

МИНОБРНАУКИ РОССИИ
Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего
образования
**«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ
Н.Г. ЧЕРНЫШЕВСКОГО»**

Кафедра уголовного процесса, криминалистики и судебных экспертиз

**Теоретические и практические аспекты расследования незаконного
предпринимательства**

АВТОРЕФЕРАТ МАГИСТЕРСКОЙ РАБОТЫ

студента 3 курса 369 группы
направления подготовки 40.04.01 «Юриспруденция»
юридического факультета

Лысенко Дмитрия Владимировича

Научный руководитель
Доцент кафедры уголовного процесса,
криминалистики и судебных экспертиз,
д.ю.н., профессор

_____ Л.Г. Шапиро

Зав. кафедрой уголовного процесса,
криминалистики и судебных экспертиз
к.ю.н., доцент

_____ С.А. Полунин

Саратов 2023

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования обусловлена динамичным характером развития экономики и в частности предпринимательского сектора, что порождает повышенный интерес криминальной среды в силу появления новых возможностей повышенного и быстрого обогащения незаконным путем. Совокупность социально-экономических факторов напрямую оказывает влияние на характеристику преступности в сфере экономики и незаконного предпринимательства в частности.

Согласно дефинитивной норме, содержащейся в Гражданском кодексе Российской Федерации «предпринимательская деятельность» определяется как самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В связи со спецификой данного вида деятельности, в том числе постоянной динамикой развития, возможностью повышенного и быстрого обогащения, предпринимательская деятельность испытывает на себе повышенный интерес криминальной среды, в связи с чем нуждается в регулировании со стороны государства, в том числе уголовно-правовом.

Растущая статистика совершения незаконного предпринимательства, значительный ущерб, наносимый экономике государства, а также появление новых способов совершения данного преступления обуславливают необходимость выработки средств и способов для своевременного выявления и эффективного расследования незаконного предпринимательства

Целью настоящей работы является анализ криминалистической характеристики незаконного предпринимательства и особенностей его расследования.

Для достижения обозначенной цели необходимо решить следующие задачи:

- раскрыть типичные способы совершения незаконного предпринимательства

- изучить типичные следы ведения незаконного предпринимательства
- рассмотреть характеристику личности субъекта незаконного предпринимательства
- определить особенности предварительной проверки информации о незаконном предпринимательстве
- выявить специфику планирования следственных действий в типичных следственных ситуациях расследования незаконного предпринимательства
- обозначить тактические особенности проведения отдельных следственных действий
- охарактеризовать особенности использования и назначения судебных экспертиз при расследовании незаконного предпринимательства

Объектом данного исследования являются теоретические и практические основы расследования незаконного предпринимательства.

Предмет исследования – криминалистическая характеристика незаконного предпринимательства, особенности его расследования и использования судебных экспертиз.

Степень научной разработанности. Тема выпускной квалификационной работы носит комплексный междисциплинарный характер. Достижение поставленной в диссертационном исследовании цели, потребовало обращения к научным трудам таких авторов, как Н.П. Яблоков, Р.С. Белкин, А.Н. Васильев, А.В. Наумов, А.Н. Резван, М.В. Субботина, В.Л. Котина, Н.А. Лопашенко, П.С. Яни и другие.

Из научных трудов, рассматривающих уголовно-процессуальные и криминалистические аспекты незаконного предпринимательства, можно выделить работы П.М. Колесникова, Д.А. Запывалова, Б.Н. Садова, Решетниковой Т.В., Тонкого Е.С., Умновой Ю.В., Песоцкова А.В. и др.

Методологическую основу работы составляют различные современные методы познания, разработанные философской и юридической науками. В ходе работы над исследованием применялись диалектический, формально-логический, системно-структурный методы.

Теоретическую основу исследования составили научные труды российских ученых, рассматривающих уголовно-процессуальные и криминалистические аспекты незаконного предпринимательства.

Правовая основа работы сформирована на основе Конституции Российской Федерации, федеральных законов, законов Российской Федерации, и др.

Научная новизна магистерской работы определяется также его комплексным характером, углубленным историко-теоретическим исследованием процессов генезиса, развития и реализации концепции правового государства в России.

Эмпирическую основу работы составили материалы периодической печати, социологических исследований, данные размещенные в сети Интернет по теме выпускной квалификационной работы.

Положения, выносимые на защиту:

1. В настоящее время в осуществлении предварительной проверки по сообщению о незаконном предпринимательства имеются как проблемы теоретического, так и практического характера. К первым стоит отнести описанную выше проблему отсутствия законодательного разграничения понятий «проверка» и «ревизия». Кроме того, проблему для расследования представляет урезанный перечень следственных действий, возможных для проведения на этапе предварительной проверки. Представляется, что его следует расширить добавлением выемки.

2. Отсутствие единой классификации финансово-экономических экспертиз вызывает вопрос об отнесении той или иной задачи к определенному роду экспертизы, в связи с чем необходимо выработать единый универсальный перечень, основываясь на классификации Минюста РФ, так как она более объемная, но при этом необходимо также выделить конкретизированные роды экономической экспертизы, а также подвиды финансово-аналитической экспертизы. Возможным решением данного вопроса является обращение к фундаментальным научным трудам по финансовому анализу и выработке на

основе предлагаемых авторами методик определенных правил, позволяющих регламентировать проведение финансово-аналитической экспертизы.

3. В результате анализа основных способов предварительной проверки первичной информации о незаконном предпринимательстве представляется возможным предложить следующую классификацию исходных следственных ситуаций, возникающих при расследовании незаконного предпринимательства. В зависимости от источника информации, содержащейся в поступивших материалах: ситуации, когда сведения о признаках совершенного преступления получены от потерпевшей организации после проведения в ней документальной ревизии; ситуации, когда сведения о признаках незаконного предпринимательства получены из результатов оперативно-розыскной деятельности. В зависимости от наличия данных о лице, совершившем преступление можно выделить ситуации: известен круг лиц, причастных к незаконной предпринимательской деятельности, но данных, необходимых для возбуждения уголовного дела, недостаточно, и требуется проведение предварительной проверки; лицо, совершившее преступление, известно, и данных, подтверждающих его причастность к незаконному предпринимательству, достаточно для возбуждения уголовного дела.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы, анализируется ее научная разработанность, определяются объект и предмет исследования, цели работы и комплекс решаемых задач, отмечаются теоретико-методологическая и эмпирическая основы исследуемой проблемы, раскрываются использованные в исследовании источники, формулируются научная новизна диссертационного исследования, положения, выносимые на защиту и подтверждающие теоретическую и практическую значимость работы, излагаются результаты апробации проведенного исследования.

Глава первая: «Криминалистическая характеристика незаконного предпринимательства» посвящена анализу типичных способов совершения незаконного предпринимательства (§1.1); исследованию типичных следов

незаконного предпринимательства (§1.2); а также характеристики личности субъекта незаконного предпринимательства (§1.3).

В первой главе исследованы основные элементы криминалистической характеристики незаконного предпринимательства. Существует два варианта совершения данного общественно опасного деяния, за которое устанавливается уголовная ответственность:

во-первых, без регистрации в качестве субъекта предпринимательства (до обращения за регистрацией, не дожидаясь решения о регистрации или после её аннулирования);

во-вторых, без лицензии в том случае, когда она является обязательно (без обращения за необходимой лицензией, до принятия решения о выдаче, незаконное осуществление данной деятельности после её аннулирования).

Основываясь на данном анализе, и материалах судебной-следственной практики, к числу основных элементов криминалистической характеристики незаконной предпринимательской деятельности можно отнести :

- 1) способ, т.е. физическая деятельность преступника;
- 2) слепообразование;
- 3) обстановка;
- 4) предмет преступного посягательства;
- 5) характеристика личности преступника.

По мнению некоторых авторов, в частности И.И. Белозеровой криминалистическая характеристика преступлений нуждается во включении в себя таких элементов как понятие и формы малого бизнеса, особенности материального ущерба и порядок его возмещения по делам данной категории. Однако, по нашему мнению, данные элементы имеют более узкую направленность, которые включаются в структуру других составляющих.

Некоторые другие исследователи, например, Ю.Н. Николаева предлагают наряду с другими элементами использовать условия совершения преступления, что также не является необходимостью, т.к. этот элемент можно отождествить с обстановкой, под которой понимается фактор, определяющий действия

субъекта и условия, в которых он находится во время посягательства. К этим условиям относят уровень правового регулирования; соблюдение работниками соответствующих правил трудового распорядка и качество выполнения ими своих служебных обязанностей; особенности документооборота; место совершения и т.д. Благоприятная обстановка совершения незаконной предпринимательской деятельности характеризуется низким качеством правового регулирования; отсутствие контроля за управлением организацией со стороны её учредителей либо чрезмерно широкие полномочия руководителя и т.д.

В ходе исследования было уделено внимание способу совершения незаконного предпринимательства как одному из основных элементов криминалистической характеристики.

Во втором параграфе автор проанализировал типичные следы незаконного предпринимательства, которые являются важнейшим источником криминалистической характеристики данного преступного деяния. Основная классификация следов незаконного предпринимательства представляет собой деление на документальные, личностные и вещественные следы.

К личностным следам можно отнести людей, которые в силу разных обстоятельств обладают информацией об обстоятельствах незаконной предпринимательской деятельности:

- самих незаконных предпринимателей и их соучастников; здесь важным является установить дату назначения генерального директора и время проведения собрания, поскольку это имеет принципиальное значение при установлении лица, осуществлявшего незаконную предпринимательскую деятельность. Необходимо обратить внимание на учредительные документы, где должно быть указано что именно директор представляет организацию в совершении сделок и иных распорядительных действий, а также исключить противоправный характер назначения генерального директора, иначе в его действиях будут отсутствовать признаки состава преступления . Кроме того, нередки случаи

- родственников и знакомых незаконных предпринимателей;
- лиц, не причастных к преступным действиям, но работающих на одном предприятии, учреждении, организации;
- лиц, руководящих другими хозяйствующими субъектами, находящимися в «деловых» отношениях с незаконным предпринимателем, лиц, работающих в государственных контролирующих органах и т.д.

К вещественным источникам относятся:

- производственные помещения, склады, хранилища, жилые помещения лиц, осуществляющих незаконную предпринимательскую деятельность, административные здания и сооружения, производственное оборудование,
- измерительные приборы, остатки сырья, незавершенное производство, готовая и реализованная продукция, тара и упаковочный материал,
- каталоги, прайс-листы, ценники, печати и штампы юридических лиц и индивидуальных предпринимателей,
- транспортные средства, технические средства, используемые для подделки документов печатей и штампов, денежные средства.

Документальные источники информации, в свою очередь, можно классифицировать следующим образом:

1. Документы, которые определяют экономическую структуру, организационно-правовой статус, особенности финансового контроля (устав организации, учредительный договор, свидетельство о регистрации юридического лица, свидетельство о регистрации лица в качестве индивидуального предпринимателя, реестр акционеров, протоколы заседаний совета директоров, протоколы заседаний административных органов управления, материалы проверок налоговых и иных контролирующих органов и т.д.).

2. Кадровая документация и документация по учету заработной платы (личные карточки, приказы (распоряжения) о приеме, переводе, увольнении,

табеля учета рабочего времени и расчета заработной платы, документы, содержащие сведения об изготовленной продукции, выполненных работах и оказанных услугах (наряды, рапорта, ведомости), информация об индивидуальных контрактах с руководителями, специалистами и другими работниками хозяйствующего субъекта и т.д.).

3. Документы налоговой бухгалтерской отчетности (налоговая декларация, баланс предприятия, передаточные и разделительные балансы, ликвидационный баланс, отчет о финансовых результатах и их использования и т.д.).

4. Банковские документы (журнал регистрации платежных поручений с расчетного и иных счетов, выписки по счетам, заявление на открытие расчетного, валютного и других счетов, карточка с образцами подписей и оттиска печати, платежные документы, векселя, документы, отражающие получение кредита в банке, документы, отражающие исполнение финансовых обязательств, расчетные чеки, расчеты и отчеты об удержании налогов, пошлин, сборов и т.д.).

5. Кассовые документы (журнал регистрации приходных и расходных кассовых документов, журнал регистрации использованных денежных чеков, приходные и расходные кассовые ордера, денежные чеки, кассовая книга, акт проверки наличия денежных средств и материальных ценностей в кассе, авансовый отчет, расчетные и платежно-расчетные ведомости и т.д.).

6. Документы по учету основных средств, сырья и материалов (акт приемки-передачи основных средств, инвентарные карточки для оборудования, инструмента, инвентаря, карточка учета движения основных средств, журнал учета поступающих грузов, акт о приемке материалов, накладные на перемещение материалов, накладные на отпуск материалов, реестр приемки-сдачи документов, счета, счета-фактуры, спецификации, железнодорожные накладные, товарно-транспортные накладные и т.д.).

7. Документы в области учета результатов таких мероприятий как инвентаризации, ревизии и аудиторские и иные виды проверок (акты

инвентаризаций, инвентаризационные описи различных видов материальных ценностей, материалов, инвентаризационная опись документов строгой отчетности, аудиторское заключение, акты ревизии).

Третий параграф посвящен характеристике личности субъекта незаконного предпринимательства. Лицо, выступающее в качестве субъекта незаконного предпринимательства, в большинстве случаев обладает знаниями о финансово-коммерческой деятельности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, имеет определенные знакомства в правоохранительных органах, в частности, в налоговых, а также в кредитных организациях, в частности, в банковских. Указанное лицо осведомлено об особенностях предпринимательской деятельности. Субъектами незаконного предпринимательства могут выступать: физические лица, не имеющие статуса индивидуального предпринимателя; индивидуальные предприниматели; лица, создавшие организацию и являющиеся ее учредителями, но уклонившиеся от ее регистрации в установленном законом порядке; лицо, являющееся руководителем организации либо лицо, которое фактически выполняло функции руководителя организации; иное лицо, имеющее право действовать от имени организации без доверенности.

Глава вторая «Особенности организации расследования незаконного предпринимательства на первоначальном этапе» посвящена отдельным аспектам проведения предварительной проверки первичной информации о незаконном предпринимательстве (§2.1); планированию расследования в типичных следственных ситуациях (§2.2), тактическим особенностям производства отдельных следственных действий (§2.3).

В первом параграфе (§2.1) автором установлено, что исходная информация о признаках преступлений в сфере экономической деятельности практически никогда не содержит достаточных для возбуждения уголовного дела сведений. Эти деяния не имеют очевидных, лежащих на поверхности признаков. В частности, на начальном этапе, существуют сложности отграничения фактов незаконного предпринимательства как

административного правонарушения от уголовного деяния, добросовестной экономической деятельности и гражданско-правовых отношений от незаконной предпринимательской деятельности. В целях получения криминалистически значимой информации о признаках незаконного предпринимательства осуществляется доследственная проверка, являющаяся гарантией законного и своевременного возбуждения уголовного дела.

В настоящее время в осуществлении предварительной проверки по сообщению о незаконном предпринимательстве имеются как проблемы теоретического, так и практического характера. К первым стоит отнести описанную выше проблему отсутствия законодательного разграничения понятий «проверка» и «ревизия». Кроме того, проблему для расследования представляет урезанный перечень следственных действий, возможных для проведения на этапе предварительной проверки. Представляется, что его следует расширить добавлением выемки.

К практическим проблемам в настоящее время можно отнести несвоевременное возбуждение уголовного дела по факту незаконного предпринимательства, сложности с определением границ предварительной проверки и неполноту их проведения.

Специфика целей предварительной проверки первичной информации о незаконном предпринимательстве напрямую связана с уголовно-правовыми целями расследования и заключается в установлении объекта преступного посягательства в установлении способа совершения преступления, выражающего элемент объективной стороны состава преступления, иных обстоятельств совершения преступления. В зависимости от источника получения информации о преступлении, последовательность действий по её проверке будет отличаться. Принятие как оперативно-розыскного, так и криминалистического либо процессуального решения по данной категории дел зависит от того обстоятельства, является ли преступление уже совершённым или ещё готовящимся.

Во втором параграфе (§2.2) рассмотрены отдельные аспекты планирования расследования в типичных следственных ситуациях.

Автором установлено, что в зависимости от того, к какой следственной ситуации относятся обстоятельства, устанавливается необходимость проведения тех или иных следственных действий, назначения экспертиз и т.д.

Первичная типичная ситуация: имеются документально подтвержденные факты незаконного осуществления предпринимательской деятельности и установлены все или большинство лиц, причастные к совершению преступления. В данной ситуации порядок действий является достаточно понятным и очевидным для хода расследования.

Вторая типичная ситуация. Имеются документально подтвержденные факты незаконного осуществления предпринимательской деятельности, установлен организатор и большинство соучастников, но место нахождения их неизвестно. При сложившейся второй следственной ситуации, помимо проведения мероприятий, перечисленных выше, первостепенной и главной задачей является установление всех лиц, причастных к осуществлению незаконной предпринимательской деятельности, и мест их нахождения.

Третья типичная ситуация. Имеются документально подтвержденные факты незаконного осуществления предпринимательской деятельности, личности преступников не установлены.

Практика показывает, что четкое планирование в зависимости от существующей следственной ситуации позволяет избежать многих ошибок и предугадать ход расследования.

В третьем параграфе (§2.3) рассмотрены тактические особенности производства отдельных следственных действий.

На первоначальном этапе расследования наибольшее значение имеет тактика проведения допроса и осмотра места происшествия.

При раскрытии содержания отдельных следственных действий, следует начать с осмотра места происшествия. Роль осмотра места происшествия при

расследовании заключается в сборе наибольшего объема исходной информации, способствующей поисковой и розыскной деятельности.

Основными задачами осмотра места происшествия являются следующие: изучение материальной обстановки места происшествия, обнаружение, фиксация и изъятие следов преступления, получение информации для выдвижения версий и проведения оперативно-розыскных мероприятий. Осмотр места происшествия подразумевает проведение комплексного анализа всей информации, установленной непосредственно во время его производства, то есть процедура осмотра должна носить исследовательский характер. В качестве привлекаемых специалистов для проведения осмотра по делам о незаконном предпринимательстве могут выступать экономисты, бухгалтеры, технологи, работники налоговых органов, санитарно-эпидемиологической службы, специалисты в области компьютерной техники и т.д.

При осмотре важно соблюдать полноту и подробность описания помещения проверяемого физического (юридического) лица и прилегающей территории. В ходе осмотра необходимо конкретно описать и указать местонахождение: бухгалтерских документов, черновых и иных записей и документов; денежных средств; предметов, являющихся доказательствами незаконной предпринимательской деятельности (лома черных и цветных металлов, винно-водочной и спиртосодержащей продукции и др.); автотранспорта (гос. номер, марка) и т.д.

Протокол осмотра места происшествия является одним из важнейших средств доказывания, поскольку в нем отражаются обстоятельства и следы незаконной деятельности.

Предметом допроса по делам о незаконном предпринимательстве являются данные и обстоятельства совершения преступления: способы, период, объемы деятельности, доходы и прибыль от преступной деятельности, субъектный состав, в каких банках производились операции и т.д.

Специфику проведения допросов по делам о незаконном предпринимательстве составляет тот факт, что чаще всего допрашиваемые

владеют специальной экономической терминологией, которая требует уточнения и конкретизации, поскольку может быть непонятна следователю. В связи с этим важным является детально раскрывать каждое понятие, задавая уточняющие вопросы допрашиваемому.

Обыск и выемка также являются важной частью процесса расследования незаконного предпринимательства. В научной литературе даются следующие рекомендации по подготовке и проведению обыска: проведение в кратчайшие сроки; использование помощи специалиста, поскольку необходимо понимание работы некоторых технических средств; использование выборочного метода обследования территории (денег, документов, печатей и т.д.); ведение обыска порознь, малым количеством сотрудников, поскольку следственное действие производится как правило на небольшой территории; обращение внимания на реакции заинтересованных лиц при выявлении способа сокрытия предметов и документов.

Очная ставка при расследовании незаконного предпринимательства, как правило, проводится между руководителями организации и сотрудниками, а также покупателями. Подготовка к очной ставке заключается в выяснении обстоятельств отношений допрашиваемых, подготовке вопросов и их последовательности, очередность допроса и т.д. А.К. Гаврилов и А.А. Закатов предлагают следующие элементы подготовки к очной ставке:

- 1) изучение ранее данных показаний подозреваемого и других лиц, между которыми предполагается провести очную ставку;
- 2) выяснение имеющихся существенных противоречий, причин их возникновения;
- 3) изучение личности подозреваемого, других участников предстоящего следственного действия и характера их взаимоотношений;
- 4) принятие решения о проведении очной ставки;
- 5) составление плана проведения очной ставки, формулирование вопросов;
- 6) выбор времени и места проведения очной ставки;

7) подготовка вещественных доказательств и документов, которые целесообразно использовать при проведении очной ставки;

8) выбор и подготовка технических средств фиксации хода и результатов очной ставки .

Как правило, очная ставка проводится тогда, когда имеется определенная совокупность доказательств, полученных при производстве таких следственных действий, как осмотр места происшествия, допрос свидетелей, потерпевших, подозреваемых, обыск, осмотр предметов и документов, производство экспертиз и др. Рекомендуется очную ставку проводить непосредственно после допроса участников, так как это исключает возможность воздействия на них заинтересованных лиц, а также благодаря внезапности затрудняет формирование ложных показаний.

Глава 3. «Использование судебных экспертиз при расследовании незаконного предпринимательства» глава посвящена особенностям назначения судебных экспертиз, а также их значению при расследовании незаконного предпринимательства.

Такие экспертизы как почерковедческая и технико-криминалистическая назначаются, как правило, на первоначальном этапе расследования, поскольку известно, что большинство экономических преступлений совершается с использованием подделки различных документов.

Прежде всего, необходимо начать с этапа формулирования вопросов к эксперту. Формулирование вопросов— это важное действие при назначении экспертизы, поскольку от точности, ясности и однозначности вопроса зависит как направление деятельности эксперта (исследование), так и окончательный ответ, отраженный в выводе. На практике суд, следователь могут столкнуться со сложностями, т.к. не обладают специальными знаниями в конкретной области и не способны в полной мере перевести вопросы из мысленного образа в определение, постановление о назначении судебной экспертизы.

При непосредственном формулировании вопросов к эксперту существует ряд особенностей и требований, соблюдение которых необходимо для

признания заключения в качестве доказательства: прежде всего, вопросы, содержащиеся в определении (постановлении о назначении судебной экспертизы), должны относиться к компетенции эксперта. Иными словами, судебный эксперт, привлеченный в процесс, должен иметь специальные знания для решения поставленных перед ним вопросов. Иначе он имеет право отказаться от производства экспертизы.

Вопросы эксперту должны быть четкими и ясными, исключая двусмысленное толкование. В противном случае это может привести к неправильному пониманию вопросов экспертом, и, как следствие, выводам, которые не помогут суду разрешить дело по существу.

В **Заключении** подводятся итоги, формулируются выводы и предложения диссертанта. Изложено видение автором определенных проблем, возникающих при расследовании незаконного предпринимательства.

По теме диссертации автором опубликованы статьи:

VI Международной научно-практической конференции в рамках Саратовского молодежного международного юридического форума «Юридическая наука и правоприменение: взгляд молодых ученых» 21-22 апреля 2021 года С докладом на тему: «Особенности предварительной проверки первичной информации о незаконном предпринимательстве».

IX Межвузовской научной конференции «Уголовно-процессуальные и криминалистические проблемы досудебного производства», 22 апреля 2021 года. С докладом на тему: «Способы совершения незаконного предпринимательства и их значение при выявлении и расследовании данных преступлений».