

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	4
1 Правовое регулирование сферы производства и оборота алкогольной продукции: российский и зарубежный опыт.....	5
2 Уголовно-правовая характеристика и вопросы квалификации преступлений в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции.....	10
3 Криминологическая характеристика незаконного производства и оборота алкогольной продукции.....	24
Заключение.....	32

ВВЕДЕНИЕ

Современные возможности экономики Российской Федерации определяют и обеспечивают совокупность основных интересов личности, российского общества и государства в целом. При этом производство и оборот алкогольной продукции остаются на сегодняшний день одними из прибыльных направлений экономической деятельности в России. Нелегальная деятельность физических и юридических лиц в данных направлениях является устойчивой и самостоятельной отраслью «теневой» экономики нашего государства, в связи с чем РФ терпит колоссальные убытки от незаконного производства и оборота алкогольной продукции. Так, в России нелегально производится около 50% водки. Доходы теневых структур от реализации незаконно произведенного спиртного составляют около 20 миллиардов рублей в год.¹ Еще одна важная задача, стоящая на сегодняшний день перед российским государством, заключается в охране и обеспечении здоровья его населения. На общем фоне депопуляции и естественной убыли российского населения, сокращения продолжительности жизни и ухудшения основных показателей здоровья наших граждан в настоящее время в нашей стране от случайного отравления алкогольной продукцией умирает более 23 тысяч человек, а от болезней, связанных со злоупотреблением алкогольной продукцией, – более 75 тысяч человек в год.²

Изученные же уголовные дела и судебные решения позволяют вычлнить ряд наиболее проблемных вопросов квалификации данной категории преступлений. Прежде всего, необходимо отметить серьезные проблемы, связанные с различным толкованием органами предварительного расследования и судом уголовно-правовых норм, охраняющих сферу производства и оборота алкогольной продукции.

В настоящем пособии решается ряд практических вопросов, связанных с правильным применением отдельных статей Особенной части УК РФ, предусматривающих ответственность за незаконное производство и оборот алкогольной продукции. Кроме того, проанализировано действующее законодательство России и зарубежных стран, регламентирующих исследуемую экономическую деятельность, а также дана криминологическая характеристика данной категории преступных деяний.

Надеемся, что предложения и рекомендации, содержащиеся в работе, будут полезны в практической деятельности правоохранительных органов, а так-

¹ См.: Горкина Л.А. Факторы, обуславливающие развитие теневой экономики // Налоги. 2009. № 3. С. 5.

² Сведения о смертности от алкогольной отравления получены из пояснительной записки Росалкогольрегулирования РФ к проекту Федерального закона № 484412-5 «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» и признании утратившим силу Федерального закона «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе» // Проект внесен в Государственную Думу РФ Правительством РФ 11.01.2011.

же окажут помощь слушателям вузов МВД РФ в изучении вопросов теории и практики квалификации посягательств, связанных с незаконным производством и оборотом алкогольной продукции.

1. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СФЕРЫ ПРОИЗВОДСТВА И ОБОРОТА АЛКОГОЛЬНОЙ ПРОДУКЦИИ: РОССИЙСКИЙ И ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ

Отрасль производства и оборота алкогольной продукции является одной из важных сфер экономических отношений, эффективность регулирования которой во многом определяет состояние социальной защищенности населения и экономической устойчивости государственного функционирования.

При этом на сегодняшний день до сих пор нет единого понимания о том, что же включает в себя производство и оборот алкогольной продукции, какие нормативные правовые акты регламентируют данную деятельность, а также другие вопросы, которые остаются дискуссионными. Исходя из этого, прежде чем рассмотреть уголовно-правовые и криминологические аспекты, связанные с преступлениями в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции в России, на наш взгляд, необходимо установить, что представляет собой производство и оборот алкогольной продукции, а также каким образом организуется и регулируется данная экономическая деятельность на законодательном уровне в нашем государстве и в зарубежных странах.

Ядром федеральной нормативной базы, регламентирующей производство и оборот алкогольной продукции в России, является Федеральный закон РФ от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции».³

Проанализировав указанный закон и иные нормативные правовые акты РФ, регламентирующие производство и оборот алкогольной продукции можно выделить следующие стадии в рассматриваемой отрасли экономической деятельности: 1) регистрация и лицензирование организаций, осуществляющих производство и оборот алкогольной продукции; 2) производство; 3) оптовая продажа; 4) розничная продажа алкогольной продукции; 5) сопутствующие стадии (маркировка, налогообложение, декларирование и ценообразование алкогольной продукции, хранение, перевозка).

Согласно п. 2 ст. 129 Гражданского кодекса РФ виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам обо-

³ См.: О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции: Федеральный закон РФ от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ (в ред. от 28.12.2010 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 48. Ст. 4553.

рота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограниченно оборотоспособные), определяются в порядке, установленном законом.⁴ По смыслу ст. 11 Закона РФ от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ производство и оборот алкогольной продукции могут осуществляться только при соблюдении установленных законом требований и при наличии специального разрешения – лицензии. Следовательно, можно говорить об особом статусе алкогольной продукции как продукции, ограниченной в производстве.

Производством и оборотом алкогольной продукции, а также ее розничной продажей могут заниматься юридические лица (организации) независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, отвечающие установленным законом требованиям. Розничную продажу только спиртосодержащей продукции могут также осуществлять граждане, занимающиеся предпринимательской деятельностью.⁵

Согласно ст. 18 закона РФ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции», лицензии выдаются на осуществление следующих видов деятельности в сфере производства и оборота алкогольной продукции: а) производство, хранение и поставки произведенного этилового спирта; б) производство, хранение и поставки произведенной алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции; в) хранение этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции; г) розничная продажа алкогольной продукции.

Вопросами лицензирования деятельности, связанной с производством и оборотом (кроме розничной продажи) алкогольной продукции, с 19.10.2009 г. занимается Федеральная служба по регулированию алкогольного рынка (Росалкогольрегулирование РФ), а также ее региональные подразделения, действующие на территории отдельного округа России.⁶ Предоставление государственной услуги по лицензированию розничной продажи алкогольной продукции относится к ведению субъектов Российской Федерации. В частности, на территории Республики Татарстан лицензирование розничной продажи алкогольной продукции осуществляет Государственная инспекция РТ по обеспечению государственного контроля над производством, оборотом и качеством этилового

⁴ См.: Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (в ред. от 06.04.2011 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

⁵ См.: Ч. 2 ст. 1, ч. 1 ст. 16 Закона РФ от 22.05.1995 г. № 171-ФЗ.

⁶ См.: О Федеральной службе по регулированию алкогольного рынка: постановление Правительства РФ от 24.02.2009 г. № 154 (в ред. от 24.03.2011 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 9. Ст. 1119.

спирта, алкогольной продукции и защите прав потребителей (Госалкогольинспекция РТ).⁷

Постановлением Правительства РФ от 28.12.2005 г. № 822 утверждены общие требования к средствам укупорки потребительской тары алкогольной продукции,⁸ согласно которым укупорка потребительской тары алкогольной продукции должна обеспечивать возможность визуального определения факта вскрытия тары.

В соответствии с п. 1 ст. 10.2 Закона РФ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции», оборот алкогольной продукции (в том числе этилового спирта) осуществляется только при наличии следующих сопроводительных документов, удостоверяющих легальность их производства и оборота: 1) товарно-транспортная накладная; 2) справка, прилагаемая к грузовой таможенной декларации (для импортированных этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции);⁹ 3) справка, прилагаемая к товарно-транспортной накладной (для этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, производство которых осуществляется на территории Российской Федерации);¹⁰ 4) уведомление (для этилового спирта (в том числе денатурата) и нефасованной спиртосодержащей продукции с содержанием этилового спирта более 60 процентов объема готовой продукции). Данный список является обязательным для всех участков оборота алкогольной продукции. Исходя из смысла п. 2 ст. 10.1 рассматриваемого правового акта, следует, что при полном или частичном отсутствии вышеуказанных сопроводительных документов, а также их полной или частичной подделке, оборот алкогольной продукции будет считаться незаконным.

Регулирование импорта и экспорта алкогольной продукции в нашей стране производится с использованием мер таможенно-тарифного регулирования,

⁷ См.: Об утверждении Административного регламента предоставления государственной услуги по лицензированию розничной продажи алкогольной продукции: приказ Госалкогольинспекции РТ № 327 от 24.07.2007 г. (в ред. от 29.12.2010 г.) // Республика Татарстан. 2007. № 186.

⁸ См.: Об утверждении общих требований к средствам укупорки потребительской тары алкогольной продукции, обеспечивающих возможность визуального определения факта вскрытия тары: постановление Правительства РФ от 28.12.2005 г. № 822 (в ред. от 04.03.2010 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 1. Ст. 160.

⁹ См.: О справке, прилагаемой к грузовой таможенной декларации: постановление Правительства РФ от 31.12.2005 г. № 872 (в ред. от 10.10.2007 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 4. Ст. 381.

¹⁰ См.: О справке к товарно-транспортной накладной на этиловый спирт, алкогольную и спиртосодержащую продукцию: постановление Правительства РФ от 31.12.2005 г. № 864 (в ред. от 16.06.2010 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 3. Ст. 299.

которое осуществляется путем установления таможенных пошлин на ввоз и вывоз товаров с территории России.¹¹

В целях контроля над легальностью производства и оборота на территории России алкогольной продукции, а также над уплатой налогов алкогольная продукция подлежит обязательной маркировке. При этом в соответствии с ч. 2 ст. 12 Закона РФ от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ алкогольная продукция, производимая на территории Российской Федерации, за исключением алкогольной продукции, поставляемой на экспорт, маркируется федеральными специальными марками¹²; алкогольная продукция, ввозимая (импортируемая) на таможенную территорию Российской Федерации, маркируется акцизными марками¹³.

На основании Закона РТ от 22.11.2010 г. № 80-ЗРТ на территории Татарстана введен запрет на розничную продажу алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15% объема готовой продукции с 22.00 часов до 10.00 часов, за исключением реализации алкогольной продукции на предприятиях общественного питания.¹⁴

Обращаясь же к противоправным деяниям в сфере производства и оборота алкогольной продукции, хочется отметить, что ответственность за их совершение наступает в соответствии с Кодексом об административных правонарушениях Российской Федерации, а за более тяжкие и общественно опасные деяния – по Уголовному кодексу РФ.

В свою очередь алкогольная политика и система регулирования производства и оборота алкоголя традиционно работали на местном или государственном уровне. В отличие от других психоактивных опьяняющих веществ, алкоголь в настоящее время не является предметом каких-либо международных конвенций или соглашений. Тем самым государства сами вольны решать вопросы алкогольной политики.

Единственным международным нормативным правовым актом, регулирующим правила перевозки алкогольной продукции на морских судах в целях сбыта в другие государства, а также вопросы пресечения контрабанды алко-

¹¹ См.: Алегин А.П. Правовой аспект государственного регулирования сектора алкогольной продукции потребительского рынка // Российский следователь. 2007. № 5. С. 24-25.

¹² См.: О маркировке алкогольной продукции федеральными специальными марками: постановление Правительства РФ от 21.12.2005 г. № 785 (в ред. от 26.01.2011 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2005. № 52 ч. 3). Ст. 5748.

¹³ См.: Об акцизных марках: постановление Правительства РФ от 04.09.1999 г. № 1008 (в ред. от 20.02.2010 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. № 37. Ст. 4502; О маркировке алкогольной продукции акцизными марками: постановление Правительства РФ от 31.12.2005 г. № 866 (в ред. от 09.03.2010 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 3. Ст. 300.

¹⁴ См.: Об установлении ограничения времени розничной продажи алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15% объема готовой продукции на территории Республики Татарстан: Закон Республики Татарстан от 22.11.2010 г. № 80-ЗРТ // Республика Татарстан. 2010. № 237.

ля, является Конвенция от 19.08.1925 г. «О пресечении контрабанды алкогольных товаров»¹⁵, заключенная в г. Гельсингфорсе (Финляндия) 10 государствами, в том числе СССР. Кроме того, те или иные вопросы, связанные с регулированием производства и оборота алкогольной продукции, а также с преступлениями, совершаемыми в данной сфере экономической деятельности, так или иначе регулируются следующими международными правовыми актами: Мадридским соглашением о международной регистрации знаков от 14.04.1900 г.,¹⁶ Таможенной конвенцией о международной перевозке грузов с применением книжки МДП от 14.11.1975 г.,¹⁷ Регламентом Совета Европейских сообществ от 12.10.1992 г. № 2913/92, утверждающим таможенный кодекс Сообщества¹⁸ и т.д.

Национальная политика различных государств в сфере противодействия незаконному производству и обороту алкогольной продукции имеет некоторые особенности, в зависимости от традиций и сложившейся ситуации в данной экономической отрасли в каждой стране.

Уголовное законодательство многих зарубежных стран, в том числе государств-участников СНГ, аналогично Уголовному кодексу РФ, не содержит отдельных статей, предусматривающих уголовную ответственность непосредственно за незаконное производство и оборот алкогольной продукции. Ответственность за совершение преступлений в данной отрасли экономики предусмотрена уголовными кодексами лишь в тех государствах, где они представляют повышенную опасность либо запрещены в соответствии с религиозными уставами жизнедеятельности отдельных стран.

Например, в уголовном законодательстве Украины, Белоруссии, Азербайджана, Казахстана, Таджикистана, Грузии и Молдовы, в отличие от Туркменистана, Узбекистана, Киргизии и Армении, нет отдельных статей, предусматривающих ответственность за незаконное производство и оборот алкогольной продукции. Уголовное законодательство Франции, Норвегии, Испании, Аргентины, Кореи, Турции, Японии и многих других европейских и азиатских стран, также не содержит специальных норм, предусматривающих ответственность за преступления в сфере производства и оборота алкогольной продукции. В дру-

¹⁵ См.: Конвенция о пресечении контрабанды алкогольных товаров (Гельсингфорс, 19.08.1925 г.) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. V. М., 1930. С. 46-53.

¹⁶ См.: Соглашение о международной регистрации знаков (Мадрид, 14.04.1891 г.) // Публикация ВОИС. 1992. № 260(R).

¹⁷ См.: Таможенная конвенция о международной перевозке грузов с применением книжки МДП (Конвенция МДП) (Женева, 14.11.1975 г.) // АСМАП, «Таможенная конвенция о международной перевозке грузов с применением книжки МДП (конвенция МДП)». М., 1993.

¹⁸ См.: Регламент Совета (ЕЭС) № 2913/92, учреждающий таможенный кодекс Сообщества (Люксембург, 12.10.1992 г.) // Официальный Журнал L 302. 1992. С. 0001-0050.

гих европейских и азиатских странах – в Великобритании, США, Дании, Германии, Израиле, Латвии и т.д., – напротив, предусматривается уголовная ответственность за непосредственное осуществление незаконной деятельности в исследуемой экономической отрасли.

2. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА И ВОПРОСЫ КВАЛИФИКАЦИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ В СФЕРЕ НЕЗАКОННОГО ПРОИЗВОДСТВА И ОБОРОТА АЛ- КОГОЛЬНОЙ ПРОДУКЦИИ

В соответствии с теоретическими основами преступления, совершаемые в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции, на наш взгляд, – это виновно совершенные, общественно опасные деяния, посягающие на здоровье российского населения, на законную экономическую деятельность в сфере производства и (или) оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, а также на порядок предоставления необходимых документов (лицензий, товарных знаков, сопроводительной и иной документации), специальных и акцизных марок, подтверждающих законность данной отрасли экономической деятельности, запрещенные уголовным законодательством РФ под угрозой наказания.

В свою очередь в настоящее время Уголовный кодекс РФ не содержит отдельной статьи (или статей), которая бы предусматривала самостоятельную ответственность за незаконное производство и оборот алкогольной продукции.

Проанализировав же статьи Особенной части УК РФ, предусматривающие уголовную ответственность за преступления в рассматриваемой сфере незаконного экономической деятельности, мы пришли к выводу, что данные преступные деяния – многообъектны. В частности, при их совершении преступник посягает на общественные отношения, связанные с:

– законной экономической деятельностью в сфере производства и (или) оборота алкогольной продукции (только потери консолидированного бюджета Российской Федерации от рассматриваемых преступлений оцениваются в 50 млрд рублей в год)¹⁹;

¹⁹ См.: В МВД России состоялся брифинг на тему «Защита прав потребителей и реализация мер по борьбе с контрафактной и фальсифицированной продукцией» // Новости от 4 сентября 2008 г. с официального сайта МВД России: <http://www.mvd.ru/press/release/5765>.

– здоровьем российского населения (ежегодно в России от алкогольных отравлений умирает около 40 тысяч человек)²⁰;

– порядком предоставления необходимых документов (лицензий, сопроводительной документации и т.д.), специальных и акцизных марок, подтверждающих законность производства и (или) оборота алкогольной продукции.

Анализ судебной практики по данной категории преступлений показал, что чаще всего преступник посягает на здоровье населения, реже – на экономическую безопасность, а также порядок предоставления необходимых документов, специальных и акцизных марок, подтверждающих законность деятельности.²¹

Исходя из определения непосредственных объектов преступлений в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции, как нам представляется, предметом данных преступных деяний являются этиловый спирт, алкогольная и спиртосодержащая продукция, а также документы (лицензии, товарные знаки, сопроводительные документы и т.д.), специальные и акцизные марки, подтверждающие законность производства и оборота алкоголя.

При этом существуют разногласия относительно отнесения к предмету рассматриваемых преступлений денатурированного этилового спирта (денатурата), различной фальсификации и суррогатов алкогольной продукции.²²

Для разрешения данного вопроса необходимо определить вышеуказанные разновидности спиртосодержащей жидкости.

Согласно ч. 1 ст. 171.1 Закона РФ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции», этиловый спирт и спиртосодержащая непищевая продукция являются денатурированными при условии содержания в них следующих денатурирующих веществ или их смесей по выбору организации-производителя: керосин или бензин в концентрации не менее 0,5 процента объема этилового спирта; денатониум бензоат (битрекс) в концентрации не менее 0,0015 процента

²⁰ См.: Халтурина Д.А., Коротаев А.В. Алкогольная политика: мировой опыт и российские реалии // Демоскоп Weekly. № 265. 2008. С. 11.

²¹ Из 120 уголовных дел, изученных в ходе настоящего исследования, в 66 (55%) из них объектом преступного посягательства стали общественные отношения, связанные со здоровьем населения, в 34 (28%) – общественные отношения, связанные с законной экономической деятельностью в сфере производства и оборота алкогольной продукции, и в 20 (17%) – общественные отношения, связанные с порядком предоставления документов, специальных и акцизных для подтверждения законности рассматриваемой экономической деятельности.

²² Например, Долгов А.В. относит к предмету незаконного производства и оборот алкогольной продукции ее различные суррогаты (см.: Долгов А.В. Криминологическая характеристика и профилактика незаконного оборота алкогольных напитков: дис. ... канд.юрид.наук. М., 2003. С. 19). Пхитиков А.Ю. не согласен с данной позицией и оспаривает ее (см. Криминологическая характеристика и профилактика органами внутренних дел незаконного оборота спиртных напитков (по материалам Кабардино-Балкарской республики): автореф. дис. ... канд.юрид.наук. М. 2008., С. 57).

массы этилового спирта; кротоновый альдегид в концентрации не менее 0,2 процента объема этилового спирта.

В свою очередь, по данным специалистов Национального фонда защиты потребителей, 90% алкогольных напитков, которые продаются сегодня в России под видом коньяка, вовсе не являются коньяком. Мало того, из этих 90% более 70% не дотягивают по качественным показателям даже до суррогата типа «коньячный напиток». 62% водки – также фальсификат.²³

Продукция лиц, осуществляющих нелегальное производство и оборот алкогольной продукции, как правило, не соответствует требованиям ГОСТ. Как показывает экспертная и следственная практика, одним из основных способов фальсификации спиртных напитков является подмена пищевого этилового спирта на технический или синтетический этиловые спирты, запрещенные к употреблению в пищевых целях, а также использование пищевого спирта плохой очистки. Большая часть фальсификатов изготавливается незаконными предпринимателями из технических и синтетических спиртов, которые поступают либо путем контрабандного ввоза, либо приобретаются нелегалами на гидролизных и биохимических заводах.²⁴

Из вышеприведенных данных следует, что фальсифицированная или суррогатная спиртосодержащая жидкость, изготовленная с применением непищевых (технических и синтетических) спиртов, выдаваемая за алкогольную продукцию, будет являться предметом совершения преступлений, посягающих на вышеуказанные объекты, т.к. включив их в незаконную деятельность, преступник посягает на качество произведенной на законных основаниях алкогольной продукции, под видом которой реализуются вышеуказанные жидкости.

При этом наиболее часто предметом преступлений в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции выступает водка. В частности, во всех изученных уголовных делах лица, осуществлявшие незаконное производство и (либо) оборот фальсифицированной алкогольной продукции, разливали ее в бутылки из-под водки и реализовывали под ее видом. Так, например, в 2009 г. Н., действуя в корыстных целях, осознавая степень опасности совершаемого ею преступного деяния, хранила у себя дома с целью сбыта и сбывала спиртосодержащую жидкость, содержащую технический спирт, предварительно разлив ее в бутылки из-под водки «Водка Казанская Престижная».²⁵

²³ См.: Цапкевич Л.Е. Контрафактная и фальсифицированная продукция: проблемы и пути их решения // Право и экономика. 2009. № 6. С. 18.

²⁴ См.: Лукичев К.Е. К вопросу о расследовании экономических и налоговых преступлений на алкогольном рынке // Российский следователь. 2007. № 5. С. 3.

²⁵ См.: Архив Советского районного суда г. Казани. 2009. Д. № 1-369/2009.

Существует еще одна жидкость, которая часто незаконно производится с целью последующего сбыта, а также сбывается вместо водки и иной крепкой алкогольной продукции, представляя при этом повышенную опасность для жизни и здоровья лиц, ее употребляющих. Это спиртосодержащая жидкость домашнего производства, т.е. самогон.²⁶ Будет ли самогон являться предметом преступлений в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции, предусмотренных Особенной частью УК РФ? В случаях когда самогон и иные спиртные напитки домашней выработки будут содержать в своем составе вещества и примеси, не отвечающие требованиям безопасности жизни и здоровья населения, уголовная ответственность будет наступать за производство, хранение, перевозку в целях сбыта, а также за ее сбыт по ст. 238 УК РФ, в противном случае деяние должно признаваться административным правонарушением.²⁷

Тем самым к преступлениям, совершаемым в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции, в соответствии со статьями Особенной части УК РФ следует отнести:

- преступления, посягающие на экономическую деятельность, ответственность за которые предусмотрены ст. 171 (незаконное предпринимательство), ст. 171.1 (производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции), ст. 180 (незаконное использование товарного знака), ст. 188 (контрабанда) УК РФ;

- преступления, посягающие на здоровье населения, ответственность за которые предусмотрены ст. 234 (незаконный оборот сильнодействующих и ядовитых веществ в целях сбыта), ст. 238 (производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности) УК РФ;

- преступления, посягающие на порядок управления, ответственность за которые предусмотрены ч. 3 ст. 325 (похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия, защищенных от подделок), ст. 327 (подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, пе-

²⁶ Самогон — крепкий спиртовой напиток, изготавливаемый путем перегонки через самодельные аппараты алкогольной массы, получаемой в результате брожения зерновых продуктов, сахара, картофеля, свеклы, фруктов, выжимок и др. // Большой энциклопедический словарь. М., 2007. С. 671.

²⁷ Аналогично на сегодняшний день действует практика привлечения к уголовной ответственности лиц, производящих в целях сбыта либо сбывающих алкогольную продукцию домашней выработки. Так, например, Н. была привлечена к уголовной ответственности Агрызским мировым судом по ч. 1 ст. 238 УК РФ «за сбыт из корыстных побуждений спиртосодержащей жидкости домашнего изготовления — самогона, не отвечающей требованиям безопасности здоровья потребителей» // Архив Агрызского мирового суда РТ. 2005. Д. № 1-6. 2005 г.; Еф. был осужден Елабужским городским судом за производство, хранение в целях сбыта, а также сбыт спиртосодержащей жидкости домашней выработки типа «брага» и «самогон», не отвечающей требованиям безопасности жизни и здоровья человека // Архив Елабужского городского суда РТ. 2006. Д. № 1-106/06.

чатей, бланков), ст. 327.1 (изготовление, сбыт поддельных марок, специальных марок или знаков соответствия либо их использование) УК РФ.

Определенные нами преступные деяния в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции совершаются в форме действия, за исключением ст. 171 УК РФ. Преступное посягательство, предусмотренное ст. 171 УК РФ, может быть осуществлено как в форме действия, так и в форме бездействия.

При этом к формальным составам преступлений в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции относятся преступления, предусмотренные статьями 171.1, 188, 234, 238 (за исключением п. «г» ч. 2 и ч. 3), 327, 327.1 УК РФ. Для них момент окончания определяется моментом совершения общественно опасного действия. Остальные же признаки преступления (общественно опасные последствия, причинно-следственная связь) являются факультативными и на квалификацию преступления не влияют. Пункт «г» ч. 2 и ч. 3 ст. 238 УК РФ предусматривает ответственность за производство, хранение или перевозку в целях сбыта либо сбыт алкогольной продукции, не отвечающей требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей, повлекшие по неосторожности причинения тяжкого вреда здоровью либо смерть человека (п. «г» ч. 2 ст. 238 УК РФ), а также повлекшие по неосторожности смерть двух и более лиц (ч. 3 ст. 238 УК РФ). Данные составы преступлений являются материальными и окончены они будут с момента наступления общественно опасных последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью либо смерти потерпевшему (потерпевшим).

Особый вид состава преступления сформулирован в статьях 171 и 180 УК РФ. Законодатель в указанных уголовно-правовых нормах предусмотрел ответственность за их совершение, как в крупном (особо крупном) размере (ст. 171) либо неоднократно (ст. 180), так и за причинение деянием материального ущерба в крупном или особо крупном размерах. Тем самым при совершении незаконного предпринимательства в крупном или особо крупном размере либо неоднократного незаконного использования товарного знака ответственность наступает после совершения общественно опасного деяния; при причинении же данными посягательствами крупного (особо крупного) ущерба преступное деяние будет считаться оконченным после наступления указанных последствий. Иными словами, составы преступлений, предусмотренные статьями 171 и 180 УК РФ, относятся к формально-материальным.

Необходимо также отметить, что наиболее распространенными деяниями, совершаемыми в сфере незаконного производства и оборота алкогольной про-

дукции, являются следующие: производство (изготовление) характерно для преступлений, предусмотренных статьями 171.1, 234, 238, 327, 327.1 УК РФ; приобретение – для статей 171.1, 234 УК РФ; перевозка, хранение – для статей 171.1, 234, 238 УК РФ; а также сбыт – для статей 171.1, 234, 238, 327, 327.1.²⁸

Незаконные действия, связанные с алкогольной продукцией, в том числе с фальсифицированной или суррогатной, чаще всего совершаются в виде сбыта. Так, все преступления, рассмотренные в исследованных нами уголовных делах, были пресечены именно на стадии розничной продажи.

В большинстве своем преступления в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции совершаются с прямым умыслом, когда лицо осознает общественную опасность и противоправность совершаемого им преступного деяния и желает его совершения. Необходимо отметить, что исключения составляют лишь ст. 171 УК РФ, где законодатель предусмотрел умысел как в виде прямого, так и косвенного, а также п. «г» ч. 2 статьи 238 УК РФ, предусматривающую неосторожную форму вины относительно наступивших общественно опасных последствий, описанных в диспозиции указанной нормы. Кроме того, у составов преступлений, предусмотренных статьями 171.1, 234, 238 и 327.1 УК РФ, обязательным признаком субъективной стороны является цель в виде сбыта. Мотив данных деяний является факультативным признаком и на квалификацию не влияет. Однако наиболее распространенным мотивом совершения преступлений в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции является корысть.

В соответствии с действующим уголовным законодательством субъектом рассматриваемых преступлений являются вменяемые физические лица, достигшие возраста 16 лет.²⁹

При этом из изученных уголовных дел мы установили, что на территории Республики Татарстан преступления в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции совершаются одним лицом. Чаще всего это граждане, производящие в домашних условиях путем разбавления технического

²⁸ Производство (изготовление) – это процесс создания разных видов экономического продукта (см.: Современный экономический словарь. М., 2008. С. 431); приобретение – это возмездное или безвозмездное получение имущества любым способом; хранение – это действия лица, связанные с владением этими предметами (например, в машине, на складе, в тайнике); перевозка – это перемещение винным предметом преступлений из одного места в другое, совершенное с использованием любого вида транспорта (например, в машине, поезде, самолете); сбыт – это любая форма возмездной или безвозмездной передачи этих предметов третьим лицам, как например, его продажа, обмен, дарение (см.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.В. Бриллиантова. М.: Российская академия правосудия, 2010).

²⁹ Так, во всех изученных уголовных делах лица, совершившие преступления в сфере производства и (либо) оборота алкогольной продукции, на момент совершения преступления достигли совершеннолетия.

спирта либо самогонирования спиртосодержащую жидкость, не соответствующую требованиям безопасности жизни и здоровья населения.

Однако незаконное производство и оборот алкогольной продукции могут совершаться группой лиц по предварительному сговору либо организованной группой. Так, например, в 2009 г. сотрудниками ОРЧ-2 (по линии БЭП) МВД по РТ были задержаны трое жителей Самарской области Л., Юд. П. и Юд. А., которые, не имея соответствующей лицензии, реализовали 8,5 тонн спирта и коньяка, не отвечающего требованиям безопасности на общую сумму 270 000 рублей, за что были осуждены по ч. 1 ст. 171 и п. «а» ч. 2 ст. 238 УК РФ как лица, совершившие преступление в составе группы лиц по предварительному сговору.³⁰ Примером может послужить также дело в отношении С. и Ч., которые, объединившись в устойчивую организованную группу, заранее подготовившись, распределив между собой обязанности, сбывали под видом алкогольной продукции спиртосодержащую техническую жидкость, разбавленную водой, опасную для жизни и здоровья населения, без регистрации в качестве юридического лица и лицензии, получив доход за свою преступную деятельность в размере 551 000 рублей. Действия С. и Ч. квалифицированы судом по п. «а» ч. 2 ст. 238 УК РФ (перевозка, хранение и сбыт продукции, не отвечающие требованиям безопасности, совершенные организованной группой) и по п. «а» ч. 2 ст. 171 УК РФ (осуществление организованной группой незаконной предпринимательской деятельности без регистрации и лицензии).³¹

В свою очередь в ч. 2 ст. 35 предусмотрено, что преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. Группа лиц по предварительному сговору характеризуется двумя признаками: участием только соисполнителей и наличием предварительного сговора. В ч. 3 ст. 35 УК РФ указано, что преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Организованная группа характеризуется предварительной договоренностью, устойчивостью и целью – совершение одного или нескольких преступлений.³²

Исходя из изученных уголовных дел, нами было определено, что наиболее часто в своей служебной деятельности сотрудники МВД по РТ при раскры-

³⁰ Отчет о проделанной работе за 2009 год ОРЧ-2 (по линии БЭП) МВД по РТ в адрес министра МВД по РТ.

³¹ См.: Архив Авиастроительного районного суда г. Казани. 2007. Д. № 1-328/07.

³² См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. 2-е изд., исправл., доп. и перераб. М.: Московская государственная юридическая академия, 2010. С. 66-67.

тии и расследовании преступлений, связанных с незаконным производством и оборотом алкогольной продукции, сталкиваются со статьями 171, 171.1, 180, 238 и 327.1 УК РФ, которые вызывают немало спорных вопросов и затруднений при их квалификации. Остановимся подробнее на таких моментах.

Одним из распространенных преступлений в рассматриваемой сфере экономической деятельности является осуществление незаконной предпринимательской деятельности без государственной регистрации или с нарушением правил регистрации.³³

Интересен в данном случае пример из судебной практики: Ад-н, являясь частным предпринимателем (т.е. лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица – *прим. автора*) из корыстных побуждений, направленных на извлечение дохода в крупном размере, незаконно осуществлял предпринимательскую деятельность без регистрации и специального разрешения, а именно: перевез и сбыв ранее приобретенную им алкогольную продукцию без специальных марок, причинив ущерб государству на общую сумму 570 000 рублей.³⁴ Учитывая, что Ад-н на момент совершения преступления был официально зарегистрирован в качестве частного предпринимателя, формулировка суда «осуществление предпринимательской деятельности без регистрации» в данном случае является, на наш взгляд, излишней.

Согласно п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса РФ, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Исходя из вышеприведенного определения предпринимательской деятельности, возникает вопрос: будет ли однократная сделка, связанная с незаконным оборотом алкогольной продукции, считаться незаконным предпринимательством. В этой связи для нас приемлема позиция М.В. Талан, которая указывает, что «если совершаемая сделка является одним из многих действий, направленных на систематическое получение прибыли, и осуществляется незаконно, то при наличии других необходимых условий можно говорить о возможности привлечения к уголовной ответственности лица, ее совершающего»³⁵.

³³ Так, например, М. в период с августа 2006 г. по май 2007 г. осуществлял предпринимательскую деятельность без регистрации и лицензии, а именно: реализовывал фальсифицированную алкогольную продукцию в виде водки и спирта, получив за свою деятельность доход в крупном размере // Архив Аксубаевского районного суда РТ. 2007. Д. № 1-63/2007 г.

³⁴ См.: Архив Советского районного суда г. Казани. 2005. Д. № 1-519/05.

³⁵ См.: Талан М.В. Преступления в сфере экономической деятельности: вопросы теории, законодательного регулирования и судебной практики: дис. ... д-ра юрид. наук. Казань, 2002. С. 148.

В теории уголовного права, а также в правоприменительной практике очень сложным остается вопрос определения момента окончания преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ. В связи с тем, что состав незаконного предпринимательства сконструирован как формально-материальный, следует, что преступление будет признано оконченным либо при наступлении последствий в виде крупного ущерба, либо при извлечении в результате занятия незаконным предпринимательством дохода в крупном (особо крупном) размере.³⁶ Определение момента окончания преступления крайне важно при проведении сотрудниками правоохранительных органов проверочной закупки, в ходе которой лицо, осуществляющее незаконное предпринимательство, задерживается. От правильной оценки умысла и действия лица, осуществившего незаконное предпринимательство в сфере производства и оборота алкогольной продукции и извлекшего из этой деятельности соответствующий доход либо причинивший ущерб гражданам, организациям или государству, будет зависеть определение стадии совершения преступления.

Обратимся к примерам, иллюстрирующим данную ситуацию. Так, Ф. незаконно реализовал суррогатную алкогольную продукцию с извлечением дохода в крупном размере без лицензии на производство, оптовую поставку и реализацию спиртосодержащей и алкогольной продукции, сотрудникам МВД, которые выступили в роли покупателей (т.е. проводили контрольную закупку).³⁷ Данное преступное деяние Бавлинским городским судом РТ квалифицировано по ч. 1 ст. 171 УК РФ без ссылки на ч. 3 ст. 30 УК РФ, т.е. как оконченное преступление.

Другой пример: Л. осужден Нурлатским районным судом РТ по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 171 УК РФ, т.е. за покушение на незаконное предпринимательство, связанное с незаконной реализацией в период с 2004 по 2008 гг. коньячной и суррогатной алкогольной продукции, «сопряженное с извлечением дохода в крупном размере». Л. был задержан при контрольной закупке. При этом суд указал, что «данное преступление не было доведено до конца по не зависящим от Л. обстоятельствам, поскольку полученные денежные средства были изъяты сотрудниками милиции».³⁸

³⁶ Данная позиция также существует в научных кругах. Например, Черненко И.В. Незаконное производство и оборот подакцизной алкогольной продукции: уголовно-правовые аспекты: дис. ... канд.юрид.наук. Ростов-на-Дону, 2005. С. 95; Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. 2-е изд., исправл., доп. и перераб. М.: Московская государственная юридическая академия. 2010. С. 215.

³⁷ См.: Архив Бавлинского городского суда РТ. 2009. Д. № 1-130/09.

³⁸ См.: Архив Нурлатского районного суда. 2008. Д. № 1-165/08.

Очевидно, суд в своем решении при квалификации содеянного по ч.3 ст. 30 и ч. 1 ст. 171 УК РФ ошибочно, на наш взгляд, воспользовался по аналогии рекомендациями Пленума Верховного Суда РФ о порядке применения ст. 228.1 УК РФ, где указывается, что в тех случаях, когда передача предмета преступления осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов (...), содеянное следует квалифицировать по ч. 3 ст. 30 и соответствующей части ст. 228.1 УК РФ, поскольку в этих случаях происходит их изъятие из незаконного оборота.³⁹ Из материалов уголовного дела не установлено, что действиями Л. был причинен кому-либо ущерб. Учитывая, что Л. извлек доход в крупном размере совершенным им общественно опасным деянием, преступление будет на момент его задержания оконченным, при этом квалификация как покушение на преступление (ч. 3 ст. 30 УК РФ) в данном случае является неверной.

Полагаем, что субъектом преступлений, предусмотренных статьями 171 и 171.1 УК РФ, могут быть как физические лица, не зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей и достигшие на момент совершения преступления 16 лет, так и индивидуальные предприниматели, руководители организаций и т.д.

Для того чтобы незаконное использование товарного знака и иных предметов преступления, предусмотренных статьей 180 УК РФ, было признано преступным деянием, оно должно быть совершено неоднократно или причинить крупный ущерб. Именно определение того, что включает в себя признак неоднократности, представляет затруднения для правоприменителей, осуществляющих квалификацию преступных деяний в сфере производства и оборота алкогольной продукции с незаконным использованием товарных знаков и приравненных к ним иных средств индивидуализации. Так, в ходе опроса сотрудников правоохранительных органов, нами было предложено определить, что же в себя включает признак неоднократности в составе незаконного использования товарного знака. Большинство из них (39%) считают, что под неоднократностью понимается судимость лица за аналогичное преступление.⁴⁰

Однако согласно пункту 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о

³⁹ См.: О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15.06.2006 г. № 14 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2006. № 8.

⁴⁰ Такая позиция существует и в научных кругах. Например, Клепицкий И.А. считает, что неоднократность в статье 180 УК РФ необходимо понимать в узком смысле, как совершение лицом деяния, ранее судимым за аналогичные преступления, если не истекли сроки давности (см.: Комментарий к Уголовному кодексу РФ / отв. ред. А.И. Рарог. М.: ТК Велби, 2008. С. 319).

нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака», «неоднократность по смыслу статьи 180 УК РФ предполагает совершение лицом двух и более деяний, состоящих в незаконном использовании товарного знака, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, а также предупредительной маркировки в отношении товарного знака или наименования места происхождения товара, не зарегистрированных в России. При этом может иметь место как неоднократное использование одного и того же средства индивидуализации товара, так и одновременное использование двух или более чужих товарных знаков или других средств индивидуализации на одной единице товара».⁴¹

Так, например, С. в период с ноября 2005 г. по май 2006 г. производил в целях сбыта и сбывал техническую спиртосодержащую жидкость под видом водки. При этом на бутылки, в которые С. разливал фальсифицированную алкогольную продукцию, он наклеивал этикетки, кольеретки продукции, производимой ОАО «Татспиртпром» – «Усадская Хлебная», «Казанская Престижная», которые ранее приобрел у не установленных следствием лиц, тем самым неоднократно незаконно использовал товарные знаки, принадлежащие ОАО «Татспиртпром».⁴²

Кроме того, неоднократность использования товарного знака следует отличать от продолжаемого преступления, характерного для данной категории деяний. Признака неоднократности не будет в случае, если соответствующие тождественные действия виновного лица охватывались единым умыслом на использование чужого товарного знака на неопределенном множестве товаров в течение длительного времени.⁴³

Из-за отсутствия рекомендаций Пленума Верховного Суда РФ по вопросам квалификации преступлений по ст. 238 УК РФ, а также в связи с бланкетностью ее диспозиции в правоприменительной практике возникает ряд спорных вопросов, связанных с установлением объективной стороны преступных деяний в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции.

Зачастую суды не вменяют в вину лицам, осуществляющим незаконное производство и (либо) оборот алкогольной продукции, не отвечающей требова-

⁴¹ Такой же позиции придерживаются большинство теоретиков. См., например: Российское уголовное право. В 2-х томах. Т. 2. Особенная часть / под ред. Л.В. Иногамой-Хегай, В.С. Комисарова, А.И. Рарога. М.: ИНФРА-М, 2003. С. 307-308; Кондрашина В.А. Уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака по законодательству России и зарубежных стран: дис. ... канд.юрид.наук. Казань, 2004. С. 53.

⁴² См.: Архив Приволжского районного суда г. Казани. 2006. Д. № 1-989-06.

⁴³ См.: Кондрашина В.А. Указ. раб. С. 63.

ниям безопасности жизни и здоровья потребителей, такое действие, как хранение, хотя в описательной части приговоров имеется указание на данное действие в целях последующего сбыта. Так, например, З., «имея умысел на сбыт хранящейся у нее в жилище спиртосодержащей жидкости, не отвечающей требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей» в связи с превышением в ее составе нормы сивушных масел, сбывала данную жидкость другим людям и осуждена судом только за ее сбыт (ч. 1 ст. 238 УК РФ).⁴⁴ На наш взгляд, такая квалификация не полная, она не отражает всех преступных действий, совершенных лицом, осуществляющим незаконный оборот алкогольной продукции, в том числе ее хранение. Кроме того, необходимо также учитывать, что для квалификации преступления не имеет значения, в течение какого времени лицо незаконно хранило предмет преступления, будь то день, неделя, месяц, год и т.д.

Обращаясь же к такому преступному действию, указанному в ст. 238 УК РФ, как сбыт, необходимо определить, как надлежит квалифицировать реализацию одному и тому же лицу, но в разный временной промежуток времени суррогатной алкогольной продукции – как единое преступление либо каждый факт сбыта как отдельное оконченное преступление.

Например, Р. сбывала 13 января Х. под видом водки спиртосодержащую жидкость, не отвечающую требованиям безопасности жизни и здоровья населения. После этого через два дня (т.е. 15 января) она вновь сбывала данную жидкость гражданину Х. Суд квалифицировал действия Р. как единое преступление, вменив ей в вину ч. 1 ст. 238 УК РФ.⁴⁵

Г. в один день в течение одного часа два раза сбывала ранее приобретенную ею спиртосодержащую жидкость, не отвечающую требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей, одному и тому же лицу. При этом ее действия квалифицированы судом как два факта незаконного сбыта данной жидкости, т.е. по ч. 1 ст. 238 и ч. 1 ст. 238 УК РФ.⁴⁶

В данном случае необходимо исходить из умысла виновного. Если лицо приобрело или произвело с последующей целью сбыта одну партию суррогатной алкогольной продукции и в последующем сбывает данную продукцию третьим лицам в целях получения материальной выгоды за нее, то налицо единое продолжаемое преступление. Особенностью продолжаемого преступления является то, что оно совершается не одним действием и не непрерывно, а разрозненными во времени действиями, которые не носят характера самостоятельного преступления, а представляют собой звенья или этапы реализации одного и того же преступного

⁴⁴ См.: Архив Заинского городского суда РТ. 2006. Д. № 1-57/2006 г.

⁴⁵ См.: Архив Авиастротельного районного суда г. Казани. 2009. Д. № 1-154/09.

⁴⁶ См.: Архив Заинского районного суда. 2006. Д. № 1-103/06.

деяния, либо каждое из них является следствием одного и того же преступления. В связи с тем, что отдельные акты продолжаемого преступления не носят характера самостоятельного, они не получают отдельной правовой квалификации, расцениваются в совокупности как одно преступление.⁴⁷

В последнем примере налицо правоприменительная ошибка, т.к. действия Г. охватывались единым умыслом – получение прибыли за сбыт одной и той же спиртосодержащей жидкости. Тем самым Г. совершила одно продолжаемое преступление и ее действия надлежит квалифицировать только по ч. 1 ст. 238 УК РФ. Полагаем, что такая квалификация также будет распространяться и на случаи, когда виновный сбывает суррогатную алкогольную продукцию разным лицам и в разное время, но из одной партии, т.к. здесь действия преступника охватываются единым умыслом и сбыт будет носить продолжаемый характер преступного деяния.

В продолжение вопроса, касающегося продолжаемого преступления, необходимо рассмотреть следующий момент: если лицо осуществляет сначала, например, производство, или хранение, или перевозку в целях сбыта алкогольной продукции, не отвечающей требованиям безопасности жизни и здоровья потребителя либо содержащей в своем составе ядовитые или сильнодействующие вещества, а после – сбывает ее, либо все эти действия он совершает последовательно в течение определенного промежутка времени, то каким образом должны квалифицироваться его действия: как совокупность преступлений либо как единое преступление. Сложность отграничения совокупности преступных деяний от отдельного продолжаемого во времени преступления заключается в том, что по своим внешним признакам эти виды преступной деятельности во многом совпадают. Однако в продолжаемом преступлении между отдельными актами противоправных действий имеется специфическая субъективная связь, выражающаяся в том, что каждый очередной акт данного преступного поведения выступает в качестве приема, звена или этапа реализации лицом его преступного намерения. Особенностью же составов преступлений, в которых согласно уголовному закону предусмотрено несколько альтернативных действий, является то, что при совершении одним и тем же лицом каждого из них уже само по себе является достаточным для признания преступления окончанным. При этом лицо не признается совершившим новое преступление, если оно последовательно осуществляет все перечисленные действия, например, вначале производит алкогольную продукцию, не отвечающую требованиям безопасно-

⁴⁷ См.: Малков В.П. Множественность преступлений: сущность, виды, правовое значение. Казань: Таглитат, 2006. С. 84.

сти жизни и здоровья потребителя, затем некоторое время хранит ее, а затем перевозит к месту сбыта и сбывает. Содеянное в таком случае квалифицируется как единое продолжаемое преступление, состоящее из альтернативных действий, оно не образует совокупности преступлений.⁴⁸

Примером подобной квалификации может послужить уголовное дело в отношении Н., который незаконно хранил у себя в гараже с целью последующего сбыта спиртосодержащую жидкость, разлитую в стеклянные бутылки объемом 0,5 л каждая с признаками фальсификации, с различными этикетками наименования заводов-производителей алкогольной продукции, не отвечающую требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей. Продолжая свой преступный умысел, направленный на сбыт данной спиртосодержащей жидкости, Н. осуществил ее незаконную перевозку из места хранения в место сбыта, после чего сбыв указанную жидкость. Действия Н. квалифицированы судом по ч. 1 ст. 238 УК РФ – как хранение, перевозка в целях сбыта, сбыт товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей.⁴⁹

Определенную сложность вызывает юридическая оценка действий виновного, когда его противоправная деятельность установлена и пресечена в результате проверочной закупки. Обобщив результаты исследованной нами правоприменительной практики, мы пришли к выводу, что чаще всего действия лица, осуществляющего незаконный сбыт спиртосодержащей продукции, не отвечающей требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей, при проверочной закупке квалифицируются правоохранительными органами как оконченное преступление. Примером может послужить приговор Рыбно-Слободского районного суда РТ в отношении Г., который приобрел у неустановленных лиц в Ульяновской области спиртосодержащую жидкость в объеме 15 000 литров, после чего перевез ее на территорию складов в п.г.т. Рыбная Слобода. Затем Г., находясь на территории указанных складов, сбыв В. и К., производящим проверочную закупку, вышеуказанную спиртосодержащую жидкость. Действия Гатауллина квалифицированы судом по ч. 1 ст. 238 УК РФ как перевозка в целях сбыта и сбыт продукции, не отвечающей требованиям безопасности здоровья потребителей.⁵⁰

В п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2006 г. № 14 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотице-

⁴⁸ См.: Малков В.П. Множественность преступлений: сущность, виды, правовое значение. Казань: Таглитат, 2006. С. 84-85.

⁴⁹ См.: Архив Нурлатского районного суда. 2009. Д. № 1-153/09 г.

⁵⁰ См.: Архив Рыбно-Слободского районного суда. 2010. Д. № 1-15/10г.

скими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами»⁵¹ отмечено: «В тех случаях, когда передача наркотического средства, психотропного вещества или их аналогов осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов..., содеянное следует квалифицировать по части 3 статьи 30 и соответствующей части статьи 228.1 УК РФ, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства или психотропного вещества из незаконного оборота». Таким образом, следуя рекомендациям Пленума Верховного Суда РФ и не нарушая требований ст. 39 УК РФ, приходим к выводу, что в аналогичных случаях, когда сбыт спиртосодержащей жидкости, не отвечающей требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей, осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов, содеянное следует квалифицировать по ч. 3 ст. 30 и соответствующей части ст. 238 УК РФ, т.к. здесь происходит изъятие вышеуказанной спиртосодержащей жидкости из незаконного оборота и исключается причинение вреда здоровью населения как объекту уголовно-правовой охраны.

Следовательно, квалификация действий Г. в вышеприведенном примере осуществлена неверно, т.к. его преступный умысел не был доведен до конца по не зависящим от него обстоятельствам – налицо покушение на преступление, предусмотренное статьей 238 УК РФ.

Примером правильной уголовно-правовой оценки преступной деятельности, пресеченной при проверочной закупке, является приговор в отношении Р., которая умышленно в целях будущего сбыта приобрела у неустановленного лица 5 бутылок объемом 0,5 л со спиртосодержащей жидкостью, которые впоследствии хранила в своей квартире. После этого в ходе проводимого в отношении нее оперативно-розыскного мероприятия «негласная проверочная закупка» Р. реализовала одну бутылку со спиртосодержащей жидкостью с этикеткой «Водка Казанская престижная» с признаками фальсификации гражданину Ш. для употребления в пищевых целях. По заключению эксперта данная спиртосодержащая жидкость не соответствует требованиям ГОСТ Р 51355-99 «Водки и водки особые. Общие технические условия». «При этом Р., имея умысел на реализацию алкогольной продукции, не отвечающей требованиям безопасности для жизни и здоровья потребителей и реализовав данную продукцию Ш., не довела свой умысел до конца по не зависящим от нее обстоятельствам в связи с тем, что реализация ею алкогольной продукции была совершена в ходе прове-

⁵¹ См.: О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15.06.2006 г. № 14 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2006. № 8.

дения негласной проверочной закупки и данная продукция была изъята из незаконного оборота сотрудниками милиции».⁵²

Уголовно-правовая норма, закрепленная в статье 327.1 УК РФ, является специальной по отношению к общей норме, изложенной в статье 327 УК РФ. Специальный характер нормы заключается в особом предмете подделки – марок акцизного сбора и специальных марок, защищенных от подделок.

В правоприменительной практике может возникнуть вопрос: в случае если лицо сначала изготовило в целях сбыта, а затем сбыло вышеперечисленные предметы, каким образом осуществлять квалификацию его деяния – как продолжаемое преступление либо как совокупность. Мы полагаем, что здесь будет иметь место продолжаемое преступление, т.к. изготовление в целях сбыта является одним из подготовительных звеньев к последующему сбыту поддельных документов, штампов, печатей, бланков, марок акцизного сбора или специальных марок. Однако необходимо учитывать, что моментом окончания изготовления считается момент создания единичного экземпляра предмета преступления.⁵³

Примером вышесказанного может послужить уголовное дело в отношении Ш., который, работая продавцом-фотографом и имея свободный доступ к компьютеру, копировальной и множительной технике, изготовил с целью сбыта поддельные специальные марки на крепкие спиртные напитки – водку «Старая Казань», в количестве 520 штук, которые в последующем сбыл. Действия Ш. квалифицированы судом по ч. 1 ст. 327.1 УК РФ, как изготовление в целях сбыта и сбыт поддельных специальных марок, защищенных от подделок.⁵⁴

⁵² См.: Архив Набережночелнинского городского суда РТ. 2010. Д. № 1-1530/10 г.

⁵³ См.: Завидов Б.Д. Отдельные преступления против порядка управления (ст. 324 - 327.1 УК РФ) // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс», 2008.

⁵⁴ См.: Архив Аксубаевского районного суда РТ. 2007. Д. № 1-45/2007 г.

1. КРИМИНОЛОГИЧЕСКАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НЕЗАКОННОГО ПРОИЗВОДСТВА И ОБОРОТА АЛКОГОЛЬНОЙ ПРОДУКЦИИ

Для воссоздания более полного представления о преступлениях, совершаемых в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции, необходимо обозначить основные криминологические положения, характеризующие данные противоправные деяния.

Опасность незаконного производства и оборота алкогольной продукции состоит, в первую очередь, в нанесении значительного вреда здоровью населения. Ежегодно в России от случайного отравления алкогольной продукцией умирает более 23 тысяч человек, а от болезней, связанных со злоупотреблением алкогольной продукцией, - более 75 тысяч человек в год.⁵⁵ На территории же Республики Татарстан в период с 2005 по 2009 годы общее количество алкогольных отравлений составило 15 072 случаев, из них с летальным исходом – 1 451.⁵⁶ Следует учитывать, что за этими, казалось бы, «сухими» цифрами подразумеваются человеческие жизни.

Нельзя умалять и опасность подрыва экономических основ государства путем посягательств на государственный сектор производства и оборота алкогольной продукции. Ослабление российской политики в исследуемой экономической области способствовало укреплению позиций теневого сектора на алкогольном рынке, что привело к значительному снижению доходов государства от реализации алкогольной продукции. Денежные средства от продажи алкоголя в государственный бюджет составляют 3-5% против 30-50% поступлений в период существования государственной монополии, т.е. доходы государства сократились в 10 раз.⁵⁷ В свою очередь, в России нелегально производится около 50% водки. Доходы теневых структур от реализации незаконно произведенного спиртного составляют около 20 миллиардов рублей в год.⁵⁸

⁵⁵ Сведения о смертности об алкогольной отравления получены из пояснительной записки Росалкогольрегулирования РФ к проекту Федерального закона № 484412-5 «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» и признании утратившим силу Федерального закона «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе» // Проект внесен в Государственную Думу РФ Правительством РФ 11.01.2011.

⁵⁶ Сведения о смертности от алкогольного отравления получены из официального письма Управления Роспотребнадзора по РТ.

⁵⁷ См.: Хомеркин Г. Производство и реализация алкогольной продукции: усиление государственного контроля // Профессионал. 2009. № 1 (28). С. 8-9.

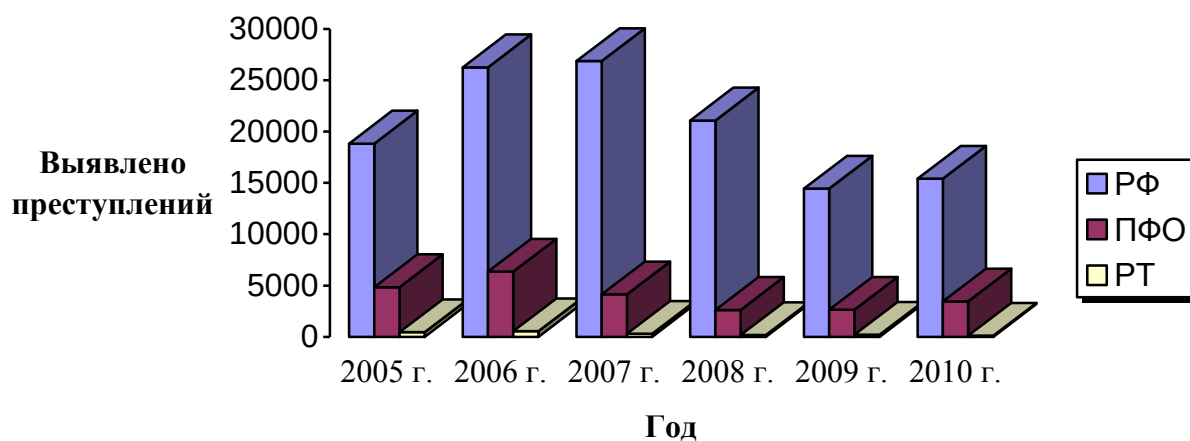
⁵⁸ См.: Горкина Л.А. Факторы, обуславливающие развитие теневой экономики // Налоги. 2009. № 3. С. 5.

Все вышесказанное приводит к выводу, что в современном российском государстве созданы и активно действуют мощные криминальные структуры, извлекающие огромные доходы из нелегального алкогольного бизнеса.

Состояние преступности в сфере производства и оборота алкогольной продукции на территории Российской Федерации, а также отдельных ее регионов, в том числе и в Республике Татарстан, в своей динамике имеет волнообразную тенденцию роста и спада (см. Диаграмма 1).

Диаграмма 1

Динамика выявленных преступлений в сфере производства и оборота алкогольной продукции в России, Поволжском федеральном округе и в Республике Татарстан за период с 2005 г. по 2010 г.



Наибольшее количество преступлений в сфере производства и (или) оборота алкогольной продукции составляют деяния, предусмотренные статьей 238 УК РФ (применительно к РТ – см. Таблица 1 и Диаграмма 2).

В России, как и в РТ, в период с 2005 г. по 2010 г. наблюдается тенденция снижения количества подпольных цехов, а также организованных групп, занимающихся незаконным производством и оборотом алкогольной продукции.

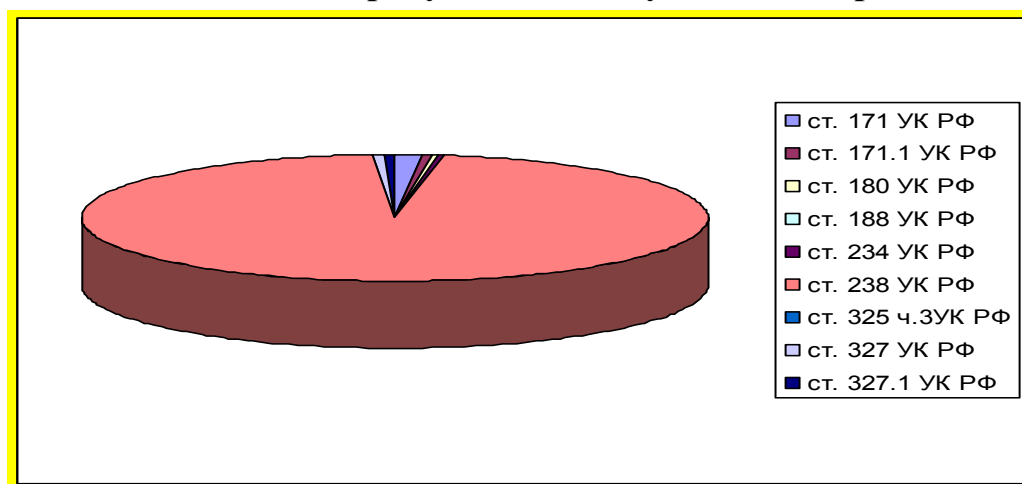
Таблица 1

Состояние, динамика и структура правонарушений, в том числе преступлений в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции по Республике Татарстан⁵⁹

Показатели	2005 г.	2006 г.	2007 г.	2008 г.	2009 г.	2010 г.	Всего
Всего правонарушений	1850	1866	1788	1325	1144	953	7973
Всего преступлений	453	551	354	179	262	119	1803
Возбуждено уголовных дел	401	495	289	140	210	115	1535
Прирост/снижение к предыдущему году	50,6%	0,2%	-20,6%	- 52,7%	12,9%	-45,2%	
Из них:							
По ст. 171 УК РФ	7	4	5	1	2	1	20
По ст. 171.1 УК РФ	2	2	3	1	-	1	9
По ст. 180 УК РФ	1	1	1	-	1	-	4
По ст. 188 УК РФ	-	-	-	-	-	-	0
По ст. 234 УК РФ	1	-	-	3	-	-	3
По ст. 238 УК РФ	381	484	279	135	207	117	1 296
По ст. 325 ч.3 УК РФ	-	-	-	-	-	-	0
По ст. 327 УК РФ	3	2	-	-	-	-	5
По ст. 327.1 УК РФ	6	2	1	-	-	1	10

Диаграмма 2

Структура преступлений в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции в Республике Татарстан



Наиболее криминализована сфера производства и оборота алкогольной продукции в Центральном и Южном Федеральных округах России.

⁵⁹ Сведения в таблице получены из официального письма ИЦ МВД по РТ «Преступления, связанные с незаконным производством и оборотом алкогольной продукции» за период с 2005 г. по 2010 г.

Истинное число преступлений, связанных с незаконным производством и оборотом алкогольной продукции, остается неизвестным в силу высокой степени латентности этих преступлений (50-75%).

К основным криминологическим причинам и условиям, обуславливающим незаконную деятельность в сфере производства и оборота алкогольной продукции, относятся следующие:

— социально-экономические: неконструктивное реформирование государством экономических отношений, приводящее к отсутствию цивилизованной, социально-ориентированной рыночной хозяйственной системы в сфере производства и оборота алкогольной продукции, а также потеря реальных рычагов воздействия на сложившуюся в алкогольном бизнесе ситуацию; правовой нигилизм в российском обществе, в том числе и в молодежной среде, ослабление нравственности, потеря ценностных ориентаций, терпимость к совершаемым преступлениям, в том числе и в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции; пьянство и алкоголизм россиян, а также сравнительно низкие цены на незаконно произведенную алкогольную продукцию, приводят к тому, что лица, злоупотребляющие спиртными напитками, приобретают последнюю, способствуя, тем самым, развитию противоправной деятельности в исследуемой сфере экономической деятельности; низкая осведомленность населения по вопросам, связанным с законной деятельностью в сфере производства и оборота алкогольной продукции; высокий уровень прибыльности от незаконного производства и оборота алкоголя в короткие временные отрезки по сравнению с законной деятельностью, а также с наркобизнесом, представляет собой большой соблазн для многих граждан нашего государства; степень наказуемости по сравнению с причиняемым ущербом за незаконные действия в сфере производства и оборота алкогольной продукции в нашем государстве очень низка, что развивает чувство безнаказанности среди лиц, занимающихся данной преступной деятельностью;

— политические причины и условия: высокий уровень коррумпированности системы органов государственного управления, лоббирование узкокорпоративных интересов отдельных наиболее крупных экономических субъектов, существование в нашей стране сословной юстиции, упор государства при предупреждении преступлений в сфере производства и оборота алкогольной продукции на уголовно-правовые и административные меры борьбы – основные социально-политические детерминанты исследуемой преступности;

— организационно-правовые детерминанты: отсутствие целенаправленной, единой и продуманной системы мер по предупреждению незаконной дея-

тельности по производству и обороту алкогольной продукции; недостатки нормативной правовой базы, регулирующей сферу производства и оборота алкогольной продукции в России, а также ее громоздкость и противоречивость, как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов РФ; отсутствие государственной монополии на производство алкогольной продукции в настоящее время; слабое взаимодействие региональных подразделений Росалкогольрегулирования РФ с объектами, занимающимися производством и оборотом алкогольной продукции, в отдельных субъектах РФ; отсутствие отдельных органов, осуществляющих контроль над производством и оборотом алкогольной продукции в отдельных субъектах РФ, за исключением Республики Татарстан; слабое реагирование правоохранительных органов на случаи летального исхода в связи с отравлением суррогатным алкоголем, а также иные недостатки в деятельности последних.

К основным характеристикам личности современного преступника, осуществляющего производство и оборот алкогольной продукции в России, относятся следующие: это мужчины в возрасте 35-45 лет с образованием от среднего до высшего, чаще всего временно не работающие, состоящие в браке, со средним уровнем жизни, являющиеся городскими жителями, ранее не судимы, руководствовавшиеся в ходе совершения преступлений корыстным мотивом.

Предупреждение преступлений, связанных с незаконным производством и оборотом алкогольной продукции, наиболее действенно путем применения общих и специальных мер, нежели мер индивидуальной профилактики.

Можно определить три группы субъектов, ежедневно в ходе своей деятельности осуществляющих общее и специальное предупреждение исследуемой категории преступлений: органы государственной власти разных уровней, общественные организации, а также правоохранительные органы. При этом основная роль по осуществлению профилактики, предотвращения и пресечения преступлений, связанных с незаконным производством и оборотом алкогольной продукции, отведена государству.

Среди мер социального предупреждения преступлений в сфере производства и оборота алкогольной продукции с учетом нынешнего положения в данной области следует выделить следующие:

— социально-экономические меры: развитие и усовершенствование института лицензирования, повышение уровня жизни населения, профилактика алкоголизации населения, пропаганда здорового образа жизни;

– идеологические меры: борьба с правовым нигилизмом россиян, повышение уровня социального сознания граждан, развитие культуры употребления алкогольной продукции с акцентом на слабоалкогольные спиртные напитки;

– социально-политические и правовые меры: принятие и реализация федеральной концепции по предупреждению незаконного производства и оборота алкогольной продукции в России на основании предложенного нами проекта; претворение в жизнь концепции реализации государственной политики по снижению алкоголизации населения в Российской Федерации; разработка и выполнение на федеральном и региональном уровнях предписаний концепций и целевых программ по предупреждению незаконного производства и оборота алкогольной продукции; возрождение государственной монополии на производство и оборот (кроме розничной торговли) алкогольной продукции; создание в субъектах России специализированных контролирующих органов на примере Госалкогольинспекции РТ; усовершенствование системы взаимодействия отдельных органов (в том числе правоохранительных), организаций и учреждений, осуществляющих профилактику, пресечение и предотвращение незаконного производства и оборота алкогольной продукции; после реорганизации милиции в полицию организация работы ее уполномоченных сотрудников по профилактике, предотвращению и пресечению нелегального производства оборота алкогольной продукции должна стать доминирующим направлением деятельности в сочетании со строгой реализацией прогностических материалов в текущих и стратегических планах работы органов внутренних дел, призванных контролировать данную экономическую отрасль.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Подводя итог, хочется отметить следующее: производство и оборот алкогольной продукции в России во все времена оказывали существенное влияние на развитие экономики, являясь одной из важнейших составляющих, влияющих на доходную часть бюджета, и как следствие – всегда находились под пристальным вниманием криминальных структур, желающих поучаствовать в перераспределении сверхприбылей в данной отрасли. Об этом свидетельствуют цифры, а также состояние и динамика преступности, приведенные в настоящем пособии.

При этом на сегодняшний день сфера производства и оборота алкогольной продукции регулируется на законодательном уровне, как в нашей стране, так и в зарубежных странах, в том числе в СНГ.

Однако Уголовный кодекс РФ не содержит отдельной статьи, предусматривающей ответственность за данную незаконную экономическую деятельность. В свою очередь, в случае совершения преступлений, связанных с незаконным производством и оборотом алкогольной продукции, ответственность может наступить по ряду статей Особенной части УК РФ. На практике при квалификации рассматриваемых посягательств зачастую допускаются отдельные неточности.

В свою очередь все приведенные ранее положения предупреждения незаконного производства и оборота алкогольной продукции могут достичь желаемого результата лишь только благодаря продуманной, последовательной и объективной политике российского государства.

Надеемся, что настоящее пособие позволит правоприменителю в лице сотрудников правоохранительных органов найти ответы, позволяющие правильно квалифицировать преступления в сфере незаконного производства и оборота алкогольной продукции, а также определить основные направления, связанные с предупреждением данных преступных посягательств.