

**Актуальные вопросы квалификации преступления,
предусмотренного статьей 238 УК РФ
(по материалам уголовных дел юга Тюменской области)**

В Стратегии национальной безопасности Российской Федерации до 2020 г., утвержденной Указом Президента РФ от 12.05.2009 № 537, одним из условий повышения качества жизни российских граждан названо обеспечение доступности высококачественных и безопасных товаров и услуг (п. 46)¹. Внимание к проблеме безопасности товаров и продукции со стороны высшего и регионального руководства объясняется тем, что в современной России настоящим бедствием для населения стало наводнение потребительского рынка товарами и продукцией, которые не отвечают требованиям безопасности. В результате этого, например, ежегодно в России от случайного отравления алкогольной продукцией умирает более 23 тыс. человек.

Все это указывает на то, что в настоящее время по-прежнему сохраняется необходимость в уголовно-правовой защите жизни и здоровья населения в тех случаях, когда граждане выступают в качестве потребителей.

В УК РФ закреплена ст. 238, которая предусматривает уголовную ответственность за производство, хранение, перевозку либо сбыт, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности. Данная уголовно-правовая норма активно применялась на практике до 2008 г., однако затем наблюдается постепенное снижение количества возбужденных уголовных дел во всех регионах РФ. При этом основной причиной снижения количества зарегистрированных в Тюменской области преступлений, предусмотренных ст. 238 УК РФ, является прекращение судами значительного количества уголовных дел о преступлениях, предусмотренных ст. 238 УК РФ, на основании признания таких деяний малозначительными. Однако, несмотря на это ст. 238 УК РФ продолжает применяться правоохранительными органами.

В настоящее время на практике отсутствует единый подход к применению ст. 238 УК РФ, так как допускается либо расширительное, либо ограничительное толкование положений данной нормы. Это, в

¹ Концепция реализации государственной политики по снижению масштабов злоупотребления алкогольной продукцией и профилактике алкоголизма среди населения Российской Федерации на период до 2020 г., одобренной распоряжением Правительства РФ от 30.12.2009 № 2128-р // Собрание законодательства РФ. 2009. № 20. Ст. 2444.

свою очередь, приводит к искажению смысла уголовного закона и нарушению последнего правоприменителями.

Проблема заключается в том, что в случае сбыта спиртосодержащей продукции прокуратура возбуждает уголовные дела только по ст. 238 УК РФ. В то время как лица, незаконно сбывающие спирт этиловый синтетический технический и пищевой, непригодный для производства алкогольной продукции, могут нести ответственность лишь по ст. 234 УК РФ («Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта»), так как согласно действующему Списку сильнодействующих и ядовитых веществ для целей ст. 234 УК РФ, утвержденному постановлением Правительства РФ от 29.12.2007 № 964, в этом случае необходимо говорить о сбыте ядовитых веществ. Следовательно, по факту незаконного оборота ядовитых веществ (технического спирта) в целях сбыта следователи СК РФ не имеют права возбуждать уголовные дела по ст. 238 УК РФ, а обязаны передать все материалы следователям (дознателям) органов внутренних дел для возбуждения уголовного дела по ст. 234 УК РФ, так как на основании ст.ст. 150-151 УПК РФ такие преступления отнесены к подследственности последних.

Так, 31.05.2007 Тюменская транспортная прокуратура завершила расследование уголовных дел в отношении К., К. и Б., обвиняемых по ч. 1 ст. 238 УК РФ за хранение в целях сбыта продукции, не отвечающей требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей, и направила их в суд для рассмотрения по существу. Следствие установило, что указанные лица сбывали гражданам спирт, опасный для жизни и здоровья. В апреле 2007 г. в Тюменское линейное УВД на транспорте поступила оперативная информация о том, что К., К. и Б. продают спирт сомнительного качества. Были проведены проверочные закупки, в ходе которых приобретено несколько бутылок со спиртом. Результаты исследования показали, что спирт, не отвечает требованиям безопасности жизни и здоровья. В связи с этим транспортной прокуратурой было возбуждено три уголовных дела по ч. 1 ст. 238 УК РФ. В период расследования уголовных дел правоохранительные органы провели обыски у сбытчиков и изъяли у них около 70 литров спирта. Экспертиза установила, что изъятый спирт является ядовитым веществом, поскольку содержит опасный для жизни и здоровья этиловый эфир, ацетон и кротональдегид¹.

Однако по уголовным делам о сбыте спиртосодержащей

¹ Тюменская транспортная прокуратура завершила расследование уголовных дел о реализации продукции, не отвечающей требованиям безопасности. URL: <http://www.proctmo.ru>.

продукции, направленным для рассмотрения в суд, не всегда выносятся обвинительный приговор. Более того, в одном и том же суде разные судьи могут принимать прямо противоположные решения по аналогичным уголовным делам, связанным с незаконной реализацией спиртосодержащей продукции. При этом одни судьи г. Тюмени и юга Тюменской области выносят обвинительный приговор за совершение преступления, предусмотренного ст. 238 УК РФ, а квалификацию по ст. 234 УК РФ из дела исключают.

Приведем следующий наглядный пример. 19.10.2006 гр-н П., находясь в д. Мичурино Тюменского района Тюменской области осуществил реализацию спиртосодержащей продукции – 0,5 литра спирта за 100 руб. В отношении П. было возбуждено уголовное дело по обвинению в совершении им преступлений, предусмотренных ч. 1 ст.ст. 234 и 238 УК РФ. Однако 13.12.2006 Тюменский районный суд признал П. виновным в совершении преступления, предусмотренного по ч. 1 ст. 238 УК РФ, а квалификацию по ч. 1 ст. 234 УК РФ признал ошибочной и из обвинения исключил¹.

Другие судьи выносят оправдательный приговор за отсутствием признаков состава преступления, предусмотренного ст. 238 УК РФ, но обязательно указывают на наличие признаков состава преступления, предусмотренного ст. 234 УК РФ.

Так, например, 7.09.2006 гр-ка П., находясь в д. Ушаково Тюменского района Тюменской области осуществила реализацию спиртосодержащей продукцию – 0,6 литра спирта за 100 руб. В отношении ее было возбуждено уголовное дело по обвинению в совершении ею преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 238 и ч. 1 ст. 234 УК РФ. Однако 20.11.2006 приговором Тюменского районного суда П. была оправдана за отсутствием признаков состава преступления. При этом судья справедливо сослался на гражданское законодательство РФ, а именно ст. 454 ч. 2 Гражданского кодекса РФ от 26.01.1996 № 14-ФЗ (в ред. от 14.06.2012 г. № 78-ФЗ)² и Закон РФ от 7.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» (в ред. от 28.07.2012 № 133-ФЗ)³, где товары определены как предметы материального мира, предназначенные для сбыта на потребительском рынке. Поскольку этиловый спирт относится к ядовитым веществам, то он не может

¹ Уголовное дело № 200600149/35 по обвинению П. в совершении преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 238 и ч. 1 ст. 234 УК РФ // Архив Тюменского районного суда Тюменской области.

² Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

³ Собрание законодательства РФ. 1996. № 3. Ст. 140; 2007. № 44. Ст. 5282.

находиться в свободном обороте¹.

И, наконец, третьи судьи (в основном судьи Тюменского районного суда Тюменской области) выносят обвинительный приговор за совершение преступления, предусмотренного ст. 234 УК РФ, а квалификацию по ст. 238 УК РФ из дела исключают.

Так, например, приговором Тюменского районного суда от 14.08.2006 гр-ка М. была признана виновной в совершении преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 234 УК РФ, то есть покушение на сбыт ядовитого вещества – 0,5 литра спиртосодержащей продукции, не отвечающей требованиям безопасности для жизни человека. М. была задержана 7.04.2006 за сбыт данной продукции в д. Княжево Тюменского района Тюменской области в ходе проверочной закупки. В связи с этим, по мнению суда, данное «вещество было изъято из незаконного оборота». При этом суд признал излишней квалификацию действий М. по ч. 1 ст. 238 УК РФ и исключил ее из обвинения на основании положения ч. 3 ст. 17 УК РФ².

Следует признать правильным лишь последний подход судей к квалификации незаконного оборота этилового спирта, в пользу которого говорят следующие аргументы. Во-первых, в Федеральном законе от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» (в ред. от 28.07.2012) под этиловым спиртом понимается «спирт, произведенный из пищевого или непищевого сырья, в том числе денатурированный этиловый спирт, головная фракция этилового спирта (отходы спиртового производства) и спирт-сырец»³. Согласно же Списку сильнодействующих и ядовитых веществ для целей ст. 234 УК РФ, утвержденному постановлением Правительства РФ от 29.12.2007 № 964 (с изм. и доп. от 30.07.2010, 22.02.2012, 01.10.2012, 04.02.2013), метиловый спирт и спирт этиловый синтетический, технический и пищевой, непригодный для производства алкогольной продукции, признаются ядовитыми веществами⁴.

В свою очередь, в специальной справочной литературе указывается на следующие негативные свойства метилового спирта (метанола):

¹ Уголовное дело № 200600195/35 по обвинению П. в совершении преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 238 и ч. 1 ст. 234 УК РФ // Архив Тюменского районного суда г. Тюмени.

² Уголовное дело № 200600135/35 по обвинению М. в совершении преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 238 УК РФ // Архив Тюменского районного суда г. Тюмени.

³ Собрание законодательства РФ. 1995. № 48. Ст. 4553; 2010. № 31. Ст. 4196.

⁴ Собрание законодательства РФ. 2008. № 2. Ст. 89; 2010. № 28. Ст. 3703.

1) в очищенном виде метанол представляет жидкость, очень сходную по своим внешним характеристикам (цвет, запах, вкус) с этиловым спиртом (с этим связано его возможное ошибочное употребление вместо алкоголя);

2) уже при приеме 8-10 граммов технической жидкости с высокой концентрацией метанола, может возникнуть тяжелое отравление с необратимыми инвалидизирующими последствиями или смертельным исходом. Попадая в организм, метиловый спирт в первых фазах отравления вызывает изменения, сходные с состоянием алкогольного опьянения;

3) в последующем метанол оказывает повреждающее воздействие на нервные волокна, поражая в первую очередь ткани зрительного нерва. Поэтому достоверным признаком, указывающим на отравление метанолом, является нарушение зрения по типу развития слепоты, возникшее после употребления неизвестной жидкости, пахнущей алкоголем. Сопутствующие проявления отравления (головные и желудочные боли, одышка, нитевидный пульс) могут возникать несколько раньше, чем развитие слепоты.

Во-вторых, анализ ст. 454 части второй ГК РФ и Закона РФ «О защите прав потребителей», указывает на то, что товарами являются предметы материального мира, предназначенные для сбыта на потребительском рынке. В свою очередь, согласно Указу Президента РФ от 22.02.1992 № 179 (в ред. Указа Президента РФ от 30.12.2000 № 2111) «О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена» предметы, изъятые из гражданского оборота (наркотические, психотропные, сильнодействующие и ядовитые вещества), не являются предметами преступления, предусмотренного ст. 238 УК РФ¹. В связи с этим квалификацию по данной норме действий лиц, направленных на сбыт обозначенного выше этилового спирта, следует признать ошибочной.

В-третьих, согласно ч. 3 ст. 17 УК РФ «если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме». Следовательно, лица, незаконно сбывающие синтетический или непивевой этиловый спирт, должны нести уголовную ответственность по ст. 234 УК РФ.

В-четвертых, при проведении экспертизы продукции, не отвечающей требованиям безопасности, необходимо четко отвечать на вопрос о том, что конкретно в данной продукции является опасным для

¹ Ведомости Совета народных депутатов и Верховного Совета РФ. 1992. № 10. Ст. 492; Собрание законодательства РФ. 2001. № 1(ч. II). Ст. 71.

жизни и здоровья потребителя. Между тем до начала 2006 г. эксперты указывали на следующую причину признания данной продукции опасной для жизни и здоровья потребителя – ее несоответствие требованиям ГОСТ р 51786-2001 «Водка и спирт этиловый из пищевого сырья».

Таким образом, можно сделать вывод о том, что решение вопросов правильной квалификации преступления, предусмотренного статьей 238 УК РФ, видится в скорейшей разработке руководящих разъяснений Пленума Верховного Суда РФ по применению данной нормы УК РФ.

А.А. Шмидт

Проблемы предотвращения незаконного оборота гражданского и служебного оружия сотрудниками полиции

В территориальных органах МВД России в настоящее время зарегистрировано около 5 млн. граждан, владеющих 6,4 млн. единиц оружия, из которого 705 тыс. единиц гражданского охотничьего огнестрельного с нарезным стволом, 4,2 млн. единиц гладкоствольного, почти 1,5 млн. гражданского огнестрельного бесствольного, газового оружия, из них 822 тыс. под патрон травматического действия.

Органы внутренних дел в соответствии с Законами «О полиции» и «Об оружии» реализуют комплекс проверочных и профилактических мероприятий по контролю за оборотом гражданского и служебного оружия, принимаются меры для снижения риска противоправного использования и применения такого оружия.

Так, в 2012 г. за различные нарушения, связанные с оборотом гражданского оружия к административной ответственности привлечено более 313 тыс. граждан, у 131 тыс. граждан аннулированы разрешения на хранение и ношение оружия; почти 10 тыс. граждан привлечено к уголовной ответственности за незаконное изготовление, приобретение, передачу, сбыт, хранение, перевозку или ношение огнестрельного оружия и боеприпасов (ст. 222, 223 УК РФ).

Несмотря на принимаемые меры, количество фактов неправомерного использования оружия остается высоким, отмечается рост преступлений, совершенных с применением оружия, зарегистрированного в органах внутренних дел. Преступления с применением оружием носят резонансный характер. В СМИ появляются сообщения о «русском Брейвике», «белгородском стрелке» и «стреляющих свадьбах». Указанные обстоятельства, вызывают критику работы полиции со стороны общественности и диктуют