

Министерство образования и науки Российской Федерации
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ Н.Г.ЧЕРНЫШЕВСКОГО»

Кафедра уголовного, экологического права и криминологии

Уголовная ответственность за незаконное предпринимательство

АВТОРЕФЕРАТ МАГИСТЕРСКОЙ РАБОТЫ

студентки 3 курса 364 группы
направление подготовки
40.04.01 «Юриспруденция»
юридического факультета
Былининой Елены Сергеевны

Научный руководитель
доцент кафедры уголовного,
экологического права и
криминологии,
к.ю.н., доцент

Н.Н. Лапупина

Зав .кафедрой уголовного,
экологического
права и криминологии
д. ю. н., профессор

Н.Т. Разгельдеев

Саратов 2017

ВВЕДЕНИЕ. Актуальность выбранной темы обусловлена тем, что экономическая преступность в России в последнее время становится более организованной и профессиональной, что подтверждается статистическими данными. Так по сравнению с 2014 годом в 2015 году на 6% увеличилось количество преступлений, предусмотренных ст. 171 Уголовного Кодекса РФ (далее – УК РФ) «Незаконное предпринимательство»¹.

Объектом работы является совокупность общественных отношений, возникающих в процессе осуществления предпринимательской деятельности, проблемы, дискуссионные вопросы, особенности нормативного регулирования отношений в предпринимательской сфере.

Предметом исследования данной работы является незаконное предпринимательство, которое является таковым, если осуществляется без регистрации или без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна.

Целью дипломной работы является анализ состава преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ, а также раскрытие актуальных проблем практического применения нормы о незаконном предпринимательстве. Для достижения указанной цели поставлены следующие задачи: раскрытие понятия и признаков предпринимательской деятельности, исследование истории развития уголовного законодательства о преступлениях в сфере предпринимательской деятельности, определение понятия и уголовно-правовой характеристики незаконного предпринимательства, объективных и субъективных признаков, а также квалифицирующих признаков преступления, рассмотрение последних изменений и практических вопросов применения нормы о незаконном предпринимательстве, отдельно затронуты вопросы осуществления предпринимательской деятельности без лицензии, а также затронуты вопросы борьбы с незаконным предпринимательством.

Структура работы обусловлена целями и задачами исследования. Работа состоит из введения, трех глав, включающих 7 параграфов, заключения, списка

¹ Официальный сайт Министерства внутренних дел Российской Федерации [Электронный ресурс]: сайт. URL: <http://mvd.ru/> (дата обращения: 11.11.2016)

использованных источников: глава 1 «Предпринимательская деятельность как объект уголовно-правовой защиты», включает параграфы «Понятие и признаки предпринимательской деятельности», «История развития уголовного законодательства о преступлениях в сфере предпринимательской деятельности», глава 2 «Юридическая природа незаконного предпринимательства», параграфы «Понятие и уголовно-правовая характеристика незаконного предпринимательства», «Квалифицирующие признаки незаконного предпринимательства», Глава 3 «Актуальные вопросы применения нормы о незаконном предпринимательстве», параграфы Error: Reference source not found «Последние изменения и практические вопросы применения нормы о незаконном предпринимательстве», «Осуществление предпринимательской деятельности без лицензии», «Актуальные проблемы борьбы с незаконным предпринимательством».

Научная новизна работы заключается в проведении сравнительно-правового анализа института незаконного предпринимательства с позиций уголовного законодательства и практики применения ст. 171 УК РФ в связи с продолжающейся либерализацией законодательства в сфере экономической деятельности. Приведены актуальные статистические показатели и данные, раскрывающие проблемы практической реализации нормы о незаконном предпринимательстве, в том числе и результаты проведенного социологического опроса. Предложено внесение изменений в санкцию ст. 171 УК РФ, а именно ужесточить ответственность в части установления минимального размера и увеличения максимального размера штрафа.

Основное содержание работы. В соответствии со статьей 2 ГК РФ под предпринимательской деятельностью понимается «самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения

работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законе порядке»².

Определение предпринимательской деятельности содержит общие признаки предпринимательской деятельности - ее самостоятельный и рисковый характер, присущие любой свободной деятельности, и специфические признаки предпринимательской деятельности - ее направленность на систематическое извлечение прибыли, а также формальный признак, связанный с необходимостью государственной регистрации.

Для правоохранительных органов, а также граждан нашего государства уяснение смысла рассматриваемого понятия призвано служить гарантом соблюдения законности, которое не позволит заменить право произволом.

В связи с непоследовательностью законодателя в установлении требований ведения предпринимательской деятельности, норма о незаконном предпринимательстве подвергалась неоднократному изменению, как в части диспозиции, так и в части санкции.

Косвенно регламентировать предпринимательскую деятельности начали со времен Киевской Руси, путем установления запрета на убийство ремесленников. Псковская судная грамота законодательно регулировала отдельные виды предпринимательской деятельности, которые были наиболее выгодны для государства.

Соборное Уложение 1649 определяло круг субъектов предпринимательской деятельности, а также условия ее осуществления. Новоторговый устав 1667г. имел своей целью оттеснить с внутреннего рынка иностранное купечество и предоставить его исключительно в распоряжение русских купцов.

Во времена правления Екатерины II была принята Жалованная грамота городам 1785г, которая также содержала положения, регламентирующие предпринимательскую деятельность.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016)//СПС КонсультантПлюс

Большое значение в вопросе регламентации предпринимательской деятельности имело принятое Николаем I Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. В частности, нормы, об ответственности за незаконную предпринимательскую деятельность содержались в разделе 7 «О преступлениях и проступках против имущества и доходов казны», разделе 8 «О преступлениях и проступках против общественного благоустройства».

В самом начале XIX в. значительно расширился круг лиц, которые могли заниматься предпринимательской деятельностью. В частности, Указом от 20 февраля 1803 г. «О вольных хлебопашцах» было дано право помещикам отпускать на волю своих крестьян одновременно с наделением их участком земли через куплю-продажу либо на иных условиях по договоренности с помещиком.

Уголовный кодекс РСФСР 1960 г. также содержал целый ряд норм, направленных на борьбу с частным предпринимательством. В российском уголовном законодательстве уголовно-правовая норма, устанавливающая уголовную ответственность за незаконное предпринимательство, появилась в 1993 году. Законом РФ от 1 июля 1993 года были введены в УК РСФСР ст. 162.4 «Незаконное предпринимательство» и ст. 162.5 «Незаконное предпринимательство в сфере торговли».

Современное определение незаконного предпринимательства содержится в статье 171 УК РФ: «Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере»³.

Основной сложностью для привлечения к уголовной ответственности за незаконное предпринимательство является его правовая квалификация. Рассмотрим состав преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ.

³ "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 06.07.2016)//СПС КонсультантПлюс

Объектом преступления является порядок осуществления предпринимательской деятельности, установленный государством соответствующими нормативными актами.

Объективная сторона заключается в осуществлении предпринимательской деятельности без регистрации, без специального разрешения (лицензии), если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере.

Субъект преступления — общий: физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Субъективная сторона преступления предусматривает умышленную форму вины в виде прямого умысла по отношению к действиям, составляющим суть незаконного предпринимательства, и косвенного умысла по отношению к последствиям в виде причинения крупного ущерба.

Квалифицирующие признаки незаконного предпринимательства, предусмотрены ч. 2 ст. 171 УК РФ, а именно: 1) совершение незаконного предпринимательства организованной группой; 2) совершение незаконного предпринимательства с извлечением дохода в особо крупном размере.

Для признания деятельности, совершенной организованной группой необходимо соблюдение ряда условий и не всегда предприниматель, работая с контрагентами и другими участниками экономической деятельности, ставит их в известность о незаконности своей деятельности, что в любом случае делает невозможным привлечь их к уголовной ответственности за незаконное предпринимательство. То есть все участники этой устойчивой группы должны своими действиями, так или иначе, участвовать в осуществлении предпринимательской деятельности, осознавая ее незаконность.

Верховный Суд РФ в Постановлении Пленума от 18 ноября 2004 г. N 23 понимает под доходом в статье 171 УК РФ выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской

деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности»⁴.

Одним из изменений внесенным в уголовное законодательство является повышение крупного и особо крупного размеров. В соответствии с внесенными Федеральным закон от 03.07.2016 N 325-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" изменениями, а именно в связи с внесенным в статью 170.2 УК РФ примечанием, крупным размером признаются сумма, превышающая два миллиона двести пятьдесят тысяч рублей, а особо крупным - девять миллионов рублей.

Анализ уголовной статистики по применению ст. 171 УК РФ свидетельствует о недостаточной эффективности ее применения. Ущерб, который был причинен в результате совершения рассматриваемых преступлений, явно не соответствует размерам штрафов, назначенных в качестве уголовного наказания за эти преступления. Так, в настоящий момент размер штрафа в среднем меньше суммы извлеченного дохода в 230 раз.

Одним из предложений об ужесточении ответственности за экономические преступления является введение кратных штрафов⁵. Считаем, что общественная опасность данных преступлений выше, чем незаконного предпринимательства, поэтому введение кратных штрафов в отношении ст. 171 УК РФ не будет соответствовать принципу справедливости наказания. Альтернативой кратных штрафов может выступать более жесткая политика по назначению штрафов.

Предлагаем внести изменения в санкцию ст. 171 УК РФ, а именно предусмотреть назначение штрафа по ч.1 ст. 171 УК РФ в размере от ста тысяч до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет; по ч.2 ст. 171 УК РФ - штраф в размере от

⁴ Постановление Пленума Верховного суда РФ от 18 ноября 2004 г. N 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве» (в ред. Постановлений Пленума Верховного Суда РФ от 23.12.2010 N 31, от 07.07.2015 N 32)// СПС КонсультантПлюс

⁵ Бизнес выступил против замены тюремных сроков кратными штрафами// БК [Электронный ресурс]: сайт. URL: <http://www.rbcdaily.ru/economy/562949993855948> (дата обращения:20.11.2016)

пятисот тысяч до двух миллионов пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет.

Также предлагаем дополнить абзац 2 п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" следующим предложением: «При назначении наказания в виде штрафа за незаконное предпринимательство судам следует учитывать потенциально возможную извлеченную прибыль за данную деятельность исходя из размера извлеченного дохода с учетом средних показателей рентабельности по отраслям предпринимательской деятельности, утверждаемых Федеральной налоговой службой».

В параграфе 3.2 «Осуществление предпринимательской деятельности без лицензии» проанализированы данные о судебных решениях по ст. 171 УК РФ, в результате чего было выяснено, что большая часть количество уголовных дел о незаконном предпринимательстве связаны с осуществлением такой деятельности без лицензии в особо крупном размере. Среди осужденных за незаконное предпринимательство без лицензии наиболее распространены следующие виды деятельности: эксплуатация взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов опасности, а также производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции. Статистические данные еще раз обосновывают необходимость увеличения штрафных санкций или использования альтернативные видов наказания, таких как обязательные работы, принудительные работы и в исключительных случаях лишение свободы.

В рамках рассмотрения вопроса о борьбе с незаконным предпринимательством необходимо уяснить причины возникновения незаконного предпринимательства в России. Основными причинами можно назвать либерализацию уголовного наказания в сфере экономических преступлений, которая смягчая наказание и условия привлечения к

ответственности, стимулирует развитие преступности, что подтверждается приведенными ранее данными; высокие налоговые ставки на легальную предпринимательскую деятельность; административные и бюрократические барьеры.

В целях выяснения общественного мнения о проблемах незаконного предпринимательства в рамках написания работы был проведен социологический опрос. Среди опрошенных 17% занимались незаконным предпринимательством. 27 % знакомы с теми, кто занимался незаконным предпринимательством. 60% опрошенных считают справедливой ответственность, которая в настоящий момент установлена Уголовным кодексом за незаконное предпринимательство. Из 30 ответивших на вопрос о наиболее эффективном наказании за незаконное предпринимательство 40% отметили штраф. Наиболее распространенной причиной совершения данного преступления были названы высокие налоговые ставки- 37% ото всех данных ответов.

Способы борьбы с незаконным предпринимательством зависят от субъекта борьбы: государства, предпринимательского сообщества и общественных организаций.

Способы борьбы государства с незаконным предпринимательством заключаются в предотвращении втягивания в теневой бизнес легальных предпринимателей и наемных работников; мерах по сокращению численности незаконных предпринимателей; формировании благоприятных условий для работы легального предпринимательства.

Борьба с незаконным предпринимательством со стороны легального бизнеса заключается в закреплении во внутренних кодексах корпоративной этики соответствующих положений; отказе легального бизнеса от сотрудничества с нелегальными предпринимателями.

Очень важна в борьбе с теневым бизнесом поддержка широких масс населения, которая осуществляется как в индивидуальном порядке отдельными

активистами, так и посредством включения в противостояние теневому бизнесу общественных организаций.

Заключение. В представленной работе была исследована актуальная для современного российского общества тема, а именно «Уголовная ответственность за незаконное предпринимательство».

В процессе работы были решены все поставленные задачи, и обоснованы основные положения:

1. Раскрыты понятия и признаки предпринимательской деятельности, понятие которых необходимо для правильной квалификации незаконного предпринимательства;

2. С точки зрения обоснования необходимости установления ответственности за незаконное предпринимательство исследована история развития уголовного законодательства о преступлениях в сфере предпринимательской деятельности;

3. Определено понятие и описана уголовно-правовая характеристика незаконного предпринимательства: объект, объективные признаки, субъект, субъективные признаки.

4. Рассмотрены квалифицирующие признаки преступления. Выявлено, что проблема применения квалифицирующего признака организованная группа существует лишь в связи со сложностью доказывания умысла всех членов группы, который может быть решен посредством повышения квалификации сотрудников правоохранительных органов, и оптимизации их деятельности, так как расследование экономических преступлений достаточно сложный и длительный процесс.

5. Рассмотрены последние изменения и практические вопросы применения нормы о незаконном предпринимательстве, отдельно затронуты вопросы осуществления предпринимательской деятельности без лицензии, а также вопросы борьбы с незаконным предпринимательством, выявлено, что наиболее распространенное наказание в виде штрафа в настоящий момент

используется неэффективно. Предложено внести изменения в санкцию ст. 171 УК РФ в сторону увеличения штрафных санкций. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" предложено дополнить положением о том, что судам следует учитывать потенциально возможную извлеченную прибыль за данную деятельность исходя из размера извлеченного дохода с учетом средних показатели рентабельности по отраслям предпринимательской деятельности, утверждаемых Федеральной налоговой службой.

В соответствии с ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, исходя из общих принципов права, установление уголовно-правового запрета, ограничивающего свободу предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепленным целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния. Любой вид наказания, а особенно штраф как вид наказания, имеющий чисто экономическое содержание, должен делать совершение преступлений в сфере экономической деятельности невыгодным.

В настоящий момент диспозиция ст. 171 УК РФ в достаточной мере соответствуют критериям соразмерности и справедливости, что обосновывает установление уголовной ответственности за незаконное предпринимательство, однако санкция не доказывает свою эффективность.

Результаты исследования прошли апробацию и были доложены на трех конференциях: Актуальные проблемы правового и политического развития, 20 апрель 2012 года, Саратовский государственный университет им. Н.Г. Чернышевского, "Вопросы совершенствования нормы о незаконном предпринимательстве"; VII Международная научно – практическая конференция студентов и аспирантов «Актуальные проблемы правовой политики: национальный и международный правовые аспекты», 16 ноября 2012

года, Казанский Приволжский Федеральный Университет, г. Казань, "Эффективность использования залога как меры пресечения в отношении предпринимателей"; Межвузовская научно-практическая конференция "Актуальные проблемы расследования преступлений", 23 октября 2013 года, ПЮИ(ф)РПА Минюста России, "Некоторые вопросы совершенствования нормы о незаконном предпринимательстве", а также были опубликованы шесть статей: Вотякова Е.С. Наказание за незаконное предпринимательство. Сборник материалов межвузовской научно-практической конференции "Современные проблемы борьбы с преступностью". 2012; Вотякова Е.С. История развития Уголовного законодательства о преступлениях в сфере предпринимательской деятельности. Актуальные вопросы юридических наук: материалы междунар. заоч. науч. конф. (г. Челябинск, ноябрь 2012 г.). - Челябинск: Два комсомольца, 2012. С. 77-79; Вотякова Е.С. Эффективность использования залога как меры пресечения в отношении предпринимателей. Материалы VII Международной научно – практической конференции студентов и аспирантов «Актуальные проблемы правовой политики: национальный и международный правовые аспекты» 16 - 17 ноября 2012 г. г. Казань; Вотякова Е.С. Проблемы совершенствования уголовно-правовой нормы о незаконном предпринимательстве. Актуальные проблемы правового и политического развития России: сборник статей по итогам Всероссийской научно-практической конференции студентов и аспирантов. Выпуск 5. Саратов: Издательство «Саратовский источник», 2012-296 с. ISBN 978-5-91879-232-2 с.42-44; Былинина Е.С. Борьба с незаконным предпринимательством (ст.171 УК РФ) в России на примере Самарской и Саратовской областей. Актуальные проблемы гуманитарных и естественных наук. Научно-информационный издательский центр и редакция журнала "Актуальные проблемы гуманитарных и естественных наук" (Москва) 2015. N 4-2. ISSN: 2073-0071. С. 29-33; Былинина Е.С. Осуществление предпринимательской деятельности без лицензии (ст. 171 УК РФ «Незаконное предпринимательство»). Актуальные

проблемы гуманитарных и естественных наук. Научно-информационный издательский центр и редакция журнала "Актуальные проблемы гуманитарных и естественных наук" (Москва). 2015. N 11-7. ISSN: 2073-0071.С. 26-30.