

**Перспективы юридической ответственности за незаконный
оборот допинга.**

Сараев Владимир Васильевич

Директор по правовому и корпоративному обеспечению

Континентальной хоккейной лиги (г. Москва)

(115035, г. Москва, Овчинниковская наб., д.20, стр.2;

+7 495 287 4000; V.Saraev@khl.ru)

О распространенности проблем с допингом в российском профессиональном спорте или с российскими спортсменами говорят известные скандалы, связанные с футболистом Егором Титовым, гимнастками Алиной Кабаевой и Ириной Чащиной, лыжницами Натальей Барановой-Масалкиной, Ларисой Лазутиной и Ольгой Даниловой, хоккеистом Сергеем Зиновьевым, лыжником Сергеем Ширяевым¹, семью легкоатлетками Светланой Черкасовой, Юлией Фоменко, Еленой Соболевой, Татьяной Томашевой, Ольгой Егоровой и др.², биатлонистами Дмитрием Ярошенко, Екатериной Юрьевой, Альбиной Ахатовой и др.³

В свете скандала с биатлонистами Президент Международного союза биатлонистов (IBU) Андерс Бессеберг категорично заявил, что допинг является «системной проблемой российского спорта»⁴.

Согласно статье 2 Федерального закона от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации»⁵ (далее – ФЗ о спорте) за использование запрещенных в спорте средств (допинга) и (или) методов (далее - допинговые средства и (или) методы) применяется спортивная дисквалификация спортсмена.

Статьей 26 ФЗ о спорте спортивная дисквалификация спортсмена отнесена к одному из видов спортивных санкций, применяемых общероссийской

спортивной федерацией в отношении спортсменов, использующих допинговые средства и (или) методы, и лиц, принуждающих спортсменов использовать допинговые средства и (или) методы⁶.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 348.11 «Дополнительные основания прекращения трудового договора со спортсменом» Трудового кодекса Российской Федерации спортивная дисквалификация на срок шесть и более месяцев является дополнительным основанием прекращения трудового договора со спортсменом помимо оснований, предусмотренных Трудовым кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами⁷.

В части срока и последствий спортивной дисквалификации интересна позиция уже упомянутого Международного союза биатлонистов (IBU) и Всемирного антидопингового агентства (WADA) в том, что наказание спортсмену может быть смягчено, если спортсмен окажет «помощь в выявлении источника поступления допинга»⁸.

Автор настоящей работы полагает, что использование инструментов и возможностей Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», Трудового кодекса Российской Федерации, новой редакции Всемирного антидопингового кодекса (ВАДК-2009)⁹, локальных нормативных актов международных и российских федераций по видам спорта¹⁰ для предупреждения и установления ответственности за нарушения в данной сфере¹¹, все равно не минует принципиальной постановки вопроса о необходимости административно-правовой и/или уголовно-правовой охраны оборота допинга в России¹².

Административная и уголовная ответственность может быть введена законодателем одновременно с учетом особенностей отраслевого соотношения.

Г.Н. Борзенков отмечает, что решение вопроса о соотношении уголовной и административной ответственности основывается на установлении различий между преступлением и административным проступком и выделяет два основных взгляда на эту проблему в юридической науке: 1) преступление отличается от административного правонарушения наличием признака обще-

ственной опасности; 2) преступление отличается от административного правонарушения степенью общественной опасности¹³. Степень общественной опасности, некоторые авторы относят к критериям¹⁴ или к существенным отличиям¹⁵.

Подчеркивая сложность разграничения преступлений и административных правонарушений по материальному признаку, Г.Н. Борзенков допускает при правоприменении приоритетность формального подхода, который состоит в указании на противоправность деяния и его наказуемость, установленные соответствующим законом¹⁶.

Автор предлагает введение ответственности, как за допинг-проступок, так и допинг-преступление с отличием по предмету и объективной стороне административного правонарушения и преступления, а именно отсутствия или наличия цели *сбыта «средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг»*¹⁷.

Сбыт будет являться уголовно наказуемым деянием, т.е. преступлением и это связано с его большей степенью общественной опасности.

Схожесть составов допинг-проступка и допинг-преступления не является основанием для отказа законодателя от придания данным деяниям характера правонарушений и противоправности.

Схожесть составов будет заключаться в следующем:

- объект – здоровье населения;
- объективная сторона – незаконный оборот средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг;
- субъект – гражданин Российской Федерации, лицо без гражданства и иностранный гражданин, достигший 16-летнего возраста;
- субъективная сторона – прямой умысел.

В силу изложенного предлагаю:

1) Дополнить диспозицию статьи 6.8. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195-ФЗ¹⁸ (далее – Кодекс РФ об административных правонарушениях) словами

«средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг».

Статья 6.8. Незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг*

Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг -*

влечет наложение административного штрафа в размере от пятисот до одной тысячи рублей или административный арест на срок до пятнадцати суток.

Примечание. Лицо, добровольно сдавшее приобретенные без цели сбыта наркотические средства или психотропные вещества, а также их аналоги, *средства (субстанции) и (или) методы, запрещенные к применению в спорте как допинг*, освобождается от административной ответственности за данное административное правонарушение.

2) Дополнить главу 25. «Преступления против здоровья населения и общественной нравственности» Уголовного кодекса Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ¹⁹ (далее – УК РФ) *статьей 234.1. «Незаконный оборот средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг» в следующей редакции:*

«Ст. 234.1. Незаконный оборот средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг

1. Незаконное приобретение, хранение, перевозка или пересылка, изготовление, переработка в целях сбыта, а равно незаконный сбыт²⁰ средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг, -

наказываются штрафом в размере до сорока тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо обязательными работами на срок до ста восьмидесяти часов,

либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до трех лет.

2. Те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору, - наказываются штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев, либо обязательными работами на срок от ста двадцати до двухсот сорока часов, либо исправительными работами на срок от одного года до двух лет, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

3. Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные организованной группой либо в крупном размере, - наказываются штрафом в размере до ста двадцати тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года либо лишением свободы на срок от четырех до восьми лет».

Кроме указанного, считаем необходимым:

3) Дополнить диспозицию статьи 6.9. Кодекса РФ об административных правонарушениях словами *«средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг».*

Статья 6.9. Потребление наркотических средств или психотропных веществ, *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг*, без назначения врача

Потребление наркотических средств или психотропных веществ, *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг* без назначения врача, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 20.20, статьей 20.22 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа в размере от пятисот до одной тысячи рублей или административный арест на срок до пятнадцати суток.

Примечание. Лицо, добровольно обратившееся в лечебно-профилактическое учреждение для лечения в связи с потреблением наркотических средств или психотропных веществ, *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг* без назначения врача, освобождает-

ется от административной ответственности за данное правонарушение. Лицо, в установленном порядке признанное больным наркоманией, может быть с его согласия направлено на медицинское и социальное восстановление в лечебно-профилактическое учреждение и в связи с этим освобождается от административной ответственности за совершение правонарушений, связанных с потреблением наркотических средств или психотропных веществ.

4) Дополнить диспозицию статьи 6.13. Кодекса РФ об административных правонарушениях словами **«средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг»**.

Статья 6.13. Пропаганда наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров, **средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг**

Пропаганда либо незаконная реклама наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров, **средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг -**

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей с конфискацией рекламной продукции и оборудования, использованного для ее изготовления, или без таковой; на должностных лиц - от четырех тысяч до пяти тысяч рублей; на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, - от четырех тысяч до пяти тысяч рублей с конфискацией рекламной продукции и оборудования, использованного для ее изготовления, или без таковой либо административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток с конфискацией рекламной продукции и оборудования, использованного для ее изготовления, или без таковой; на юридических лиц - от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей с конфискацией рекламной продукции и оборудования, использованного для ее изготовления, или без таковой либо административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток с конфискацией рекламной продукции и оборудования, использованного для ее изготовления, или без таковой.

Примечание. Не является административным правонарушением распространение в специализированных изданиях, рассчитанных на медицинских и фармацевтических работников, сведений о разрешенных к применению в медицинских целях наркотических средства, психотропных веществах и их прекурсорах, *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг.*

5) Дополнить диспозицию статьи 6.15. Кодекса РФ об административных правонарушениях словами «*средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг.*».

Статья 6.15. Нарушение правил оборота веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг*

Нарушение юридическим лицом правил производства, изготовления, переработки, хранения, учета, отпуска, реализации, продажи, распределения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг -*

влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей с конфискацией веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг* или без таковой либо административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток с конфискацией веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг* или без таковой.

б) Изменить ст.188 «Контрабанда» УК РФ, дополнив диспозицию части 2 словами **«средств (субстанций), запрещенных к применению в спорте как допинг»:**

«2. Перемещение через таможенную границу Российской Федерации наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, взрывчатых, радиоактивных веществ, **средств (субстанций), запрещенных к применению в спорте как допинг**, радиационных источников, ядерных материалов, огнестрельного оружия, взрывных устройств, боеприпасов, оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а также материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Российской Федерации, стратегически важных сырьевых товаров или культурных ценностей, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Российской Федерации, 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...»²¹.

¹ См.: Ширяев дисквалифицирован на два года//Спорт-экспресс. – 2007. – 7 марта.

² См.: IAAF будет просить для россиянок четыре года дисквалификации//Спорт-экспресс. – 2008. – 28 ноября

³ См.: "Комсомолка" назвала имена наших биатлонистов, подозреваемых в приеме допинга//NEWSru.com. – 2009. – 4 февраля.

⁴ Президент Международного союза биатлонистов (IBU) Андерс Бессеберг: Допинг – системная проблема российского спорта//Советский спорт. – 2009. – 2 марта.

⁵ О физической культуре и спорте в Российской Федерации: Федеральный закон Российской Федерации от 4 декабря 2007 года № 329-ФЗ. – М.: Государственная Дума Российской Федерации. Собрание законодательства Российской Федерации. – 2007. - № 50. – ст.6242.

⁶ Там же.

⁷ Трудовой кодекс Российской Федерации, статья 83: Федеральный закон Российской Федерации от 30 декабря 2001 года № 197-ФЗ. – М.: Государственная Дума Российской Федерации. Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. - № 1 (часть I) – ст.3.

⁸ Указ. соч.: Президент Международного союза биатлонистов (IBU) Андерс Бессеберг: Допинг – системная проблема российского спорта.

⁹ См. подробнее: *Челли Алессандро Л., Валлони Люсьен В., Пенцов Д.А.* Санкции за нарушение антидопинговых правил в новой версии Всемирного антидопингового кодекса//Закон. – 2008. - №8. – С.235-249.

¹⁰ Напр. в футболе, биатлоне, конькобежном спорте, тяжелой и легкой атлетике. Континентальная хоккейная лига в свой первый хоккейный сезон, уже в ноябре 2008 года создала Медицинский центр и заключила договор о сотрудничестве в борьбе с допингом с РУСАДА (RUSADA).

¹¹ См. напр.: Позиция УЕФА по 10-ти аспектам политики Европейского Союза//Индустрия футбола. – 2006. - № 4. – С.3.

¹² См. об этом: *Сараев В.В.* О необходимости уголовно-правовой охраны оборота допинга//Научный вестник Омской академии МВД России. - 2008. - №4.

¹³ См.: *Г.Н. Борзенков.* Административная и уголовная ответственность: проблемы соотношения//Соотношение преступлений и иных правонарушений: современные проблемы: материалы IV Междунар. науч.-практ. конф., посвящ. 250-летию образования Моск. гос. у-та им. М.В. Ломоносова и состоявшейся на юрид. фак. МГУ им. М.В. Ломоносова 27-28 мая 2004 г. – М.: ЛексЭст, 2005. – С.74-78.

¹⁴ См. напр.: *И.М. Тяжкова.* Критерии разграничения уголовной и административной ответственности// Соотношение преступлений и иных правонарушений: современные проблемы: материалы IV Междунар. науч.-практ. конф., посвящ. 250-летию образования Моск. гос. у-та им. М.В. Ломоносова и состоявшейся на юрид. фак. МГУ им. М.В. Ломоносова 27-28 мая 2004 г. – М.: ЛексЭст, 2005. – С.594-597; *Ю.В. Грачева.* Критерии отграничения преступлений от административных правонарушений//Соотношение преступлений и иных правонарушений: современные проблемы: материалы IV Междунар. науч.-

практ. конф., посвящ. 250-летию образования Моск. гос. у-та им. М.В. Ломоносова и состоявшейся на юрид. фак. МГУ им. М.В. Ломоносова 27-28 мая 2004 г. – М.: ЛексЭст, 2005. – С.138-141.

¹⁵ Правонарушение и юридическая ответственность. Теория и законодательная практика: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности 021100 «Юриспруденция» / А.А. Иванов, В.П. Иванов. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и порядок, 2006. – С.45.

¹⁶ Указ. соч.: Г.Н. Борзенков. Административная и уголовная ответственность: проблемы соотношения.

¹⁷ Определение «средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг» может приниматься как предварительное и является предметом отдельной научной дискуссии.

¹⁸ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195-ФЗ. – М.: Государственная Дума Российской Федерации. Собрание законодательства Российской Федерации. - 2002. - № 1 (часть I). – ст.1.

¹⁹ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ. – М.: Государственная Дума Российской Федерации. Собрание законодательства Российской Федерации. - 1996. - № 25. – ст.2955.

²⁰ При определении понятия «незаконный сбыт» *средств (субстанций) и (или) методов, запрещенных к применению в спорте как допинг*, может быть использован подход, предусмотренный разъяснением по сбыту наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ 15 июня 2006 года № 14 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами". См.: О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами от 15 июня 2006 года № 14 – М.: Верховный Суд Российской Федерации. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2006. - № 8.

²¹ Все указанные предложения по законопроектам 24 декабря 2008 года и 16 марта 2009 года направлены автором в Комиссию по спортивному праву Ассоциации юристов России, рассмотрены и включены в состав юридического заключения к законопроектам для Государственной Думы Российской Федерации.