

ПРЕЮДИЦИАЛНО ЗАПИТВАНЕ ДО СЪДА НА ЕВРОПЕЙСКИЯ СЪЮЗ

по наказателно дело № 918/2021 год. на трето наказателно отделение на
Върховния касационен съд

I. Запитваща юрисдикция:

Върховен касационен съд, Наказателна колегия, трето наказателно отделение с адрес Република България, гр. София, пощенски код 1000, бул. „Витоша № 2, e-mail: registry@vks.bg или vks_nk@vks.bg, факс +3592 987 60 24

II. Страни по главното производство:

II.1. Жалбоподател и подсъдим:

Д. Н. А. с адрес Р. Б., гр. В., ж. к. „В. В.“, бл. ..., вх. ..., ет. ..., ап.

....

II.2. Защитници на подсъдимия:

II.2.1 Адв. П. Б. Ш. с адрес Р. Б., гр. С., ул. „Ц. К.“ № ..., тел. +359 ...; e-mail: ...

II.2.2 Адв. Р. Ж. П. с адрес Р. Б., гр. В., ул. „А. Д.“ № ..., вход „...“, офис № ...; тел. +359 ...; e-mail: ...

II.2.3 М. Т. А., надлежно упълномощена като защитник в качеството ѝ на майка на подсъдимия с адрес Р. Б., гр. В., ж. к. „В.В.“, бл. ..., вх. ..., ет. ..., ап. ...

II.3. Представител на държавното обвинение – Върховна касационна прокуратура с адрес Република България, гр. София, пощенски код 1061, бул. „Витоша № 2, тел. 003592 986 76 71; e-mail: vkr@prb.bg

III. Предмет на главното производство и становища на страните:

III.1. Производството по н. д. № 918/2021 год. по описа на Върховен касационен съд, трето наказателно отделение е образувано по касационна жалба на подсъдимия Д. Н. А. против решение № 57/05. 08. 2021 год. по в. н. о. х. д. № 150/2021 год. по описа на Апелативен съд – Варна.

III.2. С обжалваното пред касационната инстанция решение апелативният съд е потвърдил присъда № 22/22. 03. 2021 год. по н. о. х. д. № 221/2021г. по описа на Окръжен съд – Варна, с която Д. Н. А. е признат за виновен в това, че на 21. 12. 2018 год. в гр. В. без надлежно разрешително държал с цел разпространение прекурсори – два литра толуол на стойност 24 лева и материали за производство на високорискови наркотични вещества (метамфетамин) – 11.18 грама червен фосфор на стойност 2.79 лева, всичко на обща стойност 26.79 лева, поради което и на основание чл. 354а, ал. 1, изр. 2 от Наказателния кодекс (НК) вр. чл. 58а, ал. 1 вр. чл. 54 от НК е осъден на две години лишаване от свобода при първоначален общ режим на изтърпяване, както и на глоба в размер на 20 000 лева.

III.3. Подсъдимият и неговите защитници поддържат, че деянието не съставлява престъпление по смисъла на чл. 354а, ал. 1, изр. 2 от НК, тъй като и двете вещества, открити в негово владение при полицейската проверка, имат легална употреба и широко приложение в бита. За да обосноват тезата за несъставомерност на деянието, защитниците се позовават на Регламент (ЕО) № 273/2004 г. на Европейския парламент и на Съвета относно прекурсорите на наркотични вещества като изтъкват, че веществото толуол е включено в Категория 3 на Приложение № 1 и за неговото държане не се изисква лицензия по смисъла на чл. 3, §. 2 от Регламента, нито регистрация по чл. 3, §. 6 от Регламента.

III.4. Прокуратурата оспорва тази теза и намира доводите на защитата за несъстоятелни.

IV. Относими факти:

IV.1 На 21. 12. 2018 год. трима служители на Общинска полиция – Варна забелязали три лица, видимо притеснени от полицейското присъствие. Това дало основание за проверка на самоличността им, след която било установено, че това са подсъдимият Д. Н. А. и двама негови

познати, впоследствие конституирани като свидетели по делото. На зададен въпрос притежават ли наркотици или други забранени вещества, свидетелите отговорили отрицателно. В хода на разговора подсъдимият заявил, че носи две бутилки толуол. Отворил чантичката си, където се намирали електронна везна и полиетиленов плик с червено прахообразно вещество, за което г-н А. пояснил, че е червен фосфор. Подсъдимият предал доброволно описаните вещи, като обяснил, че е закупил червения фосфор от сайт за електронна търговия, а толуола от магазин и разказал, че веществата представляват съставки за производството на „пико“ (метамфетамин). Полицейските служители отвели подсъдимия в полицейското управление. В изготвения протокол за доброволно предаване г-н Андреев сам записал, че носи вещите на познат, който ще му ги заплати на покупната цена.

IV.2 Съгласно заключението на физикохимичната експертиза обект № 1 и обект № 2 (безцветни бистри течности с общ обем 2000 мл.) представляват толуол/толуен; обект № 3 (виолетово вещество с нето тегло 11,64гр.) представлява червен фосфор; обект № 4 (сива електронна везна), по който се установява наличие на следи от метамфетамин.

IV.3 Въз основа на резултатите от направените изследвания вещите лица дават заключение, че обектите могат да участват като прекурсор в схема за синтез на наркотичното вещество метамфетамин по т. нар. метод на редукция на ефедрин/псевдоефедрин чрез нагряване в присъствието на йодоводородна киселина.

IV.4 Прекурсорът е ефедрин/псевдоефедрин, който може да се получи при извличането му (пречистване) най-често от лекарствени форми (капсули, таблетки, ампули). В стадия на редукция на прекурсора ефедрин/псевдоефедрин до метамфетамин се използва йодоводородната киселина, която се получава след добавянето на предварително приготвен разтвор на червен фосфор (Обект № 3) и йод в присъствие на фосфорна киселина, като се смесват във водна среда. При реакцията на ефедрин/псевдоефедрин с йодоводородна киселина се получава метамфетамин база. Процесът се извършва при нагряване с котлони в стъклен съд, който може да бъде снабден с обратен хладник и/или термометър. За извличането на получения метамфетамин към реакционната смес се добавя натриева основа и се ползват разтворители, съдържащи толуол/толуен (Обекти No 1 и No 2), а за пречистването му – ацетон, етер, изопропанол и други. Крайният продукт под формата на сол-хидрохлорид или сулфат, се получава, като синтезираният продукт, под формата на база, се третира със

сярна или солна киселина, след което се отделя от сместа, суши се и има форма на кристали.

IV.5 Съгласно заключението на оценителната експертиза стойността на намерените вещества е в общ размер на 26.795 лева като тази на двете бутилки толуол е 24,00 лв., а на 11,18гр. червен фосфор – 2,795 лв.

V. Относими правни норми:

V.1. Международното право:

V.1.1 КОНВЕНЦИЯ на Организацията на обединените нации за борба срещу незаконния трафик на упойващи и психотропни вещества, приета от конференцията на нейното 6-о пленарно заседание на 19 декември 1988 г. Ратифицирана със закон на Народното събрание от 15.07.1992 г. - ДВ, бр. 60 от 24.07.1992 г. Издадена от Министерството на външните работи, обн., ДВ, бр. 89 от 19.10.1993 г., в сила за България от 23.12.1992 г., попр., бр. 58 от 29.06.2001 г.:

Чл. 3 Нарушения и санкции:

1. Всяка страна взема такива мерки, които могат да бъдат необходими, за да признае за престъпление в съответствие с националното си законодателство следните действия, когато те са извършени умишлено:

а)...

/iv/ фабрикацията, транспортирането или разпространението на оборудване, материали или вещества, включени в Списък I и II, ако на лицата, занимаващи се с такава дейност, е известно, че те са предназначени за използване с цел незаконно култивиране, производство или фабрикация на упойващи или психотропни вещества;

с) отчитайки своите конституционни принципи и основни положения на своята правна система:

/ii/ държането на оборудване, материали или вещества, включени в Списък I и II, ако на лицето, което ги държи, е известно, че те се използват или са предназначени за използване с цел незаконно култивиране, производство или фабрикация на упойващи или психотропни вещества;

На 35-ата сесия на Комисията за упойващите вещества при ООН (1992 г.) Списъците към Конвенцията от 1988 г. са допълнени с нови 10 химически вещества, като в Списък II е включен толуол.

V.2.Правото на Съюза:

V.2.1 РЕГЛАМЕНТ (ЕО) № 273/2004 НА Европейския парламент и на Съвета от 11 февруари 2004 година относно прекурсорите на наркотичните вещества, публикуван L 47, стр. 1 от 18.2.2004 год., изменен с: ►М1 Регламент (ЕО) № 219/2009 на Европейския парламент и на Съвета от 11 март 2009 година, L 87, стр. 109 от 31.3.2009 год.; ►М2 Регламент (ЕС) № 1258/2013 на Европейския парламент и на Съвета от 20 ноември 2013 година, L 330, стр. 21 от 10.12.2013 год.; ►М3 Делегиран регламент (ЕС) 2016/1443 на Комисията от 29 юни 2016 година, L 235, стр. 6 от 1.9.2016 год.; ►М4 Делегиран регламент (ЕС) 2018/729 на Комисията от 26 февруари 2018 година, L 123 стр. 4 от 18.5.2018 год. и ►М5 Делегиран регламент (ЕС) 2020/1737 на Комисията от 14 юли 2020 година, L 392, стр. 1 от 23.11.2020 год.

Член 2

Определения

За целите на настоящия регламент се използват следните определения:

а) „включено в списък вещество“ означава всяко вещество, включено в списъка в приложение I, което може да се използва за незаконното производство на упойващи или психотропни вещества, включително смеси и природни продукти, съдържащи такива вещества, но като се изключат смесите и природните продукти, съдържащи включени в списък вещества, които са съставени по такъв начин, че включените в списък вещества не могат да се използват или извличат лесно чрез готови за употреба или икономически рентабилни средства, лекарствените продукти съгласно определението в член 1, точка 2 от Директива 2001/83/ЕО на Европейския парламент и на Съвета (1) и ветеринарни лекарствени продукти съгласно определението в член 1, точка 2 от Директива 2001/82/ЕО на Европейския парламент и на Съвета (2);

б) „вещества, които не са включени в списък“ означава всяко вещество, което, въпреки че не е вписано в приложение I, се определя като използвано за незаконно производство на наркотични или психотропни вещества

.....

г) „оператор“ означава всяко физическо или юридическо лице, участващо в пускането на пазара на включените в списъка вещества;

.....

з) „потребител“ означава всяко физическо или юридическо лице, различно от оператор, което държи включено в списък вещество и участва в преработката, формулацията, потреблението, съхранението, отговорното пазене, обработката, пълненето в контейнери, прехвърлянето от един съд в друг, смесването, трансформирането или всяко друго използване на включени в списък вещества;

Член 3

Изисквания за пускане на пазара на включени в списък вещества

.....

§. 2. Операторите и потребителите трябва да получат лицензия от компетентните органи на държавата членка, в която са установени, преди да могат да държат или да пускат на пазара включени в списъка съставки от категория 1 от приложение I. Компетентните органи могат да издават специални лицензии на аптеки, на аптечни пунктове за ветеринарни лекарства, на някои обществени органи или на въоръжените сили. Такива специални лицензии са валидни само за използване на включени в списък вещества от категория 1 от приложение I в рамките на официалните задължения на съответните оператори.

.....

§. 6. Операторите трябва да получат регистрация от компетентните органи на държавата членка, в която са установени, преди да

пуснат на пазара включени в списък вещества от категория 2 от приложение I. Считано от 1 юли 2015 г. потребителите трябва да получат регистрация от компетентните органи на държавата членка, в която са установени, преди да държат включени в списък вещества от подкатегория 2А от приложение I. Компетентните органи могат да издават специални регистрации на аптеки, на аптечни пунктове за ветеринарни лекарства, на някои обществени органи или на въоръжените сили. Такива специални регистрации се приемат за валидни само за използване на включени в списък вещества от категория 2 от приложение I в рамките на официалните задължения на съответните оператори или потребители.

Член 8

Нотифициране на компетентните органи

§. 1. Операторите уведомяват незабавно компетентните органи за всякакви обстоятелства, като необичайни поръчки или сделки с включени в списък вещества, предназначени за пускане на пазара, за които има съмнение, че такива вещества могат да бъдат отклонени за незаконно производство на упойващи или психотропни вещества. За тази цел операторите предоставят цялата налична информация, която би позволила на компетентните органи да проверят законността на съответната поръчка или сделка.

§. 2. Операторите предоставят на компетентните органи в обобщена форма информация за техни сделки с включени в списък вещества.

ПРИЛОЖЕНИЕ I

Опис на включените в списък вещества

КАТЕГОРИЯ 3

Вещество Код по КН

(ако е различен) Код по КН (1) CAS No (2)

.....

Толуол 2902 30 00 108-88

V. 3. Българското право:

V.3.1. НАКАЗАТЕЛЕН кодекс (НК)

(Обн. ДВ. бр.26 от 2 Април 1968г., попр. ДВ. бр.29 от 12 Април 1968г., изм. ДВ. бр.92 от 28 Ноември 1969г., изм. ДВ. бр.26 от 30 Март 1973г., изм. ДВ. бр.27 от 3 Април 1973г., изм. ДВ. бр.89 от 15 Ноември 1974г., изм. ДВ. бр.95 от 12 Декември 1975г., изм. ДВ. бр.3 от 11 Януари 1977г., изм. ДВ. бр.54 от 11 Юли 1978г., изм. ДВ. бр.89 от 9 Ноември 1979г., изм. ДВ. бр.28 от 9 Април 1982г., попр. ДВ. бр.31 от 20 Април 1982г., изм. ДВ. бр.44 от 5 Юни 1984г., изм. ДВ. бр.41 от 28 Май 1985г., изм. ДВ. бр.79 от 11 Октомври 1985г., попр. ДВ. бр.80 от 15 Октомври 1985г., изм. ДВ. бр.89 от 18 Ноември 1986г., попр. ДВ. бр.90 от 21 Ноември 1986г., изм. ДВ. бр.37 от 16 Май 1989г., изм. ДВ. бр.91 от 24 Ноември 1989г., изм. ДВ. бр.99 от 22 Декември 1989г., изм. ДВ. бр.10 от 2 Февруари 1990г., изм. ДВ. бр.31 от 17 Април 1990г., изм. ДВ. бр.81 от 9 Октомври 1990г., изм. ДВ. бр.1 от 4 Януари 1991г., изм. ДВ. бр.86 от 18 Октомври 1991г., попр. ДВ. бр.90 от 1 Ноември 1991г., изм. ДВ. бр.105 от 19 Декември 1991г., доп. ДВ. бр.54 от 3 Юли 1992г., изм. ДВ. бр.10 от 5 Февруари 1993г., изм. ДВ. бр.50 от 1 Юни 1995г., изм. ДВ. бр.97 от 3 Ноември 1995г., изм. ДВ. бр.102 от 21 Ноември 1995г., изм. ДВ. бр.107 от 17 Декември 1996г., изм. ДВ. бр.62 от 5 Август 1997г., изм. ДВ. бр.85 от 26 Септември 1997г., изм. ДВ. бр.120 от 16 Декември 1997г., доп. ДВ. бр.83 от 21 Юли 1998г., изм. ДВ. бр.85 от 24 Юли 1998г., доп. ДВ. бр.132 от 10 Ноември 1998г., изм. ДВ. бр.133 от 11 Ноември 1998г., изм. ДВ. бр.153 от 23 Декември 1998г., изм. ДВ. бр.7 от 26 Януари 1999г., изм. ДВ. бр.51 от 4 Юни 1999г., изм. ДВ. бр.81 от 14 Септември 1999г., изм. ДВ. бр.21 от 17 Март 2000г., изм. ДВ. бр.51 от 23 Юни 2000г., изм. ДВ. бр.98 от 1 Декември 2000г., доп. ДВ. бр.41 от 24 Април 2001г., изм. ДВ. бр.101 от 23 Ноември 2001г., изм. ДВ. бр.45 от 30 Април 2002г., изм. ДВ. бр.92 от 27 Септември 2002г., изм. ДВ. бр.26 от 30 Март 2004г., изм. ДВ. бр.103 от 23 Ноември 2004г., изм. ДВ. бр.24 от 22 Март 2005г., изм. ДВ. бр.43 от 20 Май 2005г., изм. ДВ. бр.76 от 20 Септември 2005г., изм. ДВ. бр.86 от 28 Октомври 2005г., изм. ДВ. бр.88 от 4 Ноември 2005г., изм. ДВ. бр.59 от 21 Юли 2006г., изм. ДВ. бр.75 от 12 Септември 2006г., изм. ДВ. бр.102 от 19 Декември 2006г., изм. ДВ. бр.38 от 11 Май 2007г., изм. ДВ. бр.57 от 13 Юли 2007г., изм. ДВ. бр.64 от 7 Август 2007г., изм. ДВ. бр.85 от 23 Октомври 2007г., изм. ДВ. бр.89 от 6 Ноември 2007г., изм. ДВ. бр.94 от 16 Ноември 2007г., изм. ДВ. бр.19 от 22 Февруари 2008г., изм. ДВ. бр.67 от 29 Юли 2008г., изм. ДВ. бр.102 от 28 Ноември 2008г., изм. ДВ. бр.12 от 13 Февруари 2009г., изм. ДВ. бр.23 от 27 Март 2009г., изм. ДВ. бр.27 от 10 Април 2009г., изм. ДВ. бр.32 от 28 Април 2009г., изм. ДВ. бр.47 от 23 Юни 2009г., изм. ДВ. бр.80 от 9 Октомври 2009г., изм. ДВ. бр.93 от 24 Ноември 2009г., изм. ДВ. бр.102 от 22 Декември 2009г., изм. ДВ. бр.26 от 6 Април 2010г., изм. ДВ. бр.32 от 27 Април 2010г., изм. ДВ. бр.33 от 26 Април 2011г., изм. ДВ. бр.60 от 5 Август 2011г., доп. ДВ. бр.19 от 6 Март 2012г., изм. и доп. ДВ. бр.20 от 9 Март 2012г., изм. и доп. ДВ. бр.60 от 7 Август 2012г., изм. ДВ. бр.17 от 21 Февруари 2013г., доп. ДВ. бр.61 от 9 Юли 2013г., изм. и доп. ДВ. бр.84 от 27 Септември 2013г., изм. и доп. ДВ. бр.19 от 5 Март 2014г., изм. ДВ. бр.53 от 27 Юни 2014г., доп. ДВ. бр.107 от 24 Декември 2014г., изм. ДВ. бр.14 от 20 Февруари 2015г., изм. и доп. ДВ. бр.24 от 31 Март 2015г., доп. ДВ. бр.41 от 5 Юни 2015г., изм. и доп. ДВ. бр.74 от 26 Септември 2015г., изм. ДВ. бр.79 от 13 Октомври

2015г., доп. ДВ. бр.102 от 29 Декември 2015г., изм. ДВ. бр.32 от 22 Април 2016г., доп. ДВ. бр.47 от 21 Юни 2016г., изм. ДВ. бр.83 от 21 Октомври 2016г., изм. и доп. ДВ. бр.95 от 29 Ноември 2016г., изм. ДВ. бр.13 от 7 Февруари 2017г., доп. ДВ. бр.54 от 5 Юли 2017г., изм. ДВ. бр.85 от 24 Октомври 2017г., изм. и доп. ДВ. бр.101 от 19 Декември 2017г., изм. ДВ. бр.55 от 3 Юли 2018г., доп. ДВ. бр.1 от 3 Януари 2019г., изм. и доп. ДВ. бр.7 от 22 Януари 2019г., изм. и доп. ДВ. бр.16 от 22 Февруари 2019г., изм. и доп. ДВ. бр.83 от 22 Октомври 2019г., изм. ДВ. бр.13 от 14 Февруари 2020г., изм. и доп. ДВ. бр.23 от 14 Март 2020г., изм. и доп. ДВ. бр.28 от 24 Март 2020г., изм. ДВ. бр.44 от 13 Май 2020г., доп. ДВ. бр.88 от 13 Октомври 2020г., изм. и доп. ДВ. бр.103 от 4 Декември 2020г., доп. ДВ. бр.108 от 22 Декември 2020г., изм. ДВ. бр.9 от 2 Февруари 2021г., изм. ДВ. бр.84 от 8 Октомври 2021г.)

Чл. 354а. (Нов - ДВ, бр. 95 от 1975 г., изм. - ДВ, бр. 75 от 2006 г., в сила от 13.10.2006 г.) (1) Който без надлежно разрешително произведе, преработи, придобие или държи наркотични вещества или техни аналози с цел разпространение, или разпространява наркотични вещества или техни аналози, се наказва за високорискови наркотични вещества или техни аналози - с лишаване от свобода от две до осем години и с глоба от пет хиляди до двадесет хиляди лева, а за рискови наркотични вещества или техни аналози - с лишаване от свобода от една до шест години и с глоба от две хиляди до десет хиляди лева. **Когато предмет на престъплението са прекурсори или съоръжения или материали за производство на наркотични вещества или техни аналози, наказанието е лишаване от свобода от три до дванадесет години и глоба от двадесет хиляди до сто хиляди лева.**

V.3.2. ЗАКОН за контрол върху наркотичните вещества и прекурсорите (ЗКНВП)

(Обн. ДВ. бр.30 от 2 Април 1999г., изм. ДВ. бр.63 от 1 Август 2000г., изм. ДВ. бр.74 от 30 Юли 2002г., изм. ДВ. бр.75 от 2 Август 2002г., изм. ДВ. бр.120 от 29 Декември 2002г., изм. ДВ. бр.56 от 20 Юни 2003г., изм. ДВ. бр.76 от 20 Септември 2005г., изм. ДВ. бр.79 от 4 Октомври 2005г., изм. ДВ. бр.103 от 23 Декември 2005г., изм. ДВ. бр.30 от 11 Април 2006г., изм. ДВ. бр.75 от 12 Септември 2006г., изм. ДВ. бр.82 от 10 Октомври 2006г., изм. ДВ. бр.31 от 13 Април 2007г., изм. ДВ. бр.55 от 6 Юли 2007г., изм. ДВ. бр.36 от 4 Април 2008г., изм. ДВ. бр.43 от 29 Април 2008г., изм. ДВ. бр.69 от 5 Август 2008г., изм. ДВ. бр.41 от 2 Юни 2009г., изм. ДВ. бр.74 от 15 Септември 2009г., изм. ДВ. бр.82 от 16 Октомври 2009г., изм. ДВ. бр.93 от 24 Ноември 2009г., изм. ДВ. бр.22 от 19 Март 2010г., попр. ДВ. бр.23 от 23 Март 2010г., изм. ДВ. бр.29 от 16 Април 2010г., изм. ДВ. бр.59 от 31 Юли 2010г., изм. ДВ. бр.98 от 14 Декември 2010г., изм. ДВ. бр.8 от 25 Януари 2011г., изм. ДВ. бр.12 от 8 Февруари 2011г., изм. ДВ. бр.60 от 5 Август 2011г., изм. ДВ. бр.61 от 9 Август 2011г., изм. и доп. ДВ. бр.83 от 30 Октомври 2012г., изм. ДВ. бр.102 от

21 Декември 2012г., изм. и доп. ДВ. бр.52 от 14 Юни 2013г., изм. ДВ. бр.68 от 2 Август 2013г., изм. ДВ. бр.109 от 20 Декември 2013г., изм. ДВ. бр.53 от 27 Юни 2014г., изм. ДВ. бр.14 от 20 Февруари 2015г., изм. и доп. ДВ. бр.42 от 3 Юни 2016г., изм. ДВ. бр.58 от 26 Юли 2016г., изм. ДВ. бр.58 от 18 Юли 2017г., изм. и доп. ДВ. бр.63 от 4 Август 2017г., изм. ДВ. бр.92 от 17 Ноември 2017г., изм. и доп. ДВ. бр.103 от 28 Декември 2017г., доп. ДВ. бр.1 от 2 Януари 2018г., изм. ДВ. бр.17 от 23 Февруари 2018г., изм. и доп. ДВ. бр.84 от 12 Октомври 2018г., изм. ДВ. бр.102 от 11 Декември 2018г., изм. ДВ. бр.24 от 22 Март 2019г., изм. ДВ. бр.101 от 27 Декември 2019г., изм. ДВ. бр.60 от 7 Юли 2020г., изм. и доп. ДВ. бр.105 от 11 Декември 2020г.)

Чл. 1. Този закон урежда:

1. (изм. - ДВ, бр. 79 от 2005 г., изм. - ДВ, бр. 55 от 2007 г., в сила от 07.10.2007 г.) организацията, правомощията и задачите на държавните органи, осъществяващи контрол върху производството, преработването, търговията, употребата, съхраняването, вноса, износа, транзита, пренасянето, превозването и отчетността на наркотични вещества, както и върху пускането на пазара, вноса и износа на прекурсори;

.....

3. (нова - ДВ, бр. 55 от 2007 г., в сила от 07.10.2007 г.) мерките по прилагането на Регламент (ЕО) № 273/2004 на Европейския парламент и на Съвета относно прекурсорите на наркотичните вещества, Регламент (ЕО) № 111/2005 на Съвета относно определяне на правила за мониторинг на търговията между Общността и трети страни в областта на прекурсорите и Регламент (ЕО) № 1277/2005 на Комисията за установяване на правилата за прилагане на Регламент (ЕО) № 273/2004 и Регламент (ЕО) № 111/2005, наричани по-нататък съответно "Регламент 273/2004", "Регламент 111/2005" и "Регламент 1277/2005";

Чл. 3. (4) (Нова - ДВ, бр. 56 от 2003 г., изм. - ДВ, бр. 79 от 2005 г., изм. - ДВ, бр. 55 от 2007 г., в сила от 07.10.2007 г., предишна ал. 3 - ДВ, бр. 61 от 2011 г., в сила от 10.11.2011 г.) Прекурсорите – предмет на контрол върху пускането на пазара, са посочени в Приложение I на Регламент 273/2004.

Чл. 18а. (Нов - ДВ, бр. 55 от 2007 г., в сила от 07.10.2007 г.) (1) (Изм. - ДВ, бр. 82 от 2009 г., в сила от 16.10.2009 г., изм. - ДВ, бр. 14 от 2015

г.) Министърът на икономиката или оправомощен от него заместник-министър по предложение на Междуведомствената комисия за контрол на прекурсорите издава и отказва издаване на лицензии и допълнения към тях, отнема и временно прекратява лицензии по смисъла на чл. 3(2) от Регламент 273/2004, чл. 6 от Регламент 111/2005, чл. 8, чл. 10(2 и 3) и чл. 11 от Регламент 1277/2005.

(2) (Изм. - ДВ, бр. 82 от 2009 г., в сила от 16.10.2009 г., изм. - ДВ, бр. 14 от 2015 г.) Министърът на икономиката извършва регистрация по смисъла на чл. 3(6) от Регламент 273/2004 и чл. 7(1) от Регламент 111/2005. За извършената регистрация и за промени в регистрираните обстоятелства министърът на икономиката или оправомощен от него заместник-министър издава в срок до 10 работни дни удостоверения за регистрация и допълнения към тях.

Допълнителни разпоредби

§ 1. По смисъла на този закон:

.....

14. (изм. - ДВ, бр. 79 от 2005 г., изм. - ДВ, бр. 31 от 2007 г., в сила от 13.04.2007 г., изм. - ДВ, бр. 55 от 2007 г., в сила от 07.10.2007 г.) "Прекурсор" е "включено в списъка вещество" по смисъла на чл. 2, буква "а" от Регламент 273/2004 и чл. 2, буква "а" от Регламент 111/2005.

V.3.3. НАРЕДБА № 1 от 18 април 2008 г. за контрол на прекурсорите на наркотични вещества, издадена от министъра на икономиката и енергетиката

(Обн. ДВ. бр.45 от 13 Май 2008г., изм. ДВ. бр.92 от 17 Ноември 2017г.)

Чл. 1. С наредбата се уреждат:

.....

2. условията и редът за издаване на лицензии на операторите, които пускат на пазара, изнасят, внасят и реекспортират прекурсори от първа категория на приложение № 1;

3. условията и редът за регистрация на операторите, които пускат на пазара, изнасят, внасят и реекспортират прекурсори от втора категория на

приложение № 1, както и изнасят и реекспортират прекурсори от трета категория на приложение № 1;

4. мерките за контрол върху дейностите по т. 2 и 3;

5. условията и редът за издаване на разрешителни за износ, внос и реекспорт на прекурсорите от приложение № 1;

.....

Чл. 11. (Изм. - ДВ, бр. 92 от 2017 г.) Пускането на пазара, износът, вносът и реекспортът на прекурсори от първа категория на приложение № 1 се извършват с лицензия, издадена от министъра на икономиката или от упълномощен от него заместник-министър по предложение на комисията.

.....

Чл. 18. (Изм. - ДВ, бр. 92 от 2017 г.) Пускането на пазара, износът и реекспортът на прекурсори от втора категория на приложение № 1, както и износът и реекспортът на прекурсори от трета категория на приложение № 1 се извършват с удостоверение за регистрация, издадено от министъра на икономиката или от упълномощен от него заместник-министър по предложение на комисията.

Приложение № 1

Трета категория

.....

Толуол 2902 30 00 108-88-3

VI. Мотиви за отправяне на преюдициалното запитване:

VI.1 В изпълнение на изискванията на чл. 3, §.1, б. „а“, т. /iv/ и б. „с“, т. /ii/ от Конвенцията на ООН за борба срещу незаконния трафик на упойващи и психотропни вещества в НК на Република България са криминализирани различни дейности с вещества, които могат да послужат като прекурсори в производствения процес на наркотични вещества. Възприетият законодателен подход в една разпоредба – чл. 354а, ал. 1 от НК, да бъдат регламентирани два състав на престъпление, които се различават

пomeжду си единствено по предмета на посегателство, предопределя и особеностите на престъплението с предмет прекурсори на наркотични вещества.

VI.2 На първо място разпоредбата на чл. 354а, ал. 1, изр. 2 от НК е бланкетна и за съставомерността на деянието е необходимо съдържанието ѝ да бъде запълнено от норми от Закона за контрол върху наркотичните вещества и прекурсорите (ЗКНВП) и подзаконовите актове по прилагането му. Препращането към тях е в две направления: а) по отношение на веществата, които представляват прекурсори, и б) досежно реда и основанията за издаване на разрешение за извършване на дейности с такива вещества.

VI.3 От своя страна специалният закон ЗКНВП в чл. 1, т. 3 въвежда изискванията на Регламент (ЕО) № 273/2004 на Европейския парламент и на Съвета относно прекурсорите на наркотичните вещества, Регламент (ЕО) № 111/2005 на Съвета относно определяне на правила за мониторинг на търговията между Общността и трети страни в областта на прекурсорите.

VI.4 За приложението на закона е издадена Наредба № 1 от 18 април 2008 г. за контрол на прекурсорите на наркотични вещества. В приложение № 1 към нея веществата с възможна употреба като прекурсори са обособени в три категории, следвайки диференциацията на двата регламента.

VI.5 Изложеното относно бланкетния характер на чл. 354а, ал. 1, изр. 2 от НК и предметният обхват на ЗКНВП в частта му относно прекурсорите на наркотични вещества обосновава и приложимостта на правото на Европейския съюз към казуса – предмет на главното дело.

VI.6 Втората особеност на състава на престъплението по чл. 354а, ал. 1, изр. 2 от НК е, че за съставомерността на деянието е необходимо действията по производство, преработка, придобиване, държане или разпространяване на прекурсори да са извършени без надлежно разрешение. С изключение на случаите, отнасящи се до така наречените високорискови наркотици, забраната върху които произтича от самия закон, във всички останали хипотези, включително и в тези, свързани с държането на прекурсори, предназначени за производство на наркотични вещества, надлежното разрешение се разбира като акт на държавен орган, даващ правото на своя адресат да извършва легално действията по производство, преработка, придобиване, държане или разпространяване на съответните

вещества, когато това е свързано с медицински, научни или изследователски цели. Липсата на такъв акт обосновава наличието на признака от обективната страна на престъплението „без надлежно разрешение“.

VI.7 Част от предмета на престъплението по главното дело – два литра толуол, попада в категория № 3 на приложение № 1 към Наредба № 1 от 18 април 2008 г. и в същата категория на Регламент (ЕО) № 273/2004 на Европейския парламент и на Съвета относно прекурсорите на наркотичните вещества. За извършването на действия с веществата от тази категория и по-специално за тяхното държане не е въведено изискване за получаване на лицензия или за регистрация без значение дали подсъдимият ще бъде третиран като оператор по смисъла на чл. 2, б. „г“ от Регламента (доколкото повдигнатото обвинение е за това, че инкриминираните вещества са били предназначени за по-нататъшно отчуждаване) или като потребител съгласно определението на чл. 2, б. „з“ от същия нормативен акт (доколкото г-н Андреев е обвинен в държането на включено в списък вещество). И ако по отношение на веществата от първите две категории на приложение № 1 националната съдебната практика приема, че деянието е осъществено без надлежно разрешение щом отсъства изискуемата от ЗКНВП и Наредба № 1 лицензия (за веществата, включени в категория № 1) или регистрация (за тези, попадащи в категория № 2), то досежно тези от трета категория националните съдилища посочват единствено, че са вещества, поставени под контрол по силата на Регламент (ЕО) № 273/2004 на Европейския парламент без да излагат аргументи какви са по своето съдържание изискванията към дейностите с вещества, отнесени в категория № 3, и необходим ли е нарочен акт на държавен орган за придобиването, държането и употребата им (Решение № 111/10. 09. 2015 год. по в. н. о. х. д. № 125/2015 год. на Апелативен съд – Бургас; Решение № 115/06. 07. 2017 год. по в. н. о. х. д. № 115/2017 год. на Апелативен съд – Бургас; Решение № 223/21. 07. 2017 год. по в. н. о. х. д. № 212/2017 год. на Апелативен съд – Велико Търново; Решение № 111/10. 09. 2015 год. по в. н. о. х. д. № 125/2015 год. на Апелативен съд – Бургас; Решение № 353/2015 год. по н. д. № 1227/2015 год. на III н. о. на ВКС; Решение № 260/2017 год. по н. д. № 971/2017 год. на I н. о. на ВКС; Решение № 186/30. 12. 2020 год. по н. д. № 922/2020 год. на III н. о. на ВКС). Единствено в проверяваното решение-предмет на главното дело отсъствието на надлежно разрешение като елемент от обективната страна на престъплението по чл. 354а, ал. 1, изр. 2 от НК е обосновано с предназначението на веществото за производство на наркотични вещества.

VI.8 Изложеното обосновава и необходимостта да бъде отправено преюдициално запитване към Съда на Европейския съюз по следния въпрос:

VI.9 Допускат ли разпоредбите на Регламент (ЕО) № 723/2004 г. на Европейския парламент и на Съвета от 11.02.2004 г., които запълват бланкетната диспозиция на чл. 354а НК във вр. чл. 3, ал. 4 от Закона за контрол върху наркотичните вещества и прекурсорите да бъде признато за виновно лице за притежанието на вещество от категория 3 на приложение № 1, а именно толуол в количество 2 литра.

VII. Основания за разглеждане на преюдициалното запитване по реда на спешното производство

Запитващата юрисдикция счита, че са налице предпоставките по чл. 107 от Процедурния правилник на СЕС предвид продължителността на наказателното производство (същото е образувано на 11. 03. 2019 год., а обвинителен акт е внесен във Варненския окръжен съд на 24. 02. 2021 год.). Наред с това по отношение на подсъдимия Д. А. е била изпълнявана мярка за неотклонение задържане под стража в един значителен период – от 22. 01. 2021 год. до 25. 01. 2022 год. В интерес на подсъдимия е въпросът за наказателната му отговорност да бъде разрешен в кратки срокове.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.

**Гр. София
25. 02. 2022 год.**