

НЕЗАКОННЫЙ ОБОРОТ АНАЛОГОВ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ И ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ: ВОПРОСЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ УГОЛОВНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В. А. Лопаткин, преподаватель кафедры уголовного права и процесса Омского юридического института

В соответствии с Федеральным законом «О наркотических средствах и психотропных веществах» к аналогам наркотических средств и психотропных веществ относятся запрещенные для оборота в Российской Федерации вещества синтетического или естественного происхождения, не включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, химическая структура и свойства которых сходны с химической структурой и свойствами наркотических средств или психотропных веществ, психоактивное действие которых они воспроизводят¹.

С целью обеспечения реализации предписаний ч. 4 ст. 14 вышеуказанного Федерального закона о запрете оборота аналогов наркотических средств и психотропных веществ в Российской Федерации в диспозиции статей 228, 228.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ), действующих в редакции Федерального закона от 5 января 2006 г. № 11-ФЗ, в сравнении с предыдущей редакцией за счет включения аналогов наркотических средств и психотропных веществ расширен предмет незаконного приобретения, хранения, перевозки, изготовления, переработки, производства, пересылки, сбыта. Кроме того, Федеральным законом от 06.12.2007 № 335-ФЗ в ч. 2 ст. 188 УК РФ было внесено изменение – аналоги наркотических средств и психотропных веществ теперь являются предметом квалифицированной контрабанды².

Поскольку оборот аналогов наркотических средств и психотропных веществ в Российской Федерации запрещен³, постольку общественная опасность данного оборота очевидна.

В связи с этим различные специалисты, в том числе и в области уголовного права, не без основания задают вопрос о том, почему на общем фоне

принимаемых мер борьбы с наркотизмом – явлением, подрывающим основы национальной безопасности государства, законодатель закрепляет уголовную ответственность лишь за совершение действий в отношении аналогов наркотических средств и психотропных веществ, предусмотренных в рамках ст.ст. 228, 228.1, ч. 2 ст. 188 УК РФ.

Регламентируя вопросы уголовной ответственности за незаконное приобретение, хранение, изготовление, перевозку, пересылку, производство, сбыт аналогов наркотических средств и психотропных веществ, необходимо понимать, что возможно их получение (здесь имеется в виду изъятие), а также получение материалов и оборудования для их производства правоохранительными органами в ходе осуществления таможенного контроля, производства оперативно-розыскных мероприятий, а также следственных действий по уголовному делу. В связи с чем в отношении данных веществ и средств неминуемо осуществление последующих действий, связанных с учетом, хранением и т. д. для целей оперативно-розыскной, следственной и экспертной деятельности.

Но, несмотря на это, до сих пор в российском правовом поле отсутствуют правила по обеспечению хранения, учета, транспортировки, уничтожения и совершения других действий в отношении аналогов наркотических средств и психотропных веществ, инструментов и оборудования для их изготовления или производства хотя бы исключительно для целей, указанных в предыдущем абзаце. Эта проблема очевидна, поскольку не находит разрешения в рамках Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах».

Поэтому вполне обоснованно возникают вопросы о том, к какому обороту (незаконному, ле-

¹ См.: Федеральный закон «О наркотических средствах и психотропных веществах» в ред. Федеральных законов от 25 июля 2002 г. № 116-ФЗ и от 10 января 2003 г. № 15-ФЗ. – 2-е изд. – М.: Ось-89, 2003. – С. 3.

² См.: Федеральный закон от 06.12.2007 «О внесении изменений в статью 188 Уголовного кодекса Российской Федерации и статью 151 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» № 335-ФЗ (принят ГД ФС РФ 13.11.2007) // Российская газета. – 2007. – 11 дек.

³ См.: Федеральный закон «О наркотических средствах и психотропных веществах» в ред. Федеральных законов от 25 июля 2002 г. № 116-ФЗ и от 10 января 2003 г. № 15-ФЗ. – 2-е изд. – М.: Ось-89, 2003. – С. 10.

гальному, квазизаконному) можно отнести действия сотрудников правоохранительной сферы, осуществляющих хранение, учет, уничтожение и другие действия в отношении аналогов для вышеизложенных целей, а также о том, почему законодателем не предпринимаются попытки в направлении признания общественно опасными действий лиц, повлекших утрату указанных предметов.

В разрешение данной проблемы считаем целесообразным дополнить содержание Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах» нормами, которые позволят подразделениям по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ производить контроль за аналогами наркотических средств и психотропных веществ, в исключительных случаях осуществлять деятельность по учету, хранению, исследованию, транспортировке аналогов вышеуказанных средств для целей оперативно-розыскной деятельности, предварительного расследования и экспертной деятельности. На законодательном уровне необходимо разработать правила исключительного оборота в вышеуказанных целях аналогов наркотических средств и психотропных веществ.

Кроме того, в качестве *de lege ferenda* предлагаем изменить наименование ст. 228² УК РФ и дополнить содержание диспозиции данной статьи вторым основным составом:

«Статья 228². Нарушение правил оборота наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов

1. Нарушение правил производства, изготовления, переработки, хранения, учета, отпуска, реализации, продажи, распределения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения наркотических средств или психотропных веществ либо веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящихся под специальным контролем, а также культивирования растений, используемых для производства наркотических средств или психотропных веществ, повлекшее их утрату, если это деяние совершено лицом, в обязанности которого входит соблюдение указанных правил, -

наказывается штрафом в размере до ста двадцати тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

2. Нарушение правил хранения, учета, распределения, перевозки, пересылки, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения аналогов наркотических средств или психотропных веществ либо веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления аналогов наркотических средств или психотропных веществ, повлекшее их утрату, если это деяние совершено лицом, в обязанности которого

входит соблюдение указанных правил, -

наказывается штрафом в размере до ста двадцати тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

3. Деяние, предусмотренное частями первой и второй настоящей статьи, совершенное из корыстных побуждений либо повлекшее по неосторожности причинение вреда здоровью человека или иные тяжкие последствия, -

наказывается штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет».

В современных условиях совершенно лишено смысла бездействие законодателя в разрешении проблемы установления уголовной ответственности за получение аналогов наркотических средств и психотропных веществ путем хищения или вымогательства.

Вышеуказанным федеральным законом аналоги наркотических средств или психотропных веществ запрещены к обороту в любой форме, в связи с чем владение, пользование и распоряжение ими из любых даже самых благих намерений сегодня невозможно.

Однако в случае возникновения пусть даже не самой распространенной ситуации, связанной с хищением аналогов изъятых и охраняемых средств или веществ, например, для целей доказывания по уголовному делу, рождаются проблемные вопросы квалификации их приобретения способом хищения или вымогательства.

В рамках ст. 229 УК РФ данные действия юридической оценке не подлежат, так как аналоги наркотических средств не указаны в качестве предмета преступного посягательства. Не могут быть предметом преступного посягательства аналоги наркотических средств и психотропных веществ и в рамках квалификации по соответствующим статьям преступлений против собственности, так как они не являются и не могут являться предметом отношений собственности, поскольку их оборот в России запрещен. Выход виден лишь в рамках квалификации данных действий как незаконного приобретения по ст. 228 УК РФ.

В этом как раз и проявляется нелепость ситуации, при которой приобретение наркотических средств или психотропных веществ, совершенное способом хищения или вымогательства, не признается незаконным в рамках ст. 228 УК РФ и является тяжким преступлением, подлежащим самостоятельной оценке в рамках ст. 229 УК РФ, а совершение тех же действий в отношении аналогов вышеуказанных средств и веществ будет квалифицироваться в рамках лишь ст. 228 УК РФ, отно-

сящейся к преступлениям средней тяжести.

Те дополнения законодательства, о которых мы говорили выше, позволят в рамках ст. 229 УК РФ считать в качестве предмета преступного посягательства аналоги наркотических средств или психотропных веществ.

Вполне допустимы и такого рода ситуации, когда различные дельцы нелегального наркооборота могут использовать психофизиологические качества человека в целях изучения последствий воздействия на организм и психику человека тех или иных новых веществ и средств, схожих по своему содержанию с наркотическими и психотропными.

В этой связи нет сомнений в том, что общественную опасность обретают действия, направленные на склонение к потреблению аналогов наркотических средств и психотропных веществ, а также организацию или содержание притонов для их потребления. Однако и в данной ситуации очевиден пробел в законодательстве, так как в рамках ст. 230 УК РФ аналоги не закреплены в качестве предмета преступного посягательства. Выход виден лишь в квалификации действий, направленных на склонение к потреблению аналогов наркотических средств и психотропных веществ в рамках ст. 151 УК РФ, но совершенных в отношении несовершеннолетних. Проблема же, связанная с установлением уголовной ответственности за склонение совершеннолетних к потреблению аналогов вышеуказанных средств, остается неразрешенной.

На этом основании в качестве *de lege ferenda* предлагаем изменить наименование и содержание диспозиции ст. 230 УК РФ:

«Статья 230. Склонение к потреблению наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов

1. Склонение к потреблению наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов - наказывается ограничением свободы на срок до трех лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет».

Федеральным законом от 06.12.2007 № 335-ФЗ в ч. 2 ст. 188 УК РФ было внесено изменение - аналоги наркотических средств и психотропных веществ теперь являются предметом квалифицированной контрабанды⁴. Согласно ч. 2 ст. 188 УК РФ квалифицированной контрабандой признается контрабанда наркотических средств и психотропных веществ или их аналогов.

Законодатель снял некоторую напряженность, царившую среди ученых-юристов по вопросу о квалификации контрабанды аналогов наркотических средств. Поскольку ранее аналоги наркотических средств и психотропных веществ не были указаны в чч. 1 и 2 ст. 188 УК

РФ, постольку предполагалось, что действия по контрабанде аналогов этих средств и веществ следовало квалифицировать лишь в рамках основного состава контрабанды по ч. 1 ст. 188 УК РФ. Иное мнение (до внесения вышеуказанного дополнения), по данному вопросу, и, на наш взгляд, в некоторой степени подменяющее собой норму права, содержалось в разъяснении постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации. Так, согласно п. 31 «действия лица, связанные с незаконным перемещением наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, сильнодействующих и ядовитых веществ через таможенную границу Российской Федерации, подлежат квалификации по части 2 статьи 188 УК РФ.»⁵

Однако и вышеуказанное дополнение в ч. 2 ст. 188 УК РФ не лишает проблемности ситуации. Аналоги наркотических средств и психотропных веществ согласно ч. 4 ст. 14 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах» запрещены к какому-либо обороту. В законодательстве не предусматривается порядок ввоза и вывоза, перемещения, осуществления контрольных функций и обязанности декларирования аналогов наркотических средств и веществ при перемещении через таможенную границу Российской Федерации, кроме указания аналогов в качестве предмета преступного посягательства в рамках ч. 2 ст. 188 УК РФ. Поступление на территорию России аналогов наркотических средств, равно как и наркотических средств и психотропных веществ, - это посягательство на национальную безопасность. А потому считаем, что законодателю следует по аналогии с регламентацией уголовной ответственности за ввоз на территорию России порнографической продукции с изображением несовершеннолетних предусмотреть самостоятельный состав в рамках преступлений против здоровья населения, который выглядел бы следующим образом:

«Статья 228³. Незаконное перемещение через Государственную границу Российской Федерации аналогов наркотических средств или психотропных веществ.».

Безусловно, вышесказанное вызывает массу вопросов. Однако актуальность проблемы, обозначенной в наименовании настоящего исследования, настолько очевидна, что даже попытка указать на проблемные стороны и необходимость их разрешения, которую мы предприняли, должна побудить научную общественность задуматься, а законодателя принять претензии в целях совершенствования законодательства.

⁴ См.: Федеральный закон от 06.12.2007 «О внесении изменений в статью 188 Уголовного кодекса Российской Федерации и статью 151 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» № 335-ФЗ (принят ГД ФС РФ 13.11.2007) // Российская газета. - 2007. - 11 дек.

⁵ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами» от 15 июня 2006 г. № 14 // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. - 2006. - № 8.