*проект*

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА**

**КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

от \_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_2024 года     г. Бишкек

№

**О судебной практике по делам о преступлениях**

**в сфере оборота наркотических средств, психотропных,**

**сильнодействующих и ядовитых веществ**

В целях обеспечения правильного и единообразного применения законодательства при рассмотрении дел о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными веществами или их аналогами, а также сильнодействующими и ядовитыми веществами, Пленум Верховного суда Кыргызской Республики в соответствии с частью 3 статьи 98 Конституции Кыргызской Республики, статьей 18, 19 Конституционного Закона Кыргызской Республики «О Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах» постановляет:

1. При рассмотрении дел о преступлениях, предметом которых являются наркотические средства или психотропные вещества, судам необходимо руководствоваться Постановлением Правительства Кыргызской Республики «О наркотических средствах, психотропных веществах и прекурсорах, подлежащих контролю в Кыргызской Республике» от 9 ноября 2007 года № 543, а также Приложениями к указанному Постановлению Правительства Кыргызской Республики, где указаны размеры наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов и прекурсоров, а также запрещенных к возделыванию наркотикосодержащих культур и растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества и прекурсоры.

2. О размере (небольшом, крупном и особо крупном) находящихся в незаконном обороте наркотических средств или психотропных веществ решается судом в каждом конкретном случае, исходя из их количества, свойств, степени воздействия на организм человека, других обстоятельств дела с учетом рекомендаций, разработанных Правительством Кыргызской Республики.

3. Учитывая, что для определения вида средства и вещества (наркотическое, психотропное, сильнодействующее или ядовитое), их названия и свойств, происхождения, способа приготовления и переработки, а также точного веса, требуются специальные познания, суды при рассмотрении дел данной категории должны располагать соответствующими заключениями судебных экспертиз.

При этом необходимо учитывать, что размер определяется по весу действующего наркотического средства, психотропного вещества или их аналога, за исключением наркотических средств естественного происхождения (каннабис, марихуана, гашиш, гашишное масло, солома опийного мака, опиум и т.п.).

В тех случаях, когда наркотическое средство или психотропное вещество находится в смеси с каким-либо нейтральным веществом (наполнителем), где размер (вес) действующего наркотического средства, психотропного вещества или их аналога в смеси, определить невозможно, его размер определяется общим весом всей смеси.

При этом следует учитывать, что для всех жидкостей и растворов, содержащих хотя бы одно наркотическое средство или психотропное вещество, их количество определяется массой сухого остатка после высушивания до постоянной массы.

4. Судам необходимо иметь в виду, что для определения веса и размера и в целях упорядочения изъятия, хранения и уничтожения наркотических средств, психотропных веществ, используемых при их изготовлении (прекурсоров) в протоколе, составляемом следователем указывается дата, место и обстоятельства обнаруженных веществ, их описание, вес и способ взвешивания, количество опечатанных упаковок.

5. Незаконные приобретение или хранение наркотических средств или психотропных веществ без цели сбыта отличаются по правовым последствиям от аналогичных действий, совершенных с целью сбыта, по каждому такому делу должны устанавливать цель приобретения или хранения виновным наркотических средств или психотропных веществ.

6. Ответственность по части 1 статьи 283 УК КР за незаконные приобретение, хранение, перевозку, изготовление или пересылку наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, наступает в тех случаях, когда такие действия совершены лицом без цели сбыта, а количество каждого такого средства, вещества, в отдельности без их сложения составило крупный размер, либо по части 2 этой же статьи – при совершении аналогичных действий без цели сбыта в отношении указанных средств, веществ или их аналогов, в особо крупном размере.

В случаях, когда лицо незаконно приобретает, хранит, перевозит, изготавливает без цели сбыта наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги в небольших размерах, содеянное при наличии к тому оснований влечет ответственность, предусмотренную статьей 96 Кодекса Кыргызской Республики о правонарушениях.

7. Приобретением наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, необходимо считать их получение любым способом, в том числе покупку, получение в дар, а также в качестве средства взаиморасчета за проделанную работу, оказанную услугу или в уплату долга, в обмен на другие товары и вещи, присвоение найденного, сбор дикорастущих растений (живых организмов, содержащих наркотические средства, психотропные вещества, их аналоги и прекурсоры) или их частей, включенных в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Кыргызской Республике (в том числе на земельных участках сельскохозяйственных и иных предприятий, а также на земельных участках граждан, если эти растения не высевались и не выращивались), сбор остатков, находящихся на неохраняемых полях посевов указанных растений после завершения их уборки.

8. Под незаконным хранением наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, следует понимать любые умышленные действия лица, связанные с незаконным владением этими средствами или веществами, в том числе для личного потребления (содержание при себе, в помещении, тайнике и других местах). При этом не имеет значения, в течение какого времени лицо незаконно хранило наркотическое средство, психотропное вещество или их аналоги.

9. Под незаконным изготовлением наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов следует понимать совершенные в нарушение законодательства Кыргызской Республики умышленные действия, в результате которых из растений (живых организмов, содержащих наркотические средства, психотропные вещества, их аналоги и прекурсоры), содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, лекарственных, химических и иных веществ получено одно или несколько готовых к использованию и потреблению наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

При этом по смыслу статьи 283 УК КР как изготовление надлежит квалифицировать и производство наркотических средств или психотропных веществ, то есть действия, направленные на их серийное получение.

10. Под незаконной переработкой наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов следует понимать совершенные в нарушение законодательства Кыргызской Республики умышленные действия по рафинированию (очистке от посторонних примесей) твердой или жидкой смеси, содержащей одно или несколько наркотических средств или психотропных веществ, либо повышению в такой смеси (препарате) концентрации наркотического средства или психотропного вещества, а также смешиванию с другими фармакологическими активными веществами с целью повышения их активности или усиления действия на организм.

11. Измельчение, высушивание или растирание растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, растворение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов водой без дополнительной обработки в виде выпаривания, рафинирования, возгонки и т.п., в результате которых не меняется химическая структура вещества, не могут рассматриваться как изготовление или переработка наркотических средств.

Для правильного решения вопроса о наличии или отсутствии в действиях лица такого признака преступления, как изготовление либо переработка наркотического средства, психотропного вещества или их аналогов, с учетом обстоятельств дела необходимо заключение эксперта о виде полученного средства или вещества, его названии, способе изготовления или переработки либо иными доказательствами.

12. Незаконное изготовление и незаконную переработку наркотических средств или психотропных веществ надлежит квалифицировать как оконченное преступление с начала совершения действий, направленных на получение готовых к использованию и потреблению наркотических средств или психотропных веществ либо на рафинирование или повышение в препарате концентрации наркотических средств или психотропных веществ.

13. Под незаконной перевозкой следует понимать умышленные действия по перемещению наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов 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, а также в нарушение общего порядка перевозки указанных средств и веществ, установленного статьей 20 Закона Кыргызской Республики «О наркотических средствах, психотропных веществах и прекурсорах» от 6 марта 2024 года № 69.

При этом следует иметь в виду, что незаконная перевозка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, может быть осуществлена с их сокрытием, в том числе в специально оборудованных тайниках в транспортном средстве, багаже, одежде, а также в полостях тела человека или животного и т.п.

Вопрос о наличии в действиях лица состава преступления – незаконной перевозки и об отграничении указанного состава преступления от незаконного хранения наркотического средства, психотропного вещества или их аналогов во время поездки должен решаться судом в каждом конкретном случае с учетом направленности умысла, фактических обстоятельств перевозки, количества, размера, объема наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, места их нахождения, а также других обстоятельств дела.

14. Под незаконным сбытом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, следует понимать незаконную деятельность лица, направленную на их возмездную либо безвозмездную реализацию (продажа, дарение, обмен, уплата долга, дача взаймы и т.д.) другому лицу (далее – приобретателю). При этом сама передача лицом реализуемых средств, веществ, растений приобретателю может быть осуществлена любыми способами, в том числе непосредственно, путем сообщения о месте их хранения приобретателю, проведения закладки в обусловленном с ним месте, введения инъекции, через интернет-платформы (например, маркетплейсы) или мессенджеры (например, telegram или whatsapp) и электронные средства связи (рассылки информации через электронную почту, социальные сети (например, Facebook, Instagram, Twitter, VKontakte) и т.д.); с применением беспилотных летательных аппаратов (дронов).

Об умысле на сбыт указанных средств, веществ могут свидетельствовать при наличии к тому оснований их приобретение, изготовление, переработка, хранение, перевозка лицом, самим их не употребляющим, большое количество (объем), размещение в удобной для передачи расфасовке, наличие соответствующей договоренности с потребителями и т.п.

15. Вместе с тем не может квалифицироваться как незаконный сбыт реализация наркотического средства или психотропного вещества путем введения одним лицом другому лицу инъекций, если указанное средство или вещество принадлежит самому потребителю и инъекция вводится по его просьбе либо совместно приобретено потребителем и лицом, производящим инъекцию, для совместного потребления, либо наркотическое средство или психотропное вещество вводится в соответствии с медицинскими показаниями.

16. В случаях обнаружения, изъятия наркотических средств или психотропных веществ, заложенных в нескольких тайниках (закладках), охватываемых единым умыслом виновного, не образуют совокупности преступлений и квалифицируются как единое преступление, при этом размер вещества определяется его суммарным весом.

17. В случае установления в ходе судебного разбирательства наличия целей сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также сильнодействующих и ядовитых веществ, но при отсутствии ходатайства прокурора о возвращении дела прокурору для производства следственных действий и составления нового обвинительного акта по новому обвинению или изменении квалификации обвинения, ухудшающего положение обвинения, судам следует рассматривать дело и выносить приговор в рамках предъявленного обвинения с вынесением частного определения в отношении участвующего по делу государственного обвинителя.

18. Если лицо в целях осуществления умысла на незаконный сбыт наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, незаконно приобретает, хранит, перевозит, изготавливает эти средства, вещества, тем самым совершает действия, направленные на их последующую реализацию, однако по не зависящим от него обстоятельствам не передает указанные средства, вещества приобретателю (не доходят до получателя), то такое лицо несет уголовную ответственность за покушение на незаконный сбыт этих средств, веществ.

19. В тех случаях, когда материалы уголовного дела о преступлении рассматриваемой категории содержат сведения, полученные на основании результатов специальных следственных действий, следует иметь в виду, что для признания законности проведения такого мероприятия необходимо, чтобы оно осуществлялось при наличии оснований и с соблюдением условий, предусмотренных соответствующими статьями УПК КР.

20. Результаты специальных следственных действий могут использоваться в доказывании по уголовному делу на тех же основаниях, как и результаты других следственных действий, если они получены в соответствии с требованиями УПК КР и свидетельствуют о наличии у лица умысла на незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, сформировавшегося независимо от деятельности лиц, которые производили специальные следственные действия.

Лица, которые проводили специальные следственные действия или были привлечены к их проведению, могут быть допрошены в качестве свидетелей, с сохранением тайны сведений об этих лицах и с применением необходимых мер безопасности в соответствии с главой 9 УПК КР.

21. Ответственность лица за сбыт наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, по части 1 статьи 282 УК КР наступает независимо от их размера.

22. В случае, когда лицо передает приобретателю наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги, по просьбе (поручению) другого лица, которому они принадлежат, его действия следует квалифицировать как соучастие в незаконном сбыте указанных средств, веществ.

23. Действия лица, сбывающего под видом наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов и прекурсоров, сильнодействующих или ядовитых веществ, новых потенциально опасных психоактивных веществ какие-либо иные средства или вещества, в том числе, не содержащих в своем составе наркотических веществ, следует рассматривать как мошенничество.

Покупатели в этих случаях при наличии предусмотренных законом оснований могут нести ответственность за покушение на незаконное приобретение наркотических средств, психотропных, сильнодействующих или ядовитых веществ.

24. Под незаконной пересылкой наркотических средств или психотропных веществ следует понимать любое перемещение этих веществ любым способом, включая почтовыми и багажными отправлениями, курьерскими службами, с использованием беспилотных летательных аппаратов (дронов) или иных средств транспорта и связи, при условии, что транспортировка осуществляется в отсутствие отправителя или с его участием через третьих лиц, не осведомленных о характере перемещаемого груза.

При этом ответственность лица по части 1 статье 282 УК КР как за оконченное преступление наступает с момента отправления письма, посылки, багажа и т.п. с содержащимися в нем указанными средствами, веществами или их аналогами, независимо от получения их адресатом.

Незаконную пересылку указанных средств, веществ путем международного почтового отправления следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных соответствующими частями статей 282 и 285 УК КР в случае установления их незаконного перемещения через таможенную границу Таможенного союза, членом которого является Кыргызская Республика, либо Государственную границу Кыргызской Республики с государствами – членами Таможенного союза.

25. В силу Примечания к статье 282 УК КР освобождение лица от уголовной ответственности за совершение преступления, предусмотренного статьей 282 УК КР возможно при наличии совокупности двух условий: добровольной сдачи лицом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов и его активных действий, которые способствовали раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем.

Вместе с тем закон не исключает возможности освобождения от уголовной ответственности тех лиц, которые хотя и не сдавали наркотические средства или психотропные вещества, ввиду отсутствия у них таковых, но явились с повинной, активно способствовали раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем.

Добровольная сдача наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, означает выдачу лицом таких средств, веществ представителям власти при наличии у этого лица реальной возможности распорядиться ими иным способом. В связи с чем, выдача таких средств лицом при проведении следственных действий не может рассматривается как добровольная сдача наркотических средств.

26. При задержании лица, а также при проведении следственных действий по обнаружению и изъятию наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, выдача таких средств, веществ по предложению должностного лица, осуществляющего указанные действия, не может признаваться добровольной сдачей наркотических средств в соответствии с примечанием к статье 282 УК КР.

27. По смыслу статьи 286 УК КР ответственность за хищение наркотических средств или психотропных веществ наступает в случаях противоправного их изъятия у юридических или физических лиц, владеющих ими законно или незаконно, в том числе путем сбора растений либо их частей с земель сельскохозяйственных и иных предприятий, а также с земельных участков граждан, на которых незаконно выращиваются эти растения.

Под использующим свое служебное положение лицом (пункт 3 части 2 статьи 286 УК КР) следует понимать как должностное лицо, так и лицо, выполнение трудовых функций которого связано с работой с наркотическими средствами или психотропными веществами. (при изготовлении лекарственных препаратов таким лицом может являться провизор, лаборант, при отпуске и применении – работник аптеки, врач, медицинская сестра, при их охране – охранник, экспедитор и др.).

28. По делам о вымогательстве наркотических средств или психотропных веществ, потерпевшими наряду с гражданами, владеющими этими средствами или веществами на законных основаниях, могут быть лица, наделенные полномочиями по выдаче документов, дающих право на законное приобретение наркотических средств или психотропных веществ, лица, имеющие доступ к наркотическим средствам или психотропным веществам, в связи со своей профессиональной деятельностью, а также иные лица, чьи трудовые функции связаны с законным оборотом указанных средств, веществ или их аналогов.

29. Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, и действия по их последующему хранению, перевозке, пересылке, сбыту, надлежит квалифицировать по статье 286 УК КР, а также с учетом конкретных обстоятельств дела – по совокупности преступлений по статье 286 и по статье 282, 283 УК КР.

30. Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (статья 287 УК КР) может выражаться в любых умышленных действиях, направленных на возбуждение у другого лица желания их потребления (в уговорах, предложениях, даче совета и т.п.), а также в обмане, психическом или физическом насилии, ограничении свободы и других действиях, совершаемых с целью принуждения к приему наркотических средств или психотропных веществ лицом, на которое оказывается воздействие.

При этом для признания преступления оконченным не требуется, чтобы склоняемое лицо фактически употребило наркотическое средство или психотропное вещество. Если лицо, склонявшее к потреблению наркотических средств, психотропных веществ, при этом сбывало указанные средства или вещества либо оказывало помощь в их хищении или вымогательстве, приобретении, хранении, изготовлении, переработке, перевозке или пересылке, его действия надлежит дополнительно квалифицировать при наличии к тому оснований по соответствующим статьям УК КР.

31. Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, причинившее по неосторожности смерть потерпевшего, охватывается диспозицией части 3 статьи 287 УК КР и не требует дополнительной квалификации по уголовному закону, предусматривающему ответственность за причинение смерти по неосторожности.

Под тяжким либо особо тяжким вредом следует понимать последствия, указанные в Приложении 1 к Уголовному кодексу относящиеся к тяжкому вреду и особо тяжкому вреду.

32. В соответствии с Законом Кыргызской Республики «О наркотических средствах, психотропных веществах, их аналогах и прекурсорах» на территории Кыргызской Республики запрещается культивирование наркотикосодержащих растений. Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 9 ноября 2007 года № 543 (с последующими изменениями) утвержден перечень растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры и подлежащих контролю в Кыргызской Республике.

Посев и выращивание, совершенствование технологии выращивания, выведение новых сортов, повышение урожайности и устойчивости к неблагоприятным метеорологическим условиям, а также деятельность, связанная с созданием специальных условий для посева и выращивания наркотикосодержащих растений, является культивированием наркотикосодержащих растений.

Под незаконным культивированием наркотикосодержащих растений следует понимать культивирование наркотикосодержащих растений, осуществляемое с нарушением законодательства Кыргызской Республики.

33. Для квалификации действий лица по статье 291 УК КР, незаконно выдавшего либо подделавшего рецепт или иной документ, дающий право на получение наркотических средств или психотропных веществ, как оконченного преступления не имеет значения, было ли фактически получено указанное в рецепте или ином документе такое средство или вещество.

Получение этим же лицом по поддельному рецепту или иному поддельному документу наркотических средств или психотропных веществ подлежит дополнительной квалификации как незаконное приобретение таких средств или веществ. При этом необходимо установить, были ли этим лицом приобретены наркотические средства или психотропные вещества в небольшом, крупном или особо крупном размере.

34. Под незаконной выдачей рецепта, содержащего назначение наркотических средств или психотропных веществ, следует понимать его оформление и выдачу без соответствующих медицинских показаний.

К иным документам относятся те, которые являются основанием для выдачи (продажи) наркотических средств или психотропных веществ и других действий по их законному обороту. Такими документами могут являться, в частности, лицензия на определенный вид деятельности, связанной с оборотом наркотических средств или психотропных веществ, заявка медицинского учреждения на получение этих средств или веществ для использования в лечебной практике, выписка из истории болезни больного, товарно-транспортная накладная и т.п.

35. Под организацией притона (статья 290 УК КР) следует понимать подыскание, приобретение или наем жилого или нежилого помещения, финансирование, ремонт, обустройство помещения различными приспособлениями и тому подобные действия, совершенные в целях последующего использования указанного помещения для потребления наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов несколькими лицами.

36. Под содержанием притона следует понимать умышленные действия лица по использованию помещения, отведенного и (или) приспособленного для потребления наркотических средств или психотропных веществ, по оплате расходов, связанных с существованием притона после его организации либо эксплуатацией помещения (внесение арендной платы за его использование, регулирование посещаемости, обеспечение охраны и т.п.).

По смыслу закона содержание притона будет оконченным преступлением, если помещение фактически использовалось одним и тем же лицом два и более раз либо разными лицами для потребления наркотических средств и психотропных веществ.

Если организатор или содержатель притона снабжал посетителей притона наркотическими средствами или психотропными веществами либо склонял других лиц к их потреблению, его действия при наличии к тому оснований надлежит квалифицировать по совокупности преступлений.

37. При решении вопроса о назначении наказания за преступления, связанные с наркотическими средствами, психотропными веществами или их аналогами, сильнодействующими или ядовитыми веществами, новыми потенциально опасными психоактивными веществами суд устанавливает наличие (отсутствие) у лица заболевания наркоманией на основании содержащегося в материалах дела медицинского заключения по результатам судебно-наркологической экспертизы, проведенной в соответствии с требованиями УПК КР. Заключение эксперта должно содержать вывод о наличии (отсутствии) у лица диагноза «наркомания», а также о том, нет ли медицинских противопоказаний для проведения лечения от такого заболевания.

38. Если в ходе судебного разбирательства дел о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными веществами, сильнодействующими и ядовитыми веществами, будут выявлены обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, нарушению прав и свобод граждан, другие нарушения закона, допущенные в ходе досудебного производства, а также при рассмотрении уголовного дела, то суд вправе в указанных и иных необходимых случаях реагировать путем вынесения частного определения, обращая внимание соответствующих организаций и должностных лиц на указанные обстоятельства и факты нарушения закона, требующие принятия необходимых мер.

39. С принятием настоящего постановления признать утратившим силу постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики от 2 февраля 2001 года № 1 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами».

Председатель Верховного суда

Кыргызской Республики

Секретарь Пленума:

судья Верховного суда

Кыргызской Республики