**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**ПЛЕНУМА КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА**

**АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

*О толковании статьи 206.2 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики*

**6 января 2021 года город Баку**

Пленум Конституционного суда Азербайджанской Респуб­лики в составе Фархада Aбдуллаева (председатель), Соны Салмановой, Судабы Гасановой (судья-докладчик), Ровшана Исмайлова, Джейхуна Гараджаева, Рафаэля Гваладзе, Махира Мурадова, Исы Наджафова и Кямрана Шафиева,

с участием секретаря суда Фараида Алиева,

В соответствии с частью VI статьи 130 Конституции Aзербайджанской Республики, статьями 27.2 и 33 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном суде” и статьей 30 Внутреннего устава Конституционного суда Азербайджанской Республики на основании обращения Балакенского районного суда в судебном заседании, проведенном в порядке письменной процедуры особого конституционного производства, рассмотрел конституционное дело о толковании статьи 206.2 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики.

Изучив и обсудив доклад судьи С.Гасановой по делу, суждения представителей заинтересованных субъектов – судьи Балакенского районного суда З.Тахирова и заведующего сектором законодательства по правам человека отдела государственного строительства, административного и военного законодательства Аппарата Милли Меджлиса Азербайджанской Республики С.Садыгова, специалистов – председателя Уголовной коллегии Верховного суда Азербайджанской Республики Х.Насибова, судьи Бакинского апелляционного суда И.Мургузова и представителя Генеральной прокуратуры Азербайджанской Республики О.Исаева и материалы дела, Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**УСТАНОВИЛ:**

B производстве Балакенского районного суда находится уголовное дело по обвинению Ф.Гусейнова по статьям 206.2 и 234.1 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики (далее – Уголовный кодекс). Как видно из материалов уголовного дела, он незаконно приобрел в Турецкой Республике у неизвестного следствию источника и хранил без цели сбыта психотропное вещество “метамфетамин” в количестве, превышающем необходимое для личного потребления, - 0,624 грамма, ввез его в Азербайджанскую Республику транзитом через Грузию и

3 февраля 2020 года провез контрабандным путем с сокрытием от таможенного контроля на таможенном посту Мазымчай Западно-территориального главного таможенного управления Государственного таможенного комитета Азербайджанской Республики.

Балакенский районный суд, обратившись в связи с данным уголовным делом в Конституционный суд Азербайджанской Республики (далее – Конституционный суд), просил дать толкование:

• вопроса о том, подпадает ли деяние лица в случае, когда количество наркотических средств и психотропных веществ, незаконно перемещаемых через таможенную границу Aзербайджанской Республики, превышает необходимое для личного потребления, под действие статей 206.2 и 234.1 Уголовного кодекса (идеальная совокупность преступлений), или же, будучи охвачено статьей 206.2 Уголовного кодекса, признающей деяние более серьезным, чем статья 234.1 Уголовного кодекса, квалифицируется лишь по статье 206.2 данного Кодекса;

• статьи 206.2 Уголовного кодекса в отношении статей 8.2 и 234.1 Уголовного кодекса, статьи 206 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках (далее – Кодекс об административных проступках) и “Списков наркотических средств и психотропных веществ по размеру, достаточному для привлечения лица к уголовной ответственности, а также по их крупному размеру”, утвержденных Законом Азербайджанской Республики от 28 июня 2005 года (далее - “Списков наркоти­ческих средств и психотропных веществ по размеру, достаточному для привлечения лица к уголовной ответственности, а также по их крупному размеру”), в связи с внесением ясности в вопрос о том, привлекается ли лицо к уголовной ответствен­ности по статье 206.2 Уголовного кодекса или же к административной ответственности по статье 206 Кодекса об административных проступках, если количество наркотических средств и психотропных веществ, незаконно перемещенных через таможенную границу, не превышает необходимого для личного потребления, указанного в “Списках наркотических средств и психотропных веществ по размеру, достаточному для привлечения лица к уголовной ответственности, а также по их крупному размеру”.

В связи с обращением Пленум Конституционного суда считает необходимым отметить следующее.

На основании пункта 17 части I статьи 94 Конституции Азербайджанской Республики (далее – Конституция) определение преступлений и иных правонарушений, установление ответственности за их совершение являются общими правилами, установленными Милли Меджлисом Азербайджанской Республики.

Применение мер государственного принуждения для вос­становления нарушенных общественных отношений вытекает из степени их общественной опасности, при этом учитывается невозможность предотвращения ущерба, который такие деяния могут причинить общественным отношениям, другими правовыми средствами.

Законодатель, определяя основы и порядок осуществления правосудия, предусмотрел механизм обеспечения соблюдения требуемых правил на всех этапах уголовного процесса для законного, обоснованного и справедливого разрешения дела. Цель здесь заключается в установлении всех обстоятельств, связанных с преступлением, их правильной правовой оценке, определении ущерба, причиненного обществу и отдельным лицам и вины лица. (Постановление Пленума Конституцион­ного суда “О толковании статьи 90.9 и 91.7 Уголовно-процес­суального кодекса Азербайджанской Республики” от 14 октября 2019 года).

В сфере борьбы с незаконным оборотом наркотических средств Азербайджанская Республика с поправками, внесенными протоколом Организации Объединенных Наций от 1972 года, присоединилась к Единой конвенции “О наркотических средствах” от 1961 года (далее - Единая конвенция “О нарко­тических средствах”) и Конвенции “О борьбе с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ” от 1988 года.

Ратифицировав отмеченные международные акты, Aзербайджанская Республика обязалась принимать по своему усмотрению в пределах своей территории специальные меры контроля, которые, по ее мнению, необходимы, в отношении любого наркотического средства, включенного в Список I Единой конвенции “О наркотических средствах” (подпункт “a” пункта 5 статьи 2 Единой конвенции “О наркотических средствах”).

В соответствии с Конвенцией “О борьбе с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ” Стороны принимают такие меры, которые могут потребоваться, для того чтобы признать правонарушениями согласно своему законодательству, когда они совершаются преднамеренно, хранение, приобретение или культивирование любого наркотического средства или психотропного вещества для личного потребления; Стороны стремятся обеспечить использование согласно их национальному законодательству любых дискреционных юридических полномочий, относящихся к уголовному преследованию лиц за правонарушения, признанные таковыми в соответствии с настоящей статьей, для достижения максимальной эффективности правоохранительных мер в отношении этих правонарушений и с должным учетом необходимости воспрепятствовать совершению таких правонарушений (пункты 2 и 6 статьи 3).

Принят Закон Азербайджанской Республики “Об обороте наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров”, регулирующий общественные отношения, возникающие в связи с оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, устанавливающий права и обязанности государственных органов, физических и юридических лиц в этой области.

Одновременно исходя из международных обязательств Азербайджанской Республики в статьях 206 и 234 Уголовного кодекса предусмотрена уголовная ответственность за контрабанду и незаконные изготовление, производство, приобретение, хранение, перевозку, пересылку либо сбыт наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров.

В статье 206.1 Уголовного кодекса контрабанда закреплена как перемещение через таможенную границу Азербайджанской Республики товаров или иных предметов, совершенное помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием. Hа основании статьи 206.2 данного Кодекса перемещение через таможенную границу Азербайджанской Республики наркотических средств, психо­тропных веществ или их прекурсоров, сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, радиоактивных, взрывчатых веществ и взрывных устройств, военного оружия и техники (за исключением гладкоствольного охотничьего оружия и боеприпасов к нему), огнестрельного оружия или боеприпасов, ядерного, химического, биологического и других видов оружия массового уничтожения, материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового уничтожения и в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Азербайджанской Республики, стратегически важного сырья, предметов, представляющих культурную, историческую или археологическую ценность, в отношении которых установлены соответствующие правила перемещения через таможенную границу Азербайджанской Республики, если это деяние совершено помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации либо сопряжено с недекларированием или недостоверным декларированием, наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет.

Следует отметить, что правила перемещения через таможенную границу Азербайджанской Республики товаров и иных предметов регулируются Таможенным кодексом Азербайджанской Республики (далее – Таможенный кодекс) и отраслевыми нормативно-правовыми актами. Таможенный кодекс определяет правовые, экономические и организационные основы таможенного дела в Азербайджанской Республике, в том числе общие процедуры и правила, применяемые по отношению к товарам и транспортным средствам, ввозимым на таможенную территорию Азербайджанской Республики, вывозимым с данной территории, перемещаемым через нее транзитом, права и обязанности лиц в области таможенного дела.

Задачи таможенных органов указаны в статье 8 Кодекса. В их числе можно назвать ведение борьбы с преступлениями в области таможенного дела, а также административными нарушениями таможенных правил и другими правонарушениями, пресечение незаконного перемещения через таможенную границу наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, оружия и других товаров.

В свою очередь в статье 214.1.2 Таможенного кодекса исходя из соображений национальной безопасности, защиты общественного порядка, нравственности населения, жизни и здоровья людей, защиты права собственности, в том числе на объекты интеллектуальной собственности, защиты животных и растений, охраны окружающей среды, защиты художествен­ного, исторического и археологического достояния народов, и других интересов Азербайджанской Республики на основании актов законодательства и международных договоров в числе запрещенных для ввоза на таможенную территорию и вывоза с этой территории товаров указаны наркотические средства, психотропные вещества и их прекурсоры, ввоз и вывоз которых на таможенную территорию запрещен.

Таким образом, деяния, связанные с перемещением лицом товаров или других предметов через государственную границу квалифицируется как преступление (контрабанда), если лицо, совершившее преступное деяние, совершило одно или несколько действий, составляющих объективную сторону преступления в диспозиции статьи 206.1 Уголовного кодекса и противоречащих правилам, предусмотренным в Таможенном кодексе.

В Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики “О судебной практике по делам о контрабанде” от

2 июня 2016 года отмечается, что объект преступления (контрабанда) составляют общественные отношения, возникающие в области нормальной внешнеэкономической деятельности государства, регулируемой правилами перемещения через таможенную границу Азербайджанской Республики, а не оборот тех или иных товаров и других предметов.

Следует учитывать, что контрабанда считается оконченной с момента перемещения предметов, составляющих предмет данного преступления, через таможенную границу.

Совершением лицом деяний, охваченных диспозицией статей 206.2 и 234.1 Уголовного кодекса, в значительной степени отличающихся с объективной стороны, не исключается. Так, если объективную сторону статьи 206.2 Кодекса составляет незаконное перемещение через таможенную границу Азербайджанской Республики наркотических средств, психо­тропных веществ или их прекурсоров, то объективная сторона статьи 234.1 данного Кодекса выражается в незаконном приобретении, хранении, изготовлении, обработке, перевозке без цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ в количестве, превышающем необходимое для личного потребления. Соответственно, тогда как содержание субъективной стороны отмеченных преступных деяний направлено на обеспечение общественных интересов, связанных с оборотом психотропных веществ в целом, статья 206.2 данного Кодекса служит обеспечению государственных и общественных интересов в области соблюдения правил перемещения через таможенную границу Азербайджанской Республики исключительно указанных в данной статье предметов, в том числе наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров. Cтатья 206.2 Уголовного кодекса входит в главу 24, куда включена группа “Преступлений в сфере экономической деятельности” данного Кодекса, а статья – 234.1- в главу 26, именуемую “Преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ”.

Одновременно следует отметить, что законодатель выступает исходя из того, что отсутствие определения в диспозиции статьи 206.2 Уголовного кодекса количества личного потребления объясняется тем, что объективная или субъективная сторона совершенного преступления не связана прямо или косвенно с объемом личного потребления. Целенаправленность отсутствия определения в статье 206.2 Уголовного кодекса размера наркотических средств и психотропных веществ должна объясняться отсутствием связи между намерением совершить деяние, предусмотренное данной статьей, и объемом личного потребления.

Пленум Конституционного суда также считает важным отметить, что, тогда как в статье 206.1 Уголовного кодекса перемещение в значительном размере товаров и других предметов указано как конкретизирующий признак предмета, в отношении товаров и других предметов, отмеченных в статье 206.2 данного Кодекса, этот критерий не предусмотрен.

Как видно, незаконное перемещение перечисленных в статье 206.2 Кодекса товаров и других предметов, в том числе наркотических средств и психотропных веществ, не обусловлено количеством.

B отличие от этого в статье 234.1 Уголовного кодекса установлена уголовная ответственность за приобретение, хранение, изготовление, обработку, перевозку без цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ в количестве, превышающем необходимое для личного потребления. Здесь законодатель обусловил возникновение уголовной ответственности за незаконный оборот наркотических средств именно количеством личного потребления. B этом контексте, незаконное перемещение наркотических средств или психотропных веществ без цели сбыта в количестве, превышающем необходимое для личного потребления, помимо таможенного контроля одновременно образует состав преступления, предусмотренный в статье 234.1 Уголовного кодекса.

Таким образом, проанализировав обе статьи, Пленум Конституционного суда приходит к такому выводу, что деяние лица, незаконно перемещающего через таможенную границу Азербайджанской Республики наркотические средства или психотропные вещества, предусмотренные в статье 206.2 Уголовного кодекса, помимо таможенного контроля и незаконно хранящего и перевозящего без цели сбыта наркотические средства или психотропные вещества в количестве, превышающем необходимое для личного потребления, по совокупности преступлений влечет за собой уголовную ответственность по статьям 206.2 и 234.1 Уголовного кодекса.

Данная правовая позиция Пленума Конституционного суда соответствует также позиции, выраженной в Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики

“О судебной практике по делам о контрабанде” от 2 июня 2016 года.

Одновременно в соответствии со статьями 17.2 и 17.3 Уголовного кодекса совершение одним действием (бездействием) двух или более преступлений, предусмотренных двумя или более статьями настоящего Кодекса, образует идеальную совокупность преступлений. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье настоящего Кодекса.

Следует также еще раз отметить, что недопустимость повторного привлечения кого-либо к ответственности за одно и то же преступление, как составная часть принципа справедливости, вытекает из статьи 64 Конституции. На основании данной статьи Конституции никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление.

Принцип non bis in idem, отражающий недопущение повторного осуждения за одно и то же преступление, закрепленное в Конституции и уголовном законе, не квалифицируется в узком смысле, как правило, предотвращающее повторное осуждение и наказание лица за одно и то же преступное деяние. Данный принцип одновременно исключает повторное принятие во внимание одного и того же обстоятельства, имеющего уголовно-правовое значение, как при классификации преступления, так и при назначении наказания. Так, этот принцип запрещает повторное применение какой-либо меры уголовно-правового характера при правовой оценке преступного деяния (Постановление Пленума Конституционного суда Азербайджанской Республики “О толковании пункта 3 Примечания статьи 177 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики” от 4 марта 2013 года).

Таким образом, нормы Особенной части Уголовного кодекса совместно с нормами, регулирующими совокупность преступлений, Общей части и назначение наказания по совокупности преступлений, должны обеспечивать осуществление принципа справедливости при применении уголовного закона.

Так, в соответствии со статьей 8.1 Кодекса наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

При совершении лицом различных деяний, образующих

признаки состава преступления, можно, квалифицировав деяния в порядке совокупности и назначив наказание, обеспечить требования принципа справедливости, отраженного в статье 8.1 Кодекса. Иной подход противоречил бы принципам и задачам Уголовного кодекса, цели наказания.

Что касается вопроса о том, привлекается лицо к уголовной ответственности по статье 206.2 Уголовного кодекса или к административной ответственности по статье 206 Кодекса об административных проступках, то если количество наркотических средств и психотропных веществ, незаконно перемещенных через таможенную границу, не превышает необходимого для личного потребления с учетом требований “Списков наркотических средств и психотропных веществ по размеру, достаточному для привлечения лица к уголовной ответственности, а также по их крупному размеру”, Пленум Конституционного суда считает важным отметить, что на основании статьи 1.3 Кодекса об административных проступках законы, определяющие административную ответственность и предусматривающие наложение взыскания на лиц, совершивших административные проступки, применяются только после их включения в настоящий Кодекс. Согласно статье 3 данного Кодекса привлекается к административной ответственности и наказывается только такое лицо, которое признано виновным в совершении административных проступков, предусмотренных настоящим Кодексом, и совершило деяние (действие или бездействие), имеющее все иные признаки состава административного проступка.

А в статье 12.2 Кодекса, закрепляющей понятие административного проступка, указано, что административная ответственность за деяния, предусмотренные в Особенной части настоящего Кодекса, наступает в том случае, если эти деяния уголовной ответственности не подлежат.

Статья 206 Кодекса об административных проступках устанавливает административную ответственность лишь за незаконное потребление, изготовление, приобретение, хранение, перевозку или отправку не в целях сбыта наркотических средств, психотропных веществ в количестве, необходимом для личного потребления. В Примечании данной статьи указано, что Лицо, добровольно сдавшее изготовленные, приобретенные, хранимые, перевозимые или отправляемые им не в целях сбыта в количестве, необходимом для личного потребления, наркотические средства, психотропные вещества, освобождается от административной ответственности за действия, предусмотренные данной статьей.

Статья 206 Кодекса об административных проступках входит в главу Кодекса, регулирующую “Административные проступки, связанные с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ” и не предусматривает незаконного перемещения товаров через таможенную границу помимо таможенного контроля, как диспозитивного условия преступления (контрабанда). При этом данное деяние не может квалифицироваться как административный проступок, даже если количество наркотических средств и психотропных веществ, проходящих таможенный контроль, не превышает необходимого для личного потребления.

Следует также отметить, что глава Кодекса об административных проступках, регулирующая “Административные проступки, посягающие на таможенные правила”, устанавливает административную ответственность лишь за незаконное перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу Азербайджанской Республики помимо таможенного контроля.

Таким образом, законодатель не установил административной ответственности за перемещение наркотических средств и психотропных веществ в том или ином количестве с нарушением таможенных правил, так как оно целенаправленно образует состав преступления в связи с данным деянием.

Поэтому незаконное перемещение через таможенную границу без цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ независимо от количества личного потребления помимо таможенного контроля влечет уголовную ответственность, предусмотренную в статье 206.2 Уголовного кодекса.

Что касается поставленного в обращении вопроса о толковании статьи 206.2 Уголовного кодекса в отношении “Списков наркотических средств и психотропных веществ по размеру, достаточному для привлечения лица к уголовной ответственности, а также по их крупному размеру”, Пленум Конституцион­ного суда отмечает, что данные списки регулируют вопросы достаточного для привлечения лица к уголовной ответствен­ности размера наркотических средств и психотропных веществ, превышающего необходимое для личного потребления, и их крупного размера, и применяются лишь в отношении включенных в главу 26 Уголовного Кодекса “Преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ”. B этом контексте, “Списки наркотических средств и психотропных веществ по размеру, достаточному для привлечения лица к уголовной ответственности, а также по их крупному размеру” не могут применяться в отношении статьи 206.2 Уголовного кодекса.

На основании вышеуказанного Пленум Конституционного суда приходит к следующим выводам:

– деяние лица, незаконно перемещающего через таможенную границу Азербайджанской Республики помимо таможенного контроля наркотические средства или психотропные вещества, предусмотренные в статье 206.2 Уголовного кодекса, и незаконно хранящего и перевозящего без цели сбыта наркотические средства или психотропные вещества в количестве, превышающем необходимое для личного потребления, по совокупности преступлений влечет уголовную ответственность по статьям 206.2 и 234.1 Уголовного кодекса;

– Перемещение через таможенную границу Азербайджанской Республики без цели сбыта наркотических средств или психо­тропных веществ, независимо от количества личного потребления, помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо с недекларированием или недостоверным декларированием влечет уголовную ответственность, предусмотренную в статье 206.2 Уголовного кодекса;

– “Списки наркотических средств и психотропных веществ по размеру, достаточному для привлечения лица к уголовной ответственности, а также по их крупному размеру” не должны применяться в отношении статьи 206.2 Уголовного кодекса.

Руководствуясь частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 60, 62, 63, 65-67 и 69 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном суде”, Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Деяние лица, незаконно перемещающего через таможенную границу Азербайджанской Республики помимо таможенного контроля наркотические средства или психотропные

вещества, предусмотренные в статье 206.2 Уголовного кодекса, и незаконно хранящего и перевозящего без цели сбыта наркотические средства или психотропные вещества в количестве, превышающем необходимое для личного потребления, по совокупности преступлений влечет уголовную ответственность по статьям 206.2 и 234.1 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики.

2. Перемещение через таможенную границу Азербайджанской Республики без цели сбыта наркотических средств или психо­тропных веществ, независимо от количества личного потребления, помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо с недекларированием или недостоверным декларированием влечет уголовную ответственность, предусмотренную в статье 206.2 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики.

3. “Списки наркотических средств и психотропных веществ по размеру, достаточному для привлечения лица к уголовной ответственности, а также по их крупному размеру” утвержденные Законом Азербайджанской Республики от 28 июня 2005 года, не применяются в отношении статьи 206.2 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики.

4. Постановление вступает в силу со дня опубликования.

5. Постановление опубликовать в газетах “Азербайджан”, “Республика”, “Халг газети”, “Бакинский рабочий” и “Вестнике Конституционного суда Азербайджанской Республики”.

6. Постановление является окончательным и не может быть отменено, изменено или официально истолковано ни одним органом или лицом.

**Председатель                                             Фархад Абдуллаев**