

**МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФГКОУ ВПО «КАЗАНСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
МВД РОССИИ»**

Е.С. КРЫЛОВА

**Незаконные производство и (или) оборот этилового
спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции:
вопросы расследования и квалификации**

Методические рекомендации

Казань 2020

ББК 67.408

К 85

Одобрено редакционно-издательским советом КЮИ МВД России

Рецензенты:

кандидат юридических наук, доцент О.А. Котельникова

(ВФ ДВЮИ МВД России)

Зам. начальника КМО по преступлениям в сфере экономики ГСУ МВД
по РТ подполковник юстиции О.В. Тарасенко

Крылова Е.С. Незаконное производство и (или) оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции: вопросы расследования и квалификации: методические рекомендации/ Е.С. Крылова. - Казань: КЮИ МВД России, 2020. – 39 с.

В работе на базе эмпирического материала рассматриваются проблемные ситуации, возникающие в ходе расследования и квалификации преступления предусмотренного ст. 171.3 УК РФ, формулируются рекомендации по их разрешению. Методические рекомендации предназначены для сотрудников территориальных органов внутренних дел, научно педагогического состава, курсантов и слушателей учебных заведений МВД России и других юридических вузов.

ББК 67.408

© КЮИ МВД России, 2019

© Крылова Е.С., 2019

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	4
1. Особенности расследования и квалификации преступления, предусмотренного ч. 5, 6 ст. 171.1 УК РФ.....	8
2. Особенности расследования и квалификации преступления, предусмотренного ст. 171.3 УК РФ.....	14
3. Особенности расследования и квалификации преступления, предусмотренного ч. 3-4 ст. 327.1 УК РФ.....	30
4. Алгоритм действий сотрудников при изъятии незаконной алкогольной продукции....	35
Список использованной литературы.....	37

Введение

Изучение практики рассмотрения уголовных дел по преступлениям, связанным с незаконным оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции показывает, что в настоящее время в подразделениях предварительного следствия органов внутренних дел возникают трудности в их расследовании и квалификации, что не позволяет эффективно принимать меры к противодействию указанных преступлений и в некоторых случаях приводит к прекращению уголовных дел. Как справедливо отмечает Е.В. Зайцева: «В каждом отдельном случае необходимы творческий, индивидуальный подход к процессу расследования, грамотное планирование следственных действий и оперативно-разыскных мероприятий, налаженное взаимодействие следователя с оперативными службами и экспертными подразделениями»¹.

За 6 месяцев 2019 года следователями следственных подразделений территориальных органов МВД России по городским округам и муниципальным районам Республики Татарстан возбуждено 1 уголовное дело (АППГ-1); в производстве находилось 2 уголовных дела (АППГ- 3); в суд дела указанной категории не направлялись (АППГ-1) и не приостанавливались (АППГ-1), 1 уголовное дело прекращено по 2 ч.1 ст. 24 УПК РФ (АППГ-0).

Находившиеся в производстве уголовные дела о преступлениях данной категории в основном возбуждались по результатам проведенных сотрудниками правоохранительных органов контрольных закупок, с последующим изъятием значительного количества готовой к реализации алкогольной продукции без соответствующей лицензии, без акцизных марок (статьи 171.1,171.3 УК РФ).

¹ Зайцева Е.В. Организационно-тактические особенности расследования преступлений в сфере незаконного оборота алкогольной продукции // Российский следователь. 2017. N 5. С. 7 - 10.

В настоящее время УК РФ устанавливает ряд статей, предусматривающих уголовную ответственность за преступления связанные с незаконным производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции ч. 5, 6 ст. 171.1, ст. 171.3, ст. 171.4, ч. 3-4 ст. 327.1, ст. 238 УК РФ.

Из всех преступлений, связанных с незаконным производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции следователям органов внутренних дел подследственны ч. 6 ст. 171.1 УК РФ, и согласно изменениям, внесенным Федеральным законом от 26.07.2017 №203-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации», ст. 171.3, ч.3-4 ст. 327.1 УК РФ.

Частью 5 ст. 171.1 УК РФ установлена уголовная ответственность за производство, приобретение, хранение, перевозку в целях сбыта или продажу немаркированной алкогольной продукции, подлежащей обязательной маркировке акцизными марками либо федеральными специальными марками, совершенных в крупном размере, предварительное расследование по которой производится в форме дознания.

Часть 6 статьи 171.1 УК РФ, подследственна следователям органов внутренних дел и устанавливает уголовную ответственность за преступление совершенное: а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, б) в особо крупном размере.

Статьей 238 УК РФ определена уголовная ответственность за производство, хранение, перевозку либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности, указанная статья отнесена к исключительной подследственности следователей Следственного комитета Российской Федерации.

В Республике Татарстан сложилась практика направления сообщений о преступлениях, связанных с незаконным оборотом алкогольной продукции, в

Следственный комитет Российской Федерации в связи с тем, что указанные преступления сопряжены с незаконным оборотом алкогольной продукции, не отвечающей требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей.

Отношения в сфере оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции находятся в сфере государственного контроля, о чем свидетельствуют положения Федерального закон от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (Далее Федеральный закон №171-ФЗ).² В ст. 23 этого закона говорится, что государственный контроль за производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции осуществляется специально уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления в пределах их компетенции. Законодательство о государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции состоит из Федерального закона №171-ФЗ, иных федеральных законов и нормативных правовых актов Российской Федерации, а также принимаемых в соответствии с ними законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации.

Проблемы уголовной ответственности в сфере незаконного оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции рассматривались самостоятельно или наряду с другими, смежными вопросами в работах Н.А Лопашенко, Н.В. Субановой, И.А. Белецкого, А.Н. Маскаева, Л.В. Чистяковой, Э.Д. Шайдуллиной и др.

Вышесказанное обуславливает необходимость пристального внимания к изучению и совершенствованию законодательной базы, регулирующей

² О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции: Федеральный закон от 22.11.1995 N 171-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 48. Ст. 4553.

отношения в сфере правил оборота этой продукции, и норм, предусматривающих ответственность за их нарушение, а также работе по выявлению и предупреждению ее незаконного оборота.

Теоретическая и практическая значимость работы состоит в углубленном изучении норм уголовного права по исследуемой тематике.

Целью учебного пособия является полный и всесторонний уголовно-правовой анализ преступлений, предусмотренных ч. 5, 6 ст. 171.1, ст. 171.3, ст. 171.4, ч. 3-4 ст. 327.1, ст. 238 УК РФ для обеспечения будущих и действующих сотрудников органов внутренних дел необходимыми знаниями об актуальных вопросах расследования и квалификации указанных преступлений в правоприменительной деятельности.

Обращение к вопросам квалификации преступлений в сфере незаконного оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции позволяет расширить научные представления о проблематике рассматриваемой темы. Собранный в пособии материал может быть использован в дальнейших исследованиях проблем противодействия незаконному обороту этой продукции, в практической деятельности соответствующих подразделений ОВД, а также в преподавании учебных дисциплин уголовного права, уголовного процесса, криминологии и криминалистики.

1. Особенности расследования и квалификации преступления, предусмотренного ч. 6 ст. 171.1 УК РФ

Общественно опасное деяние, предусмотренное ч. 5, 6 ст. 171.1 УК РФ заключается в производстве, приобретении, хранении, перевозке в целях сбыта или продаже немаркированной алкогольной продукции, подлежащей обязательной маркировке акцизными марками либо федеральными специальными марками, совершенные в крупном размере (ч. 5), а также совершении его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо в особо крупном размере (ч. 6).

Следственная практика показывает, что, как правило, при расследовании данного преступления следователи не испытывают особых затруднений, однако существует ряд особенностей, на которые следует обращать особое внимание. В частности, при решении вопроса о возбуждении уголовного дела указанной категории необходимо изучить и проанализировать материалы оперативно-разыскных мероприятий на полноту и законность, возможность применения результатов оперативно-разыскной деятельности в качестве доказательств по уголовному делу, кроме того необходимо назначить экспертизу спиртосодержащей жидкости в ЭКЦ МВД по Республике Татарстан поставив перед экспертом вопрос является ли жидкость спиртосодержащей, если да, то какова ее крепость. Для правильной квалификации и определения подследственности следует назначать исследование на соответствие требованиям безопасности жизни и здоровья в органах Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Татарстан («Роспотребнадзор»), алкогольной инспекции Республики Татарстан, либо сторонних экспертных учреждениях (определение признака опасности для жизни и здоровья не входит в компетенцию экспертов ЭКЦ МВД по Республике Татарстан).

По результатам исследования, в случае если изъятая спиртосодержащая жидкость не отвечает требованиям безопасности жизни и здоровья –

материал направлять в территориальные подразделения следственных органов СУ СК РФ по Республике Татарстан для проведения проверки в порядке ст. 144-145 УПК РФ³ по ст. 238 УК РФ⁴.

При отсутствии в исследованной спиртосодержащей жидкости признаков опасности для жизни и здоровья необходимо назначить в ЭКЦ МВД по Республике Татарстан (или иных компетентных учреждениях) исследование по определению ее стоимости.

Первоначальными следственными действиями после возбуждения уголовного дела являются обыски, допрос свидетелей, подозреваемого, осмотр изъятого.

Особенностью предмета доказывания по уголовным делам, предусмотренным ч. 5,6 ст. 171.1 УК РФ является необходимость установления цели сбыта немаркированной алкогольной продукции, из сложившейся следственной практики следует, что о цели сбыта, кроме показаний подозреваемого, могут свидетельствовать: материалы оперативно-разыскных мероприятий, например «проверочная закупка», показания свидетелей, приобретавших ранее данную продукцию, либо иные сведения, свидетельствующие о намерении лица сбыть алкогольную продукцию, например обнаружение ценников в местах хранения продукции.

Важное значение для правильной квалификации состава преступления, предусмотренного ч. 5,6 ст. 171.1 УК РФ необходимо рассмотреть его уголовно-правовую характеристику.

Объектом преступления, предусмотренного являются правоотношения, связанные с оборотом алкогольной продукции.

Предмет преступления немаркированная алкогольная продукция, подлежащая обязательной маркировке акцизными марками либо

³ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации [Федеральный закон: принят Государственной Думой 22 нояб. 2001 г.: по состоянию на 04 ноября 2019 г.] // СЗ РФ. 2001. № 52 (ч.1). Ст. 4921.

⁴ Уголовный кодекс Российской Федерации: [Федеральный закон: принят Государственной Думой 17 июня 1996 г.: по состоянию на 04 ноября 2019 г.] // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

федеральными специальными марками, а также немаркированные табачные изделия, подлежащие маркировке специальными (акцизными) марками.

Согласно п. 7 ст. 5 Федерального закона №171-ФЗ под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации⁵.

Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Согласно п.2 статьи 12 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ (далее Федеральный закон №171-ФЗ) «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»⁶ алкогольная продукция за исключением пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, подлежит обязательной маркировке в следующем порядке:

алкогольная продукция, производимая на территории Российской Федерации, за исключением алкогольной продукции, поставляемой на экспорт, маркируется федеральными специальными марками. Указанные марки приобретаются в государственном органе, уполномоченном Правительством Российской Федерации;

⁵ Постановление Правительства РФ от 09.11.2017 N 1344 «Об утверждении перечней пищевой продукции, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, не относящейся к алкогольной продукции»// СЗ РФ- 2017, N 47.- ст. 6981.

⁶ О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции: Федеральный закон от 22.11.1995 N 171-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 48. Ст. 4553.

алкогольная продукция, ввозимая (импортируемая) в Российскую Федерацию, маркируется акцизными марками, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 5.1 настоящей статьи. Указанные марки приобретаются в таможенных органах организациями, осуществляющими импорт алкогольной продукции.

Согласно п. 5.1 ст. 12 указанного Федерального закона ввозимая (импортируемая) в Российскую Федерацию алкогольная продукция не маркируется в установленном настоящим Федеральным законом порядке акцизными марками в следующих случаях:

1) при ввозе ее в качестве припасов в соответствии с установленными правом ЕАЭС особенностями совершения таможенных операций в отношении припасов;

2) при помещении ее под таможенную процедуру таможенного транзита при перевозке иностранных товаров от таможенного органа в месте прибытия до таможенного органа в месте убытия;

3) при помещении ее под таможенную процедуру беспошлинной торговли при наличии на этикетках, контрэтикетках алкогольной продукции надписи на русском языке «Только для продажи в магазине беспошлинной торговли» или надписи аналогичного содержания на английском языке.

Маркировка алкогольной продукции не предусмотренными Федеральным законом №171-ФЗ марками, не допускается.

Федеральная специальная марка и акцизная марка являются документами государственной отчетности, удостоверяющими законность (легальность) производства и (или) оборот на территории Российской Федерации алкогольной продукции, указанной в п.2 статьи 12 Федерального закона №171-ФЗ, осуществление контроля за уплатой налогов, а также являются носителями информации единой государственной автоматизированной информационной системы и подтверждением фиксации информации о реализуемой на территории Российской Федерации

алкогольной продукции в единой государственной автоматизированной информационной системе.

Обязательным признаком предмета преступления выступает крупный (ч.5) либо особо крупный (ч.6) размер немаркированной алкогольной продукции. В соответствии с примечанием 2 к статье 171.1 УК РФ, крупным размером в ч. 5 и 6 настоящей статьи признается стоимость немаркированной алкогольной продукции, превышающая сто тысяч рублей, а особо крупным - один миллион рублей.

Объективная сторона рассматриваемого преступного деяния может состоять в производстве, приобретении, хранении, перевозке в целях сбыта или продаже немаркированной алкогольной продукции, подлежащей обязательной маркировке акцизными марками либо федеральными специальными марками, то есть совершаться одним или несколькими из четырех альтернативных действий. Либо в бездействии, а именно хранении предмета преступления.

Производство немаркированных товаров и продукции следует понимать как результат деятельности по их изготовлению. Преступление в этой форме окончено, когда товары без соответствующих марок полностью готовы к реализации и достоверно установлено, что производитель не собирался их маркировать.

Приобретение означает получение товаров, продукции путем покупки, обмена, займа и т.д. Момент окончания в теории связывают с фактическим обретением лицом возможности владеть, пользоваться, распоряжаться такими товарами.

Под хранением следует понимать действия лица, связанные с незаконным владением предметами (содержание на открытых площадках, в помещении, специальных хранилищах, тайниках и др.). Это преступление признается дящимся, что и определяет момент его окончания.

Под перевозкой следует понимать умышленные действия лица, которое перемещает предметы из одного места в другое, в том числе в пределах

одного и того же населенного пункта, совершенные с использованием любого вида транспорта или какого-либо объекта, применяемого в виде перевозочного средства. В данной форме преступление окончено с момента начала перемещения, поэтому при задержании товара в пути следования деяние считается оконченным.⁷

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и целью сбыта для производства, приобретения, хранения и перевозки.

При производстве предварительного следствия возникает ряд вопросов, касающихся разграничения рассматриваемого преступного деяния со смежными составами преступления.

Так в соответствии с п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 N 23 (ред. от 07.07.2015) «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве» если в процессе незаконной предпринимательской деятельности осуществляются производство, приобретение, хранение, перевозка в целях сбыта или сбыт немаркированных товаров и продукции, подлежащих обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок, совершенные в крупном или особо крупном размере, действия лица надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных статьями 171 и 171.1 УК РФ⁸.

Совершение альтернативных действий объективной стороны с товарами, заведомо не отвечающими требованиям безопасности и в силу этого не подлежащих маркировке, необходимо квалифицировать по ст. 238 УК РФ, при наличии оснований по ст. 159 УК РФ без совокупности со ст. 171.1 УК РФ.

Маркировка продукции заведомо поддельными марками означает, что требование о маркировке не выполнено, поэтому указанные обстоятельства уголовную ответственность по ст. 171.1 УК РФ не исключают. Также не

⁷ «Комментарий к Уголовному кодексу РФ в 4 т. Том 2. Особенная часть. Разделы VII—VIII / В. М. Лебедев [и др.]; ответственный редактор В. М. Лебедев. — Москва : Издательство Юрайт, 2019. — 371 с

⁸ О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2015 № 1 // Российская газета. 2004. № 279.

исключает квалификацию по указанной статье использование маркировки бывшей в употреблении.

Совершение предусмотренных ст. 171.1 УК РФ действий наряду с действиями, предусмотренными ст. 327.1 УК РФ, требует квалификации по совокупности указанных норм⁹.

2. Особенности расследования и квалификации преступления, предусмотренного ст. 171.3 УК РФ

Федеральным законом от 26.07.2017 №203-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» в Уголовный кодекс Российской Федерации введена статья 171.3, устанавливающая ответственность за незаконные производство и (или) оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, включающие в себя производство, закупку (в том числе импорт), поставки (в том числе экспорт), хранение, перевозку и (или) розничную продажу этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции без соответствующей лицензии в случаях, если такая лицензия обязательна, совершенные в крупном размере. Часть 2 указанной статьи содержит квалифицированные виды указанного преступления, состоящие в совершении его организованной группой или в особо крупном размере.

Методика расследования рассматриваемого преступления в части алгоритма проведения следственных действий аналогична расследованию преступления, предусмотренного ст. 171.1 УК РФ (см. гл.1).

Уголовно-правовая характеристика рассматриваемого состава преступления позволяет выявить его отличие от схожих составов. Речь идет, например о статьях 171.1, 238 УК РФ

⁹ Комментарий к Уголовному кодексу РФ в 4 т. Том 2. Особенная часть. Разделы vii—VIII / В. М. Лебедев [и др.] ; ответственный редактор В. М. Лебедев. — Москва : Издательство Юрайт, 2019. — 371 с.

Так, вопрос об объекте преступления является дискуссионным, поскольку родовым объектом главы 22 УК РФ являются общественные отношения в сфере экономической деятельности, однако стоит предположить, что данное преступление затрагивает также общественные отношения в сфере здоровья населения.

Данный вывод подтвержден заключением Комитета по охране здоровья от 09.02.2017 «На проект федерального закона N 50030-7 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» согласно, которому усиление уголовной ответственности за осуществление указанной деятельности представляется целесообразным. Это направлено на охрану здоровья граждан Российской Федерации¹⁰.

Предмет преступления шире, чем в ч. 5, 6 ст. 171.1 УК РФ, к нему наряду с алкогольной продукцией относится этиловый спирт и спиртосодержащая продукция.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона №171-ФЗ:

спиртосодержащей продукцией является пищевая или непищевая продукция, спиртосодержащие лекарственные препараты, спиртосодержащие медицинские изделия с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции;

спиртосодержащая пищевая продукция - пищевая продукция, в том числе виноматериалы, любые растворы, эмульсии, суспензии, виноградное сусло, иное фруктовое сусло, пивное сусло (за исключением алкогольной продукции) с содержанием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, более 0,5 процента объема готовой продукции;

спиртосодержащая непищевая продукция - непищевая продукция (в том числе денатурированная спиртосодержащая продукция, спиртосодержащая

¹⁰ Заключение Комитета по охране здоровья от 09.02.2017 «На проект федерального закона N 50030-7 "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации»// СПС «Консультант плюс».

парфюмерно-косметическая продукция, любые растворы, эмульсии, суспензии), произведенная с использованием этилового спирта, иной спиртосодержащей продукции или спиртосодержащих отходов производства этилового спирта, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции;

спиртосодержащие лекарственные препараты - лекарственные препараты для медицинского и ветеринарного применения в жидкой форме выпуска, определенные в соответствии с Федеральным законом от 12 апреля 2010 года N 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» и содержащие фармацевтическую субстанцию спирта этилового (этанол);

спиртосодержащие медицинские изделия - медицинские изделия в жидкой форме выпуска, содержащие фармацевтическую субстанцию спирта этилового (этанол) или этиловый спирт;

алкогольная продукция¹¹;

этиловый спирт - спирт, произведенный из пищевого или непищевого сырья, в том числе денатурированный этиловый спирт, фармацевтическая субстанция спирта этилового (этанол), головная фракция этилового спирта (отходы спиртового производства), спирт-сырец, дистилляты винный, виноградный, плодовой, коньячный, кальвадосный, висковый.

Обязательным признаком предмета преступления выступает крупный (ч. 1) либо особо крупный (ч. 2) размер этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции. В соответствии с примечанием к статье 171.3 УК РФ, крупным размером признается стоимость этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, производство и (или) оборот которых осуществляются без соответствующей лицензии, превышающая сто тысяч рублей, а особо крупным - один миллион рублей.

Согласно статьи 5 Федерального закона N 171-ФЗ к полномочиям органов государственной власти Российской Федерации в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей

¹¹ Понятие алкогольной продукции дано в комментарии к ст. 171.1 УК РФ.

продукции относится регулирование цен на этиловый спирт, алкогольную и спиртосодержащую продукцию.

Так, по сложившейся следственной практике стоимость алкогольной продукции определяется согласно Приказу Минфина России от 11 мая 2016 года № 58н «Об установлении цен, не ниже которых осуществляются закупка (за исключением импорта), поставки (за исключением экспорта) и розничная продажа алкогольной продукции крепостью свыше 28 процентов»¹²13.

Данный нормативно-правовой акт регулирует правоотношения в области установления цен, не ниже которых осуществляется закупка (за исключением импорта), поставки (за исключением экспорта) и розничная продажа водки, ликероводочной и другой алкогольной продукции крепостью свыше 28 процентов за 0,5 литров готовой продукции.

Особенность применения данного нормативно-правового акта применительно к статье 171.3 УК РФ состоит в том, что стоимость продукции устанавливается в зависимости от количества продукции и ее крепости, однако, на практике зачастую изъятая из незаконного оборота алкогольная продукция находится в таре, превышающей объем 0,5 литра, и разлита кустарным способом не позволяющим определить точный объем партии и крепость по нескольким образцам. По существующей следственной практике по каждому факту изъятия маркированной алкогольной продукции назначается пищевая экспертиза, на исследование которой ставятся вопросы «является ли жидкость спиртосодержащей, если да, то какова его крепость», соответствует ли спиртосодержащая жидкость требованиям «ГОСТ». Также по каждому факту изъятия немаркированной алкогольной продукции назначается экспертиза спиртосодержащей жидкости, которая должна дать

¹² Об установлении цен, не ниже которых осуществляются закупка (за исключением импорта), поставки (за исключением экспорта) и розничная продажа алкогольной продукции крепостью свыше 28 процентов: Приказ Минфина России от 11.05.2016 N 58н (ред. от 14.12.2018)(Зарегистрировано в Минюсте России 31.05.2016 N 42365) //Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>. Дата обращения 02.06.2016.

ответ на вопрос «является ли жидкость спиртосодержащей, если да, то какова ее крепость». Кроме того ставятся вопросы об объеме изъятой продукции, и ее крепости. Согласно существующей методики, применяемой для исследования в экспертных подразделениях МВД Республики Татарстан в случае если по делу проходит большое количество алкогольных изделий, то на экспертизу направляется выборка, проведенная методом случайного отбора, которая по нашему мнению не может отражать объективных данных о количестве и крепости всего изъятого объема алкогольной продукции.

Правоприменительная практика в Республике Татарстан пошла по пути назначения экспертизы по всему объему изъятой спиртосодержащей жидкости, и последующим назначением судебно-бухгалтерской экспертизы для определения точной стоимости продукции. Однако, экспертиза всего объема изъятой алкогольной продукции зачастую проводится длительное время из-за больших объемов, что сказывается на разумных сроках судопроизводства. Также могут возникнуть вопросы при исследовании большего количества изъятого алкоголя (более 10 000 литров), или алкогольной продукции, содержащейся на момент изъятия, например в цистерне.

Думается, что метод случайного отбора для определения количества и крепости изъятого алкоголя не подходит для проведения пищевой или экспертизы спиртосодержащей жидкости и определения стоимости алкогольной продукции для целей, указанных в статье 171.3 УК РФ, а исследование всего объема изъятого затруднительно из-за большого количества.

Указанные недостатки требуют детальной проработки и уточнения критерия установления стоимостных характеристик алкогольной продукции для целей статьи 171.3 УК РФ. Кроме того, требуется детальная проработка методики проведения экспертизы алкогольной продукции.

По нашему мнению неясность формулировки стоимости алкогольной продукции можно было бы устранить, например, сформулировав

соответствующую позицию Верховного Суда Российской Федерации и дополнив постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 N 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве»¹⁴, по аналогии с п.12 указанного Пленума, где разъясняется, что следует понимать под доходом в ст. 171 УК РФ. По нашему мнению данную позицию можно сформулировать следующим образом: Под стоимостью этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, производство и (или) оборот которых осуществляются без соответствующей лицензии в статье 171.3 УК РФ следует понимать стоимость, определенную исходя из средней цены и среднего объема изъятой продукции, включая суммы акциза и НДС по ценам, установленным Приказом Минфина России от 11.05.2016 N 58н (ред. от 14.12.2018) «Об установлении цен, не ниже которых осуществляются закупка (за исключением импорта), поставки (за исключением экспорта) и розничная продажа алкогольной продукции крепостью свыше 28 процентов».

Объективная сторона преступления может совершаться одним или несколькими альтернативными действиями (бездействием), которые состоят в незаконных производстве, закупке (в том числе импорте), поставке (в том числе экспорте), хранении, перевозке и (или) розничной продаже предмета преступления без соответствующей лицензии в случаях, если такая лицензия обязательна. Таким образом, наряду с производством, приобретением, хранением, перевозкой и продажей предмета преступления образующих объективную сторону состава преступления, предусмотренного ч.5, 6 ст. 171.1 УК РФ в диспозиции ст. 171.3 УК РФ предусмотрены закупка (в том числе импорт) и поставка (в том числе экспорт) предмета преступления. При этом закупку следует относить к более узкому понятию, нежели приобретение.

¹⁴ О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2015 № 1 // Российская газета. - 2004. - № 279.

Согласно п. 16 ст. 2 Федерального закона №171-ФЗ под оборотом понимается закупка (в том числе импорт), поставка (в том числе экспорт), хранение, перевозка и розничная продажа, на которые распространяется действие настоящего Федерального закона.

На основании диспозиции ст. 171.3 УК РФ уголовная ответственность наступает за производство, закупку (в том числе импорт), поставки (в том числе экспорт), хранение, перевозки и (или) розничную продажу этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции осуществляемых без соответствующей лицензии в случаях, если такая лицензия обязательна.

Поскольку ст. 171.3 УК РФ относится к специальным видам состава преступления предусмотренного ст. 171 УК РФ для уяснения осуществления предпринимательской деятельности без лицензии следует руководствоваться разъяснениями постановления Пленума Верховного суда РФ от 18 ноября 2004 года №23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве».¹⁵ В котором говорится: «При решении вопроса о наличии в действиях лица признаков осуществления предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение обязательно, судам следует исходить из того, что отдельные виды деятельности, перечень которых определяется федеральным законом, могут осуществляться только на основании специального разрешения (лицензии). Право осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок и прекращается по истечении срока его действия (если не предусмотрено иное), а также в случаях приостановления или аннулирования разрешения (лицензии) (пункт 3 статьи 49 ГК РФ).

¹⁵ О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве: постановление Пленума Верховного суда РФ от 18 ноября 2004 года №23 (с изменениями, внесенными Постановлениями Пленума от 23 декабря 2010 г. №31 и от 7 июля 2015 г. №32). Доступ из СПС КонсультантПлюс.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» под осуществлением предпринимательской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий следует понимать занятие определенным видом предпринимательской деятельности на основании специального разрешения (лицензии) лицом, не выполняющим лицензионные требования и условия, выполнение которых лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности».

Виды деятельности по производству и обороту этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции подлежащие лицензированию определяются Федеральным законом №171-ФЗ.

В п. 2 ст. 18 этого закона говорится, что лицензии выдаются на осуществление следующих видов деятельности:

- производство, хранение и поставки произведенного этилового спирта, в том числе денатурата;

- производство, хранение и поставки произведенной алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции;

- закупка, хранение и экспорт этилового спирта и алкогольной продукции;

- хранение этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции;

- закупка, хранение и поставки алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции;

- экспорт алкогольной продукции;

- импорт, хранение и поставки этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции;

- производство, хранение и поставки спиртосодержащей непищевой продукции, а также другие виды производственной деятельности, при осуществлении которых в качестве сырья или вспомогательного материала используется этиловый спирт;

- розничная продажа алкогольной продукции.

К видам деятельности по производству и обороту этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции не подлежащим лицензированию относятся:

производство и оборот фармацевтической субстанции спирта этилового (этанола), спиртосодержащих лекарственных препаратов и (или) спиртосодержащих медицинских изделий, а также пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи;

розничная продажа спиртосодержащей продукции;

закупка этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в целях использования их в качестве сырья или вспомогательного материала при производстве алкогольной, спиртосодержащей и иной продукции либо в технических или иных не связанных с производством указанной продукции целях;

перевозка этилового спирта (в том числе денатурата) и нефасованной спиртосодержащей продукции с содержанием этилового спирта более 25 процентов объема готовой продукции, осуществляемых в объеме, не превышающем 200 декалитров в год, организациями, закупившими указанную продукцию в целях использования ее в качестве сырья или вспомогательного материала при производстве неспиртосодержащей продукции либо в технических целях или иных целях, не связанных с производством и (или) оборотом (за исключением закупки) этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, на транспортных средствах, находящихся в собственности, оперативном управлении, хозяйственном ведении таких организаций;

производство и оборот виноградного сусла, произведенного сельскохозяйственными товаропроизводителями;

розничная продажа алкогольной продукции физическим лицам от имени и по поручению организации, имеющей лицензию на розничную продажу алкогольной продукции, в случае, если указанная продукция размещена на бортах воздушных судов в качестве припасов в соответствии с

правом ЕАЭС и законодательством Российской Федерации о таможенном деле, и розничной продажи алкогольной продукции физическим лицам для потребления (распития) на борту воздушного судна при оказании услуг общественного питания от имени и по поручению организации, имеющей лицензию на розничную продажу алкогольной продукции при оказании услуг общественного питания.

На основании ст. 20 УК РФ субъектом незаконного производства и (или) оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции является вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет на момент совершения преступления. Это может быть как российский, так и иностранный гражданин, а также лица без гражданства, занимающиеся на территории Российской Федерации незаконным производством и (или) оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции. Однако это определение нуждается в уточнении, - скорее всего это будут граждане, достигшие 18-летнего возраста, поскольку именно по достижении данного возраста возникает полная дееспособность, хотя, в специально предусмотренных гражданским законодательством случаях, предпринимательской (лицензируемой) деятельностью могут заниматься и лица с 16 лет.

На основании п. 1 ст. 18 Федеральным законом №171-ФЗ деятельность по производству и обороту этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, за исключением розничной продажи алкогольной и непищевой спиртосодержащей продукции, осуществляется только юридическими лицами независимо от их форм собственности на основании лицензий, выданных уполномоченными Правительством Российской Федерации федеральными органами исполнительной власти и действующих на всей территории Российской Федерации (федеральных лицензий), а также лицензий, выданных органом государственной власти, определенным законодательством соответствующего субъекта Российской Федерации, и действующих на территории данного субъекта Российской Федерации.

Федерации или также на территориях других субъектов Российской Федерации, с которыми данный субъект Российской Федерации, выдавший лицензии, имеет соответствующие соглашения.

Российское уголовное законодательство не предусматривает ответственности юридических лиц, поэтому за совершение преступлений в связи с той или иной деятельностью юридического лица ответственность несут физические лица, уполномоченные контролировать или осуществлять деятельность, связанную с регистрацией предприятия или получением лицензии.

Особенности определения признаков субъекта преступления являющегося руководителем юридического лица раскрываются в постановлении Пленума Верховного суда РФ от 18 ноября 2004 года №23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве»¹⁶ применительно к ст. 171 УК РФ, положения которого применимы и к рассматриваемому составу преступления. В п. 10 этого постановления говорится, что: «При осуществлении организацией (независимо от формы собственности) незаконной предпринимательской деятельности ответственности по статье 171 УК РФ подлежит лицо, на которое в силу его служебного положения постоянно, временно или по специальному полномочию были непосредственно возложены обязанности по руководству организацией (например, руководитель исполнительного органа юридического лица либо иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица), а также лицо, фактически выполняющее обязанности или функции руководителя организации». Далее отмечается, что: «Если лицо (за исключением руководителя организации или лица, на которое постоянно, временно или по специальному полномочию непосредственно возложены обязанности по руководству организацией)

¹⁶ О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве: постановление Пленума Верховного суда РФ от 18 ноября 2004 года №23 (с изменениями, внесенными Постановлениями Пленума от 23 декабря 2010 г. №31 и от 7 июля 2015 г. №32). Доступ из СПС КонсультантПлюс.

находится в трудовых отношениях с организацией или индивидуальным предпринимателем, которые осуществляют свою деятельность без регистрации, с нарушением правил регистрации, без специального разрешения (лицензии) либо с нарушением лицензионных требований и условий или с предоставлением заведомо подложных документов, то выполнение этим лицом обязанностей, вытекающих из трудового договора, не содержит состава преступления, предусмотренного статьей 171 УК РФ.» (П.11.)

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Дискуссионным вопросом, по нашему мнению, в указанной норме является вопрос об указании в диспозиции статьи 171.3 УК РФ на цель сбыта указанной продукции. Данный признак в отличие от других преступлений указанной категории (статьи 238, ч.5,6 ст.171.1 УК РФ) отсутствует в рассматриваемой статье.

Из положений п. 3 ст. 18 Федерального закона N 171-ФЗ следует, что действие данного Федерального закона не распространяется на деятельность физических лиц, производящих не в целях сбыта продукцию, содержащую этиловый спирт.

Использование алкогольной продукции в личных целях физического лица, в том числе хранение и перевозка алкогольной продукции вышеуказанным Федеральным законом не регулируется и законодательством Российской Федерации не запрещено.

Оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции по смыслу закона не запрещен, а ограничен, что подтверждается позицией Конституционного суда Российской Федерации, как указал Конституционный Суд РФ в постановлениях от 12 ноября 2003 г. N 17-П и от 23 мая 2013 г. N 11-П, государственное регулирование в области производства и оборота такой специфической продукции, относящейся к объектам, ограниченно оборотоспособным, как этиловый спирт, алкогольная и спиртосодержащая продукция, обусловлено необходимостью защиты как

жизни и здоровья граждан, так и экономических интересов Российской Федерации, обеспечения нужд потребителей в соответствующей продукции, повышения ее качества и проведения контроля за соблюдением законодательства, норм и правил в регулируемой области. В этих целях Федеральным законом №171-ФЗ предусматривается, в частности, лицензирование розничной продажи алкогольной продукции (определение Конституционного Суда РФ от 24 сентября 2013 г. N 1278-О)¹⁷.

Таким образом привлечь физическое лицо, например за перевозку и хранение спиртосодержащей жидкости для собственных нужд (потребления) без лицензии нельзя, поскольку в данном случае для гражданина такая лицензия законом не предусмотрена, также думается, что в данном случае отсутствует общественная опасность преступления, поскольку деяние, предусмотренное ст. 171.3 УК РФ является специальной нормой по отношению к ст. 171 УК РФ, а основным непосредственным объектом, преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ являются общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности, в указанном примере никакие общественные отношения в сфере предпринимательства (по обороту алкогольной продукции) не нарушаются. Однако, на наш взгляд, в случае установления умысла лица на сбыт указанной продукции лицо подлежит в полной мере уголовной ответственности.

Указанная точка зрения также встречается в статьях некоторых исследователей, по их мнению, буквальное толкование диспозиции комментируемой нормы позволяет привлекать к уголовной ответственности за отдельные закупку, поставки, хранение, перевозку, розничную продажу алкогольной продукции, чем охотно пользуются следственные органы.

Приведем пример из судебной практики. *Так, по факту закупки, перевозки и хранения алкогольной продукции (вина) стоимостью более ста тысяч рублей, принадлежащей обществу, которое не имеет лицензии на оборот алкогольной продукции,*

¹⁷ Субанова Н.В. Комментарий к Федеральному закону от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции». Доступ из СПС ГАРАНТ.

возбуждено уголовное дело, директору предъявлено обвинение в совершении преступления, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 171.3 УК РФ. Цель, для которой приобреталось вино, - проведение корпоративных вечеров, посвященных юбилею компании.

Являются ли действия по приобретению алкогольной продукции, ее перевозке и хранению преступлением?

Правовые основы производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничения потребления (распития) алкогольной продукции в Российской Федерации; отношения, связанные с производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, и отношения, связанные с потреблением (распитием) алкогольной продукции; основания и порядок лицензирования деятельности по производству и обороту этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, как уже отмечалось, определены Федеральным законом N 171-ФЗ.

Как уже отмечалось в соответствии с п. 16 ст. 2 Закона N 171-ФЗ под оборотом, для целей Закона, понимается закупка (в том числе импорт), поставки (в том числе экспорт), хранение, перевозки и розничная продажа, на которые распространяется действие настоящего Федерального закона.

Определение понятий «закупка» и «поставка» раскрыто в ст. 506 Гражданского кодекса РФ, согласно которой по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Цель договора поставки - всегда предпринимательская деятельность, т.е. деятельность, направленная на получение прибыли и, соответственно, не связанная с использованием поставляемых товаров для личных, семейных, бытовых нужд.¹⁸

¹⁸ Белецкий И.А., Маскаев А.Н. Закупка, перевозка и хранение алкогольной продукции в крупном размере без цели сбыта - преступление? // Адвокатская практика. 2019. N 2. С. 3 - 6.

На основании абз. 1 п. 2 ст. 18 Закона N 171-ФЗ и абз. 2 - 12 п. 2 ст. 18 Закона N 171-ФЗ лицензии выдаются в том числе на осуществление хранения этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции, а также закупку, хранение и поставки алкогольной и спиртосодержащей продукции.

Как отмечают Белецкий И.А., Маскаев А.Н.: «Из положений п. 2 ст. 18 Закона N 171-ФЗ следует, что получение лицензии необходимо лишь при осуществлении указанных в законе видов предпринимательской деятельности, т.е. самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг (ст. 2 ГК РФ¹⁹). Таким образом, лицензируемая деятельность предполагает совершение организацией цикла действий, направленных на получение прибыли: покупка/изготовление – продажа».

Напомним, что целью введения рассматриваемой статьи являлось внесение дополнительных доходов «бюджета в виде доходов от уплаты акциза и налога на добавленную стоимость с продукции, которая станет легальной»²⁰.

В силу ст. 18 Закона N 171-ФЗ деятельность по хранению алкогольной продукции как самостоятельный вид деятельности относится к обороту и подлежит лицензированию. Но, согласно ст. 886 ГК РФ, хранение как вид деятельности предусматривает заключение договора, согласно которому одна сторона обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной, и возвратить эту вещь в сохранности. При этом в силу ст. 892 ГК РФ право собственности к хранителю в отношении переданной на хранение вещи не переходит.

¹⁹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): [Федеральный закон: принят Государственной думой 22 дек. 1995 г.: по состоянию на 03 июля 2019]// СЗ РФ. №5. Ст. 410.

²⁰ Пояснительная записка к законопроекту N 50030-7 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» (в части усиления уголовной ответственности за нелегальный оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции). Система обеспечения законодательной деятельности. // СПС «Консультант плюс».

Самостоятельная деятельность по перевозке также подлежит лицензированию, но лишь в случае перевозки этилового спирта (в том числе денатурата) и нефасованной спиртосодержащей продукции с содержанием этилового спирта более 25 процентов объема готовой продукции. При этом перевозка такой продукции, принадлежащей перевозчику на праве собственности, для собственных нужд, аналогично с хранением "своей" алкогольной продукции, лицензии не требует.

Таким образом, факт закупки и последующего хранения алкогольной продукции, и не предполагающий последующую ее продажу, а на иные цели, не подпадает под действие норм ст. 171.3 УК РФ.

Отчасти сказанное подтверждается и тем, что ст. 171.3 УК РФ является специальной по отношению к ст. 171 УК РФ, для которой характерно извлечение дохода в крупном размере. Поэтому сам по себе факт закупки в действующей правовой системе России не может признаваться преступлением, в противном случае легальная алкогольная продукция при ее стоимости, превышающей сто тысяч рублей, предназначенная не для предпринимательских целей, становится объектом гражданских прав, ограниченным в обороте, более того, за владение которым установлена уголовная ответственность. Самый простой пример - закупка алкогольной продукции на торжественное мероприятие. Но в чем общественная опасность приобретения и хранения легальной алкогольной продукции, не предназначенной для вовлечения в нелегальный оборот?²¹

В Республике Татарстан практика пошла по пути установления цели сбыта при совершении действий объективной стороны, предусмотренной ст. 173.1 УК РФ, однако, вопрос остается дискуссионным и норма права к сожалению не исключает казуистического толкования.

²¹ Белецкий И.А., Маскаев А.Н. Закупка, перевозка и хранение алкогольной продукции в крупном размере без цели сбыта - преступление? // Адвокатская практика. 2019. N 2. С. 3 - 6.

Примером расследования уголовного дела по признакам преступлений, предусмотренных ч.1 ст. 171.3, ч.5 ст. 171.1 УК РФ является следующее уголовное дело:

В., 28 августа 2017 года, находясь на территории города Казани, с целью извлечения имущественной выгоды, в нарушение требований Федерального закона от 22 ноября 1995 года N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», устанавливающего правовые основы Государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничение потребления (распития) алкогольной продукции в Российской Федерации в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан, в том числе в нарушении требований статьи 12 ФЗ-171 от 22 ноября 1995 года согласно которой алкогольная продукция, производимая на территории Российской Федерации подлежит обязательной маркировке; федеральные специальные марки или акцизные марки выдаются заявителям при наличии у них лицензии на осуществление соответствующего вида лицензируемой деятельности; в нарушении требований статьи 18 ФЗ-171 от 22 ноября 1995 года согласно которой лицензированию подлежат виды деятельности по производству и обороту этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции; в нарушении требований статьи 11 ФЗ-171 от 22 ноября 1995 года об осуществлении оборота алкогольной продукции организациями, без соответствующей обязательной лицензии, совершил закупку, хранение, перевозки и розничную продажу, то есть деятельность подлежащую лицензированию, общим объемом 2332,76 литров в 504 полимерных пятилитровых бутылках стоимостью, согласно приказа Министерства финансов Российской Федерации от 11 мая 2016 года №58н с изменениями и дополнениями от 4 апреля 2017 года «Об установлении цен, не ниже которых осуществляются закупки (за исключением импорта), поставки (за исключением экспорта) и розничная продажа алкогольной продукции крепостью свыше 28 процентов», 902 926 рублей 29 копеек с учетом НДС и акцизов, что является крупным размером.

По результатам рассмотрения уголовного дела в судебной инстанции В. признан виновным в совершении преступлений предусмотренных ч.1 ст. 171.3, ч. 5 ст. 171.3 УК РФ и приговорен к штрафу в размере 520 000 рублей²².

3. Особенности расследования и квалификации преступления, предусмотренного ч. 3-4 ст. 327.1 УК РФ

Федеральным законом от 26.07.2017 №203-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» было предусмотрено усиление уголовной ответственности по статье 327.1. УК РФ (Изготовление, сбыт поддельных

²² Архив Следственной части Следственного управления Управления МВД России по городу Казани.

акцизных марок, специальных марок или знаков соответствия либо их использование).

Части 1 и 2 статьи 327.1 УК РФ содержат запрет на изготовление в целях сбыта или сбыт, а также использование заведомо поддельных акцизных марок, специальных марок или знаков соответствия, защищенных от подделок не связанных с алкогольной продукцией.

В частях 3, 4 статьи 327.1 УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за:

изготовление в целях сбыта или сбыт поддельных акцизных марок либо федеральных специальных марок для маркировки алкогольной продукции либо поддельных специальных (акцизных) марок для маркировки табачных изделий;

использование для маркировки алкогольной продукции заведомо поддельных акцизных марок либо федеральных специальных марок, а равно использование для маркировки табачных изделий заведомо поддельных специальных (акцизных) марок.

Согласно изменениям в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации предварительное следствие по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 327.1 УК РФ осуществляется следователями органов внутренних дел, часть 1 статьи 327.1 УК РФ подследственна дознанию.

Методика расследования рассматриваемого преступления в части алгоритма проведения следственных действий аналогична расследованию преступления, предусмотренного ст. 171.1 УК РФ (см. гл.1).

Непосредственным объектом преступления, предусмотренного ч. 1 данной статьи, является установленный порядок документального удостоверения фактов либо установленный порядок обращения с марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия.²³

²³ Нагаев Е.А. Особенности расследования преступлений, предусмотренных статьей 327.1 УК РФ "Изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия либо их использование" Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2011. Доступ из СПС КонсультантПлюс.

Предмет преступления - это марки акцизного сбора, специальные марки и знаки соответствия, защищенные от подделок.

Марка акцизного сбора и специальная марка для маркировки алкогольной продукции являются документами государственной отчетности, удостоверяющими легальность производства и оборота на территории Российской Федерации подакцизной алкогольной продукции (п. 2 ст. 12 Федерального Закона N 171-ФЗ). Они способствуют осуществлению контроля за уплатой налогов, выступают носителями информации ЕГАИС и подтверждением фиксации информации о реализуемой на территории Российской Федерации алкогольной продукции в ЕГАИС.

Акцизные марки выдаются заявителям при наличии у них лицензии на осуществление соответствующего вида лицензируемой деятельности (п. 2.4 ст. 12 Федерального Закона N 171-ФЗ).

Алкогольная продукция, ввозимая (импортируемая) в Российскую Федерацию, маркируется акцизными марками, за исключением случаев, предусмотренных п. 5.1 ст. 12 Федерального Закона N 171-ФЗ (абз. 3 п. 2 ст. 12 Федерального Закона N 171-ФЗ).

Указанные марки должны приобретаться в таможенных органах организациями, осуществляющими импорт алкогольной продукции.

В соответствии с п. 5.1 ст. 12 Федерального закона N 171-ФЗ ввозимая (импортируемая) в Российскую Федерацию алкогольная продукция не маркируется в установленном порядке акцизными марками в следующих случаях:

- 1) при ввозе ее в качестве припасов в соответствии с установленными правом ЕАЭС особенностями совершения таможенных операций в отношении припасов;

2) помещении ее под таможенную процедуру таможенного транзита при перевозке иностранных товаров от таможенного органа в месте прибытия до таможенного органа в месте убытия;

3) помещении ее под таможенную процедуру беспошлинной торговли при наличии на этикетках, контрэтикетках алкогольной продукции надписи на русском языке "Только для продажи в магазине беспошлинной торговли" или надписи аналогичного содержания на английском языке.

Постановлением Правительства РФ от 31 декабря 2005 г. N 866 "О маркировке алкогольной продукции акцизными марками" (далее - Постановление Правительства РФ от 31 декабря 2005 г. N 866) утверждены:

а) Правила нанесения на акцизные марки сведений о маркируемой ими алкогольной продукции;

б) Правила маркировки алкогольной продукции акцизными марками;

в) форма отчета об использовании ранее выданных акцизных марок.

Акцизные марки должны приобретаться в таможенных органах организациями, осуществляющими ввоз (импорт) в Российскую Федерацию алкогольной продукции по месту их государственной регистрации.

Приобретение акцизных марок может осуществляться при условии:

а) предварительной оплаты акцизных марок;

б) принятия таможенным органом от организаций отчетов об использовании ранее выданных акцизных марок²⁴.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 327.1 УК, характеризуется совершением одного из следующих действий: изготовлением или сбытом поддельных акцизных марок либо федеральных специальных марок для маркировки алкогольной продукции. Где под изготовлением понимается создание с помощью технических средств сходных с подлинными марок акцизного сбора, специальных марок защищенных от подделок. Сбытом является всякое отчуждение, напр.

²⁴ Государственное регулирование производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции / под ред. Л.В. Чистяковой. М.: ГроссМедиа, РОСБУХ, 2018. 552 с.

продажа, дарение, оплата такими товарами услуг и т.п. Передача для временного хранения к сбыту не относится.

Состав преступления формальный. Оно окончено с момента совершения одного из указанных действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью - сбытом марок акцизного сбора, специальных марок.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Согласно ч.4 ст. 327.1 УК РФ объективная сторона заключается в использовании для маркировки алкогольной продукции заведомо поддельных акцизных марок либо федеральных специальных марок.

Использование означает применение средств маркировки по их прямому назначению, т.е. размещение на продукции и (или) ее упаковке (таре), применение в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках и вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках и т.п.

Преступление окончено с момента использования (размещения) заведомо поддельных марок акцизного сбора, специальных марок на товарах (продукции).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления так же общий, т.е. лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 5 рассматриваемой статьи установлена уголовная ответственность за деяния, предусмотренные ч.3 статьи:

- а) причинившие крупный ущерб государству либо сопряженные с извлечением дохода в крупном размере;
- б) совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

В ч. 6 ст. 327.1 УК РФ установлена уголовная ответственность за деяния, предусмотренные ч. 4 статьи:

- а) причинившие крупный ущерб государству либо сопряженные с извлечением дохода в крупном размере;

б) совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Крупный ущерб либо доход в крупном размере, предусмотренные ч.5,6 ст. 327.1 УК РФ указаны в примечании к этой статье. Им признается ущерб либо доход в сумме, превышающей сто тысяч рублей.

4. Алгоритм действий сотрудников при изъятии незаконной алкогольной продукции

В соответствии со сложившейся следственной практикой разработан алгоритм действий сотрудников при изъятии незаконной алкогольной продукции.

1) По каждому факту обнаружения и изъятия алкогольной продукции из незаконного оборота в обязательном порядке привлекать сотрудников экономической безопасности и противодействия коррупции. Изъятие алкогольной продукции проводить согласно имеющейся наработанной практики.

2) После изъятия алкогольной продукции передавать на ответственное хранение в ранее определенные места (во исполнение указаний 28/6733 от 10.08.2017).

3) а) По каждому факту изъятия маркированной алкогольной продукции назначать в ЭКЦ МВД по Республике Татарстан пищевую экспертизу. На исследование ставить вопросы: является ли жидкость спиртосодержащей, если да, то какова его крепость, соответствует ли спиртосодержащая жидкость требованиям «ГОСТ».

б) При наличии признаков подделки акцизных марок либо федеральных специальных марок для маркировки алкогольной продукции необходимо назначать технико-криминалистическую экспертизу документов.

4) По каждому факту изъятия немаркированной алкогольной продукции в ЭКЦ МВД по Республике Татарстан назначать экспертизу спиртосодержащей жидкости, которая отвечает на вопросы: является ли жидкость спиртосодержащей, если да, то какова ее крепость.

5) В обязательном порядке (не зависимо от того маркирована продукция или нет) назначать исследование на соответствие требованиям безопасности жизни и здоровья в органах Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Татарстан («Роспотребнадзор»), Алкогольной инспекции Республики Татарстан, либо сторонних экспертных учреждений (определение признака опасности для жизни и здоровья не входит в компетенцию экспертов ЭКЦ МВД по Республике Татарстан).

6) Если по результатам исследования изъятая спиртосодержащая жидкость не отвечает требованиям безопасности жизни и здоровья – материал направлять в территориальные подразделения следственных органов СУ СК РФ по Республике Татарстан.

7) При отсутствии в исследованной спиртосодержащей жидкости признаков опасности для жизни и здоровья назначать в ЭКЦ МВД по Республике Татарстан (или иных компетентных учреждениях) исследование по определению ее стоимости.

8) Исходя из стоимости изъятый спиртосодержащей жидкости материал направлять в органы предварительного следствия либо дознания для принятия решения в порядке, предусмотренном ст.ст. 144-145 УПК РФ (в следственное подразделение по преступлениям, предусмотренным ч.6 ст.171.1, 171.3, ч.3-4 ст.327.1 УК РФ; в подразделение дознания - по преступлениям, предусмотренным ч.5 ст.171.1 УК РФ).

Список использованной литературы

I. законы, нормативные правовые акты и иные официальные документы

1. Уголовный кодекс Российской Федерации: [Федеральный закон: принят Государственной Думой 17 июн. 1996 г.: по состоянию на 04 ноября 2019 г.] // СЗ РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации [Федеральный закон: принят Государственной Думой 22 нояб. 2001 г.: по состоянию на 04 ноября 2019 г.] // СЗ РФ. – 2001. – № 52 (ч.I). – Ст. 4921.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): [Федеральный закон: принят Государственной думой 22 дек. 1995 г.: по состоянию на 03 июля 2019]// СЗ РФ.- №5 – Ст. 410.
4. О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции: Федеральный закон от 22.11.1995 N 171-ФЗ (ред. от 01.05.2019) [Федеральный закон: принят Государственной Думой 19 июля 1995 г.: по состоянию на 01 мая 2019 г.]// СЗ РФ. – 2001. – № 48. – Ст. 4553.
5. Об утверждении перечней пищевой продукции, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, не относящейся к алкогольной продукции: постановление Правительства РФ от 09.11.2017 N 1344 // СЗ РФ- 2017, N 47.- ст. 6981.
6. Заключение Комитета по охране здоровья от 09.02.2017 «На проект федерального закона N 50030-7 "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации»// СПС «Консультант плюс».
7. Об установлении цен, не ниже которых осуществляются закупка (за исключением импорта), поставки (за исключением экспорта) и розничная продажа алкогольной продукции крепостью свыше 28 процентов: Приказ

Минфина России от 11.05.2016 N 58н (ред. от 14.12.2018)(Зарегистрировано в Минюсте России 31.05.2016 N 42365) //Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 02.06.2016

8. Пояснительная записка к законопроекту N 50030-7 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» (в части усиления уголовной ответственности за нелегальный оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции). Система обеспечения законодательной деятельности. // СПС «КонсультантПлюс».

II. монографии, учебники, учебные пособия

9. Бахтеев С.В. Методика расследования преступлений, связанных с незаконным оборотом алкогольной продукции: Учеб. пособие. Челябинск: Челябин. юрид. ин-т МВД России, 2005. С. 83.

10. Государственное регулирование производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции / под ред. Л.В. Чистяковой. М.: ГроссМедиа, РОСБУХ, 2018. 552 с.

11. Комментарий к Уголовному кодексу РФ в 4 т. Том 2. Особенная часть. Разделы VII—VIII / В. М. Лебедев [и др.]; ответственный редактор В. М. Лебедев. — Москва : Издательство Юрайт, 2019. — 371 с

12. Уголовное право Российской Федерации. Общая и Особенная части: Уч. / Чучаев А.И., Басова Т.Б., Благов Е.В., Грачева Ю.В.; Под ред. Чучаева А.И. - М.: НИЦ ИНФРА-М, Контракт, 2015. - 704 с.

13. Субанова Н.В. Комментарий к Федеральному закону от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»// СПС ГАРАНТ, 2016 г.

III. статьи, научные публикации

14. Белецкий И.А., Маскаев А.Н. Закупка, перевозка и хранение алкогольной продукции в крупном размере без цели сбыта - преступление? // Адвокатская практика. 2019. N 2. С. 3 - 6.
15. Двенадцатова Т. Регулирование производства, оборота и рекламы алкоголя // ЭЖ-Юрист. 2016. N 40. С. 15.
16. Зайцева Е.В. Организационно-тактические особенности расследования преступлений в сфере незаконного оборота алкогольной продукции // Российский следователь. 2017. N 5. С. 7 - 10.
17. Лопашенко Н.А. Преступления в сфере экономической деятельности: о руинах уголовного закона // Законы России: опыт, анализ, практика. 2018. N 2. С. 27 - 35.
18. Нагаев Е.А. Особенности расследования преступлений, предусмотренных статьей 327.1 УК РФ "Изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия либо их использование" Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2011.

IV. эмпирические материалы

(материалы судебной, следственной практики и т.д.)

19. О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьей 238 Уголовного кодекса Российской Федерации: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.06.2019 N 18. Доступ из СПС КонсультантПлюс.
20. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2015 № 1 // Российская газета. - 2004. - № 279.
21. Архив Следственной части Следственного управления Управления МВД России по городу Казани.