

**ИЗМЕНЕНИЯ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ ОБ ОТВЕТСТВЕННОСТИ
ЗА КОНТРАБАНДУ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ, ПСИХОТРОПНЫХ,
СИЛЬНОДЕЙСТВУЮЩИХ И ЯДОВИТЫХ ВЕЩЕСТВ <*>**

А.В. ФЕДОРОВ

<*> Fedorov A.V. Changes in legislation on responsibility for illegal traffic of narcotic means, psychotropic potent and poisonous substances.

Федоров А.В., кандидат юридических наук, профессор, Заслуженный юрист Российской Федерации, главный редактор журнала "Наркоконтроль" (г. Москва).

В статье анализируются изменения в российском уголовном законодательстве об ответственности за контрабанду наркотических средств, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ, в том числе обусловленные [Договором](#) о Таможенном кодексе Таможенного союза и появлением единой таможенной территории Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС.

Ключевые слова: контрабанда, единая таможенная территория Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, таможенная граница Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, Государственная граница Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, наркотические средства, психотропные, сильнодействующие и ядовитые вещества.

The article analyses changes in the Russian criminal law on responsibility for illegal traffic of narcotic means, psychotropic, potent and poisonous substances including conditioned by the Agreement of the Customs Code of the Customs Union and appearance of the uniform customs territory of the Customs Union within the frames of the EurAsEC.

Key words: illegal traffic, uniform customs territory of the Customs Union within the frames of the EurAsEC, state boundary of the Russian Federation with the states - members of the Customs Union within the frames of the EurAsEC, narcotic means, psychotropic, potent and poisonous substances.

Федеральным [законом](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ в очередной раз за последние годы внесены существенные изменения в российское уголовное законодательство <1>.

<1> См.: Федеральный [закон](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. N 50. Ст. 7362.

Этим [Законом](#), в частности, признана утратившей силу [ст. 188](#) Уголовного кодекса Российской Федерации (далее по тексту - УК РФ), устанавливавшая ответственность за контрабанду.

Одновременно глава 25 УК РФ "Преступления против здоровья населения и общественной нравственности" дополнена [ст. 229.1](#), устанавливающей ответственность за контрабанду 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, а глава 24 УК РФ "Преступления против общественной безопасности" дополнена [ст. 226.1](#), предусматривающей ответственность за контрабанду ряда иных предметов, изъятых из гражданского оборота или в отношении которых установлены специальные правила оборота, включая сильнодействующие и ядовитые вещества.

Таким образом, помимо сущностных изменений в составе этого преступления, изменилось и место контрабанды в системе [Особенной части](#) УК РФ, что наглядно видно из следующей сравнительной таблицы.

Таблица 1

Контрабанда в системе [Особенной части](#) УК РФ

Особенная часть УК РФ		
Раздел VIII. Преступления в сфере экономики	Раздел IX. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка	
Глава УК РФ		
Глава 22. Преступления в сфере экономической деятельности	Глава 24. Преступления против общественной безопасности	Глава 25. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности
Статья УК РФ		
188 УК РФ	226.1 УК РФ	229.1 УК РФ

Произошедшие изменения поставили перед юридической наукой и практикой ряд вопросов, на которые предстоит найти ответы в ближайшее время.

1. Согласно устоявшимся представлениям об [Особенной части](#) уголовного законодательства (УК РФ) ее система представляет собой классификацию составов преступлений в зависимости от их родовых и групповых объектов, согласно которой они включаются в соответствующие разделы и главы.

Контрабанда в УК РФ 1996 г. с момента его принятия входила в [главу 22](#) "Преступления в сфере экономической деятельности" раздела VIII "Преступления в сфере экономики".

Чем обусловлено "расчленение" [ст. 188](#) УК РФ 1996 г. на два разных состава и включение этих новых составов в другие главы УК РФ? Неужели все эти годы неверно определялись непосредственный, групповой и родовой объекты контрабанды?

Конечно же нет, хотя с момента принятия УК РФ 1996 г. и велась активная научная дискуссия по вопросу определения объекта контрабанды, на которую накладывались еще и различные подходы к квалификации объектов преступления по вертикали: трехступенчатый, четырехступенчатый или пятиступенчатый. Наиболее оптимальным, с учетом структуры действующего УК РФ, представляется использование четырехступенчатой классификации по объему уголовно-правовой охраны: УК РФ - раздел УК - глава УК - статья УК.

По поводу объектов контрабанды как преступления ([ст. 188](#) УК РФ) были высказаны различные суждения.

Так, например, объект преступлений, входящих в главу 22 УК РФ, включавшую [ст. 188](#) УК РФ, в юридической литературе определялся как:

- общественные отношения в сфере реализации принципов осуществления этой деятельности <2>; экономические отношения, строящиеся на принципах реализации экономической деятельности, под которыми, в свою очередь, понимаются исходные положения, выработанные практикой общественно-экономической жизни, лежащие в основе любой экономической деятельности (Н.А. Лопашенко) <3>;

<2> См.: Лопашенко Н.А. Вопросы квалификации преступлений в сфере экономической деятельности. Саратов, 1997. С. 11 - 12.

<3> См.: Российское уголовное право: В 2 т. / Под ред. Э.Ф. Побегайло. М., 2008. Т. 2: Особенная часть. С. 303.

- отношения, регулирующие сферу экономической деятельности (В.И. Михайлов, А.В. Федоров) <4>;

<4> См.: Михайлов В.И., Федоров А.В. Таможенные преступления: Уголовно-правовой анализ и общие вопросы оперативно-розыскной деятельности / Под ред. А.В. Федорова. СПб., 1999. С. 13 - 14.

- нормальная экономическая деятельность по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ и услуг (А.В. Наумов) <5>;

<5> См.: Наумов А.В. Российское уголовное право: Курс лекций: В 3 т. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2007. Т. 2. С. 354 - 355.

- общественные отношения, обеспечивающие экономическую деятельность, под которой понимается совокупность всех звеньев общественного производства, распределения, обмена, а также потребления материальных и иных благ (С.В. Максимов, Г.В. Карнишина) <6>;

<6> См.: Уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. Л.Д. Гаухмана, С.В. Максимова. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2005. С. 200.

- общественные отношения по поводу производства, распределения, обмена и потребления материальных ценностей и услуг (Н.Н. Афанасьев, Н.Г. Кадников) <7>.

<7> См.: Уголовное право: Учебник / Под ред. Н.И. Ветрова, Ю.И. Ляпунова. 4-е изд., испр. и доп. М., 2007. С. 411; Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. С.В. Дьякова и Н.Г. Кадникова. М., 2008. С. 464.

Основной непосредственный объект контрабанды определялся как:

- конкретные экономические отношения, подвергающиеся изменениям в результате преступного посягательства, предусмотренного [ст. 188](#) УК РФ (Н.А. Лопашенко) <8>;

<8> См.: Российское уголовное право: В 2 т. / Под ред. Э.Ф. Побегайло. М., 2008. Т. 2: Особенная часть С. 303.

- установленный порядок перемещения товаров через таможенную границу Российской Федерации, а точнее - охраняемые уголовным законом общественные отношения в сфере таможенного дела, обеспечивающие установленный порядок товарооборота через таможенную границу и внесение в бюджет таможенных пошлин и сборов (В.И. Михайлов, А.В. Федоров) <9>;

<9> См.: Михайлов В.И., Федоров А.В. Таможенные преступления: Уголовно-правовой анализ и общие вопросы оперативно-розыскной деятельности / Под ред. А.В. Федорова. СПб., 1999. С. 14.

- установленный порядок внешнеэкономической деятельности, направленной на обеспечение товарооборота через таможенную границу, а проще говоря, порядок перемещения товаров через таможенную границу Российской Федерации (А.В. Наумов) <10>;

<10> См.: Наумов А.В. Российское уголовное право: Курс лекций: В 3 т. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2007. Т. 2. С. 440.

- отношения в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля (Л.Д. Ермакова) <11>;

КонсультантПлюс: примечание.

Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) (отв. ред. А.И. Рарог) включен в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2011 (7-е издание, переработанное и дополненное).

<11> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. А.И. Рарог. М., 2004. С. 332.

- установленные государством порядок и правила перемещения через таможенную границу, обеспечивающие экономическую стабильность Российской Федерации (Н.Н. Афанасьев, Н.Г. Кадников) <12>.

<12> См.: Уголовное право: Учебник / Под ред. Н.И. Ветрова, Ю.И. Ляпунова. 4-е изд., испр. и доп. М., 2007. С. 480; Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. С.В. Дьякова и Н.Г. Кадникова. М., 2008. С. 464.

С.В. Максимов и Г.В. Карнишина отдельно определяют основной непосредственный объект контрабанды для ч. 1 и для ч. 2 ст. 188 УК РФ.

Для ч. 1 ст. 188 УК РФ, по их мнению, непосредственным объектом контрабанды будут являться "общественные отношения, порядок таможенной идентификации товаров и иных предметов (за исключением предусмотренных в ч. 2 ст. 188), перемещаемых через таможенную

границу Российской Федерации", а также "общественные отношения, обеспечивающие законные интересы предпринимателей и потребителей, бюджетные интересы Российской Федерации, связанные с получением таможенных платежей".

Для ч. 2 ст. 188 УК РФ непосредственным объектом, на их взгляд, будут "общественные отношения, обеспечивающие порядок таможенной идентификации предметов, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Российской Федерации, а также альтернативно или одновременно основные экономические интересы Российской Федерации, ее военную безопасность, безопасность здоровья населения и общественную нравственность, а также безопасность человечества" <13>.

<13> См.: Уголовное право. Особенная часть: Учебник / Под ред. Л.Д. Гаухмана, С.В. Максимова. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2005. С. 298, 302.

Такой подход, как представляется, заслуживает внимания, ведь, как было отмечено еще Б.В. Волженкиным, объекты преступлений, предусмотренных ч. ч. 1 и 2 ст. 188 УК РФ, имеют свои особенности. По его мнению, контрабанда, нарушая установленный порядок внешнеторговой деятельности, посягает на экономические интересы государства, его таможенную политику. В то же время, учитывая характер незаконно перемещаемых через таможенную границу предметов, можно признать, что контрабанда в ряде случаев (ч. 2 ст. 188 УК РФ) является посягательством на национальную и общественную безопасность, экологические, культурные и другие интересы России. Основываясь на этом, Б.В. Волженкин поддерживал высказанное в литературе мнение о том, что применительно к ч. ч. 1 и 2 ст. 188 УК РФ можно говорить о самостоятельных основных составах преступлений <14>.

<14> См.: Волженкин В.Б. Преступления в сфере экономической деятельности по уголовному праву России. СПб., 2007. С. 534 - 535.

Ряд ученых считает, что в рассматриваемом случае надо вести речь не о двух разных объектах, а о выделении применительно к ч. 2 ст. 188 УК РФ дополнительного непосредственного объекта либо факультативного непосредственного объекта <15>.

<15> Анализ в этой части см.: Сучков Ю.И. Преступления в сфере внешнеэкономической деятельности Российской Федерации. М., 2005. С. 108.

Действительно, обычно преступление имеет один непосредственный объект, но некоторые преступления одновременно посягают на два объекта. В данном случае один из них определяется как основной, а другой - как дополнительный. Когда имеются основной и дополнительный непосредственные объекты, это значит, что преступление всегда посягает на две соответствующие группы отношений. Если же при совершении преступления не всегда происходит посягательство на одну из групп отношений, то такая группа отношений определяется как факультативный непосредственный объект.

При этом основным непосредственным объектом признается общественное отношение (группа общественных отношений), посягательство на которое составляет сущность конкретного преступления. Таким образом, основной непосредственный объект преступления связан с общим для всех преступлений, с которыми он включен в одну главу УК, объектом.

В то же время дополнительный (и тем более факультативный) непосредственный объект с

таким общим объектом преступлений для соответствующей главы [УК](#) не связан.

В качестве дополнительного объекта контрабанды, предусмотренной [ст. 188](#) УК РФ, могли выступать, в зависимости от вида незаконно перемещаемых товаров (предметов), здоровье населения (при перемещении наркотических средств), общественная безопасность (при контрабанде оружия), финансовая система (при контрабанде товаров) и т.д.

Таким образом, до последнего времени контрабанда рассматривалась как преступление в сфере экономической деятельности в связи с тем, что ее предметом являлись, в первую очередь, обычные товары (так называемая "товарная" контрабанда), незаконное перемещение которых через таможенную границу (а до того, по [УК РСФСР 1960 г.](#), - через государственную границу, а затем - таможенную границу <16>) рассматривалось как посягательство на монополию внешней торговли, а позже - на порядок перемещения товаров через государственную (таможенную) границу.

<16> [Ст. 78](#) "Контрабанда" УК РСФСР была изложена в новой редакции Федеральным [законом](#) от 1 июля 1994 г. N 10-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс РСФСР и Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР", в соответствии с которым уголовная ответственность устанавливалась за незаконное перемещение не через Государственную границу, как прежде, а через таможенную границу Российской Федерации. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. N 10. Ст. 1109.

Наряду с обычными товарами к предметам контрабанды относились и предметы, оборот которых был запрещен или ограничен, т.е. в отношении которых были установлены специальные правила оборота.

Контрабанда таких предметов рассматривалась как преступление, посягающее на два объекта: основной непосредственный объект (монополия внешней торговли, порядок перемещения товаров через государственную или таможенную границы и т.д.) и дополнительный непосредственный объект, который определялся исходя из свойств предмета контрабанды, в силу которых оборот этого предмета запрещался или ограничивался.

Ситуация изменилась с принятием Федерального [закона](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ, которым декриминализована контрабанда обычных товаров.

В настоящее время предметами преступлений, предусмотренных [ст. 226.1](#) и [ст. 229.1](#) УК РФ, являются только такие предметы, оборот которых запрещен или в отношении которых установлены специальные правила оборота (оборот ограничен).

Объект преступления как таковой при этом содержательно (как совокупность основного и дополнительного объектов) не изменился, но изменились приоритеты в его оценке: порядок перемещения товаров через государственную или таможенную границу стал признаваться дополнительным непосредственным объектом, а основной непосредственный объект стали определять свойства предметов контрабанды, в силу которых оборот этих предметов запрещен или ограничен.

Следует отметить, что контрабанда не первый раз меняет свое место в системе Особенной части уголовного законодательства. Это наглядно видно из следующей сравнительной таблицы.

Таблица 2

Контрабанда в системе Особенной части [УК РСФСР](#) и [УК РФ](#)

УК РСФСР 1922 г.	УК РСФСР 1926 г.	УК РСФСР 1960 г.	УК РФ 1996 г.
Глава I. Государственные преступления Раздел 2. О преступлениях против государственного управления Ст. 97. Нарушение законов и обязательных постановлений о ввозе за границу или провозе за границу товаров	Глава II. Преступления против порядка управления Ст. 59.9. Контрабанда, осложненная признаками, перечисленными в ст. 261 Таможенного устава Ст. 83. Простая контрабанда	Глава I. Государственные преступления Раздел II. Иные государственные преступления Ст. 78. Контрабанда	Раздел VIII. Преступления в сфере экономики Глава 22. Преступления в сфере экономической деятельности Ст. 188. Контрабанда
	УК РСФСР 1926 г. в редакции Постановления ВЦИК и СНК РСФСР от 6 июня 1927 г. Глава 2. Особо для Союза ССР опасные преступления против порядка управления Ст. 59.9. Квалифицированная контрабанда Ст. 83. Простая контрабанда		УК РФ 1996 г. в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ Раздел IX. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка Глава 24. Преступления против общественной безопасности Ст. 226.1 УК РФ Глава 25. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности Ст. 229.1 УК РФ

2. При оценке решения законодателя о "расчленении" ст. 188 УК РФ 1996 г. на два разных состава (ст. 226.1 и ст. 229.1 УК РФ) и включении этих новых составов в разные главы УК РФ важно уяснение критериев, по которым было принято решение о распределении предметов контрабанды по двум составам.

В связи с этим обращают на себя внимание два случая, в которых, на наш взгляд, имеет место нарушение принципа деления (классификации) предметов контрабанды по единым критериям.

2.1. Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ внесены изменения в УК РФ, согласно которым ответственность за контрабанду сильнодействующих и ядовитых веществ установлена в ст. 226.1, а за контрабанду наркотических средств и психотропных веществ - в ст. 229.1 УК РФ.

Такой подход, как представляется, разрушает системность построения Особенной части УК РФ.

Когда глава 25 УК РФ дополнялась [ст. 229.1](#), это объяснялось тем, что контрабанда является одним из видов незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ и ее следует включить в ту [главу](#), в которой содержатся статьи, предусматривающие ответственности за незаконный оборот таких средств и веществ. Мотивировка вполне понятная.

В то же время ответственность за контрабанду сильнодействующих и ядовитых веществ теперь устанавливается [ст. 226.1](#), включенной в главу 24 УК РФ, хотя ответственность за незаконный оборот и нарушение правил оборота таких веществ установлена [ст. 234](#), включенной в главу 25 УК РФ.

При этом речь идет об одних и тех же сильнодействующих и ядовитых веществах <17>.

<17> Согласно [примечанию к ст. 234](#) УК РФ для целей этой статьи и других статей Уголовного кодекса Правительством Российской Федерации утверждаются единые списки сильнодействующих и ядовитых веществ.

Таким образом, по нашему мнению, включение сильнодействующих и ядовитых веществ в качестве предмета контрабанды в [ст. 226.1](#), а не в [ст. 229.1](#) УК РФ нарушает логику построения [Особенной части](#) УК РФ, так как контрабанда предметов, перечисленных в [ст. 229.1](#) УК РФ, и контрабанда ядовитых и сильнодействующих веществ имеют одни и те же родовой, групповой и непосредственный объекты.

В связи с изложенным представляется необходимым исключить сильнодействующие и ядовитые вещества из диспозиции [ст. 226.1](#) и включить их в качестве предмета контрабанды в [ст. 229.1](#) УК РФ.

В любом случае, независимо от того, будет ли это сделано или по каким-либо (в настоящее время непонятным для автора) причинам будет признано правильным включение сильнодействующих и ядовитых веществ в качестве предметов контрабанды именно в [ст. 226.1](#) УК РФ, представляется необходимым внесение изменений в [ст. 226.1](#) УК РФ для обеспечения должной дифференциации предусмотренных ею деяний и включения в нее по аналогии со [ст. 229.1](#) УК РФ, ряда квалифицирующих признаков.

На необходимость этого наглядно указывает сравнение [ст. 226.1](#) УК РФ и [ст. 229.1](#) УК РФ, приведенное в следующей таблице.

Таблица 3

Сравнительный анализ [ст. 226.1](#) УК РФ и [ст. 229.1](#) УК РФ

Ст. 226.1 УК РФ	Ст. 229.1 УК РФ
Часть первая. Незаконное перемещение – наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет	Часть первая. Незаконное перемещение – наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет
Часть вторая (п. "а"). Незаконное перемещение, совершенное должностным лицом с использованием своего служебного положения, – наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет	Часть вторая (п. "б"). Незаконное перемещение, совершенное должностным лицом с использованием своего служебного положения, – наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет
	Часть вторая (п. "а").

	Незаконное перемещение, совершенное группой лиц по предварительному сговору, - наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет
	Часть вторая (п. "в"). Незаконное перемещение, совершенное в значительном размере, - наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет
	Часть третья. Незаконное перемещение, совершенное в особо крупном размере, - наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет
Часть вторая (п. "б"). Незаконное перемещение, совершенное с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, - наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет	Часть четвертая (п. "в"). Незаконное перемещение, совершенное с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль, - наказывается лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет
Часть третья. Незаконное перемещение, совершенное организованной группой, - наказывается лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет	Часть четвертая (п. "а"). Незаконное перемещение, совершенное организованной группой, - наказывается лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет
	Часть четвертая (п. "б"). Незаконное перемещение, совершенное в особо крупном размере, - наказывается лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет

На наш взгляд, на необходимость обеспечения системности [ст. ст. 226.1](#) и [ст. 229.1](#) УК РФ указывает и Федеральный [закон](#) "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", одобренный Советом Федерации Федерального Собрания 22 февраля 2012 г., которым за преступления, предусмотренные [ч. 4 ст. 229.1](#) УК РФ, устанавливается, в том числе, наказание в виде пожизненного лишения свободы.

2.2. Помимо сильнодействующих и ядовитых веществ к числу предметов контрабанды, ответственность за которую установлена [ст. 226.1](#) УК РФ, отнесены две группы предметов.

Первая включает: отравляющие, взрывчатые, радиоактивные вещества, радиационные источники, ядерные материалы, огнестрельное оружие и его основные части, взрывные устройства, боеприпасы, оружие массового поражения, средства его доставки, иное вооружение, иную военную технику, а также материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники.

Вторая группа включает стратегически важные товары и ресурсы, а также культурные ценности.

Как представляется, контрабанда первой группы товаров вполне обоснованно отнесена к преступлениям, включенным в [главу 24](#) УК РФ "Преступления против общественной безопасности".

В то же время включение в эту главу стратегически важных товаров и ресурсов, а также культурных ценностей явно противоречит традиционному (и вполне логичному) подходу распределения преступлений по главам и разделам **Особенной части** УК в зависимости от их родовых и групповых объектов. Очевидно несоответствие этого преступления - контрабанды стратегически важных товаров и ресурсов, а также культурных ценностей - главе "Преступления против общественной безопасности". Явно, что такая контрабанда относится к преступлениям в сфере экономической деятельности.

На это указывает, в частности, тот факт, что именно к преступлениям в сфере экономической деятельности отнесены невозвращение на территорию Российской Федерации таких культурных ценностей, как предметы художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран (ст. 190 УК РФ), а также близких по своим характеристикам к стратегически важным товарам и ресурсам предметов незаконного экспорта - сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации (ст. 189 УК РФ).

На наш взгляд, стратегически важные товары и ресурсы, а также культурные ценности необоснованно указаны в качестве предметов контрабанды в ст. 226.1 УК РФ.

Выход из создавшейся ситуации видится в том, чтобы вновь включить в УК РФ ст. 188, но уже в новой редакции, предусмотрев при этом исключение стратегически важных товаров и ресурсов, а также культурных ценностей из ст. 226.1 УК РФ и их включение в качестве предметов контрабанды в новую ст. 188 УК РФ "Контрабанда стратегически важных товаров и ресурсов или культурных ценностей".

В противном случае возможна ситуация, когда контрабанду стратегически важных товаров и ресурсов, а также культурных ценностей, невозможно будет квалифицировать по ст. 226.1 УК РФ и привлечь лиц, ее совершивших, к уголовной ответственности по этой статье в связи с отсутствием такого признака (элемента) состава как объект преступления.

В юридической литературе обосновывается предложение о включении в УК РФ еще одного состава контрабанды - контрабанды редких животных и растений в главу "Экологические преступления" <18>.

<18> Об этом см.: Розумань И.В. Уголовная ответственность за контрабанду. По материалам Сибирского федерального округа: Автореф. дис. к.ю.н. Омск, 2005. С. 6 - 7, 14 - 15.

3. Анализируемые изменения в УК РФ обусловлены не только декриминализацией "товарной" контрабанды, но и участием нашей страны в Евразийском экономическом сообществе.

Международная организация "Евразийское экономическое сообщество" (ЕврАзЭС) учреждена в 2000 г. Республикой Беларусь, Республикой Казахстан, Кыргызской Республикой, Российской Федерацией и Республикой Таджикистан <19>.

<19> См.: **Договор** об учреждении Евразийского экономического сообщества (Астана, 10 октября 2000 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. N 7. Ст. 632.

В 2009 г. три страны ЕврАзЭС - Республика Беларусь, Республика Казахстан и Российская Федерация - подписали **Договор** о Таможенном кодексе Таможенного союза <20>. Этим международным договором названные государства приняли Таможенный кодекс Таможенного союза (ТК ТС), в соответствии с которым территории Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации составляют единую таможенную территорию Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС.

<20> См.: [Договор](#) о Таможенном кодексе Таможенного союза (Минск, 27 ноября 2009 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2010. N 50. Ст. 6615.

С 1 июля 2011 г. на внутренних границах этих трех стран снят контроль за перемещением товаров.

Одновременно прекратил свое действие Таможенный [кодекс](#) Российской Федерации, не стало таможенной территории Российской Федерации (она вошла в состав единой таможенной территории Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС) и, соответственно, таможенной границы Российской Федерации.

Теперь через государственные границы между странами ЕврАзЭС имеет место свободное перемещение товаров, за исключением тех, оборот которых запрещен или ограничен.

Произошедшее потребовало изменений российского уголовного законодательства, устанавливающего ответственность за контрабанду, что и было сделано путем включения в УК РФ двух новых статей - [226.1](#) и [229.1](#).

[ТК](#) ТС определяет контрабанду как незаконное перемещение товаров через таможенную границу любого движимого имущества: носителей информации, валюты государств - членов Таможенного союза, ценных бумаг и (или) валютных ценностей, дорожных чеков, электрической и иных видов энергии, иных вещей, приравненных к недвижимому имуществу.

Таким образом, с позиции [ТК](#) ТС, предметы контрабанды, указанные в [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ, признаются товарами независимо от того, запрещен или ограничен их оборот. В том числе [ТК](#) ТС признает товарами предметы так называемой наркоконтрабанды - наркотические средства и психотропные вещества, аналоги и прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, растения, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, части растений, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, инструменты и оборудование, находящиеся под специальным контролем и используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, сильнодействующие и ядовитые вещества.

Какие изменения произошли в перечне предметов наркоконтрабанды в связи с внесенными Федеральным [законом](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ изменениями в [УК](#) РФ, видно из следующей сравнительной таблицы.

Таблица 4

Предметы наркоконтрабанды по [ст. 188](#) УК РФ до признания ее утратившей силу и по новым [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ

Статья УК РФ		
188 УК РФ	226.1 УК РФ	229.1 УК РФ
Предметы контрабанды		
Наркотические средства		Наркотические средства
Психотропные вещества		Психотропные вещества
Аналоги наркотических средств или		Аналоги наркотических средств или психотропных веществ

психотропных веществ		
		Прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ
Растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества		Растения, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры
Части растений, содержащие наркотические средства или психотропные вещества		Части растений, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры
Инструменты и оборудование, находящиеся под специальным контролем и используемые для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ		Инструменты и оборудование, находящиеся под специальным контролем и используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ
Сильнодействующие вещества	Сильнодействующие вещества	
Ядовитые вещества	Ядовитые вещества	

Из указанной таблицы видно, что в результате внесенных изменений произошла криминализация и декриминализация ряда деяний.

Как криминализацию деяний следует рассматривать следующие изменения в законодательстве.

[Статья 229.1](#) УК РФ, в отличие от [ст. 188](#) УК РФ, дополнена новыми предметами контрабанды - прекурсорами наркотических средств или психотропных веществ.

Если раньше [ст. 188](#) УК РФ предусматривала ответственность за контрабанду растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические вещества или психотропные вещества, то теперь [ст. 229.1](#) УК РФ устанавливает ответственность за контрабанду не только таких растений и их частей, но и растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, либо их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ.

Как декриминализацию деяний, на наш взгляд, следует рассматривать изменения, касающиеся инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем.

Если раньше предметами контрабанды признавались такие инструменты и оборудование, предназначенные для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ, то теперь - только для изготовления <21>.

<21> Указанные изменения связаны с приведением в соответствие понятий, используемых в [статье](#) об ответственности за контрабанду, и в [статье 228.2](#) УК РФ "Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ", устанавливающей в том числе ответственность за нарушение правил оборота инструментов или оборудования, используемых

для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящихся под специальным контролем.

Таким образом, на наш взгляд, произошло сокращение видов соответствующих инструментов и оборудования, признаваемых предметами контрабанды.

При этом сделано одно уточнение, требующее пояснения. [Статья 188](#) УК РФ предусматривала ответственность за контрабанду инструментов и оборудования, используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ. Из содержания этой статьи можно было сделать вывод, что признаваться предметами контрабанды такие инструменты и оборудование могут только тогда, когда их можно использовать одновременно для производства и наркотических средств, и психотропных веществ. Однако, по нашему мнению, союз "и" использовался в данном случае в смысле "или", в связи с чем предметами контрабанды признавались инструменты и оборудование, используемые для производства и изготовления наркотических средств и (или) психотропных веществ.

Чтобы не прибегать к толкованию закона и обеспечить его однозначное понимание, вместо союза "и" в [ст. 229.1](#) УК РФ использован союз "или" при обозначении того, что указанные инструменты и оборудование предназначены для изготовления наркотических средств или психотропных веществ.

Для определения того, какие именно инструменты и оборудование относятся к предметам контрабанды, ответственность за которую установлена [ст. 229.1](#) УК РФ, следует руководствоваться [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 22 марта 2001 г. N 221 "Об утверждении Перечня инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств, психотропных веществ, и Правил разработки, производства, изготовления, хранения, перевозки, пересылки, отпуска, реализации, распределения, приобретения, использования, ввоза на таможенную территорию Российской Федерации, вывоза с таможенной территории Российской Федерации, уничтожения инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств, психотропных веществ" <22>.

<22> См.: Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. N 13. Ст. 1272; 2004. N 8. Ст. 663; N 47. Ст. 4666; 2005. N 7. Ст. 560; 2008. N 50. Ст. 5946.

В то же время вызывает сомнение соответствие вышеуказанных изменений, внесенных Федеральным [законом](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ в [УК](#) РФ, положениям [Конвенции](#) ООН "О борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ" 1988 г. <23>, содержащей требования о контроле за оборотом оборудования, предназначенного для использования в целях незаконного производства или изготовления наркотических средств или психотропных веществ.

<23> См: Сборник международных договоров СССР и Российской Федерации. Вып. XLVII. М., 1994. С. 133 - 157.

Таким образом, [Конвенция](#) разделяет понятия производства и изготовления наркотических средств или психотропных веществ и содержит требование об установлении ответственности за незаконный оборот оборудования, предназначенного как для изготовления, так и для производства наркотических средств или психотропных веществ.

4. В отличие от [ст. 188](#) УК РФ, признававшей контрабандой незаконное перемещение через

таможенную границу Российской Федерации товаров и иных предметов, [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ определяют контрабанду как незаконное перемещение перечисленных в них предметов (товаров): а) через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС; б) через Государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС.

Указанная формулировка диспозиции [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ требует дополнительного разъяснения для уяснения их содержания и обеспечения единообразного правоприменения.

Так, вызывает неоднозначное понимание использование в диспозициях анализируемых статей словосочетания "в рамках ЕврАзЭС".

Понятия ЕврАзЭС и таможенной границы Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС определены международными договорами.

В соответствии со [ст. 2](#) ТК ТС Единую таможенную территорию Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС составляют территории Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации, а также находящиеся за пределами территорий государств - членов Таможенного союза искусственные острова, установки, сооружения и иные объекты, в отношении которых государства - члены Таможенного союза обладают исключительной юрисдикцией.

При этом Пределы таможенной территории Таможенного союза являются таможенной границей Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС <24>.

<24> В соответствии с международными договорами государств членов Таможенного союза таможенной границей могут также являться пределы отдельных территорий, находящихся на территориях государств - членов Таможенного союза.

Учитывая изложенные положения международных договоров, следует однозначно констатировать, что в приведенном в [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ определении контрабанды слова "в рамках ЕврАзЭС" выступают в качестве части полного наименования Таможенного союза - "Таможенный союз в рамках Европейского экономического сообщества", образованного тремя государствами ЕврАзЭС.

При этом можно сделать вывод, что незаконное перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС есть перемещение через пределы единой таможенной территории Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, состоящей из территорий Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации. Например, через российско-китайскую, казахстанско-китайскую, белорусско-польскую границы.

ТК ТС определяет незаконное перемещение товаров через таможенную границу как перемещение товаров через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС вне установленных мест или в неустановленное время работы таможенных органов в этих местах, либо с сокрытием от таможенного контроля, либо с недостоверным декларированием или недекларированием товаров, либо с использованием документов, содержащих недостоверные сведения о товарах, и (или) с использованием поддельных либо относящихся к другим товарам средств идентификации, равно как и покушение на такое перемещение.

Таможенная граница Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС лишь частично охватывает пределы территории Российской Федерации. Так, незаконное перемещение предметов контрабанды через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС на участках, например, казахстанско-китайской или белорусско-польской границ следует рассматривать как преступление, совершенное вне пределов Российской Федерации.

В то же время согласно [ст. 12](#) УК РФ лица, совершившие вне пределов Российской Федерации преступления против интересов, охраняемых [УК](#) РФ, подлежат уголовной ответственности в соответствии с этим Кодексом, если в отношении них по соответствующему преступлению не имеется решения суда иностранного государства.

Учитывая, что таможенная граница Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС представляет собой пределы единой таможенной территории Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, образованного Беларусью, Казахстаном и Россией, незаконное перемещение товаров через эту границу обоснованно признается [УК](#) РФ преступлением против интересов Российской Федерации, и ответственность за такие деяния (вне зависимости от места их совершения) может наступать по [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ.

То, что [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ позволяют привлекать к ответственности лиц, совершивших контрабандное перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС на любом участке этой границы, подтверждает и ратифицированный Российской Федерацией [Договор](#) об особенностях уголовной и административной ответственности за нарушения таможенного законодательства Таможенного союза и государств - членов Таможенного союза (Астана, 5 июля 2010 г.) <25>.

<25> См.: Федеральный [закон](#) от 5 апреля 2011 г. N 59-ФЗ "О ратификации Договора об особенностях уголовной и административной ответственности за нарушения таможенного законодательства Таможенного союза и государств - членов Таможенного союза" // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. N 15. Ст. 2032. [Договор](#) также ратифицирован Законом Республики Беларусь от 8 мая 2011 г. N 248-З "О ратификации Договора об особенностях уголовной и административной ответственности за нарушения таможенного законодательства Таможенного союза и государств - членов Таможенного союза" и Законом Республики Казахстан от 8 декабря 2011 г. N 506-IV "О ратификации Договора об особенностях уголовной и административной ответственности за нарушения таможенного законодательства Таможенного союза и государств - членов Таможенного союза".

Этим [Договором](#) предусмотрено несколько таких случаев. Например, по нему каждая сторона в соответствии со своим законодательством может возбуждать и расследовать уголовные дела по преступлениям, направленным против ее интересов, совершенным на территории других сторон. Кроме того, если преступления совершены лицом на территории разных стран, то по согласованию между уполномоченными в соответствии с законодательством сторон органами уголовное дело может расследоваться на территории той стороны, где совершено большинство преступлений или наиболее тяжкое из них.

Соответственно, российские правоохранительные органы могут по [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ привлекать к ответственности лиц, совершивших контрабанду на границах Республики Казахстан и Республики Беларусь с другими странами, например, на казахстанско-китайской или белорусско-польской границе.

5. Контрабанда товаров, согласно [Договору](#) об особенностях уголовной и административной ответственности за нарушения таможенного законодательства Таможенного союза и государств - членов Таможенного союза, относится к преступлениям, нарушающим таможенное законодательство Таможенного союза и законодательство членов Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС - Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации.

То, что незаконное перемещение товаров через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС нарушает таможенное законодательство, сомнения не вызывает. В то же время незаконное перемещение товаров через Государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС к нарушению таможенного

законодательства как такового отношения не имеет.

Исходя из вышеизложенного, на наш взгляд, требует пояснения используемое в [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ определение контрабанды как незаконного перемещения через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо через Государственную границу Российской Федерации <26> с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС.

<26> В соответствии с [Законом](#) Российской Федерации от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" Государственная граница Российской Федерации есть линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета Российской Федерации. Государственной границей Российской Федерации является граница РСФСР, закрепленная действующими международными договорами и законодательными актами бывшего СССР; границы Российской Федерации с сопредельными государствами, не оформленные в международно-правовом отношении, подлежат их договорному закреплению.

Если первый вид контрабанды - незаконное перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС в целом достаточно четко определен и обоснован, то по второму (альтернативному) виду контрабанды - незаконному перемещению через Государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС имеются вопросы, на которые еще предстоит найти ответы.

Принимая во внимание бланкетный характер норм, закрепленных в [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ, их применение возможно лишь в системном единстве с положениями других нормативных правовых актов, в частности, определяющих законное и незаконное перемещение через Государственную границу Российской Федерации предметов, изъятых из гражданского оборота или в отношении которых установлены специальные правила перемещения.

На наш взгляд, всей необходимой совокупности таких нормативных правовых актов на данный момент нет, и требуется их принятие, включая внесение соответствующих изменений и дополнений в действующее законодательство.

В первую очередь это связано с тем, что в российском законодательстве не раскрыто понятие "незаконное перемещение через Государственную границу Российской Федерации".

Более того, оно даже не упоминается, например, среди видов незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ.

Так, Федеральный закон от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" <27> среди видов незаконного оборота наркотических средств, психотропных веществ, прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ указывает их незаконное перемещение с таможенной территории другого государства на таможенную территорию Российской Федерации или с таможенной территории Российской Федерации на таможенную территорию другого государства и не упоминает перемещение таких средств и веществ через Государственную границу Российской Федерации ([абзацы семь и двадцать один статьи 1](#) Федерального закона). Этим же Законом ввоз (вывоз) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров определяется как перемещение наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров с таможенной территории другого государства на таможенную территорию Российской Федерации или с таможенной территории Российской Федерации на таможенную территорию другого государства ([абзац тринадцатый ст. 1](#) Федерального закона).

<27> Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. N 2. Ст. 219; 2002. N 30. Ст. 3033; 2003. N 2. Ст. 167; N 27 (ч. I). Ст. 2700; 2004. N 49. Ст. 4845; 2005. N 19. Ст. 1752; 2006. N 43. Ст. 4412; N 44. Ст. 4535; 2007. N 30. Ст. 3748; N 31. Ст. 4011; 2008. N 30 (ч. I). Ст. 3592; N 48. Ст. 5515; N 52 (ч. I). Ст. 6233; 2009. N 29. Ст. 3588, 3614; 2010. N 21. Ст. 2525; N 31. Ст. 4192; 2011. N 1. Ст. 16, 29; N 15. Ст. 2039; N 25. Ст. 3532; N 49 (ч. I). Ст. 7019; N 49 (ч. V). Ст. 7061.

Для устранения указанного противоречия Федеральным [законом](#), одобренным Советом Федерации Федерального Собрания 22 февраля 2012 г., предусмотрено исключение из текста Федерального [закона](#) от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" слов "таможенной" и "таможенную" применительно к территории Российской Федерации. Таким образом, ввоз (вывоз) предметов наркоконтрабанды будет определяться как перемещение наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров с территории другого государства на территорию Российской Федерации или с территории Российской Федерации на территорию другого государства.

б. Неопределенность в толковании [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ связана также с использованием союза "либо" при перечислении двух названных видов контрабанды.

Исходя из правил русского языка союз "либо" используется в качестве разделительного (подчеркивая взаимоисключение, несовместимость) или в качестве подчеркивающего тождество (равнозначность).

Полагаем, что законодатель при формулировании диспозиций [ст. ст. 226.1](#) и [229.1](#) УК РФ использовал союз "либо", чтобы обозначить тождество двух обозначенных видов контрабанды:

а) незаконного перемещения через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС;

б) незаконного перемещения через Государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС.

Проиллюстрируем это на конкретном примере. Допустим, партия опия, являющегося наркотическим средством, была незаконно ввезена из Китая в Казахстан, а затем из Казахстана в Россию.

Очевидно, что в рассматриваемом случае совершено два разных преступления, квалифицируемых как контрабанда по [ст. 229.1](#) УК РФ и отличающихся друг от друга как минимум по объективной стороне содеянного, по месту и времени их совершения.

В противном случае будут нарушены фундаментальные положения уголовного законодательства о понятии преступления и его состава.

При этом совершение одного вида контрабанды одновременно может рассматриваться как приготовление к совершению другого вида контрабанды.

Например, наркотические средства незаконно перемещаются из Российской Федерации в Республику Беларусь, из которой, в свою очередь, должны незаконно быть перемещены в Польшу. В этом случае при задержании таких средств на Государственной границе Российской Федерации содеянное контрабандистами образует не только покушение на контрабанду (покушение на незаконное перемещение через Государственную границу Российской Федерации), но и при наличии соответствующих доказательств может быть одновременно квалифицировано как приготовление к контрабанде (приготовление к незаконному перемещению через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС).

7. При решении вопроса о привлечении к уголовной ответственности за контрабанду могут возникнуть сложности в связи с тем, что в Уголовных кодексах [Российской Федерации](#), Республики Беларусь и Республики Казахстан по-разному сформулированы диспозиции статей, предусматривающих ответственность за контрабанду.

Кроме того, могут возникнуть вопросы с тождеством объектов контрабанды, так как статьи, предусматривающие ответственность за контрабанду, включены в разные разделы и главы Уголовных кодексов этих государств, как это видно из следующей таблицы.

Таблица 5

Контрабанда в системе Особенных частей Уголовных кодексов
Республики Беларусь, Республики Казахстан
и [Российской Федерации](#)

Уголовный кодекс Республики Беларусь	Уголовный кодекс Республики Казахстан	Уголовный кодекс Российской Федерации
Особенная часть УК		
Раздел УК		
	Раздел VIII. Преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности	Раздел IX . Преступления против общественной безопасности и общественного порядка
Глава и статья УК		
Глава 25. Преступления против порядка осуществления экономической деятельности Статья 228 "Контрабанда"	Глава 7. Преступления в сфере экономической деятельности Статья 209 "Экономическая контрабанда" Глава 9. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка Статья 250 "Контрабанда изъятых из обращения предметов или предметов, обращение которых ограничено"	Глава 24 . Преступления против общественной безопасности Статья 226.1 Глава 25 . Преступления против здоровья населения и общественной нравственности Статья 229.1

В Уголовных кодексах Республики Беларусь, Республики Казахстан и [Российской Федерации](#) по-разному определяется и место совершения преступления, т.е. через какую границу осуществляется незаконное перемещение (контрабанда) товаров (предметов).

Так, ст. 228 "Контрабанда" УК Республики Беларусь в действующей на данный момент редакции устанавливает ответственность за незаконное перемещение через таможенную границу Республики Беларусь (а не через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС) товаров и ценностей, запрещенных или ограниченных к перемещению <28>.

<28> В Республике Беларусь в связи с ее вступлением в Таможенный союз в рамках ЕврАзЭС необходимые изменения в Уголовный кодекс еще не внесены.

В УК Республики Казахстан ответственность за контрабанду предусматривается двумя

статьями: 209 "Экономическая контрабанда" и 250 "Контрабанда изъятых из обращения предметов или предметов, обращение которых ограничено".

При этом ст. 250 предусматривает ответственность за незаконное перемещение "через таможенную границу Таможенного союза и (или) Государственную границу Республики Казахстан", а ст. 228 - за незаконное перемещение "через таможенную границу Таможенного союза" <29>.

<29> Республика Казахстан первой привела свое законодательство в соответствие с таможенным законодательством Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, внося законом Республики Казахстан от 30 июня 2010 г. N 297-IV указанные изменения в Уголовный кодекс.

Таблица 6

Место совершения контрабанды по УК Республики Беларусь,
УК Республики Казахстан и УК Российской Федерации

Уголовный кодекс Республики Беларусь	Уголовный кодекс Республики Казахстан	Уголовный кодекс Российской Федерации
Ст. 228 "Контрабанда" Перемещение через таможенную границу Республики Беларусь	Ст. 209 "Экономическая контрабанда" Перемещение через таможенную границу Таможенного союза	Ст. 226.1 Перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо Государственную границу Российской Федерации
	Ст. 250 "Контрабанда изъятых из обращения предметов или предметов, обращение которых ограничено" Перемещение через таможенную границу Таможенного союза и (или) Государственную границу Республики Казахстан	Ст. 229.1 Перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо Государственную границу Российской Федерации

Кроме того, следует учитывать, что Уголовные кодексы Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации содержат разные перечни предметов контрабанды, в том числе наркоконтрабанды.

Таблица 7

Предметы наркоконтрабанды по УК Республики Беларусь,
УК Республики Казахстан и УК Российской Федерации

Уголовный кодекс Республики Беларусь	Уголовный кодекс Республики Казахстан	Уголовный кодекс Российской Федерации
Статьи УК		

Статья 228 УК РБ Наркотические средства Психотропные вещества	Статья 250 УК РК Наркотические средства Психотропные вещества Сильнодействующие вещества Ядовитые вещества	Статья 229.1 УК РФ Наркотические средства Психотропные вещества Препараты наркотических средств или психотропных веществ Аналоги наркотических средств или психотропных веществ Растения, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры Части растений, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры Инструменты или оборудование, находящиеся под специальным контролем и используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ Ст. 226.1 УК РФ Сильнодействующие вещества Ядовитые вещества
Сильнодействующие вещества Ядовитые вещества		

Представляется необходимым, учитывая, что Беларусь, Казахстан и Россия имеют единое (общее) таможенное пространство и общую таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, единообразно сформулировать понятие контрабанды в национальных Уголовных кодексах этих трех государств.

8. Как уже было отмечено, российские правоохранительные органы могут по [ст. ст. 226.1 и 229.1](#) УК РФ привлекать к ответственности лиц, совершивших контрабанду (незаконное перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС) на границах Республики Казахстан и Республики Беларусь с другими странами, например, на казахстанско-китайской или белорусско-польской границе.

Однако при этом незаконность такого перемещения должна быть подтверждена не только Уголовным [кодексом](#), но и другими нормативными правовыми актами тех стран (Беларуси или Казахстана), на участках границ которых совершена контрабанда.

Так, указанное подтверждение должно касаться предмета контрабанды. Например, перечни наркотических средств и психотропных веществ, прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ, сильнодействующих и ядовитых веществ, а также квалифицирующие размеры таких средств и веществ для целей [ст. ст. 226.1 и 229.1](#) УК РФ устанавливаются постановлениями Правительства Российской Федерации.

В Казахстане и Беларуси действуют свои перечни, которые не совпадают по ряду позиций с российскими перечнями.

С учетом изложенного, как показывает практика предыдущих лет, возможно появление различных ситуаций, при которых [ст. ст. 226.1 и 229.1](#) УК РФ не будут работать.

Допустим, в России по [ст. 229.1](#) УК РФ расследуется дело о контрабанде конкретного сильнодействующего вещества на белорусско-польской границе. При этом согласно российскому перечню данное вещество признается сильнодействующим, а по белорусскому законодательству - нет <30>.

<30> О таких фактах см.: Федоров А.В. [Уголовная ответственность за незаконный оборот сильнодействующих и ядовитых веществ в Российской Федерации и Республике Беларусь](#) // Наркоконтроль. 2008. N 3. С. 23 - 31.

Таким образом, при формальном наличии всех признаков преступления по российскому законодательству лицо, совершившее перемещение указанного сильнодействующего вещества через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС на белорусско-польском участке этой границы, не может быть привлечено к уголовной ответственности в связи с непризнанием указанного вещества сильнодействующим белорусским законодательством.

Выход из создавшейся ситуации видится в принятии единых для всех трех стран - членов Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС списков наркотических средств и психотропных веществ, прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ, сильнодействующих и ядовитых веществ и других предметов, изъятых из гражданского оборота или в отношении которых установлены специальные правила перемещения.

9. [Статья 226.1](#), как ранее и [ст. 188](#) УК РФ, не содержит в качестве квалифицирующего признака совершение контрабанды сильнодействующих веществ в крупном размере, хотя [примечание к ст. 234](#) УК РФ устанавливает, что Правительством Российской Федерации утверждаются для этой и других статей Уголовного кодекса не только списки сильнодействующих и ядовитых веществ, но и крупный размер сильнодействующих веществ.

Отсюда складывается парадоксальная ситуация. За незаконный оборот сильнодействующих веществ в крупном размере согласно [ч. 3 ст. 234](#) УК РФ, может быть назначено наказание до 8 лет лишения свободы, тогда как за контрабанду сильнодействующих веществ в таком же размере по [ч. 1 ст. 226.1](#) УК РФ - лишь до 7 лет лишения свободы.

Неужели общественная опасность незаконного оборота сильнодействующих веществ в крупном размере внутри страны меньше, чем у контрабанды сильнодействующих веществ в таком размере?

Несомненно, она не меньше, а больше. Об этом, в частности, свидетельствует тот факт, что за незаконный оборот сильнодействующих веществ, совершенный организованной группой, согласно [ч. 3 ст. 234](#) УК РФ может быть назначено наказание до 8 лет лишения свободы, а за контрабанду сильнодействующих веществ в любом размере, совершенную организованной группой, по [ч. 3 ст. 226.1](#) УК РФ предусмотрено наказание от 7 до 12 лет лишения свободы.

Таким образом, сложившаяся диспропорция в размерах наказания за незаконный оборот сильнодействующих веществ в крупном размере и контрабанду сильнодействующих веществ с точки зрения формальной логики необъяснима.

При исключении сильнодействующих и ядовитых веществ из [ст. 226.1](#) и включении их в качестве предмета контрабанды в [ст. 229.1](#) УК РФ указанная диспропорция может быть устранена.

Более того, это позволит дифференцировать ответственность за контрабанду сильнодействующих веществ в зависимости от ее размера.

10. Возникли и вопросы, связанные с обратной силой уголовного закона.

Обычно при оценке ситуации, связанной с применением или неприменением обратной силы закона, сравниваются соответствующие составы преступлений, устанавливающие или устраняющие ответственность, меняющие виды и размеры наказаний.

Как изменилось законодательство об ответственности за контрабанду, видно из следующих таблиц, сравнивающих [ст. 188 УК РФ](#) и [ст. 226.1 УК РФ](#), а также [ст. 188 УК РФ](#) и [ст. 229.1 УК РФ](#).

Таблица 8

Сравнительный анализ [ст. 188 УК РФ](#) и [ст. 226.1 УК РФ](#)
применительно к сильнодействующим и ядовитым веществам

Ст. 188 УК РФ	Ст. 226.1 УК РФ
Часть вторая. Контрабанда сильнодействующих или ядовитых веществ – наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет	Часть первая. Незаконное перемещение сильнодействующих или ядовитых веществ – наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет
Часть третья. (п. "б"). Деяния, предусмотренные частями первой или второй, совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения, – наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет	Часть вторая (п. "а"). Незаконное перемещение сильнодействующих или ядовитых веществ, совершенное должностным лицом с использованием своего служебного положения, – наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет
Часть третья (п. "в"). Деяния, предусмотренные частями первой или второй, совершенные с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, – наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет	Часть вторая (п. "б"). Незаконное перемещение сильнодействующих или ядовитых веществ, совершенное с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, – наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет
Часть четвертая. Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей, совершенные организованной группой, – наказываются лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет	Часть третья. Незаконное перемещение сильнодействующих или ядовитых веществ, совершенное организованной группой, – наказывается лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет

Как видно из данной таблицы, в объективной стороне контрабанды сильнодействующих и ядовитых веществ не произошло изменений, а также сохранились размеры наказания в виде лишения свободы за соответствующие деяния. Кроме того, сохранились неизменными и другие санкции.

В связи с этим встает вопрос: по какой статье УК РФ следует квалифицировать контрабанду сильнодействующих или ядовитых веществ, совершенную до внесения изменений в УК РФ Федеральным [законом](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ, – по [ст. 188 УК РФ](#) или по [ст. 226.1 УК РФ](#)?

Аналогичный вопрос возникает и при контрабанде предметов, перечисленных в [ст. 229.1 УК РФ](#), когда объективная сторона содеянного и санкции остались прежними.

На наш взгляд, в таких случаях следует применять новый закон, т.е. квалифицировать содеянное по [ст. 226.1 УК РФ](#) или [ст. 229.1 УК РФ](#), но, видимо, в данной части требуется

разъяснение Верховного Суда Российской Федерации для обеспечения единства правоприменительной практики. Значительное количество различий позволяет выявить сравнение [ст. 188](#) и [ст. 229.1](#) УК РФ.

Таблица 9

Сравнительный анализ [ст. 188](#) УК РФ и [ст. 229.1](#) УК РФ

Ст. 188 УК РФ	Ст. 229.1 УК РФ
<p>Часть первая. Контрабанда товаров и иных предметов, за исключением указанных в части второй, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет</p>	
<p>Часть вторая. Контрабанда наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ, - наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет</p>	<p>Часть первая. Незаконное перемещение - наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет</p>
<p>Часть третья (п. "б"). Деяния, предусмотренные частями первой или второй, совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения, наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет</p>	<p>Часть вторая (п. "б"). Незаконное перемещение, совершенное должностным лицом с использованием своего служебного положения, - наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет</p>
	<p>Часть вторая (п. "а"). Незаконное перемещение, совершенное группой лиц по предварительному сговору, - наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет</p>
	<p>Часть вторая (п. "в"). Незаконное перемещение, совершенное в значительном размере, - наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет</p>
	<p>Часть третья. Незаконное перемещение, совершенное в крупном размере, - наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет</p>
<p>Часть третья (п. "в"). Деяния, предусмотренные частями</p>	<p>Часть четвертая (п. "в"). Незаконное перемещение, совершенное с</p>

первой или второй, совершенные с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет	применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль, - наказываются лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет
Часть четвертая. Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей, совершенные организованной группой, - наказываются лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет	Часть четвертая (п. "а"). Незаконное перемещение, совершенное организованной группой, - наказывается лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет
	Часть четвертая (п. "б"). Незаконное перемещение, совершенное в особо крупном размере, - наказывается лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет

Как видно из приведенной таблицы, в [ст. 229.1](#) УК РФ появились новые квалифицирующие признаки по сравнению со [ст. 188](#) УК РФ: совершение незаконного перемещения группой лиц по предварительному сговору, в значительном, крупном и особо крупном размере.

Кроме того, если раньше [ст. 188](#) УК РФ предусматривала такой квалифицирующий признак, как совершение контрабанды с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, то [ст. 229.1](#) УК РФ, помимо насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, предусматривает в качестве квалифицирующего признака и насилие к лицу, осуществляющему пограничный контроль.

При этом, если за контрабанду, связанную с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, по [ст. 188](#) УК РФ предусматривалось наказание в виде лишения свободы на срок от пяти до десяти лет, то за контрабанду, совершенную с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль, по [ст. 229.1](#) УК РФ установлено наказание в виде лишения свободы от пятнадцати до двадцати лет. Если за контрабанду, совершенную организованной группой, [ст. 188](#) УК РФ устанавливала наказание в виде лишения свободы на срок от семи до двенадцати лет, то [ст. 229.1](#) УК РФ уже устанавливает наказание в виде лишения свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет.

Эти обстоятельства необходимо учитывать при решении вопросов об обратной силе закона и выборе статей для квалификации содеянного.

Обращает на себя также внимание то, что Федеральным [законом](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ не только признана утратившей силу [ст. 188](#) УК РФ, но и законы, вносящие в нее изменения.

Так, например, [ст. 7](#) Федерального закона от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ признаны утратившими силу:

- [ст. 1](#) Федерального закона от 6 декабря 2007 г. N 335-ФЗ "О внесении изменений в статью 188 Уголовного кодекса Российской Федерации и статью 151 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" <31>, которая вносились изменения в [ст. 188](#) УК РФ, устанавливающие ответственность за контрабанду аналогов наркотических средств или психотропных веществ, а также инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ;

<31> См.: Собрание законодательства Российской Федерации. 2007. N 50. Ст. 6248.

- п. 1 ст. 1 Федерального закона от 19 мая 2010 г. N 87-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросу культивирования растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры" <32>, которым вносились изменения в ст. 188 УК РФ, устанавливающие ответственность за контрабанду растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества.

<32> См. Собрание законодательства Российской Федерации. N 2010. N 21. Ст. 2525.

Федеральный закон от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ применительно к деяниям, предусмотренным ст. ст. 226.1 и 229.1 УК РФ, вступил в силу со дня его официального опубликования <33>.

<33> Текст этого Федерального закона опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации (www.pravo.gov.ru) 8 декабря 2011 г., в "Российской газете" от 9 декабря 2011 г. N 278, в "Парламентской газете" от 16 декабря 2011 г. N 55 - 56, в Собрании законодательства Российской Федерации от 12 декабря 2011 г. N 50. Ст. 7362.

Согласно ст. 9 УК РФ преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния.

Таким образом, ответственность за контрабанду, совершенную до вступления в силу Федерального закона от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ, должна наступать по ст. 188 УК РФ за исключением случаев, когда новым Законом (от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ) устраняется преступность деяния, смягчается наказание или иным образом улучшается положение лица, совершившего преступление, ибо в этом случае он имеет обратную силу, т.е. распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления этого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость.

Федеральный закон от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ, признав утратившей силу ст. 188 УК РФ, одновременно установил ответственность за контрабанду в новых статьях - 226.1 и 229.1 УК РФ. Но он также, как уже было отмечено, одновременно признал утратившими силу законы, дополнявшие ст. 188 УК РФ новыми предметами контрабанды.

Таким образом, в теоретическом и практическом плане актуальным становится вопрос о том, можно ли рассматривать указанное одновременное признание утратившими силу законов применительно к ст. 188 УК РФ как декриминализацию деяний в части, касающейся предметов контрабанды, которыми была дополнена эта статья вышеназванными Федеральными законами от 6 декабря 2007 г. N 335-ФЗ и от 19 мая 2010 г. N 87-ФЗ.

Перечень проблемных вопросов можно продолжать и дальше. При этом следует констатировать взаимосвязь многих из них с одной из обозначившихся в последнее время тенденций развития российского уголовного законодательства - внесением в короткие сроки большого количества изменений в УК РФ без их детального согласования друг с другом и с уже имеющимися нормами, что, как следствие, требует либо дополнительного толкования, либо внесения новых изменений в УК РФ.
