новления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. № 14». Документ опубликован не был.

³ Газизов Д.А. Основные вехи развития законодательства Российской Федерации о противодействии незаконному обороту наркотических средств на современном этапе // Административное право и процесс. 2012. № 5. С. 12–15.

⁴ Удовиченко В.С. К вопросу о возбуждении уголовного дела по сбыту наркотических средств // Вестник Барнаульского юридического института МВД России. 2013. № 1. С. 17.

⁵ Откидач А.О. К вопросу о возбуждении уголовных дел в отношении неустановленных сбытчиков наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов // Вестник Московского университета МВД России. 2015. № 10. С. 205.

⁶ Перечень поручений по итогам заседания президиума Государственного Совета // Официальные сетевые ресурсы Президента России: сайт. URL: <http://kremlin.ru/events/state-council/50041>

¹ СЗ РФ. 2021. № 15. Ст. 2434.

² Информационное письмо Генеральной прокуратуры Российской Федерации от 12 февраля 2007 г. № 36-12-07 «О некоторых вопросах, возникающих в практике прокурорского надзора при применении отдельных положений поста-

В пояснительной записке к Федеральному закону № 67-ФЗ⁷ отмечалось, что законопроект разработан уже в рамках другого перечня поручений Президента Российской Федерации (2018 г.), связанного с противодействием незаконному обороту наркотиков и их незаконному потреблению.

В обоснование своей позиции представители органов, непосредственно осуществляющих борьбу с этой незаконной деятельностью, отмечали неэффективность и экономическую нецелесообразность массового возбуждения уголовных дел в отношении лиц, сведения о которых отсутствуют, сбывающих наркотики. Кроме того, поступали предложения о дополнении ст. 140 УПК РФ нормами, предусматривающими установление прямого запрета на возбуждение дел, в ситуациях, когда не имелось информации о факте или обстоятельствах совершения противоправного деяния либо отсутствию его предмета⁸.

Данная позиция полностью согласуется с положениями Пленума Верховного Суда Российской Федерации, изложенными в разъяснении практики по делам о преступлениях, связанных с наркотиками⁹, в части необходимости проведения судебной экспертизы незаконно сбытого вещества, выяснения способа и обстоятельств совершения данного деяния и др.

До внесения рассматриваемых изменений в УПК РФ существенное число дел, связанных с незаконной реализацией наркотиков лицами, информация о которых отсутствует, возбуждалось на основании сведений, полученных в результате рассмотрения дел административного производства о незаконном потреблении наркотиков либо в результате изучения трупов, смерть которых наступила от «передозировки» наркотиками. Иначе говоря, речь идет о тех ситуациях, когда наркотики объективно не могли быть изъяты.

Как свидетельствуют материалы пояснительной записки к Федеральному закону № 67-ФЗ, в 2019 г. из 25 720 дел, возбужденных в отношении лиц, сведения о которых отсутствовали, переданы в судебные инстанции лишь 23 уголовных дела, причем по 3 из них обвиняемые были оправданы.

В 2018 г. для принятия процессуального решения по предполагаемым фактам незаконного сбыта неустановленными лицами наркотиков, обнаруженных в крови умерших лиц, в следственные подразделения МВД России поступило 2313 материалов (в 2017 г. — 1913), а также 11 940 материалов по фактам задержания граждан в состоянии наркотического опьянения

(в 2017 г. — 6843), по которым изъятие наркотиков не производилось¹⁰. Практически по всем таким уголовным делам предварительное следствие было приостановлено¹¹.

Дополнение ст. 140 УПК РФ ч. 4, очевидно, свидетельствует о том, что нельзя считать основанием для начала уголовного преследования выявление самого факта нахождения лица в состоянии опьянения, вызванного употреблением наркотиков, равно как и выявление наркотиков в теле человека. На это указывают нормы ч. 2 ст. 140 УПК РФ, закрепляющие требование установить наличие достаточных данных, свидетельствующих о признаках преступления. Тем не менее следует отметить, что начало производства по уголовному делу обуславливается не только выявлением безусловных и явных признаков, характеризующих преступление, но и требованиями к проведению определенных действий сотрудниками компетентных органов для установления фактически произошедших обстоятельств дела, которые сложно обнаружить только при проведении проверочных мероприятий на стадии возбуждения уголовного дела.

Достаточно интересным представляется изучить трансформацию взгляда законодателя на способ решения указанного вопроса при проработке законопроекта в Федеральном Собрании Российской Федерации.

Внесенным Правительством Российской Федерации в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации законопроектом предлагалось скорректировать положения ст. 146 УПК РФ путем введения запрета на возбуждение уголовных дел о преступлениях, предусмотренных ст. 228.1 и ст. 228.4 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее по тексту — УК РФ), при отсутствии данных о виде, массе и наименовании обнаруженных наркотиков, а также достаточных данных, указывающих на их передачу другим лицам.

Но на основании ч. 4 ст. 105 Конституции Российской Федерации уже принятый Государственной Думой Федеральный закон был заблокирован для дальнейшего прохождения на уровне Совета Федерации. Для преодоления возникших разногласий была создана соответствующая комиссия¹².

В качестве обоснования данного шага отмечалось, в частности, что предлагаемые к принятию нормы фактически создают новый порядок отступления от утвержденных оснований возбуждения уголовного дела посредством введения в ст. 146 УПК РФ более детального набора сведений, наличие которых является необходимым для возбуждения уголовного дела. В то время как применение уже существующего механизма установления подобных отступлений в виде дополнения ст. 140 УПК РФ соответствующими положениями было бы более эффективным.

⁷ Законопроект № 916965-7 «О внесении изменения в статью 140 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (в части обеспечения дополнительной защиты прав граждан от необоснованного преследования по уголовным делам о сбыте наркотических средств)» // СОЗД: сайт. URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/916965-7>

⁸ Сергеев А.Б., Попова Т.В., Савченко А.Н., Уренева О.В. Различные подходы к оценке достаточности оснований для возбуждения уголовного дела по факту сбыта наркотических средств // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2016. № 2 (36). С. 119.

⁹ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15 июня 2006 г. № 14 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2006. № 8. С. 3–11.

¹⁰ То есть материалы, выделенные из дел административного производства по ст. 6.9 КоАП РФ.

¹¹ Материалы законопроекта, размещенные для процедуры общественного обсуждения и независимой антикоррупционной экспертизы. ID проекта — 01/05/03-19/00089278 // Федеральный портал проектов нормативных правовых актов: сайт. URL: <https://regulation.gov.ru>

¹² Постановление Совета Федерации № 603-СФ // СОЗД: сайт. URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/916965-7>

Как нам представляется, реализация подхода, предлагаемого подготовленной Государственной Думой редакцией рассматриваемого Федерального закона, могла способствовать возникновению у сотрудников компетентных органов, занятых выявлением преступлений в сфере незаконного оборота наркотиков, лишнего повода отказать в возбуждении дел данной категории, которые, несмотря на сложность установления признаков состава преступления, представляют высокую общественную опасность и требуют принятия соответствующих мер реагирования, а не игнорирования их лишь на основании сложности проведения расследования.

23 марта 2021 г. Федеральный закон был принят Государственной Думой в новой редакции и с новым наименованием «О внесении изменения в статью 140 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации», поддержан Советом Федерации и подписан Президентом Российской Федерации.

Не вызывает сомнений, что такая детальная проработка законопроекта, равно как и сама проблема, которую решал законодатель, стали вынужденной мерой, направленной:

— во-первых, на решение остро стоящего вопроса массового возбуждения малоперспективных (как указывает приведенная статистика) уголовных дел о преступлениях, связанных с незаконным сбытом наркотиков, в отсутствие предмета преступления;

— во-вторых, на повышение уровня защищенности прав и законных интересов граждан, вовлекаемых в эту сферу уголовного судопроизводства;

— в-третьих, на увеличение эффективности использования потенциала органов внутренних дел в борьбе с наркопреступлениями.

Литература

1. Газизов Д.А. Основные вехи развития законодательства Российской Федерации о противодействии незаконному обороту наркотических средств на современном этапе / Д.А. Газизов // Административное право и процесс. 2012. № 5. С. 12–15.
2. Откидач А.О. К вопросу о возбуждении уголовных дел в отношении неустановленных сбытчиков наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов / А.О. Откидач // Вестник Московского университета МВД России. 2015. № 10. С. 205–209.
3. Сергеев А.Б. Различные подходы к оценке достаточности оснований для возбуждения уголовного дела по факту сбыта наркотических средств / А.Б. Сергеев, Т.В. Попова, А.Н. Савченко, О.В. Уренева // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2016. № 2 (36). С. 116–123.
4. Удовиченко В.С. К вопросу о возбуждении уголовного дела по сбыту наркотических средств / В.С. Удовиченко // Вестник Барнаульского юридического института МВД России. 2013. № 1 (24). С. 16–17.

References

1. Gazizov D.A. Osnovny`e vekhi razvitiya zakonodatelstva Rossiyskoy Federatsii o protivodeystvii nezakonnomu oborotu narkoticheskikh sredstv na sovremennom etape [The Key Milestones in the Development of Laws of the Russian Federation on Combating Illicit Drug Trafficking at the Modern Stage] / D.A. Gazizov // Administrativnoe pravo i protsess — Administrative Law and Procedure. 2012. № 5. S. 12–15.
2. Otkidach A.O. K voprosu o vzbuzhdenii ugovolny`kh del v otnoshenii neustanovlenny`kh sby`tchikov narkoticheskikh sredstv, psikhotropny`kh veschestv ili ikh analogov [On the Initiation of Criminal Cases against Unidentified Distributors of Drugs, Psychotropic Substances or Their Analogues] / A.O. Otkidach // Vestnik Moskovskogo universiteta MVD Rossii — Bulletin of the Kikot Moscow University of the Ministry of Internal Affairs of Russia. 2015. № 10. S. 205–209.
3. Sergeev A.B. Razlichny`e podkhody` k otsenke dostatochnosti osnovaniy dlya vzbuzhdeniya ugovolnogo dela po faktu sby`ta narkoticheskikh sredstv [Various Approaches to the Evaluation of the Sufficiency of Grounds for the Initiation of a Criminal Case on Drug Trafficking] / A.B. Sergeev, T.V. Popova, A.N. Savchenko, O.V. Ureneva // Yuridicheskaya nauka i pravookhranitel'naya praktika — Legal Science and Law Enforcement Practice. 2016. № 2 (36). S. 116–123.
4. Udovichenko V.S. K voprosu o vzbuzhdenii ugovolnogo dela po sby`tu narkoticheskikh sredstv [On the Initiation of a Criminal Case on Drug Trafficking] / V.S. Udovichenko // Vestnik Barnaulskogo yuridicheskogo instituta MVD Rossii — Bulletin of the Barnaul Law Institute of the Ministry of Internal Affairs of Russia. 2013. № 1 (24). S. 16–17.