

Организационный комитет

Тугжанов Е.И. (председатель), Жумабеков Б.К.,
Кулинич А.В., Еремекбаев К.К., Бекжанов А.А. (секретарь),
Токбергенов Е.Т., Акылбаев Ж.С., Кулмагамбетов И.Р., Оразалиев М.М.,
Дулатбеков Н.О., Мулдахметов З.М., Жунусов Б.Ж., Сагинов К.А.

Б 0301070000

00(05)-03

ISBN 9965-686-61-0

© Коллектив авторов, 2003

© Департамент внутренней
политики Карагандинской
области, 2003

Б.У.Сейтхожин

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ

УГОЛОВНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РК

ПО НЕЗАКОННОМУ ОБОРОТУ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ

И ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ

Карагандинский юридический институт МВД РК им. Б.С.Бейсенова,

доцент кафедры уголовного права и криминологии, канд. юрид. наук, подполковник
полиции

Проблемы борьбы с наркоманией и наркобизнесом в Республике Казахстан, особенно обострившиеся в последние годы, связаны с глобальными процессами в политической и экономической сферах как внутри страны, так и за ее пределами, а также растущим стремлением криминальных сил решать частные проблемы посредством развития незаконной торговли, производства и распространения наркотиков, а также других одурманивающих веществ.

В течение последнего десятилетия злоупотребление наркотическими средствами и психотропными веществами и их незаконный оборот в республике приобрели повсеместное распространение и все более негативно влияют на состояние экономики,

правопорядка, социально-психологическую атмосферу в обществе, на здоровье и генофонд народа.

В стране продолжается интенсивная перестройка нелегального наркорынка. Наша республика является объектом экспансии международного наркобизнеса, в который втягиваются отечественные наркодельцы и их организованные преступные группы и преступные сообщества. Казахстан выступает устойчивым «транзитным коридором» доставки наркотиков из стран Центральной Азии в Россию и Европу. А это — прямая угроза национальной безопасности нашей страны и региональной безопасности в целом.

Между тем, несмотря на позитивные изменения и подходы к дифференциации ответственности лиц, участвующих в незаконном обороте наркотических средств и психотропных веществ в Уголовном кодексе РК 1997 г. (с последующими изменениями и дополнениями), усиления уголовных репрессий так и не произошло.

Как известно, ответственность за незаконные изготовление, приобретение, хранение, перевозку, пересылку либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ предусмотрена ст. 259 УК РК, которая изложена в редакции Законов РК от 5 мая 2000г. и 31 мая 2002 г. В целях устранения противоречий возникающих в судебно-следственной практике по вопросам квалификации преступления, предусмотренного ст. 259 УК, 11 июля 2003 г. было принято нормативное постановление Верховного суда РК, которое внесло ряд существенных изменений и дополнений в постановление Пленума Верховного суда РК «О применении законодательства по делам, связанным с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных и ядовитых веществ» № 3 от 14 мая 1998 г. (с изм. и доп. от 30.04.1999 г. и от 22.12.2000 г.).

Верховный суд РК в названном постановлении от 11 июля 2003г. дает разъяснение по вопросам квалификации преступления, предусмотренного ст. 259 УК:

1) Незаконные приобретение, хранение, перевозка без цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ в небольших размерах не имеют признаков уголовно-наказуемого деяния. Виновные в совершении указанных действий лица должны быть привлечены к административной ответственности по ст. 320 Кодекса РК об административных правонарушениях (см: п. 4).

2) Незаконное приобретение наркотических средств или психотропных веществ надлежит квалифицировать:

— по ч. 1 ст. 259 УК, — если оно совершено без цели сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере;

— по ч. 2 ст. 259 УК, — если оно совершено с целью сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом размере либо, если совершено без цели сбыта, но в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере;

— по ч. 3 ст. 259 УК, — если оно совершено с целью сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере либо совершено с целью сбыта группой лиц по предварительному сговору или с целью сбыта неоднократно в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах;

— по ч. 4 ст. 259 УК, — если оно совершено с целью сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере либо совершено с целью сбыта организованной группой или преступным сообществом в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах (см: п. 5).

3) Незаконная перевозка наркотических средств или психотропных веществ совершенная с целью сбыта или без таковой, подлежит квалификации:

— по ч. 1 ст. 259 УК, — если она совершена без цели сбыта в крупном размере;

— по ч. 2 ст. 259 УК, — если она совершена с целью сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом размере либо без цели сбыта в особо крупном размере;

— по ч. 3 ст. 259 УК, — если она совершена с целью сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере, а также, если она совершена с целью сбыта неоднократно либо с целью сбыта группой лиц по предварительному сговору в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах;

— по ч. 4 ст. 259 УК, — если она совершена с целью сбыта организованной группой или преступным сообществом в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах, а также, если она совершена с целью сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере (см: п. 9).

4) Незаконное хранение наркотических средств или психотропных веществ влечет уголовную ответственность:

— по ч. 1 ст. 259 УК, — если оно совершено без цели сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере;

— по ч. 2 ст. 259 УК, — если оно совершено без цели сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере либо, если оно совершено с целью сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом размере;

— по ч. 3 ст. 259 УК, — если оно совершено с целью сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере либо, если оно совершено с целью сбыта группой лиц по предварительному сговору или с целью сбыта неоднократно в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах;

— по ч. 4 ст. 259 УК, — если оно совершено с целью сбыта в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере либо, если оно совершено с целью сбыта организованной группой или преступным сообществом в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах (см: п. 6).

5) Незаконное изготовление наркотических средств или психотропных веществ, совершенное с целью сбыта или без таковой, подлежит квалификации:

— по ч. 2 ст. 259 УК, — если оно совершено в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом размере;

— по ч. 3 ст. 259 УК, — если оно совершено в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере, а также, если оно совершено неоднократно, либо группой лиц по предварительному сговору в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах;

— по ч. 4 ст. 259 УК, — если оно совершено организованной группой или преступным сообществом в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах, а также, если оно совершено в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере (см. п. 7).

6) Ответственность за деяния, связанные с незаконной переработкой наркотических средств или психотропных веществ, совершенные с целью сбыта или без таковой, установлена:

— по ч. 2 ст. 259 УК, — если они совершены в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом размере;

— по ч. 3 ст. 259 УК, — если они совершены в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере, а также, если они совершены неоднократно, либо группой лиц по предварительному сговору в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах;

— по ч. 4 ст. 259 УК, — если они совершены организованной группой или преступным сообществом в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах, а также, если они совершены в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере (см. п. 8).

7) Незаконную пересылку наркотических средств или психотропных веществ, совершенную с целью сбыта или без таковой, надлежит квалифицировать:

— по ч. 2 ст. 259 УК, — если она совершена в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом размере;

— по ч. 3 ст. 259 УК, — если она совершена в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере, а также, если она совершена неоднократно, либо группой лиц по предварительному сговору в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах;

— по ч. 4 ст. 259 УК, — если она совершена организованной группой или преступным сообществом в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах, а также, если она совершена в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере (см. п. 9).

8) **Сбыт** наркотических средств или психотропных веществ надлежит квалифицировать:

— по ч. 2 ст. 259 УК, — если сбыт совершен в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом размере;

— по ч. 3 ст. 259 УК, — если сбыт совершен в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере, а также, если он совершен неоднократно, либо группой лиц по предварительному сговору в отношении в небольшом или крупном размерах;

— по ч. 4 ст. 259 УК, — если сбыт совершен организованной группой или преступным сообществом в отношении наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах, а также, если он совершен в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере (см: п. 11).

Вопросы, касающиеся несовершенства редакции ст. 259 УК, на наш взгляд, не были разрешены Верховным судом Республики Казахстан в вышеназванном нормативном постановлении от 11 июля 2003 года. Анализ содержания редакции статьи 259 УК РК приводит нас к выводу о том, что настоящая норма изложена с некоторыми недостатками, что, с точки зрения законности и законодательной техники, недопустимо. К тому же, действующая редакция рассматриваемой статьи в судебно-следственной практике ведет к различному подходу в ее применении.

На основе обобщения нормативного постановления Верховного суда РК от 11 июля 2003 г. нам представляется, что при привлечении лиц, виновных в совершении преступления, предусмотренного ст. 259 УК, будут возникать ситуации препятствующие единообразному ее применению. Это противоречие выражено в следующем:

1) в соответствии с пунктами 5-9 и 11 нормативного постановления Верховного суда РК — в части 3 ст. 259 УК предусмотрены незаконные действия в отношении наркотических средств и психотропных веществ, совершенные с целью сбыта группой лиц по предварительному сговору либо неоднократно в небольшом и крупном размерах.

Как известно, небольшой, крупный и особо крупный размер указанных средств или веществ следует определять в соответствии со Сводной таблицей об отнесении наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров к небольшим, крупным и особо крупным размерам (приложение № 2 к Закону РК «О наркотических средствах, психотропных веществах, прекурсорах и мерах противодействия их незаконному обороту и злоупотреблению ими», вступившее в силу 8 августа 2002г.) Вместе с тем, данное положение не учтено в ч. 3 ст. 259 УК, так как наступает равная уголовная ответственность за незаконное приобретение, хранение, изготовление, переработку, перевозку, пересылку либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ как в небольших, так и в крупных размерах.

В вышеназванной Сводной таблице, в зависимости от вида, категории, степени тяжести, силы воздействия и общественной опасности, законодатель предусматривает деление наркотических средств и психотропных веществ на небольшой, крупный и особо крупный размеры. Это, в свою очередь, полагаем, должно отразиться на целесообразности введения наиболее строгой дифференцированной уголовной ответственности, в зависимости от обнаруженного и изъятого количества и вида наркотических средств либо психотропных веществ. В связи с этим, на наш взгляд, в одной норме закона нецелесообразно объединять два различных по своей правовой сущности веса наркотических средств или психотропных веществ — небольшой и крупный размеры.

2) в соответствии с пунктами 5-9 и 11 нормативного постановления Верховного суда РК — в части 4 ст. 259 УК предусмотрена ответственность за незаконные действия, совершенные организованной группой или преступным сообществом в отношении

наркотических средств или психотропных веществ в небольшом или крупном размерах, а также, если они совершены в отношении наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере.

Полагаем, что нельзя в одной норме смешивать разные по количеству (небольшой, крупный и особо крупный) размеры наркотиков либо психотропных веществ, которые по силе действия не являются одинаковыми. Аналогично вышесказанному, на наш взгляд, должен быть предусмотрен дифференцированный подход к назначению наказания за незаконный оборот наркотических средств либо психотропных веществ, обнаруженных в различных размерах. Отмеченное заставляет обратить внимание на выдвигаемую нами позицию о целесообразности адекватного и наиболее широкого разграничения незаконных действий виновных лиц в зависимости от реальной совокупности изъятого количества наркотиков или психотропных веществ.

3) в соответствии с пунктами 5-9 и 11 нормативного постановления Верховного суда РК — в части 4 ст. 259 УК по отношению к наркотическим средствам и психотропным веществам предусмотрены незаконные действия, совершенные организованной *группой* либо *преступным сообществом*.

Соучастие представляет собой сложное явление, при котором преступный результат причиняется совместными усилиями нескольких лиц. Действия каждого из них являются слагаемым общей причины, вызвавшей преступные последствия. Более того, оно предполагает очевидное разграничение участников преступления по характеру и содержанию участия каждого из них в выполнении преступного намерения. Это обстоятельство, на наш взгляд, не нашло адекватное отражение в рассматриваемой нами норме. При этом ответственность за различные организованные формы преступной деятельности в сфере незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ должна быть в законе строго дифференцированной. Следует учитывать, что каждая из организованных форм преступной деятельности имеет собственную качественную, отличающую ее специфику, вследствие чего совершение преступлений, связанных с наркотиками, в составе «преступного сообщества» и «организованной группы» нельзя располагать в одной части анализируемой нормы.

С учетом степени организованности соучастников, характера преступления и роли каждого из соучастников законодатель систематизировал в ст. 31 УК различные формы соучастия, руководствуясь, в первую очередь, степенью общественной опасности преступных формирований. Этот критерий позволяет утверждать, что, например, преступление, совершённое организованной группой, более опасно, чем преступление, совершенное группой лиц по предварительному сговору, и поэтому наказание за совершение преступления, предусмотренного ст. 259 УК должно быть дифференцировано в зависимости от общественной опасности различных форм соучастия.

Согласно ч. 3 ст. 31 УК преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. В законодательном определении организованной группы выделены два признака. Это, во-первых, наличие группы лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений; во-вторых, устойчивость такой группы.

Об организованности и устойчивости преступной группы могут свидетельствовать, в частности, такие признаки, как стабильность ее состава и организованных структур,

сплоченность ее членов, подчинение групповой дисциплине и указаниям организатора и руководителя, постоянство форм и методов преступной деятельности, планирование и тщательная подготовка преступления, распределение ролей между соучастниками, разработка преступного плана, обеспечение заранее мер по сокрытию преступления и сбыта имущества, добытого в результате преступной деятельности и т.д.

В уголовном кодексе РК совершение преступления организованной группой законодатель предусмотрел в качестве квалифицирующего признака в 42 составах.

Наиболее опасной формой соучастия, в соответствии с ч. 4 ст. 31 УК, является преступное сообщество (преступная организация). Преступление признается совершенным преступным сообществом (преступной организацией), если оно совершено сплоченной организованной группой (организацией), созданной для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединением организованных групп, созданных в тех же целях;

Сплоченность группы означает не только стабильность ее состава, наличие руководителя (руководителей), которому подчиняются все другие соучастники, но и длительная постоянная связь между соучастниками, взаимная поддержка друг друга, взаимозаменяемость, взаимовыручка. Сплоченность означает высокую степень организованности, соблюдение всеми правил поведения, установленных в преступной организации. Сплоченная организованная группа признается преступным сообществом только при наличии совершения тяжких или особо тяжких преступлений либо в устойчивом структурном объединении нескольких организованных групп. Суть такого объединения заключается не только в четком распределении функций и ролей входящих в них лиц, но и, главным образом, в наличии сложной, определенной системы взаимосвязей между внутренними структурными образованиями такого сообщества.

Преступное сообщество отличается от организованной преступной группы по признаку сплоченности и целью ее создания —• для совершения тяжких и особо тяжких преступлений.

Преступное сообщество, как правило, имеет более высокую степень организованности и состоит из отдельных преступных объединений или организованных преступных групп.

В 3-х составах в качестве отягчающего признака предусмотрено совершение преступления организованной группой или преступным сообществом (статьи 193,214,259 УК).

От четкого разграничения различных форм соучастия в известной мере зависит уголовно-правовая оценка совершенных преступлений и личность преступников. Однако, этот принцип законодателем не всегда соблюдается. Действительно, чем объяснить то, что предусмотренные в части 4 ст. 259 УК действия совершаются двумя разными по характеру и степени общественной опасности формами соучастия, такими как «организованная группа» и «преступное сообщество».

Такая позиция законодателя, по нашему мнению, не учитывает принцип индивидуализации уголовной ответственности, поскольку исключается возможность назначения дифференцированного наказания за разные формы соучастия и в этой связи мы считаем, что в статью 259 УК необходимо внести изменения, рассредоточив названные особо квалифицирующие обстоятельства в различных ее частях.

С целью единообразного применения ст. 259 УК в судебно-следственной практике, считаем целесообразным внести некоторые коррективы в редакцию анализируемой нормы.

Рабочий вариант ст. 259 УК, нам представляется, следует изложить в следующей редакции:

1. Незаконные приобретение, перевозка или хранение без цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере, —

наказываются ...

2. Незаконные изготовление, переработка, пересылка в целях сбыта либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ в небольших размерах, —

наказываются ...

3. Незаконные приобретение, перевозка или хранение, изготовление, переработка, пересылка в целях сбыта либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ, совершенные:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) неоднократно;

в) в крупном размере, —

наказываются...

4. Деяния, предусмотренные частью третьей настоящей статьи, совершенные:

а) в особо крупном размере;

б) лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются ...

Повышенную опасность для общества представляет незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ, совершаемый организованными формами преступной деятельности. С целью усиления уголовной ответственности за преступные проявления организованных структур по делам данной категории полагаем целесообразным включить в Уголовный кодекс РК 1997 г. самостоятельную **ст. 259-1 «Незаконный оборот наркотических средств или психотропных веществ, совершенный организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией)»**.

Считаем возможным изложить ст. 259-1 УК в следующей редакции:

1. Незаконные приобретение, перевозка или хранение без цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ, совершенные организованной группой в крупном размере, —

наказываются ...

2. Незаконные изготовление, переработка, пересылка в целях сбыта либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ, совершенные организованной группой в небольших размерах, —

наказываются ...

3. Незаконные приобретение, перевозка или хранение, изготовление, переработка, пересылка в целях сбыта либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ, совершенные организованной группой:

а) неоднократно;

б) в крупном размере, —

наказываются ...

4. Деяния, предусмотренные частью третьей настоящей статьи, совершенные:

а) преступным сообществом (преступной организацией);

б) в особо крупном размере;

в) лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются ...