ПРОБЛЕМЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА И КРИМИНОЛОГИИ

УДК 343.57

К ВОПРОСУ О СУБЪЕКТЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТАТЬЕЙ 228² УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Алтунин Т.В., Всероссийский государственный университет юстиции (РПА Минюста России), г. Москва, Российская Федерация, *masher92@mail.ru*

В статье автор рассматривает проблематику определения субъекта преступного нарушения правил оборота наркотических средств и психотропных веществ (ст. 228² УК РФ). Проведен анализ действующего федерального и регионального законодательства в рамках рассматриваемой области, судебной практики, а также точек зрения ученых-теоретиков относительно толкования признаков специального субъекта преступления. Дана характеристика субъекта преступления, предусмотренного ст. 228² УК РФ. Выделены основные проблемы квалификации нарушения правил оборота наркотических средств и психотропных веществ, связанные с определением специального субъекта. Рассмотрено такое явление, как ненадлежащий субъект нарушения правил легального оборота. Определен ряд спорных категорий специальных субъектов рассматриваемого преступления. Сформулированы выводы и предложения по совершенствованию законодательства.

Ключевые слова: субъект преступления, специальный субъект преступления, квалификация преступлений, наркотические средства, психотропные вещества, правила оборота наркотических средств и психотропных веществ.

DOI: 10.21779/2224-0241-2017-24-4-130-134

UDC 343.57

THE QUESTION OF THE SUBJECT OF THE CRIME PROVIDED BY ARTICLE 228² OF THE CRIMINAL CODE OF THE RUSSIAN FEDERATION

Altunin, T.V., Russian State University of justice (RPA of the Ministry of justice of Russia), Moscow, Russian Federation, *masher92@mail.ru*

In the article the author considers the problems of determining the subject of criminal violations of the rules of traffic in narcotic drugs and psychotropic substances (article 228² of the Criminal code). The analysis of the current federal and regional legislation within the area of judicial practice, as well as the points of view of scientists regarding the interpretation of the signs of the special subject of the crime. The characteristic of the subject of the crime provided by article 228² of the Criminal code. The main problems of the qualification of the violation of rules trafficking in narcotic drugs and psychotropic substances related to the determination of a special subject. There were considered the phenomenon as the inadequate subject of violation of the rules of legal circulation. Determined a number of disputed categories of special subjects of the crime. Based on the conclusions and proposals for improving the legislation.

Key words: the subject of the crime, the special subject of the crime, qualification of crimes, narcotic drugs, psychotropic substances, rules of trafficking in narcotic drugs and psychotropic substances.

DOI: 10.21779/2224-0241-2017-24-4-130-134

В уголовном праве субъектом преступления признается физическое лицо, которое способно нести уголовную ответственность в случае совершения им предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния. Согласно статье 19 УК РФ лицо способно нести уголовную ответственность при условии его вменяемости и достижении им определенного в законе возраста. В отдельных случаях могут быть установлены дополнительные юридически значимые признаки субъекта конкретного преступления. Таким образом, субъект должен обладать тремя обязательными признаками: физическое лицо, вменяемость,

достижение определенного возраста. В уголовно-правовой науке выработано такое понятие, как специальный субъект, которое в целом сводится к следующему: «специальным субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее установленного законом возраста, наделенное или обладающее дополнительными признаками, присущими ему на момент совершения общественно опасного деяния, и способное нести уголовную ответственность за преступление» [1, с. 175]. Согласно рассматриваемой статье субъект специальный и должен обладать дополнительными признаками, которые будут характе-

ризовать его как лицо, в обязанности которого входит соблюдение правил оборота наркотических средств и психотропных веществ. При определении указанных признаков Н.Ф. Мурашов предлагает учитывать следующее: специальные признаки субъекта должны влиять на квалификацию преступления, данными признаками лицо должно обладать до покушения на совершение преступления [2, с. 5].

По мнению Т.В. Кондрашовой, признаки специального субъекта преступления относятся исключительно к исполнителю и не распространяются на иных соучастников [3, с. 267]. Данное мнение отражает реальное положение дел. Однако предложение заменить понятие «специального субъекта» на «специального исполнителя» не повлияет на сложившуюся судебно-следственную практику, в связи с чем такая конкретизация представляется излишней.

Как писал профессор А.А. Тер-Акопов: «Поскольку социальная роль существует объективно, а субъект лишь вступает в нее, вхождение субъекта в систему социальных отношений носит не произвольный, а организованный характер. Субъект должен быть включен в систему отношений в соответствии с его познавательными и ценностно-ориентационными способностями. Такое включение обычно осуществляется путем издания соответствующего правового акта» [4, с. 55]. В большинстве случаев таким актом является приказ о допуске лица к работе с наркотическими средствами, психотропными веществами, их прекурсорами, наркосодержащим растениям, инструментам и оборудованию либо приказ о вступлении в должность руководителя организации, имеющей лицензию на деятельность, связанную с оборотом наркотических средств и психотропных веществ. Пленум Верховного Суда РФ, согласно Постановлению от 15 июня 2006 г. № 14 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами», к таким документам относит приказ, распоряжение вышестоящего должностного лица или служебную инструкцию. Лицо, уполномоченное осуществлять контроль исполнения правил, суд также относит к специальному субъекту.

Согласно пункту 3 статьи 8 ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах», Правительство устанавливает порядок допуска к работе с наркотическими средствами, психотропными веществами и их прекурсорами. Основную информацию о специфике субъекта рассматриваемого преступления можно получить из Постановления Правительства №892 от 06.08.1998 г. «Об утверждении Правил допуска лиц к работе с наркотическими средствами и психотропными веществами, а также к деятельности, связанной с оборотом прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ».

Вне зависимости от организационно-правовой формы учреждения, организации, предприятия допуск лиц к работе с наркотическими средствами, психотропными веществами, их прекурсорами осуществляется руководителями юридических лиц либо их заместителями. Индивидуальные предприниматели могут осуществлять допуск к работе с прекур-

сорами. Допуск предполагает ознакомление лица с законодательством Российской Федерации в рамках должностных обязанностей. Сведения о допуске должны быть отражены в трудовом договоре.

Возрастные критерии не совпадают с общими правилами, установленными УК РФ. Специальный субъект не может быть моложе восемнадцати лет. Кроме того, лицо должно иметь справки об отсутствии заболевания наркоманией, токсикоманией и хроническим алкоголизмом и заключения об отсутствии непогашенной или неснятой судимости за преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ либо незаконным культивированием наркосодержащих растений. Справки выдаются по итогам медицинского и психиатрического освидетельствования. Запрос о выдаче заключения организация или индивидуальный предприниматель направляют самостоятельно, без привлечения лица, получающего допуск. Срок допуска соответствует сроку действия трудового договора либо соответствующих условий трудового договора. Также допуск может быть прекращен в случае возникновения препятствий к выдаче соответствующих справок и заключений.

Студенты организаций образовательной деятельности среднего профессионального и высшего образования в ходе учебного процесса имеют право работать с наркотическими средствами, психотропными веществами и их прекурсорами в присутствии лиц, допущенных к работе с указанными предметами.

Так, согласно материалам дела №1-77/2013 от 11 июня 2013 года (Приговор Чулымского районного суда Новосибирской области), врач-анестезиолог Н. получил допуск к работе с наркотическими препаратами после своего трудоустройства. В отношении него были направлены соответствующие документы в ОКЛОН УФСКН РФ по НСО, после чего был издан соответствующий приказ о допуске Н. к работе с наркотическими средствами. Через определенный промежуток времени Н. написал заявление об увольнении по собственному желанию в целях получения компенсации за неиспользованный отпуск. В соответствии с заявлением Н. его уволили согласно приказу главного врача. Через несколько дней Н. снова приняли на работу на прежнюю должность. Был издан соответствующий приказ, заключен новый трудовой договор. Однако допуск к работе с наркотическими средствами был аннулирован в связи с прекращением действия предыдущего трудового договора. Указаний со стороны руководства больницы пройти осмотр у врача психиатра-нарколога Н. не поступало. В связи с этим на осмотре нарколога-психиатра он не был. Документы на получение допуска к работе с наркотическими средствами, в ОКЛОН УФСКН РФ по НСО на Н. не были направлены. После повторного приема на работу врач осуществлял деятельность, связанную с оборотом наркотических средств и психотропных веществ, согласно должностной инструкции.

Согласно пункту 7 указанного выше постановления от 6 августа 1998 г. № 892 приказ может быть издан при отсутствии оснований, препятствующих допуску лица. То есть обязанность соблюдать специальные правила возникает при условии допуска

лица к соответствующей работе. Допуска у врача не было. Возникает вопрос, как квалифицировать действия Н. в случае нарушения рассматриваемых правил?

В целях разрешения данной проблемы следует обратиться к трудам С.С. Аветисяна. Ученый выделяет категорию ненадлежащего субъекта [5, с. 225]. Под ненадлежащим субъектом автор понимает субъекта, не наделенного хотя бы одним из признаков, которые необходимы для привлечения лица к уголовной ответственности за посягательство на специальный объект. Ненадлежащего специального субъекта автор рассматривает на базе научных изысканий в сфере военных преступлений. Представлен ряд точек зрения по поводу следующей ситуации: гражданин становится военнослужащим в нарушение закона (призыв в армию лиц, не подлежащих призыву) и совершает военное преступление. Ряд специалистов считают, что поскольку такое лицо стало участником соответствующих отношений, оно подлежит ответственности как специальный субъект [6, с. 20; 7, с. 16], исключение составляют невменяемые. По мнению других ученых, лицо в рассматриваемой ситуации не может нести ответственность за нарушение тех обязанностей, которые не могли быть на него возложены [8, с. 50; 9, с. 151].

Вывод С.С. Аветисяна сводится к тому, что во всех случаях, когда посягательства на специальные объекты допускаются лицом, находящимся в сфере соответствующих отношений незаконно, ошибочно или обманным способом, такие посягательства должны быть признаны совершенными ненадлежащим субъектом. Ответственность лица за совершение преступлений по статьям УК РФ, не предусматривающих специального субъекта, не исключается [10, с. 236].

В целом же вопрос привлечения к уголовной ответственности рассматриваемой категории лиц является дискуссионным. Принять однозначное решение не просто. Однако, учитывая императивный характер уголовного права, наиболее обоснованным представляется следующее заключение: в приведенном примере приказ был издан в нарушение законодательства. Соответственно, он не имеет юридической силы и, как следствие, не налагает на врача обязанности по исполнению специальных норм. Таким образом, Н. является ненадлежащим субъектом и не подлежит уголовной ответственности за нарушение правил оборота наркотических средств и психотропных веществ. Данной логике целесообразно придерживаться и в иных аналогичных ситуациях.

По мнению А.А. Майорова и В.Б. Малиновского, субъектов преступления, предусмотренного ст. 228² УК РФ, можно разделить на три группы: должностные лица; лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих и иных негосударственных и немуниципальных организациях; лица, выполняющие профессиональные или производственные функции [11, с. 167]. В настоящее время можно выделить и четвертую группу – военнослужащие.

Все военнослужащие, командиры экипажей боевых машин и летательных аппаратов, медицинский состав подразделений (санитары, санитарные инструкторы, фельдшеры и врачи) получают нарко-

тические средства и психотропные вещества для укомплектования аптек первой помощи, индивидуальных аптек, групповых сумок для оказания первой, доврачебной и первой врачебной помощи персонально под роспись.

Согласно приказу министра обороны Российской Федерации от 17.12.2011 г. №2575 «Об утверждении Порядка использования наркотических средств и психотропных веществ воинскими частями и подразделениями Вооруженных Сил Российской Федерации при участии в вооруженных конфликтах, оперативно-боевых мероприятиях, выполнении боевых и учебно-боевых задач» военнослужащие, получившие наркотические средства и психотропные вещества для укомплектования аптек, сумок и комплектов медицинского имущества, несут личную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации за их сохранность и использование по прямому назначению. Наркотические средства данным лицам выдаются на время участия в вооруженных конфликтах, оперативно-боевых мероприятиях, выполнения боевых и учебно-боевых задач. Ответственность за сохранность входит в порядок использования полученных наркотических средств и психотропных веществ. Из этого следует, что указанные военнослужащие могут быть субъектами рассматриваемого преступления.

На практике встречаются случаи, когда сотрудник осуществляет деятельность, связанную с обращением наркотических средств или психотропных веществ, не имея специального допуска.

Должностные лица и иные профессиональные работники – не единственная категория граждан, которая может получить легальный доступ к наркотическим средствам, психотропным веществам и их прекурсорами. К иным лицам относятся вышеупомянутые студенты, больные, следующие транзитом через территорию РФ, физические лица, осуществляющие перемещение и перевозку ограниченного количества наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров в виде лекарственных средств для личного применения, а также больные и родственники больных, которым необходимо использование наркотических средств и психотропных веществ в медицинских целях. О потенциальной возможности утраты подконтрольных предметов данными категориями не возникает вопросов. Однако важно понять, существует ли возможность их отнесения к специальному субъекту. Представляется необходимым рассмотреть каждую группу.

Студенты, как лица, переданные под опеку сотрудника, имеющего допуск к работе с наркотическими средствами и психотропными веществами, не могут быть субъектами рассматриваемого преступления. Ответственность за их деяния лежит на указанном лице. Как в случае с собственными действиями, оно обязано должным образом проконтролировать соблюдение правил студентами. Таким образом, общественная опасность при несоблюдении студентом рассматриваемых правил заключается в бездействии ответственного лица. По этой причине студенты не являются субъектами преступления, предусмотренного статьей 228² УК РФ.

Две другие группы, в отличие от первой, *de jure* и *de facto* напрямую взаимодействуют с подконтрольными предметами.

Физические лица, осуществляющие перемещение и перевозку наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров в виде лекарственных средств для личного применения по территории Таможенного союза действуют в рамках Соглашения о порядке перемещения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров по таможенной территории Таможенного союза от 24.10.2013 г. Иностранцы обязаны соблюдать «Правила провоза наркотических средств или психотропных веществ в лечебных целях больными, следующими транзитом через территорию Российской Федерации». В пределах таможенной территории лица обязаны иметь при себе подтверждающие медицинские документы, в которых указывается количество и наименование лекарственных средств. При въезде на территорию России иностранные граждане обязаны декларировать наличие каждого наркотического средства и психотропного вещества, предъявлять таможенным органам медицинский документ, доказывающий необходимость применения конкретного вещества и его количества, и вывозной сертификат. Таможенные органы уведомляют иностранных граждан о запрете передачи находящихся у них веществ иным лицам. Однако непосредственно обязанности указанных лиц соблюдать правила оборота наркотических средств и психотропных веществ в законе не указано. Таким образом, в настоящее время, если указанные лица утратят подконтрольный предмет, они не будут являться субъектами преступления, предусмотренного статьей 228² УК РФ.

Рассматривая третью категорию, обратимся к приказу Минздрава России от 15.01.2016 г. № 23н «Об утверждении порядка приема неиспользованных наркотических средств от родственников умерших больных». Согласно пункту 4 данного приказа родственники умершего больного осуществляют сдачу наркотических лекарственных препаратов лицам уполномоченным работникам медицинской организации по месту жительства (пребывания) больного в течение трех дней со дня получения медицинского свидетельства о смерти. Также согласно пункту 4.2.2 приказа Департамента здравоохранения города Москвы от 11.12.2015 г. № 1077 при первичной выдаче специальных рецептурных бланков на наркотические средства или психотропные вещества, медицинский работник должен проинформировать больного и его доверенных лиц о правилах получения, возврата и хранения наркотических средств и психотропных веществ. Указанные лица могут предоставить расписку (к приказу приложена типовая форма расписки, однако указание на необходимость ее предоставления отсутствует). В расписке подтверждается факт ознакомления с порядком возврата наркотических средств и психотропных веществ, указанные лица обязуются возвратить подконтрольные предметы «по истечении надобности». Таким образом, лица, согласившиеся дать расписку, возлагают на себя обязанность соблюдения правил, а не согласившиеся не возлагают. Предположим, что лицо расписку предоставило. Воз-

никает вопрос: подпадает ли нарушение порядка возврата под перечень деяний, предусмотренных статьей 228² УК РФ? Однозначный ответ дать невозможно ввиду отсутствия законодательных определений. Но разъяснения необходимы. С одной стороны, нарушение правил возврата не указано в диспозиции статьи 228² УК РФ. Следовательно, нарушая их, указанное лицо не будет являться специальным субъектом. С другой стороны, невозврат также можно квалифицировать как нарушение правил хранения (как невыполнение лицом обязанности прекратить хранение в установленный законом срок). Такое «невыполнение» приводит к фактическому выбытию из законного владения, пользования или распоряжения указанного медицинского учреждения наркотических средств и психотропных веществ, то есть к утрате. Таким образом, существует вероятность привлечения больных и их родственников к ответственности по статье 228² УК РФ.

Представляется недопустимым привлечение лиц, в служебные обязанности которых не входит соблюдение правил оборота наркотических средств и психотропных веществ, к ответственности по статье 228² УК РФ. В анализируемом преступлении, помимо общественной опасности деяния, необходимо учитывать характеристики лица, которое его совершило. Больные и их родственники в отличие от профессиональных работников вынуждены соблюдать правила оборота наркотических средств и психотропных веществ. Такая обязанность появляется внезапно и не соответствует привычному образу жизни. В связи с этим указанные лица не несут ответственности за несоблюдение «общих» правил оборота, таких как правила перевозки, приобретения, использования и др. Для выполнения таких обязанностей необходимо владеть специальными знаниями, навыками и оборудованием, которые имеются у сотрудников, работающих в медицинской, фармацевтической, правоохранительной и иной сфере, так или иначе связанной с оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров. Эти сотрудники и должны в случае необходимости контролировать «неподготовленных» граждан. Контроль может включать в себя санкционное воздействие (привлечение к административной, гражданской ответственности), однако это не должно попадать в область уголовного права. По мнению А.А. Бимбинова, в настоящее время при совершении законодательства необходимо большое внимание уделять уточнению признаков состава преступления [12, с. 18]. В данной ситуации предлагается конкретизировать характеристику специального субъекта преступления, предусмотренного статьей 228² УК РФ. Для того чтобы избежать двусмысленности толкования, а также в целях сохранения социальной справедливости предлагается в статье 228² УК РФ слова «лицом, в обязанности которого входит соблюдение указанных правил» заменить на «лицом, в должностные обязанности которого входит соблюдение указанных правил».

Итак, субъект преступления, предусмотренного статьей 228² УК РФ, специальный. Субъектом является вменяемое лицо, достигшее восемнадцатилетнего возраста, в обязанности которого входит со-

блюдение правил оборота наркотических средств и психотропных веществ.

Обязанности субъекта должны быть подтверждены приказом, актом, должностной инструкцией, распоряжением вышестоящего должностного лица. Как правило, субъект должен иметь допуск к работе с наркотическими средствами и психотропными веществами.

В случае, если субъект должен был иметь соответствующий допуск, однако осуществлял работу с наркотическими средствами и психотропными веществами без него, он не является субъектом преступления, предусмотренного статьей 228² УК РФ.

Лица, в служебные обязанности которых не входит соблюдение правил оборота наркотических средств и психотропных веществ не могут быть субъектами рассматриваемого преступления. В целях устранения двусмысленности в установленной законом формулировке, предлагается слова «лицом, в обязанности которого входит соблюдение указанных правил» заменить на «лицом, в должностные обязанности которого входит соблюдение указанных правил».

Литература

1. Павлов В.Г. Учение о субъекте преступления. М., 2015.
2. Мурашов Н.Ф. Специальный субъект наркопреступлений // Наркоконтроль. 2017. № 2.
3. Козаченко И.Я. Уголовное право. Общая часть: учебник / отв. ред. И.Я. Козаченко. М., 2008.
4. Тер-Акопов А.А. Бездействие как форма преступного поведения. М., 1980.
5. Аветисян С.С. Соучастие в преступлениях со специальным составом: монография. М.: Москва-Юнити, 2004.
6. Ахметшин Х.М. Вопросы практики применения закона об уголовной ответственности за воинские преступления. М., 1968.
7. Калякин Д.В. Субъект воинского преступления: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1994. С. 16–17.
8. Тер-Акопов А.А. Правовые основания уголовной ответственности военнослужащих. М., 1981.
9. Медведев Л.М. Ответственность за дезертирство по советскому уголовному праву: дис. ... канд. юрид. наук. М., 1956.
10. Аветисян С.С. Указ. соч.
11. Майоров А.А., Малиновский В.Б. Наркотики: преступность и преступления. СПб., 2002.
12. Бимбинов А.А. Качество норм об уголовной ответственности за незаконный оборот наркотиков // Вестник Российской правовой академии. 2017. № 2.

References

1. Pavlov V.G. Uchenie o sub"ekte prestupleniya. M., 2015.
2. Murashov N.F. Spetsial'nyi sub"ekt narkoprestuplenii // Narkokontrol'. 2017. № 2.
3. Kozachenko I.Ya. Ugolovnoe pravo. Obshchaya chast': uchebnik / otv. red. I.Ya. Kozachenko. M., 2008.
4. Ter-Akopov A.A. Bezdeistvie kak forma prestupnogo povedeniya. M., 1980.
5. Avetisyan S.S. Souchastie v prestupleniyakh so spetsial'nym sostavom: monografiya. M.: Moskva-Yuniti, 2004.
6. Akhmetshin Kh.M. Voprosy praktiki primeneniya zakona ob ugolovnoi otvetstvennosti za voinskie prestupleniya. M., 1968.
7. Kalyakin D.V. Sub"ekt voinskogo prestupleniya: avtoref. dis. ... kand. yurid. nauk. M., 1994. S. 16–17.
8. Ter-Akopov A.A. Pravovye osnovaniya ugolovnoi otvetstvennosti voennosluzhashchikh. M., 1981.
9. Medvedev L.M. Otvetstvennost' za dezertirstvo po sovetskomu ugolovnomu pravu: dis. ... kand. yurid. nauk. M., 1956.
10. Avetisyan S.S. Ukaz. soch.
11. Maiorov A.A., Malinovskii V.B. Narkotiki: prestupnost' i prestupleniya. SPb., 2002.
12. Bimbino A.A. Kachestvo norm ob ugolovnoi otvetstvennosti za nezakonnyi oborot narkotikov // Vestnik Rossiiskoi pravovoi akademii. 2017. № 2.

Поступила в редакцию 3 ноября 2017 г.
Received 3 November, 2017