

УДК 343.347

**Ю.А. КЛЮШКИНА,**

*студент*

*Академия экономической безопасности МВД России, г. Москва*

## **К ВОПРОСУ ОБ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ФАЛЬСИФИЦИРОВАННЫЕ ЛЕКАРСТВЕННЫЕ СРЕДСТВА**

*В результате изучения проблемы оборота в России фальсифицированных лекарственных средств автор установил, что на практике соответствующие деяния квалифицируются по УК РФ не единообразно, и обосновал включение в УК РФ ст. 238.1 «Производство, хранение, маркировка, перевозка или сбыт просроченных или не соответствующих требованиям стандартов лекарственных средств и (или) фармацевтической продукции».*

В числе конституционных прав гражданина России – право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст. 41). Определение понятия «здоровье» сложно и неоднозначно, однако точно можно сказать одно: для его поддержания на соответствующем уровне зачастую необходимо обеспечение населения лекарствами.

Согласно п. 1 ст. 4 ФЗ от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» [1], лекарственные средства – вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий.

С развитием рыночной экономики и ослаблением государственного контролирования предпринимательской сферы деятельности в нашем государстве возникла и быстрыми темпами начала развиваться проблема фальсификации и незаконного оборота (обращения) лекарственных средств.

Всемирная организация здравоохранения под фальсифицированным лекарственным средством подразумевает продукт, преднамеренно и противоправно снабженный этикеткой, неверно указывающей подлинность препарата и (или) изготовителя [2, с. 5]. В п. 37 ст. 4 Федерального закона «Об обращении лекарственных средств»

под фальсифицированным лекарственным средством понимается лекарственное средство, сопровождаемое ложной информацией о его составе и (или) производителе. Казалось бы, различие в этих определениях небольшое, однако весьма значительное: в формулировке, данной ВОЗ, наличие умысла является обязательным условием, в то время, как видим, в ФЗ «Об обращении лекарственных средств» указания на него нет.

Для того, чтобы более полно понять опасность оборота фальсифицированных лекарственных средств, необходимо дать краткую оценку наносимого им ущерба. Можно выделить следующую его классификацию:

1. Ущерб, наносимый теневым сектором фармацевтического рынка легальному рынку лекарственных средств и препаратов:

- 1) от недобросовестной конкуренции;
- 2) от получения недоброкачественного сырья и материалов;
- 3) от создания препятствий импортозамещению посредством нарушения таможенного законодательства;
- 4) от ухудшения инвестиционного климата в результате криминализации экономики;
- 5) ущерб инвестиционному климату в результате нарушения прав акционеров.

2. Ущерб, наносимый теневым сектором фармацевтического рынка финансовой сфере:

- 1) посредством злоупотребления полномочиями;
- 2) как следствие легализации финансовых ресурсов, нажитых посредством преступного оборота фармацевтической продукции;

3) как следствие деятельности теневого сектора на фармацевтическом рынке.

3. Ущерб, наносимый тевевым сектором фармацевтического рынка здоровью населения:

1) угроза жизни населению в результате широкого распространения лекарственных подделок;

2) угроза здоровью населения в результате широкого распространения лекарственных подделок [2, с. 44–45].

Как видим, последствия незаконного оборота и фальсификации лекарственных средств весьма серьезны, в результате чего данной проблемой в нашей стране прямо или косвенно занимается целый ряд ведомств [3, с. 36].

На сегодняшний день в российском законодательстве отсутствует норма, предусматривающая уголовную ответственность непосредственно за криминальный оборот лекарственных средств. Как показывает изучение литературы и опрос сотрудников УБЭП, ОБЭП МВД России, в зависимости от последствий, наступивших после принятия фальсифицированной лекарственной продукции, уголовные дела возбуждаются по следующим статьям: ст. 109 (Причинение смерти по неосторожности) и ст. 118 УК РФ (Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности). В случаях же, когда отсутствуют такие последствия, виновные нередко привлекаются по ст. 146 (Нарушение авторских и смежных прав), ст. 147 (Нарушение изобретательских и патентных прав), ст. 159 (Мошенничество), ст. 171 (Незаконное предпринимательство), ст. 171.1 (Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции), ст. 180 (Незаконное использование товарного знака), ст. 188 (Контрабанда), ст. 234 (Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта), ст. 235 (Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью), ст. 238 (Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности), ст. 247 (Нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов). Нередко имеет место ответственность виновных по совокупности совершенных деяний из числа указанных нами первыми и по какой-либо из статей второго ряда, когда нет непосредственной опасности жизни или здоровью.

Наиболее часто применяемыми в противодействии рассматриваемым деяниям на практике

являются следующие статьи Уголовного кодекса Российской Федерации: 147, 159, 171.1, 180, 235 и 238. Необходимо также отметить, что в случаях, когда размер последствий, необходимых для привлечения лица к уголовной ответственности, менее установленного УК РФ или же невозможно доказать их истинный размер, наступает административная ответственность. Привлечение лиц к административной ответственности, как правило, происходит по ст. 6.2 (Незаконное занятие частной медицинской практикой, частной фармацевтической деятельностью либо народной медициной (целительством), ст. 7.12 (Нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав), ст. 14.1 (Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии), ст. 14.2 (Незаконная продажа товаров (иных вещей), свободная реализация которых запрещена или ограничена) и ст. 14.10 (Незаконное использование товарного знака) КоАП РФ.

Рассмотрим вышеназванные статьи УК РФ подробнее. Во всех предусмотренных в данных нормах преступлениях субъект общий, субъективная сторона – прямой умысел, цель – получение выгоды, мотив – корыстный. Различия состоят в объекте и объективной стороне рассматриваемых деяний.

Статья 147 УК РФ предусматривает меры ответственности к лицам, нарушающим права автора и другого правообладателя на изобретения, полезные модели, промышленные образцы. Лекарственные средства подпадают под категорию изобретений. Объективная сторона рассматриваемого деяния – незаконное использование изобретения, разглашение без согласия автора его сущности, присвоение авторства или принуждение к соавторству. Обязательным признаком преступления является наступление последствий – крупного ущерба. Его отсутствие приводит к прекращению уголовного производства и возбуждению административного, поскольку в ст. 7.12 КоАП РФ законодателем прописаны меры ответственности, применяемые к лицам, нарушившим авторские, смежные, изобретательские и патентные права в случае, если их действия не вызвали наступление последствий в виде причинения ущерба в крупном размере.

Непосредственным объектом преступления, предусмотренного в ст. 159 УК РФ, являются отношения собственности в широком, экономиче-

ском смысле слова (имущественные отношения в терминологии гражданского права). Объективная сторона по отношению к анализируемому нами виду преступлений состоит в обращении в пользу виновного лица имущества (денежных средств) других лиц при помощи обмана. В данном случае возможны два вида обмана. Первый относится к предмету мошенничества, который состоит в создании у потерпевшего искаженного представления относительно качества, свойств или количества вещи, например, в придании предмету вида другого, более стоящего. Второй случай выражен в обмане относительно предмета сделки. Его формы обмана весьма разнообразны. Они могут выражаться в передаче вместо обещанной вещи другой, обладающей худшими качествами, или же во вручении вместо обещанного лекарства так называемой «куклы» или «лекарства-пустышки» [4, с. 266–268].

Статья 171.1 УК РФ предусматривает привлечение к ответственности за производство, приобретение, хранение, перевозку или сбыт немаркированных товаров и продукции, а в данном случае фальсифицированных лекарств. Основанием для признания лекарства фальсифицированным будет являться отсутствие информации об изготовителе или же необходимых знаков защиты или идентификации (маркировки) на упаковке лекарственного средства. Непосредственным объектом преступления выступает порядок производства, приобретения, хранения, перевозки или сбыта товаров, подлежащих обязательной маркировке. Объективная сторона состоит в совершении одного или нескольких из перечисленных действий [4, с. 328–330].

Статья 180 УК РФ предусматривает два состава преступления, которые применимы в отношении незаконного оборота лекарственных средств. В первом случае речь идет о незаконном использовании товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений (ч. 1), во втором – о незаконном использовании предупредительной маркировки в отношении незарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара (ч. 2) [5, с. 318–319]. Объект преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 180 УК РФ, – установленный порядок использования товарного знака, знака обслуживания, наименования мест происхождения товаров и сходных с ними обозначений для однородных товаров. Объектом же преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 180 УК РФ, является установленный

рядок использования предупредительной маркировки в отношении незарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара. Объективная сторона деяния, содержащегося в ст. 180 УК, выражается в действии (незаконном использовании чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования мест происхождения товаров и сходных с ними обозначений для однородных товаров, предупредительной маркировки в отношении незарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара) и последствии в виде крупного ущерба, причинной связи, либо это деяние совершено неоднократно.

В статье 235 УК РФ основным непосредственным объектом являются отношения по охране здоровья населения. Объективная сторона состоит, в нашем случае, в незаконном занятии частной фармацевтической деятельностью лицом, не имеющим лицензии на избранный вид деятельности, если это повлекло по неосторожности причинение вреда здоровью человека [4, с. 636–637]. В большинстве случаев у лиц, занимающихся такой деятельностью, в наличии лицензия только на торговлю лекарственными средствами, но не на их производство. Поэтому даже в случае, когда лекарственное средство произведено с соблюдением всех требований, оно является фальсифицированным, поскольку отсутствует вовсе или же имеется подложная информация об изготовителе.

В случае, если лицо незаконно занимается частной фармацевтической деятельностью, но последствия в виде вреда здоровью человека не наступили, содеянное следует квалифицировать как административное правонарушение, предусмотренное ст. 6.2 КоАП РФ (Незаконное занятие частной медицинской практикой, частной фармацевтической деятельностью либо народной медициной (целительством)). Наличие причинной связи между безлицензионным занятием фармацевтической деятельностью и наступившими последствиями обязательно.

Комментируемая норма (ст. 235 УК РФ) является смежной относительно незаконного предпринимательства (ст. 171 УК РФ) в том случае, когда осуществление частной фармацевтической деятельности без соответствующего специального разрешения (лицензии) не повлекло последствий, указанных в ст. 235 УК, но при этом был

причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо извлечен доход в крупном или особо крупном размере. В таких случаях действия лица следует квалифицировать по соответствующей части ст. 171 УК [4, с. 638]. В случаях, когда размер ущерба менее крупный, ответственность наступает согласно ст. 14.1 КоАП РФ (Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии)).

Непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 238 УК РФ, является здоровье населения, обеспечиваемое предоставлением товаров и продукции, либо услуг, наличием официальных документов, удостоверяющих соответствие требованиям безопасности, предусмотренным нормативными правовыми актами. Предметом преступления здесь будут являться как товары, продукция и услуги, не соответствующие требованиям безопасности, так и официальные документы, удостоверяющие соответствие товаров, продукции или услуг установленным для них требованиям. Объективная сторона состоит из альтернативных действий, предусмотренных в диспозиции ст. 238 УК. Наступление опасных последствий в виде причинения вреда здоровью людей в норме не предусмотрено [4, с. 648–649].

Исходя из всего вышесказанного, можно заключить, что отсутствие в Уголовном кодексе норм, прямо предусматривающих ответственность лиц за незаконный оборот лекарственных средств, ведет к многочисленным расхождениям в правоприменительной практике, применению различных статей УК, «притягивание» их под состав совершенных преступных деяний, что, в свою очередь, ведет к прекращению уголовных дел, вынесению судом оправдательных приговоров за недоказанностью состава преступления, а также практически полному отсутствию статистики по данной категории уголовных дел.

«Статья 238.1. Производство, хранение, маркировка, перевозка или сбыт просроченных или не соответствующих требованиям стандартов лекарственных средств и (или) фармацевтической продукции.

1. Производство, хранение, маркировка, перевозка в целях сбыта либо сбыт фальсифицированной, а равно сбыт просроченной или не соответствующей требованиям стандартов лекарственной и (или) иной фармацевтической продукции, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере, - наказываются...

2. Те же деяния, если они совершены группой лиц по предварительному сговору либо лицом с использованием своего служебного положения, - наказываются...

3. Те же деяния, если они совершены организованной группой, а равно в особо крупном размере, - наказываются...

4. Те же деяния, если они повлекли по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью либо смерть человека, - наказываются...

5. Те же деяния, если они повлекли по неосторожности смерть двух и более лиц, - наказываются...

Примечание: в настоящей статье крупным ущербом и доходом в крупном размере признаются ущерб и доход, равные двумстам пятидесяти тысячам рублей, а особо крупным – более одного миллиона рублей».

#### Список литературы

1. Собрание законодательства РФ. – 2010. – № 16. – Ст. 1815.
2. Болл С.В., Елохин В.А., Соколов В.Н. Фальсифицированные лекарственные средства и роль государства в борьбе с ними. – М., 2009.
3. Фальсификация лекарственных средств в России / под ред. С.В. Максимова. – М.: Юрайт, 2008.
4. Особенная часть Уголовного кодекса Российской Федерации: комментарий, судебная практика, статистика / под общ. ред. В.М. Лебедева. – М.: Городец, 2009.
5. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Ю.В. Грачева, Л.Д. Ермакова и др.; отв. ред. А.И. Рарог. – М.: ТК Велби, Проспект, 2004.
6. Коваленко К.Ю. Противодействие преступлениям, совершаемым на объектах фармацевтического рынка: уголовно-правовые и криминологические меры: дис. ... канд. юрид. наук. – Н. Новгород, 2008.

*В редакцию материал поступил 19.01.11*

*Ключевые слова:* здоровье, лекарственные средства, фальсификация, теневой сектор экономики, уголовная ответственность, фармацевтическая деятельность, требования безопасности, административная ответственность, незаконный оборот.