

САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

М. Г. КОВАЛЕВА

**ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ
О НЕЗАКОННОМ ОБОРОТЕ
НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ,
ПСИХОТРОПНЫХ,
СИЛЬНОДЕЙСТВУЮЩИХ
И ЯДОВИТЫХ ВЕЩЕСТВ**

Конспект лекции

*2-е издание,
исправленное*



Санкт-Петербург
2006

САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

М. Г. КОВАЛЕВА

ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ
О НЕЗАКОННОМ ОБОРОТЕ
НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ,
ПСИХОТРОПНЫХ,
СИЛЬНОДЕЙСТВУЮЩИХ
И ЯДОВИТЫХ ВЕЩЕСТВ

Конспект лекции

*2-е издание,
исправленное*



Санкт-Петербург
2006

УДК 34
ББК 67.72

Ковалева, М. Г.

Возбуждение уголовных дел о незаконном обороте наркотических средств, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ: Конспект лекции / М. Г. Ковалева. 2-е изд., испр. СПб., 2006. 20 с.

Рецензенты

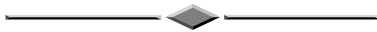
Прокурор отдела Генеральной прокуратуры РФ в Северо-Западном федеральном округе Е. П. КОЛЕСНИЧЕНКО.

Заместитель прокурора Кировского района Санкт-Петербурга Е. В. ДЕНИСОВА.

В конспекте лекции рассмотрены поводы и основание возбуждения уголовных дел по признакам преступлений, предусмотренных ст.ст. 228—234 УК РФ, а также порядок разрешения сообщений о преступлениях указанной категории. Автор комментирует некоторые проблемные вопросы применения уголовно-процессуального закона на данной стадии уголовного судопроизводства.

Конспект лекции предназначен для использования в процессе обучения сотрудников Федеральной службы по контролю за оборотом наркотиков, прокуратуры и других правоохранительных органов, аспирантов, студентов.

© Санкт-Петербургский юридический институт Генеральной прокуратуры Российской Федерации, 2004; 2006.



Возбуждение уголовного дела является первоначальной самостоятельной стадией уголовного судопроизводства. Ни одно уголовное дело не может ее миновать. Своевременное и правильное решение вопроса о возбуждении уголовного дела — необходимая предпосылка успешного расследования преступления и мера защиты интересов личности, общества и государства.

В соответствии с действующим законодательством процессуальный порядок возбуждения уголовных дел следующий: принятие и рассмотрение сообщений и заявлений о преступлениях; производство в необходимых случаях проверки полученных сведений; принятие мотивированного решения.

Органы по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ при получении сообщения о преступлении руководствуются нормами действующего уголовно-процессуального закона, содержащего общую регламентацию порядка рассмотрения сообщений о преступлениях и принятия решений о возбуждении уголовного дела, Инструкцией о порядке приема, регистрации и проверки в органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ сообщений о преступлениях, утвержденной Приказом ФСКН России от 9 марта 2006 г. № 75¹.

Названная Инструкция устанавливает единый порядок организации приема, регистрации и проверки в органах наркоконтроля РФ сообщений о преступлениях, принятия по ним решений в соответствии с уголовно-процессуальным законом, а также осуществления ведомственного контроля за соблюдением порядка приема, регистрации и разрешения сообщений о преступлениях и сроков хранения документов.

ПОВОДЫ И ОСНОВАНИЕ ДЛЯ ВОЗБУЖДЕНИЯ

¹ Далее — Инструкция.

**УГОЛОВНОГО ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ
ПРЕСТУПЛЕНИЙ, ПРЕДУСМОТРЕННЫХ
ст.ст. 228—234 УК РФ**

Законность и обоснованность возбуждения уголовного дела во многом зависит от законности повода для возбуждения уголовного дела. Действующий уголовно-процессуальный закон не раскрывает содержания понятия «повод», а только перечисляет возможные поводы для возбуждения уголовного дела и регламентирует их процессуальное оформление. Поэтому разрешение вопросов, связанных с поводами для возбуждения уголовного дела и началом уголовно-процессуальной деятельности, имеет большое практическое значение, в том числе в силу того, что в постановлении о возбуждении уголовного дела необходимо указывать, какие конкретно поводы имели место при разрешении вопроса о возможности возбуждения уголовного дела. При этом повод для возбуждения уголовного дела может являться в качестве «иного документа» одним из доказательств по уголовному делу при условии соответствия требованиям относимости и допустимости.

Согласно ст. 140 УПК РФ **поводами для возбуждения уголовного дела** являются:

- заявление о преступлении;
- явка с повинной;
- сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников.

В Инструкции (п.п. 6—12) дана краткая характеристика поводов для возбуждения уголовного дела и регламентирован порядок их разрешения.

Заявление о преступлении в соответствии с ч. 1 ст. 140 УПК РФ может быть сделано в устном или письменном виде. Наличие требований к оформлению устного заявления о преступлении (ч. 3 ст. 141 УПК РФ) свидетельствует о том, что устное заявление о преступлении может быть сделано только при непосредственном контакте заявителя с уполномоченным на прием заявлений о преступлении должностным лицом. Все другие случаи получения сообщений о преступлениях, в том числе при их передаче по телефону пострадавшим и иными лицами, предусмотрены п. 3 ч. 1 ст. 140 УПК РФ. Заявление о преступлении может исходить не только от физических, но и от юридических лиц, которые в соответствии с ч. 1 ст. 42 УПК РФ также при-

знаются потерпевшими по делу. Не может служить поводом для возбуждения уголовного дела заявление гражданина, если он не называет источник своей осведомленности. Заявитель должен в обязательном порядке быть предупрежден об ответственности за заведомо ложный донос, что является не только требованием закона, но и необходимым условием для обоснованности возбуждения уголовного дела.

Заявлением является и **явка с повинной**, которая оформляется в том же порядке, что и любое другое заявление о преступлении. Как отдельный повод для возбуждения уголовного дела явка с повинной выделена на том основании, что заявление о преступлении делает лицо, совершившее преступление. Необходимость такого выделения обусловлена и тем, что уголовный закон рассматривает данное обстоятельство как смягчающее наказание (п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ). Явка с повинной представляет собой устное или письменное заявление лица о совершении преступления им самим либо группой с его участием. Очевидно, что заявление о явке с повинной может быть сделано только добровольно. При этом добровольность означает, что лицо имело реальную возможность не являться с повинной, но тем не менее предпочло сообщить о содеянном. В соответствии с УПК РФ факт добровольного сообщения лицом сведений о своей причастности к совершению преступления приобретает форму явки с повинной, только если по данному случаю не было возбуждено дело. В остальных же ситуациях сообщение может рассматриваться как факт, свидетельствующий о желании способствовать раскрытию преступления (п. «и» ч.1 ст.61 УК РФ). Если лицо сообщило сведения о преступлении небольшой или средней тяжести, совершенном им впервые, явка с повинной расценивается в качестве одного из признаков деятельного раскаяния (ч. 1 ст. 75 УК РФ). В соответствии с ч. 2 ст. 75 УК РФ при совершении деяния иной категории явка с повинной обладает такими же свойствами лишь в случаях, прямо оговоренных в статьях Особенной части УК РФ. Так, в примечании к ст. 228 УК РФ говорится, что лицо, добровольно сдавшее наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступления, освобождается от уголовной ответственности за данное преступление.

Действующий процессуальный закон прямо устанавливает, что анонимное заявление о преступлении не может служить поводом для возбуждения уголовного дела. Однако каких-либо

указаний о том, как поступать с этими заявлениями, УПК РФ не содержит. Данный пробел восполнен в ведомственных нормативных актах. Так, в соответствии с п. 4 Инструкции поступающие в орган наркоконтроля анонимные заявления о преступлениях без регистрации передаются в соответствующие подразделения органов наркоконтроля для возможного использования при решении задач оперативно-розыскной деятельности.

В настоящее время законодательно регламентирован такой повод, как *сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников*. Однако закон не содержит какого-либо перечня «иных источников», называя только один — средства массовой информации (ч. 2 ст. 144 УПК РФ). Как указано в п. 3 Инструкции, сообщения о преступлениях, распространенные в средствах массовой информации, регистрируются органами наркоконтроля только при наличии предусмотренного ч. 2 ст. 144 УПК РФ поручения прокурора.

Вероятно, в остальных случаях речь может идти об обнаружении признаков преступления дознавателем, органом дознания, следователем и прокурором в процессе осуществления своей служебной деятельности или когда должностное лицо стало очевидцем преступления.

Органы наркоконтроля обнаруживают преступления в процессе осуществления административной и оперативно-розыскной деятельности, дознаватель и следователь наркоконтроля могут получить сведения о ранее не известном преступлении в процессе производства предварительного расследования.

В соответствии со ст. 143 УПК РФ сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников, чем заявление о преступлении и явка с повинной, оформляется *рапортом должностного лица об обнаружении признаков преступления*. Согласно п. 11 Инструкции сотрудник органа наркоконтроля при непосредственном выявлении признаков преступления составляет рапорт об обнаружении признаков преступления. Следует учитывать, что рапорт в данном случае является только процессуальной формой такого повода для возбуждения уголовного дела, как сообщение о преступлении, полученное из иных источников.

Анализ практики разрешения сообщений о преступлениях, предусмотренных ст.ст. 228—234 УК РФ, показывает, что из вышеназванных поводов для возбуждения уголовных дел дан-

ной категории чаще всего встречается непосредственное обнаружение сотрудниками органа наркоконтроля признаков преступления.

В целях выявления преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ, и установления лиц, их подготавливающих и совершающих, сотрудники органа наркоконтроля в соответствии со ст. 7 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12.08.95 г. № 144-ФЗ с изм. и доп. вправе проводить оперативную проверку. В случае обнаружения признаков преступления по результатам проверки составляется рапорт, который оформляется в соответствии с требованиями ст. 143 УПК РФ и приложением 1 к ст. 476 УПК РФ. На практике часто возникает ситуация, когда в результате действий сотрудников органа наркоконтроля признаки преступления уже обнаружены, а проведение оперативно-розыскных мероприятий продолжается и рапорт составляется при выявлении нескольких эпизодов преступной деятельности. Подобная практика представляется неверной и может привести к последующей утрате доказательств по уголовному делу. Полагаем, что если в ходе осуществления оперативно-розыскной деятельности обнаруживаются признаки преступлений, предусмотренных ст.ст.228—234 УК РФ, рапорт об этом следует составлять незамедлительно и дальнейшую оперативную проверку проводить в рамках возбужденного уголовного дела.

Рапорт об обнаружении признаков преступления сотрудниками наркоконтроля следует составлять и в том случае, когда в ходе расследования уголовных дел о преступлениях, предусмотренных ст.ст. 228—234 УК РФ, становится известно о совершении преступления, не связанного с расследуемым преступлением, и выделяются материалы для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. По делам указанной категории, как правило, возникает необходимость в юридической оценке действий лица, сбывшего наркотическое средство или психотропное вещество. В соответствии со ст.ст. 154, 155 УПК РФ в отношении сбытчика наркотических средств или психотропных веществ из материалов уголовного дела может быть соответственно выделено в отдельное производство уголовное дело или материалы уголовного дела. Выделение в отдельное производство материалов уголовного дела, а не уголовного дела может объясняться тем, что при расследовании уголовного дела не добыто доста-

точных доказательств для предъявления обвинения или имеющиеся данные недостаточно перспективны для предварительного расследования по новому делу. Имеющиеся данные могут служить основанием для производства проверки в порядке ст. 144 УПК РФ. Целесообразно выделять из уголовного дела в отдельное производство материалы в отношении сбытчика, если имеющиеся данные о сбыте вызывают сомнения и нуждаются в проверке и оценке. Например, когда сведения о сбыте получены только из показаний обвиняемого, который меняет их в ходе расследования; когда обвиняемый отказался от данных ранее показаний и т. п. О выделении в отдельное производство материалов уголовного дела следователь, дознаватель обязаны вынести постановление.

На практике иногда возникают такие ситуации, когда одновременно имеется несколько поводов для возбуждения уголовного дела. Из анализа норм УПК РФ, регламентирующих порядок оформления поводов к возбуждению уголовного дела, можно сделать вывод, что в постановлении о возбуждении уголовного дела допустимо указывать несколько поводов для возбуждения уголовного дела.

Сообщения о преступлении будут являться законным поводом для возбуждения уголовного дела при соблюдении следующих условий:

1. Законность источника его получения. Сообщение должно быть получено из источника, указанного в ч. 1 ст. 140 УПК РФ. Если источником является рапорт об обнаружении признаков преступления, лицо, получившее данное сообщение, должно обладать полномочиями по приему и проверке сообщений о преступлении и, кроме того, сведения о преступлении должны быть получены установленными законом способами.

2. Соблюдение процессуальных требований к оформлению.

3. Наличие в сообщении данных, указывающих на совершенное или готовящееся преступление.

4. Принятие сообщения государственными органами и должностными лицами, осуществляющим уголовное преследование.

Как верно писал Н.Буковский, поводы открывают уголовное преследование только тогда, когда они заключают в себе достаточные к тому основания². Основание, как и повод, имеет суще-

² Буковский Н. Очерки судебных порядков по уставам 20 ноября 1864 года. Спб., 1874. С. 397.

ственное значение для обеспечения законности и обоснованности возбуждения уголовного дела.

Основанием для возбуждения уголовного дела согласно ч. 2 ст. 140 УПК РФ является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления. В соответствии с ч. 1 ст. 148 УПК РФ при отсутствии основания для возбуждения уголовного дела прокурор, следователь, орган дознания или дознаватель выносит постановление об отказе в возбуждении уголовного дела. Из этого следует, что при разрешении сообщения о преступлении необходимо установить не только законность повода к возбуждению уголовного дела, но и определить, содержатся ли в поводе достаточные данные, указывающие на признаки преступления.

На стадии возбуждения уголовного дела по признакам преступлений, предусмотренных ст.ст. 228—234 УК РФ, должны быть установлены объективные признаки составов указанных преступлений и в некоторых случаях признаки, характерные для специального субъекта преступления. Уголовное дело должно возбуждаться на основе конкретных данных, выражающих вероятность, а не достоверность. Для обоснованного возбуждения уголовного дела достаточными будут данные, указывающие на признаки преступления. А действительно ли эти признаки образуют преступное деяние устанавливается с помощью доказательств на последующих стадиях уголовного процесса.

Достаточность фактических данных для возбуждения дела определяет лицо, разрешающее вопрос о возбуждении дела, с учетом характера и объема этих данных и исходя из конкретных обстоятельств.

При решении вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам преступлений, предусмотренных ст.ст. 228—234 УК РФ, и определении достаточного для этого основания прежде всего следует установить:

1. Является ли предполагаемый предмет преступного посягательства наркотическим средством, психотропным, сильнодействующим либо ядовитым веществом.

2. Количество наркотических средств, психотропных, сильнодействующих либо ядовитых веществ, находящихся в незаконном владении — для определения размера предмета преступления. Административная ответственность за незаконное приобретение и хранение без цели сбыта наркотических средств, психотропных, сильнодействующих либо ядовитых веществ наступает при условии, когда их количество не являет-

ся крупным или особо крупным, в противном случае предусмотрена уголовная ответственность.

3. Незаконность действий с наркотическими средствами либо психотропными, сильнодействующими или ядовитыми веществами.

4. Выполнены ли требования закона при изъятии указанных средств и веществ и соблюден ли порядок оформления процессуальных документов.

5. Наличие умысла на совершение преступления у лица, в отношении которого решается вопрос о возбуждении уголовного дела, и достигло ли оно возраста уголовной ответственности за указанные деяния.

РАЗРЕШЕНИЕ ЗАЯВЛЕНИЙ И СООБЩЕНИЙ О ПРЕСТУПЛЕНИЯХ, СВЯЗАННЫХ С НЕЗАКОННЫМ ОБОРОТОМ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ, ПСИХОТРОПНЫХ, СИЛЬНОДЕЙСТВУЮЩИХ И ЯДОВИТЫХ ВЕЩЕСТВ

Разрешение заявлений и сообщений о преступлениях предполагает рассмотрение всего круга вопросов, определяющих законность и обоснованность возбуждения уголовного дела:

является ли заявление или сообщение о преступлении поводом к возбуждению уголовного дела;

содержатся ли в поводе сведения о признаках преступления; нет ли обстоятельств, исключающих производство по делу; по какой статье УК РФ может быть квалифицировано преступление;

какие меры следует принять для сохранения и закрепления следов преступления;

есть ли необходимость проведения предварительной проверки, если да — какие при этом требуется осуществить действия;

вправе ли орган или должностное лицо, получившее заявление или сообщение, разрешить вопрос о возбуждении уголовного дела;

подлежат ли материалы передаче по подследственности.

При наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступлений, предусмотренных ст.ст. 228—234 УК РФ, уголовное дело должно возбуждаться незамедлительно. По делам указанной категории, как показывает анализ практики, предварительные проверочные мероприятия в большинстве случаев

проводятся сотрудниками правоохранительных органов до оформления рапорта об обнаружении признаков преступления. В таких случаях рапорт является не основанием для проведения проверки, а завершает ее.

Необходимость в проведении проверки возникает, когда не имеется достаточных данных для принятия решения о возбуждении либо об отказе в возбуждении уголовного дела. Целью проверки сообщения о преступлении является, с одной стороны, установить недостающие данные о признаках преступления, а с другой — выяснить, нет ли обстоятельств, исключающих производство по делу.

Регламентируя порядок рассмотрения сообщения о преступлении, законодатель разделяет в ст. 144 УПК РФ как самостоятельные действия принятие и проверку сообщения о преступлении. Осуществляя проверку сообщения о преступлении, уполномоченные должностные лица анализируют информацию, содержащуюся в сообщении о преступлении, и в случае необходимости проводят различные проверочные действия.

Согласно п. 26 Инструкции в органах наркоконтроля должностными лицами, правомочными осуществлять проверку принятых сообщений о преступлениях, являются дознаватель и следователь. Полномочия по проверке сообщений о преступлениях также могут быть возложены распоряжением начальника органа наркоконтроля или его заместителя в соответствии с распределением обязанностей на оперативных сотрудников оперативных подразделений органа наркоконтроля с учетом степени их юридической подготовки.

В ч. 1 ст. 144 УПК РФ определено, что при проверке сообщения о преступлении орган дознания, дознаватель, следователь, прокурор вправе требовать производства документальных проверок, ревизий и привлекать к их участию специалистов.

Согласно ч. 2 ст. 144 УПК РФ возможно истребование у редакции или главного редактора средства массовой информации документов и материалов, подтверждающих сообщение о преступлении, распространенное в средствах массовой информации, а также данных о лице, предоставившем информацию о преступлении. Кроме того, в соответствии с ч. 4 ст. 146 УПК РФ до возбуждения уголовного дела в целях закрепления следов преступления и установления лица, его совершившего, законодатель допускает производство таких следственных действий,

как осмотр места происшествия, освидетельствование, назначение экспертизы.

Однако отсутствие в законе полного перечня средств, с помощью которых должна осуществляться проверка сообщения о преступлении, и требований к процессуальному оформлению ее результатов порождает определенные практические проблемы, связанные с использованием в процессе доказывания данных, полученных при производстве проверочных мероприятий на стадии возбуждения уголовного дела.

На практике в ходе проверки сообщений о преступлении по-прежнему наиболее часто используются такие проверочные мероприятия, как получение объяснений у граждан и должностных лиц и истребование документов и иных материалов. При проверке информации, содержащейся в сообщении о преступлении, реализуются и другие средства: направление запросов различного характера учреждениям, организациям, предприятиям и должностным лицам, исполнение которых обязательно в соответствии с ч.4 ст. 21 УПК РФ; изъятие предметов и документов; получение суждений специалиста и т.п. Возможность производства вышеназванных проверочных действий, а также порядок их проведения установлены различными федеральными законами, в том числе Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности» (ст. 11), а также ведомственными нормативными актами.

Порядок представления результатов оперативно-розыскной деятельности подразделениями органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ органу дознания, дознавателю, следователю, прокурору или в суд определен Временной инструкцией о порядке представления оперативными подразделениями органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, дознавателю, следователю, прокурору или в суд, утвержденной Приказом ФСКН России от 12 мая 2006 г. № 147³.

Согласно п. 5 Временной инструкции результаты ОРД, представляемые для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, должны содержать: сведения о том, где, когда, какие признаки и какого именно преступления обнаружены; при каких обстоятельствах имело место их обнаружение; сведения о лице (лицах), его совершившем (если оно известно), и очевидцах преступления (если они известны); о местонахождении предме-

³ Далее — Временная инструкция.

тов и документов, которые могут стать вещественными доказательствами; о любых других фактах и обстоятельствах, имеющих значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Проверка сообщения о преступлении осуществляется также посредством административно-правовых действий, к числу которых относятся: проверка у граждан и должностных лиц документов, удостоверяющих личность, если имеются достаточные основания подозревать их в совершении преступления; досмотр лиц, их вещей, ручной клади и багажа; изъятие запрещенных к обороту предметов и веществ; проверка разрешения (лицензии) на совершение определенных действий или занятие определенной деятельностью; получение (от граждан и должностных лиц) необходимых объяснений, сведений, справок, документов и копий с них; посещение помещений и т.д. Несмотря на то, что перечисленные действия производятся государственными органами и должностными лицами, осуществляющими уголовное преследование, и целью их проведения является установление достаточных данных, указывающих на признаки преступления, они не являются процессуальными, так как не предусмотрены УПК РФ.

Разрешая производство следственных действий до возбуждения уголовного дела, законодатель не указывает, в каких именно случаях их проведение будет обоснованно. Вместе с тем ст. 176 УПК РФ содержит положение о том, что осмотр места происшествия может быть произведен до возбуждения уголовного дела в случаях, не терпящих отлагательства. Представляется, что и освидетельствование, и назначение экспертизы на стадии возбуждения уголовного дела должны иметь место также в исключительных случаях, чтобы на момент принятия решения о возбуждении уголовного дела были получены достаточные данные, указывающие на признаки преступления.

Однако порядок их производства законодатель сформулировал не четко и тем самым ограничил полномочия субъектов уголовного преследования на этапе проверки сообщения о преступлении.

При производстве до возбуждения уголовного дела осмотра места происшествия следует учитывать, что осмотр будет считаться проведенным в случаях, не терпящих отлагательств, когда промедление приведет к утрате, сокрытию или уничтожению сле-

дов преступления, а также если без проведения осмотра невозможно прийти к выводу о наличии признаков преступления.

Освидетельствование в соответствии с ч. 1 ст. 179 УПК РФ производится в отношении подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, а также свидетеля с его согласия. Данные положения уголовно-процессуального закона фактически блокируют возможность производства освидетельствования до возбуждения уголовного дела, так как на стадии возбуждения уголовного дела указанных участников уголовного судопроизводства еще нет. Полагаем, что сложившаяся коллизия может быть разрешена только путем внесения изменений в действующий уголовно-процессуальный закон. Как показывает анализ судебной практики регионов Российской Федерации, суды по-разному оценивают результаты освидетельствования, произведенного на стадии возбуждения уголовного дела. По нашему мнению, в случаях, не терпящих отлагательств, до возбуждения уголовного дела может быть проведено освидетельствование лица на предмет установления объективных признаков наркотического опьянения. В протоколе освидетельствования фиксируются выявленные признаки физического и психического состояния освидетельствуемого, а также действия по изъятию проб для исследований. В дальнейшем производстве по уголовному делу эта информация может быть использована для обоснования необходимости наркологической экспертизы. Производство данного следственного действия оформляется протоколом, в котором кроме других оснований должна быть ссылка на ч. 4 ст. 146 УПК РФ и ст. 179 УПК РФ.

Как было указано выше, при проверке сообщения о преступлениях, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ, важно определить, являются ли конкретные средства и вещества предметом преступного посягательства. По сложившейся практике данный факт устанавливается специалистом. В ходе дальнейшего расследования необходимо проведение соответствующего экспертного исследования.

В судебной практике часто результаты экспертизы, назначенной на стадии возбуждения уголовного дела, сторона защиты просит исключить из числа доказательств по делу на том основании, что в соответствии со ст. 195 УПК РФ с постановлением о назначении судебной экспертизы должен быть ознакомлен подозреваемый, а в стадии возбуждения уголовного дела еще нет участников уголовного судопроизводства, которые

вправе при назначении экспертизы реализовать права, предусмотренные ст. 198 УПК РФ. По нашему мнению, права участников уголовного судопроизводства при назначении судебной экспертизы на стадии возбуждения уголовного дела не нарушаются именно потому, что еще нет лиц, обладающих данным статусом. Кроме того, реализовать свои права относительно назначения и производства экспертизы участники уголовного судопроизводства могут сразу после принятия решения о возбуждении уголовного дела и признания их участниками уголовного процесса в установленном законом порядке.

В статье 86 УПК РФ указано, что собирание доказательств осуществляется в ходе уголовного судопроизводства путем проведения следственных и иных процессуальных действий. Согласно п. 56 ст. 5 УПК РФ под уголовным судопроизводством законодатель понимает досудебное и судебное производство по уголовному делу. А так как досудебное производство включает в себя стадию возбуждения уголовного дела, можно сделать вывод, что собирание доказательств имеет место и на стадии возбуждения уголовного дела. Следовательно, справедливо утверждение, что «материалы проверки, в том числе результаты осмотра места происшествия, освидетельствования, назначения судебной экспертизы (при условии, что они проведены в рамках процессуальных сроков и при соблюдении процессуального порядка проведения этих следственных действий), будут иметь доказательственное значение и могут использоваться в доказывании по делу. Требованию допустимости будут отвечать также заключения экспертиз, которые были назначены в стадии возбуждения уголовного дела, а завершены в процессе предварительного расследования»⁴.

Для определения содержания процессуальных действий, производство которых возможно в ходе проверки сообщения о преступлении, важное практическое значение имеет разрешение вопроса о возможности задержания лица по подозрению в совершении преступления на стадии возбуждения уголовного дела. В соответствии со ст. 91 УПК РФ лицо может быть задержано лишь по подозрению в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы. Из этого следует, что уполномоченные должностные лица, принимая решение о задержании лица по подозрению в совершении

⁴ Настольная книга прокурора / Под ред. С. И. Герасимова. М., 2002. С. 331.

преступления, должны располагать достоверными данными об объективной стороне состава преступления, по подозрению в котором лицо задерживается, и о том, что преступление совершено именно этим лицом. Более того, задержание, являясь мерой уголовно-процессуального принуждения, существенно ограничивает конституционные права задержанного и может производиться только при наличии перечисленных в законе оснований, каждое из которых по своей сути одновременно является и основанием к возбуждению уголовного дела. Поэтому представляется верным утверждение В.М. Савицкого, что задержание фактически есть повод к возбуждению уголовного дела, но повод особый, необычный, и если подозреваемый задержан, уголовное дело фактически возбуждено и требуется немедленное оформление этого акта, т.е. вынесение соответствующего постановления⁵.

При проверке сообщения о незаконном обороте наркотических средств, психотропных, сильнодействующих либо ядовитых веществ необходимо разграничивать порядок задержания лица в порядке административного и уголовно-процессуального задержания. Если лицо до возбуждения уголовного дела подвергалось административному задержанию, в материалах проверки должны содержаться данные, подтверждающие необходимость задержания лица, и соблюден порядок, предусмотренный ст. 27.3 КоАП РФ.

Следует учитывать, что при задержании лица в административном порядке с последующей передачей материалов в отношении этого лица для решения вопроса о возбуждении уголовного дела обязательно вынесение постановления о прекращении дела об административном правонарушении на основании ст. 24.5 КоАП РФ.

Одной из гарантий законности решения о возбуждении уголовного дела является соблюдение процессуальных сроков, установленных законом для данной стадии. Разрешение сообщений о преступлениях органами наркоконтроля осуществляется в сроки, установленные ст. 144 УПК РФ. Продолжительность первоначальной стадии уголовного судопроизводства зависит от сроков проверки сообщения о преступлении и согласно ст. 144 УПК РФ составляет трое суток с момента поступления сообщения. Данный срок может быть продлен прокурором,

⁵ См.: Савицкий В. М. Очерк теории прокурорского надзора в уголовном судопроизводстве. М., 1975. С. 113—114.

начальником следственного отдела и начальником органа дознания по ходатайству следователя или дознавателя, проводящего проверку сообщения о преступлении, до 10 суток, а при необходимости проведения документальных проверок или ревизий — до 30 суток.

В течение трех суток должны приниматься решения по сообщениям, не требующим проверки, а также решения о передаче сообщения по подследственности.

По результатам проверки сообщения о преступлении принимается одно из решений, предусмотренных ст. 145 УПК РФ:

1) о возбуждении уголовного дела в порядке, установленном ст. 146 УПК РФ;

2) об отказе в возбуждении уголовного дела;

3) о передаче сообщения по подследственности или подсудности.

Уголовно-процессуальный закон устанавливает требования как к оформлению указанных процессуальных решений, так и к их содержанию. Все утверждения, содержащиеся и в описательной, и в резолютивной части решения, должны быть обоснованными. При этом собственно решение, выраженное в резолютивной части, должно вытекать из обстоятельств, признанных установленными и отраженных в описательной (описательно-мотивировочной) части документа. Под обоснованностью в широком смысле слова обычно понимают соответствие выводов, содержащихся в процессуальном документе, фактическим обстоятельствам дела, имевшим место в действительности и установленным на основе исследования полученных доказательств⁶.

Постановление о возбуждении уголовного дела должно быть грамотным и правильно оформленным, отвечать требованиям законности, а его содержание — основываться на фактических обстоятельствах, установленных в ходе проверки заявления или сообщения. Постановление состоит из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

Во вводной части постановления указываются его наименование, время, место, кем составлено, поступившие материалы, ставшие поводом к возбуждению уголовного дела, материалы проверки в случае ее проведения.

⁶ Григорьев В. Н., Кузьмин Г. А. Правовые и организационные основы принятия решений в уголовном процессе (досудебные стадии). М., 2003. С. 28.

В описательно-мотивировочной части излагаются фактические данные, указывающие на признаки совершенного преступления, со ссылкой на конкретные обстоятельства, обосновывающие принятое по поступившему заявлению или сообщению решение. Необходимо избегать излишне подробного описания обстоятельств, относящихся к событию преступления. Достаточно указать, от кого и какие данные поступили к следователю и чем они подтверждаются. В описательно-мотивировочной части постановления приводится статья или часть статьи УК РФ, под признаки которой подпадает вменяемое в вину деяние.

В резолютивной части должна быть сделана ссылка на ст.ст. 145, 146 УПК РФ, которыми руководствовалось должностное лицо, принимая решение возбудить уголовное дело, затем на ч. 2 ст. 140 УПК РФ, в которой изложено основание к возбуждению дела, и, наконец, на ст. 146 УПК РФ, в которой определен порядок принятия решения о возбуждении уголовного дела и его оформления. Резолютивная часть постановления содержит вывод о возбуждении уголовного дела. Он должен логически вытекать из вводной и описательной частей. Обязательно указывается статья Особенной части УК РФ, по признакам которой квалифицируется деяние. Кроме того, в резолютивной части должно быть указание о дальнейшем движении дела — направлении его для производства предварительного следствия или дознания, принятии к производству лицом, вынесшим постановление.

Постановление о возбуждении уголовного дела подписывается лицом, которым оно вынесено. Отсутствие такой подписи на бланке постановления судебной практикой признается существенным нарушением уголовно-процессуального закона и влечет признание всех собранных по делу доказательств недопустимыми.

На практике возникает вопрос: вправе ли следователь возбудить уголовное дело, по которому производство предварительного следствия не обязательно? В соответствии с УПК РФ следователь обязан принимать любое сообщение о преступлении, но возбуждать уголовное дело он вправе только в пределах своей компетенции, которая определяется полномочием должностного лица, пределами территориальной подследственности и характером преступления. В соответствии с п. 8 ч. 3 ст. 151 УПК РФ следователи органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ вправе вынести постановление о возбуждении уголовного дела по признакам пре-

ступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 228, ст. 228², ч. 1 ст. 230, ч. 1 ст. 231, ч. 1 ст. 232, ст. 233, чч. 1, 4 ст. 234 УК РФ.

По нашему мнению, следователь может принять решение о возбуждении уголовного дела в случаях обнаружения признаков преступления. Как следует из ч. 2 ст. 21 УПК РФ, в каждом случае обнаружения признаков преступления следователь принимает предусмотренные УПК РФ меры по установлению события преступления, изобличению лиц, виновных в совершении преступления. В соответствии с ч. 2 ст. 38 УПК РФ следователь уполномочен возбуждать уголовное дело в порядке, установленном УПК РФ, принимать уголовное дело к своему производству или передавать прокурору для направления по подследственности.

При этом следует учитывать, что постановления следователя о возбуждении уголовного дела недостаточно для возникновения такого юридического факта, как возбуждение уголовного дела. Согласно ч. 1 ст. 146 УПК РФ постановление следователя о возбуждении уголовного дела должно быть согласовано с прокурором.

Таким образом, по результатам рассмотрения сообщения о преступлении следователь вправе вынести постановление о возбуждении уголовного дела, которое (с приложением материалов проверки) незамедлительно должен направить прокурору.

Решение следователя о возбуждении уголовного дела и передаче его прокурору для определения подследственности оформляется в соответствии с приложением № 16 к УПК РФ.

По результатам изучения материалов проверки прокурор в порядке ст. 146 УПК РФ незамедлительно дает согласие на возбуждение уголовного дела либо выносит постановление об отказе в даче согласия на возбуждение уголовного дела или о возвращении материалов для дополнительной проверки.

Выражая согласие с постановлением следователя о возбуждении уголовного дела, вынесенным в соответствии с требованиями ст. 146 УПК РФ, прокурор удостоверяет факт возбуждения уголовного дела и принимает материалы уголовного дела для последующего направления по подследственности в рамках реализации своих полномочий, предоставленных ст.ст. 37 и 151 УПК РФ.

Необходимо отметить, что получение согласия прокурора на возбуждение уголовного дела — это не только гарантия обеспечения прав граждан, в той или иной степени становящихся при-

частными к уголовному судопроизводству, но и разрешение на ведение процесса уголовного преследования, доказывания, которое составляет сущность уголовного судопроизводства. В том случае, если прокурор откажет в даче согласия на возбуждение уголовного дела, документы об уже проведенных следственных действиях должны находиться в том же производстве, которое представлялось прокурору. На основании содержащейся в них информации можно продумать и спланировать дополнительные проверочные действия, в том числе оперативного характера. В случае положительного решения прокурора при повторном обращении к нему за согласием на возбуждение уголовного дела полученные в ходе проведенных процессуальных действий сведения считаются допустимыми доказательствами.

СОДЕРЖАНИЕ

ПОВОДЫ И ОСНОВАНИЕ ДЛЯ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ ПРЕСТУПЛЕНИЙ, ПРЕДУСМОТРЕННЫХ ст.ст. 228—234 УК РФ..... 4

РАЗРЕШЕНИЕ ЗАЯВЛЕНИЙ И СООБЩЕНИЙ О ПРЕСТУПЛЕНИЯХ, СВЯЗАННЫХ С НЕЗАКОННЫМ ОБОРОТОМ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ, ПСИХОТРОПНЫХ, СИЛЬНОДЕЙСТВУЮЩИХ И ЯДОВИТЫХ ВЕЩЕСТВ..... 10

Марина Геннадьевна КОВАЛЕВА,
кандидат юридических наук

ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ О НЕЗАКОННОМ ОБОРОТЕ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ, ПСИХОТРОПНЫХ, СИЛЬНОДЕЙСТВУЮЩИХ И ЯДОВИТЫХ ВЕЩЕСТВ

Конспект лекции

2-е издание,
исправленное

Редактор *Н. В. Бибикина*
Компьютерная правка
и верстка *Н. В. Федорченко*

Подписано к печати 31.10.2006 г. Бум. тип. № 1.
Гарнитура “Times New Roman Cyr”. Ризография. Печ. л. 1,25.
Уч.-изд. л. 1,25 Тираж 500 экз. (1-й завод 1—200) Заказ 1801.

Редакционно-издательский отдел
Санкт-Петербургского юридического института
Генеральной прокуратуры РФ

191104, Санкт-Петербург, Литейный пр., 44

Отпечатано с оригинал-макета в печатно-множительной лаборатории
Санкт-Петербургского юридического института
Генеральной прокуратуры РФ