

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права
Кафедра «Уголовное право и криминология»

030900.62 «Юриспруденция»
(код и наименование направления подготовки, специальности)
Уголовно-правовой
(направленность (профиль))

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему «Уголовно-правовая характеристика незаконного
предпринимательства»

Студент Д.В. Шишкин
(И.О. Фамилия) (личная подпись)

Руководитель к.ю.н., доцент О.М. Иванова
(И.О. Фамилия) (личная подпись)

Допустить к защите

Заведующий кафедрой
«Уголовное право
и криминология» д.ю.н., доцент Т.М.Клименко
(ученая степень, звание, И.О. Фамилия) (личная подпись) _____

«_____» _____ 20____ г.

Тольятти 2016

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

Кафедра «Уголовное право и криминология»

УТВЕРЖДАЮ

Зав. кафедрой «Уголовное право и криминология»

(подпись) Т.М.Клименко
(И.О. Фамилия)

« ____ » _____ 201_ г.

ЗАДАНИЕ

на выполнение бакалаврской работы

Студент Шишкин Дмитрий Викторович

1. Тема Уголовно-правовая характеристика незаконного предпринимательства.
2. Срок сдачи студентом законченной выпускной квалификационной работы – _____
3. Исходные данные к выпускной квалификационной работе: Конституция Российской Федерации (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ), Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016); Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 г. №174-ФЗ (ред. от 01.05.2016); Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016 N 7-ФЗ).
4. Содержание выпускной квалификационной работы (перечень подлежащих разработке вопросов, разделов): глава 1. История уголовно-правового обеспечения порядка предпринимательской деятельности. Глава 2. Уголовно-правовая характеристика незаконного предпринимательства. Глава 3. Проблемы квалификации незаконного предпринимательства.
5. Ориентировочный перечень графического и иллюстративного материала – правовая статистика; архивные уголовные дела.
6. Дата выдачи задания « ____ » _____ 201_ г

Руководитель выпускной
квалификационной работы _____

(подпись)

к.ю.н., доцент, О.М. Иванова

(И.О. Фамилия)

Задание принял к исполнению _____

(подпись)

Д.В. Шишкин

(И.О. Фамилия)

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

Кафедра «Уголовное право и криминология»

УТВЕРЖДАЮ

Зав. кафедрой «Уголовное право и криминология»

Т.М.Клименко

(подпись)

(И.О. Фамилия)

« ____ » _____ 201_ г.

**КАЛЕНДАРНЫЙ ПЛАН
выполнения бакалаврской работы**

Студента Шишкина Дмитрия Викторовича
по теме «Уголовно-правовая характеристика незаконного предпринимательства»

Наименование раздела работы	Плановый срок выполнения раздела	Фактический срок выполнения раздела	Отметка о выполнении	Подпись руководителя
Выбор и обоснование темы ВКР	До 15 октября 2015 г.	20 октября 2015 г.	Выполнено	
Подбор библиографии	До 15 декабря 2015 г.	До 20 октября 2015 г.	Выполнено	
Глава 1	С 15 января 2016 г. по 15 марта 2016 г.	15.01.2016 г.	Выполнено	
Глава 2		20.02.2016 г.		
Глава 3		-		
Введение	До 15 апреля 2016 г.	14.04.2016 г.	Выполнено	
Заключение		14.04.2016 г.	Выполнено	
Оформление ВКР	До 1 мая 2016 г.	25.04.2016 г.	Выполнено	
Представление ВКР на кафедру	Не позднее 20 мая 2016г.	20.05.2016 г.	Выполнено	

Руководитель выпускной
квалификационной работы

(подпись)

к.ю.н. О.М. Иванова

(И.О. Фамилия)

Задание принял к исполнению

(подпись)

Д.В. Шишкин

(И.О. Фамилия)

Аннотация

Бакалаврская работа содержит три главы.

Во введении обосновывается актуальность темы работы, формулируются объект, предмет, цель, задачи и методология исследования.

В первой главе, называемой «История уголовно-правового обеспечения порядка предпринимательской деятельности» раскрывается и анализируется особенности уголовно-правового регулирования предпринимательской деятельности в XIX веке и в советский период XX века, а так же развитие нормы о незаконном предпринимательстве в УК РФ.

Во второй главе под названием «Уголовно-правовая характеристика незаконного предпринимательства» анализируются предпринимательская деятельность как объект уголовно-правовой охраны, исследуются объективные признаки незаконного предпринимательства, анализируются субъективные признаки незаконного предпринимательства.

В третьей главе под названием «Проблемы квалификации незаконного предпринимательства» рассматривается отграничение незаконного предпринимательства от смежных преступлений, исследуется толкование квалифицирующих признаков незаконного предпринимательства.

Работа состоит из шестидесяти восьми страниц.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	6
ГЛАВА 1. ИСТОРИЯ УГОЛОВНО-ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПОРЯДКА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	9
1.1. Особенности уголовно-правового регулирования предпринимательской деятельности в XIX веке и в советский период XX века.....	9
1.2. Развитие нормы о незаконном предпринимательстве в УК РФ	13
ГЛАВА 2. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НЕЗАКОННОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА.....	17
2.1. Предпринимательская деятельность как объект уголовно-правовой охраны	17
2.2. Объективные признаки незаконного предпринимательства	24
2.3 Субъективные признаки незаконного предпринимательства	32
ГЛАВА 3. ПРОБЛЕМЫ КВАЛИФИКАЦИИ НЕЗАКОННОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА.....	35
3.1. Отграничение незаконного предпринимательства от смежных преступлений	35
3.2. Толкование квалифицирующих признаков незаконного предпринимательства	39
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	45
Список литературы	51

ВВЕДЕНИЕ

Преступность в сфере предпринимательской деятельности представляет собой реальную угрозу для экономики России. Все чаще она приобретает международный характер, кроме того, в настоящее время происходит сращивание криминального бизнеса, нелегального предпринимательства с органами власти. Незаконная деятельность в сфере предпринимательства приносит государству многомиллиардные потери, нарушает процесс становления рыночных отношений.

Приведем данные статистики по преступлениям экономической направленности за последние десять лет начиная с 2003 года: в 2003 г. - 26033, в 2004 г. - 28519, в 2005 г. - 44108, в 2006 г. - 45894, в 2007 г. – 46272, в 2008 г. – 42705, в 2009 г. – 45251, в 2010 г. – 38572, в 2011 г. – 26948, в 2012 г. – 24073, за период с января по октябрь 2013 г. - 16465.¹

По сравнению с январем - апрелем 2015 года на 1,1% сократилось число преступлений экономической направленности, выявленных правоохранительными органами. Всего выявлено 51,1 тыс. преступлений данной категории, удельный вес этих преступлений в общем числе зарегистрированных составил 6,5%. Материальный ущерб от указанных преступлений (по оконченным уголовным делам) составил 84,87 млрд. руб.

Подразделениями органов внутренних дел выявлено 44,9 тыс. преступлений экономической направленности, их удельный вес в общем массиве преступлений экономической направленности составил 87,8%.²

Официальная статистика указывает на спад количества данных преступлений, но если обратиться к причинам этого спада получится, что никакого спада и нет, а преступность просто специализировалась и ушла в

¹ Официальная статистика МВД РФ за 2003-2013 г. // Официальный сайт: <http://www.mvd.ru>.

² Официальная статистика МВД РФ за январь-апрель 2016 года // <https://mvd.ru/folder/101762/item/7755683/>

сферу сложно регистрируемую и раскрываемую. Все вышеуказанное говорит о высочайшей латентности данных преступлений.

Объектом исследования работы являются общественные отношения, возникающие в связи с незаконным предпринимательством и уголовной ответственностью за это преступление.

Предмет исследования составляют: история уголовно-правового обеспечения порядка предпринимательской деятельности; уголовно-правовая характеристика незаконного предпринимательства; проблемы квалификации незаконного предпринимательства.

Целью работы является исследование незаконного предпринимательства и анализ проблем его квалификации.

Поставленные цели требуют решения следующих задач:

1. изучить особенности уголовно-правового регулирования предпринимательской деятельности в XIX веке и в советский период XX века;
2. проанализировать развитие нормы о незаконном предпринимательстве в УК РФ;
3. исследовать уголовно-правовую характеристику незаконного предпринимательства;
4. охарактеризовать предпринимательскую деятельность как объект уголовно-правовой охраны;
5. изучить объективные и субъективные признаки незаконного предпринимательства;
6. отграничить незаконное предпринимательство от смежных преступлений;
7. исследовать толкование квалифицирующих признаков незаконного предпринимательства.

Данная работа выполнена на основе нормативно-правового материала, судебной практики Верховного Суда Российской Федерации, а также научных публикаций, посвященных рассматриваемой теме, также были

изучены материалы уголовных дел по ст. 171 УК РФ, рассмотренных районными судами Самарской области.

Основные аспекты уголовно-правовой характеристики незаконного предпринимательства нашли свое отражение в трудах таких авторов как: Баранов П.А., Волженкина Б.В., Гаухман Л.Д., Гильмутдинов А.Р., Зайганов В.В., Заряев В.А., Кареев В.Н., Климова Е.И., Косарев А.В., Ларичев В.Д., Литвинов Д.А., Максимова И.Е., Потудинский В.П., Серeda И.М., Солопанов Ю.В., Яни П.С. и других авторов.

Данная работа включает в себя три главы, включающие 7 пунктов, введение, заключение и список литературы.

ГЛАВА 1. ИСТОРИЯ УГОЛОВНО-ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПОРЯДКА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1.1. Особенности уголовно-правового регулирования предпринимательской деятельности в XIX веке и в советский период XX века

Долгое время, вплоть до 19 века, в России крепостное право препятствовало нормальному развитию предпринимательства. Не складывались классы предпринимателей и рабочих, а без этого невозможно предпринимательство. Хотя уже в Киевской Руси, по признанию Н. А. Бердяева и целого ряда историков, зарождалась культура более высокая, чем на Западе, в том числе и культура в области ремесла и торговли, но она не получила своего дальнейшего развития.

Ко второй половине 17 века появляется регулярное законодательство, регулирующее хозяйственную деятельность. Затем Пётр I принял большое количество правовых актов в сфере предпринимательства³. В основном они были посвящены торговле, таможенному регулированию, промыслам, государственным пошлинам, питейному делу.

Наиболее показательными являются: Указ от 1 июня 1646 г., по которому была отменена беспошлинная торговля английских купцов, Затем, Указ от 1 июня 1649 г., предоставляющий право торговли английским купцам только в г. Архангельске, Указ от 25 октября 1653 г. о реформе таможенного дела, Торговый Устав 1653 г., Новоторговый Устав 1667 г. В области уголовного права были приняты такие нормативные акты, как Соборное Уложение 1649 г. и новоуказанные статьи «О татебных, разбойных и убийственных делах» 1669 г.⁴

³ Мальков А.Г. Законодательство и право России второй половины XVII в. - СПб.: Питер, 1998. - С. 12.

⁴ Там же. - С. 12 – 13.

Перечисленные акты были направлены на свободу торговли внутри государства, разрушение таможенных барьеров внутри страны, на защиту интересов иностранных купцов, установление единых на все государство мер и весов для измерения хлеба, установление единой пошлины.

Затем реформы Александра I, здесь важен Устав о банкротстве 1800 г. и Манифест Александра I от 1 января 1807 г. «О дарованных купечеству новых выгодах, отличиях и преимуществах и новых способах к распространению и усилению торговых предприятий»⁵. Последний назвали законом о товариществах.

Самым благоприятным в развитии российского предпринимательства был период с 1861 по 1913 г., в течение которого оно преобразовалось и вывело страну на одно из ведущих мест в мире по темпам экономического развития.

Лица должны были заниматься предпринимательской деятельностью в виде промысла на профессиональной основе, что исключало проникновение в ряды предпринимателей случайных людей и создание недолговечных предприятий, направленных на совершение только какой-либо одной сделки, и то сомнительного характера.

К двадцатым годам XX в. осуществился переход от разрешительной системы к регистрационной, что к тому времени для ряда государств Западной Европы было уже обычным явлением.

Нарушение предписаний норм приводило к штрафу. Так, нарушение требований ведения обязательной отчетной документации предпринимателем влекло для него штрафные санкции, если предприниматель был уже в этом уличен в третий раз. Если же он нарушал установленный порядок в четвертый раз, то он навсегда утрачивал право на промысловую деятельность⁶.

Довольно бурное развитие законодательства XIX века по регулированию предпринимательской деятельности сказалось и на развитии уголовного права.

⁵ Мальков А.Г. Законодательство и право России второй половины XVII в. - СПб.: Питер, 1998. – С. 14.

⁶ Поткина И.В. Законодательное определение предпринимательской деятельности // История предпринимательства в России. - М.: Инфра-М, 1999. - С. 45.

В Уложении о наказаниях исправительных и уголовных в редакции 1885 г.⁷ в разделе 12, состоящем из 8 глав, были сосредоточены преступления в сфере гражданского оборота, рассматриваемые как преступления против имущества частных лиц.

Оказание предпринимательству всемерной помощи со стороны государства, а также четкое законодательное регулирование предпринимательской деятельности привели к подъему сельского хозяйства, промышленности и торговли. С 1876 по 1913 г. Россия имела непрерывный активный торговый баланс. С 1886 по 1913 г. она вывезла товаров на сумму 23,3 млрд. руб. золотом, а ввезла только на сумму в 18,7 млрд. руб., т. е. обеспечила приток золота и валюты в страну за счет предпринимателей, без участия каких-либо государственных органов. В этих условиях российский рубль был устойчивой конвертируемой валютой, ценимой в мире. Россия вышла на первое место в мире по темпам роста промышленной продукции и производительности труда, опередив стремительно развивающиеся США⁸.

После свержения царского режима Временное правительство не оказало на предпринимательство никакого влияния, хотя предпринимались меры для осуществления реформ в этой сфере.

Исторический период, начавшийся с 1917 г. и продолжавшийся до 90-х гг. XX в., оказался катастрофическим для предпринимательства.

Первый Уголовный кодекс Советской России был принят в 1922 г.⁹ и практически воспринял все идеи, которые содержались в декретах первых лет советской власти.

Так, Декретами, принятыми в 1917-1918 гг., которые предписывали национализацию предприятий промышленности, закрытие и конфискацию акционерных капиталов, национализацию целых отраслей промышленности

⁷ Мальков А.Г. Законодательство и право России второй половины XVII в. - СПб.: Питер, 1998. - С. 17.

⁸ Аистова Л.С. Незаконное предпринимательство. - М.: Юридический центр, 2002. - С. 96.

⁹ Поткина И.В. Законодательное определение предпринимательской деятельности // История предпринимательства в России. - М.: Инфра-М, 1999. - С. 47.

(горной, текстильной, металлургической, деревообрабатывающей, стекольной, табачной, предприятий железной дороги и прочих.

Декреты советской власти, положения которых определили основу первого уголовного кодекса РСФСР были о борьбе со спекуляцией, о борьбе с хищениями государственного имущества. Был принят декрет, запрещающий сделки с недвижимостью, так как земля, недра и стоящая на земле недвижимость вся должна принадлежать государству. Это положение рассматривалось как главное долгое время. Так же был издан декрет о запрете устройства частных лотерей.

В результате все движимое и недвижимое имущество по задумке советской власти должно принадлежать на основе безоговорочного права только государству или государственным предприятиям, что в принципе одно и то же. В таких условиях крупным, средним и даже мелким предпринимательством невозможно заниматься, не остается возможностей для этого.

Результатом таковых реформ явилось почти полное вытеснение предпринимателей как хозяйствующих субъектов, остались только занимающиеся промыслами и мелкими видами услуг населению.

УК РСФСР 1960 г. был принят страной победившего социализма и его задачей являлась охрана общественного строя СССР, социалистической собственности и социалистической системы хозяйства, и он по своему содержанию и структуре отличается от УК РСФСР 1926 г. Появились государственные преступления, такие как валютные операции, контрабанда. Такие составы как частнопредпринимательская деятельность и коммерческое посредничество были уголовно наказуемыми и продолжали бороться с предпринимательством.

Следует признать необоснованным представление о том, что теневая экономика, организованная преступность, коррупция являются последствиями проводимых реформ по переходу к рыночной экономике. Наоборот, к моменту начала реформ, т. е. к середине 80-х гг., вызванных экономическим

кризисом, в СССР уже сложились подпольные структуры, действовавшие в реальном секторе экономики.

Начало процессу криминализации экономики положили Законы РСФСР от 24 декабря 1990 г. «О собственности РСФСР» и от 25 декабря 1990 г. «О предприятиях и предпринимательской деятельности». 31 декабря 1990 г. был принят Закон СССР «Об усилении ответственности за спекуляцию, за незаконную торговую деятельность и за злоупотребления в торговле», но уже Законом РСФСР от 5 декабря 1991 г. из УК РСФСР были исключены ст. 153 и 154, предусматривающие ответственность за спекуляцию и частную предпринимательскую деятельность и коммерческое посредничество¹⁰.

Закон РФ от 1 июля 1993 г. «О внесении изменений и дополнений в законодательные акты РФ в связи с упорядочением ответственности за незаконную торговлю» внес в УК РСФСР. Данный закон можно считать установителем законодательного контроля за предпринимательской деятельностью¹¹.

Экономика развивалась бурными темпами законодательное регулирование не успевало за ними. После принятия в декабре 1993 года Конституции РФ в государстве были утверждены многообразие форм собственности, в том числе и частной, признала принципы свободы частной собственности и свободы предпринимательской деятельности.

1.2. Развитие нормы о незаконном предпринимательстве в УК РФ

Действующий в настоящее время УК РФ был принят 24 мая 1996 г. и вступил в юридическую силу 1 января 1997 г. Нормы уголовного права в современных экономических условиях должны были быть направлены на защиту не только интересов личности, общества и государства, но и на

¹⁰ Цит. по: Егоршин В.М., Колесников В.В. Преступность в сфере экономической деятельности. - СПб.: Союз, 2000. - С. 74.

¹¹ Коровинский С. Уголовная ответственность за незаконное предпринимательство // Российская юстиция. 2000.-№4. -С. 21.

защиту интересов собственника-предпринимателя, должны были включать институты, препятствующие проникновению в предпринимательскую деятельность преступных элементов.

Однако уголовное право в процессе своего реформирования и по настоящее время развивается в русле традиционных взглядов, характерных для советского периода. Представления о сущности экономических преступлений в период развития рыночных отношений, приоритета развития частной собственности, преимущественно за счет приватизации объектов государственной собственности, дальше представлений о них как о хозяйственных преступлениях периода социализма не пошли.

Данные противоречия нашли свое отражение в УК РФ 1996 г., особенно в главе «Преступления в сфере экономической деятельности», в системе и видах предусмотренных в ней деяний.

В УК РФ 1996 г. есть раздел VIII, который содержит преступления в сфере экономической деятельности. В нем три главы: гл. 21 — преступления против собственности; гл. 22 — преступления в сфере экономической деятельности; гл. 23 — преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях¹².

Необходимо отметить, что экономическая деятельность может регулироваться как нормами частного, так и публичного права, а предпринимательская деятельность — это тот вид деятельности, который регулируется нормами частного права, это принципиальное положение не учитывается при систематизации преступлений в сфере экономической деятельности.

В целях обеспечения правильного применения законодательства об уголовной ответственности за преступления в сфере экономической деятельности, предусмотренные статьями 171, 174 и 174.1 УК РФ, и в связи с возникшими в судебной практике вопросами Пленум Верховного Суда

12 Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

Российской Федерации предлагает ряд пояснений (постановление Пленума Верховного Суда РФ 18.11.2004г. № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем»)¹³.

Законодатель в соответствии с внесенными изменениями в Уголовный кодекс РФ Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ предусмотрел в ч. 2 ст. 76.1 УК РФ возможность освобождения от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности, согласно которой "лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное частью первой статьи 171, частью первой статьи 171.1, частью первой статьи 172, частью второй статьи 176, статьей 177, частями первой и второй статьи 180, частями третьей и четвертой статьи 184, частью первой статьи 185, статьей 185.1, частью первой статьи 185.2, статьей 185.3, частью первой статьи 185.4, статьей 193, частью первой статьи 194, статьями 195 - 197 и 199.2 настоящего Кодекса, от уголовной ответственности освобождается, при условии возмещения ущерба, причиненного физическому лицу, организации или государству совершенным преступлением, и сделало денежное возмещение перечисление в федеральный бюджет в размере пятикратной суммы причиненного ущерба либо перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления, и денежное возмещение в размере пятикратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления»¹⁴.

Таким образом, ст. 171 УК РФ была задумана для того, что бы контролировать лиц, занимающихся предпринимательством с момента их

¹³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

¹⁴ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

государственной регистрации, лицензирования их деятельности с соблюдением всех требований¹⁵.

Однако, чтобы достичь названные цели, необходимо иметь четкое представление о составе преступления незаконного предпринимательства, об элементах и их признаках, что в значительной степени облегчит борьбу с этим преступлением.

¹⁵ Середа И.М., Суханов С.В. Анализ некоторых изменений законодательной регламентации уголовной ответственности за незаконное предпринимательство // Российский следователь. 2011. N 14. С. 27 - 30.

ГЛАВА 2. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НЕЗАКОННОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

2.1. Предпринимательская деятельность как объект уголовно-правовой охраны

Предпринимательство – это деятельность, направленная на извлечение максимально возможной прибыли. «Предпринимательство» и «Бизнес» – разные вещи. Под бизнесом понимается любой вид деятельности, приносящий доход или иные личные выгоды.¹⁶ Экономисты подчеркивают, что бизнес – это система отношений, возникающих в связи с предпринимательством. В бизнесе принимают участие не только предприниматели, но и менеджеры, функционеры государственных и иных организаций, эксперты и др.¹⁷ Предпринимательство – это всегда экономическая деятельность.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Конституции РФ¹⁸ каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Гражданский кодекс Российской Федерации¹⁹ в ст. 2 дает развернутое понятие предпринимательской деятельности, определяя ее как самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг

¹⁶ Большой экономический словарь. - М., 1994. - С. 43.

¹⁷ Глушенко Е.В., Капцов А.И., Тихонравов Ю.В., Основы предпринимательства: Учеб. Пособие. М., 1996. С. 30.

¹⁸ Конституция Российской Федерации: офиц. текст от 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

¹⁹ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016 N 7-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Незаконное предпринимательство, то есть предпринимательство без соответствующей государственной регистрации либо без получения соответствующей лицензии на осуществление данного вида деятельности.

Незаконное предпринимательство в ст. 171 УК РФ определяется как осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или без лицензии, без специальной 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.²⁰

За совершение данного противоправного деяния законодателем предусмотрено наказание в виде штрафа в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо арестом на срок до шести месяцев²¹.

Согласно Постановления пленума Верховного суда РФ от 18.11.2004г. №23 О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем²², при решении вопроса о наличии в действиях лица признаков состава преступления, предусмотренного статьей 171 УК РФ, судам следует выяснить, соответствуют ли эти действия указанным в пункте 1 статьи 2 ГК РФ²³ признакам предпринимательской деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от

²⁰ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

²¹ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

²² Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

²³ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016 N 7-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, которая осуществляется самостоятельно на свой риск лицом, зарегистрированным в установленном порядке в качестве индивидуального предпринимателя.

В соответствии со статьей 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, а глава крестьянского (фермерского) хозяйства - с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в соответствии со статьей 49 и статьей 51 ГК РФ²⁴.

Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации будет иметь место лишь в тех случаях, когда в едином государственном реестре для юридических лиц и едином государственном реестре для индивидуальных предпринимателей отсутствует запись о создании такого юридического лица или приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя либо содержится запись о ликвидации юридического лица или прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

При решении вопроса о наличии в действиях лица признаков осуществления предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение обязательно, судам следует исходить из того, что отдельные виды деятельности, перечень которых определяется федеральным законом, могут осуществляться только на основании специального разрешения (лицензии). Право осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок и прекращается по истечении срока

²⁴ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016 N 7-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

его действия (если не предусмотрено иное), а также в случаях приостановления или аннулирования разрешения (лицензии) (пункт 3 статьи 49 ГК РФ)²⁵.

Незаконное предпринимательство может образовывать совокупность с другими преступлениями: мошенничеством, причинением имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием, уклонение гражданином от уплаты налогов (ч.1 ст. 198 «Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица»²⁶ УК РФ), обманом потребителей, незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименование места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров (ч.2 ст. 180 «Незаконное использование товарного знака» УК РФ) и др. Такие преступления, как правило, квалифицируются по совокупности соответствующих статей Уголовного кодекса РФ²⁷.

Когда незаконное предпринимательство выражено в деятельности, запрещенной уголовным законом, например, изготовлением огнестрельного оружия, боеприпасов, сбытом наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов ответственность наступает по указанным статьям и дополнительной квалификации содеянного по ст. 171 УК РФ не требует²⁸.

К уголовной ответственности по статье 171 УК РФ могут быть привлечены вменяемые лица, достигшие 16 летнего возраста, физические лица зарегистрированные как индивидуальные предприниматели, физические лица, как руководители, владельцы бизнеса без регистрации, а так же собственники, руководители, соучредители или совладельцы коммерческой организации.

²⁵ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016 N 7-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

²⁶ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

²⁷ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

²⁸ Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Учебник (2-е издание, переработанное и дополненное) / Под ред. А.В. Бриллиантова. - М: Проспект, 2015.

И хотя «способность» гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия (статья 21 ГК РФ), статья 27 ГК РФ²⁹ предоставляет возможность в результате эмансипации заниматься предпринимательством с 16 лет.

То есть установленное в ч.1 ст. 20 УК РФ положение о том, что «уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста» не противоречит действующему российскому законодательству³⁰.

С момента вступления в силу Уголовного кодекса Российской Федерации 1996 года судебная практика склонялась к пониманию дохода, упоминаемого в ст. 171 УК РФ, как общей суммы выручки, полученной в связи с осуществлением предпринимательской деятельности, за вычетом расходов, которые предприниматель понес в ходе этой деятельности.

Верховный Суд РФ в Постановлении Пленума от 18 ноября 2004 г. №23 разъяснил: «Под доходом в статье 171 УК РФ следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности»³¹.

Согласно п.6 Положения по бухгалтерскому учету Доходы организации ПБУ 9/99, утвержденного Приказом Минфина РФ от 06.05.1999г. № 32н, выручка принимается к бухгалтерскому учету в сумме, исчисленной в

²⁹ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от от 31.01.2016 N 7-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

³⁰ Серeda И.М., Суханов С.В. Некоторые правовые меры специального характера, направленные на предупреждение незаконного предпринимательства // Российский следователь. 2013. N 16. С. 41 - 43.

³¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

денежном выражении, равной величине поступления денежных средств и иного имущества и (или) величине дебиторской задолженности³².

Согласно п.12 Положения по бухгалтерскому учету, выручка признается в бухгалтерском учете при наличии следующих условий:

а) организация имеет право на получение этой выручки, вытекающее из конкретного договора или подтвержденное иным соответствующим образом;

б) сумма выручки может быть определена;

в) имеется уверенность в том, что в результате конкретной операции произойдет увеличение экономических выгод организации. Уверенность в том, что в результате конкретной операции произойдет увеличение экономических выгод организации, имеется в случае, когда организация получила в оплату актив либо отсутствует неопределенность в отношении получения актива;

г) право собственности (владения, пользования и распоряжения) на продукцию (товар) перешло от организации к покупателю или работа принята заказчиком (услуга оказана);

д) расходы, которые произведены или будут произведены в связи с этой операцией, могут быть определены.

В соответствии п. 2,3 Положения по бухгалтерскому учету Доходы организации ПБУ 9/99, утвержденного Приказом Минфина РФ от 06.05.1999г. № 32н, доходами организации признается увеличение экономических выгод в результате поступления активов (денежных средств, иного имущества) и (или) погашения обязательств, приводящее к увеличению капитала этой организации, за исключением вкладов участников (собственников имущества)³³.

Не признаются доходами организации поступления от других юридических и физических лиц:

³² Положение по бухгалтерскому учету Доходы организации ПБУ 9/99, утвержденное Приказом Минфина РФ от 06.05.1999г. № 32н // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016).

³³ Положение по бухгалтерскому учету Доходы организации ПБУ 9/99, утвержденное Приказом Минфина РФ от 06.05.1999г. № 32н // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016).

- сумм налога на добавленную стоимость, акцизов, экспортных пошлин и иных аналогичных обязательных платежей;
- в порядке предварительной оплаты продукции, товаров, работ, услуг;
- авансов в счет оплаты продукции, товаров, работ, услуг;
- задатка;
- в залог, если договором предусмотрена передача заложенного имущества залогодержателю;
- в погашение кредита, займа, предоставленного заемщику.

Важно правильно рассчитать доход применительно к ст.171 УК РФ нужно учитывать многие факторы: в рамках предпринимательства без регистрации, учитывается весь доход от деятельности, в деятельности без лицензии должен быть учтен только доход от той деятельности, которая требует лицензирования, но осуществлялась без него³⁴.

Таким образом, необходимым условием привлечения к уголовной ответственности за незаконное предпринимательство является причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству, либо совершаемое деяние должно быть сопряжено с извлечением крупного дохода³⁵.

Под доходом понимается выручка от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности³⁶.

³⁴ Ларичев В.Д., Жуковская И.В. Предупреждение преступлений в сфере экономической деятельности // Безопасность бизнеса. 2015. N 4. С. 26 - 32.

³⁵ Гаухман Л.Д., Максимов, С.В. Преступления в сфере экономической деятельности. – М., 1998. – С. 135.

³⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

2.2. Объективные признаки незаконного предпринимательства

В современной правоприменительной деятельности имеет свое место ряд дискуссионных проблем возникающих при квалификации преступного деяния содержащего в себе признаки незаконного предпринимательства. Одной из них традиционно считается определение содержания объекта этого преступления.

По мнению некоторых ученых статьей 171 УК РФ предусматриваются запрещенные, или не запрещенные, но криминальные виды предпринимательства. Так мыслят практические работники системы МВД, в таком стремлении можно привлекать и за проституцию как за незаконное предпринимательство. Такой подход к объекту данного преступления не правилен и он не вытекает из диспозиции статьи 171 КУ РФ.

Имеет место несколько подходов к определению непосредственного объекта преступления. Одни ученые под непосредственным объектом незаконного предпринимательства определяют общественные отношения в сфере предпринимательства. Например, В.Е. Мельникова в своей работе утверждает, что непосредственным объектом будут правоотношения в рассматриваемой сфере³⁷.

Н. Н. Афанасьев имеет другую точку зрения и под непосредственным объектом преступления понимается установленный государством порядок осуществления предпринимательской деятельности³⁸.

Большинство ученых поддерживает точку зрения законодателя, что родовым объектом преступлений, описанных в разделе VIII УК РФ, является экономика, как совокупность производственных (экономических) отношений по поводу производства, обмена, распределения и потребления материальных благ ... Видовым объектом является охраняемая государством

³⁷ Аистова Л.С. Незаконное предпринимательство. - СПб, 2002. - С. – 101.

³⁸ Афанасьев Н.Н. Уголовное право Часть общая. Часть особенная – М.:Юриспруденция, 2008. – С. 59-60.

система общественных отношений, складывающихся в сфере экономической деятельности³⁹.

Подводя итог рассмотрения и анализа всех выявленных определений непосредственного объекта преступления при незаконном предпринимательстве, что для ст. 171 УК РФ - это установленный законом порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективная сторона состава незаконного предпринимательства заключается в активной деятельности под свою ответственность и на свой риск, направленной на извлечение прибыли пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, самовольно, т.е. противозаконно.

Объективная сторона преступления, по ч. 1 ст. 171 Уголовного кодекса РФ, выражается в действиях, их последствиях и причинной связи между ними.

Отметим, что Федеральным законом от 07.12.2011 года №420-ФЗ О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации диспозиция части 1 ст. 171 УК РФ изложена в новой редакции⁴⁰.

Так, законодателем из диспозиции состава преступления, предусмотренного ч.1 ст.171 УК РФ были исключены общественно опасные деяния в виде осуществления предпринимательской деятельности с нарушением правил регистрации; представления в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, документов, содержащих заведомо ложные сведения;

³⁹ См.: Волженкин Б. В Экономические преступления. - СПб, 1999. - С. 52.

⁴⁰ Федеральный закон от 07.12.2011 года № 420-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс РФ и отдельные законодательные акты РФ // Российская газета. 2011г. №278 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016).

осуществления предпринимательской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий⁴¹.

Таким образом, с учетом последних изменений уголовного закона объективная сторона основного состава незаконного предпринимательства, исходя из толкования ч.1 ст. 171 Уголовного кодекса РФ, альтернативно или совокупно включает:

- 1) осуществление предпринимательской деятельности без регистрации;
- 2) осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), когда оно обязательно.

Признаки объективной стороны рассматриваемого преступления:

- а) общественно опасное деяние, хотя бы в одном из вышеуказанных видов;
- б) общественно опасное последствие причинение крупного ущерба, и как альтернативное условие привлечения к уголовной ответственности – извлечение дохода в крупном размере;
- в) наличие причинной связи между общественно опасным деянием и наступившими последствиями.

А теперь рассмотрим формы незаконного предпринимательства более подробно.

1. Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации.

В чем опасность данного деяния? В том, что нарушается установленный гражданским законодательством порядок ведения предпринимательства. Прозрачность, добросовестность, как основа ведения предпринимательства должна присутствовать. Предприниматели без госрегистрации не стоят на учете в налоговых органах, не платят в бюджет положенные отчисления⁴².

⁴¹ Федеральный закон от 07.12.2011 года № 420-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс РФ и отдельные законодательные акты РФ // Российская газета. 2011г. №278 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016).

⁴² См. подробно: Устинова Т.Д. Расширение уголовной ответственности за незаконное предпринимательство // Журнал российского права.- 2003. - №5 – С. 8.

Госрегистрация обязательна для всех хозяйствующих субъектов, это закреплено в ГК РФ⁴³.

В любом из перечисленных случаев, как разъяснил Верховный Суд РФ, что бы наличествовала эта форма незаконного предпринимательства нужно установить факт отсутствия в едином государственном реестре для юридических лиц и едином государственном реестре для индивидуальных предпринимателей записи о создании юридического лица или приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя либо, наоборот, присутствия записи о ликвидации юридического лица или прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (п.3 Постановления пленума №23)⁴⁴.

2. Осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), когда оно обязательно.

Согласно п.1 ст. 49 ГК РФ, отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо или индивидуальный предприниматель вправе заниматься только на основании лицензии⁴⁵.

Лицензия представляет собой своего рода профессиональный паспорт индивидуального предпринимателя, подтверждающий, что он обладает реальными возможностями и предпосылками для реализации конкретного вида деятельности⁴⁶.

Перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, установлен статьей 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ О лицензировании отдельных видов деятельности.

⁴³ Статьи 23 и 51. Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от от 31.01.2016 N 7-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁴⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁴⁵ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от от 31.01.2016 N 7-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁴⁶ См.: Лицензирование предпринимательской деятельности: научный семинар на факультете права ГУ ВШЭ // Хозяйство и право. – 2008. - №11. – С. 3-13.

Деятельность хозяйствующего субъекта без лицензии грозит некачественной продукцией или оказанием услуг, которые не соответствуют установленным требованиям и могут быть небезопасны.

Так в соответствии с п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ N 23⁴⁷ при решении вопроса о наличии в действиях лица признаков осуществления предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение обязательно, судам следует исходить из того, что отдельные виды деятельности, перечень которых определяется ФЗ, могут осуществляться только на основании специального разрешения (лицензии). Право осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок и прекращается по истечении срока его действия (если не предусмотрено иное), а также в случаях приостановления или аннулирования разрешения (лицензии) (п. 3 ст. 49 ГК РФ)⁴⁸.

В Постановлении Пленума ВС РФ N 23 есть еще одно положение: если федеральным законодательством из перечня видов деятельности, осуществление которых разрешено только на основании специального разрешения (лицензии), исключен соответствующий вид деятельности, в действиях лица, которое занималось таким видом предпринимательской деятельности, отсутствует состав преступления, предусмотренный действующим законодательством⁴⁹.

Обратимся к примеру: В ходе проведения проверки прокуратурой Ставропольского района Самарской области установлено, что Булатова Г.Н. будучи зарегистрированной в качестве предпринимателя, осуществляя

⁴⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 N 23 (ред. от 07.07.2015) О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016).

⁴⁸ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016 N 7-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁴⁹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 N 23 (ред. от 07.07.2015) О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016).

предпринимательскую деятельность по реализации нефти и нефтепродуктов, не имея обязательной лицензии на деятельность по эксплуатации пожароопасных производственных объектов через АЗС получила неконтролируемый государством доход без вычета расходов в сумме 10 321 165, 80 рублей, то есть в особом крупном размере. Данное уголовное дело прекращено в связи с примирением сторон⁵⁰.

Необходимо отметить, что с момента получения прибыли от своей незаконной деятельности в крупном размере и причинения тем самым крупного ущерба гражданам, юридическим лицам или государству данное преступление считается оконченным.

Нарушение правил государственной регистрации или лицензирования отдельных видов деятельности, установленных в гражданском (и административном) законодательстве, - еще не основание для наказания данных правонарушений в уголовном порядке. Закон связывает незаконное предпринимательство не только с уклонением от регистрации, а с наличием дополнительного признака - причинением крупного ущерба гражданам, организациям или государству, либо совершаемое деяние должно быть сопряжено с извлечением крупного дохода. Именно данный признак, делает такое уклонение преступным и наказуемым.

Согласно примечанию к ст. 169 Уголовного кодекса РФ, крупным ущербом и извлечением дохода в крупном размере следует признавать соответственно ущерб и доход в сумму, превышающей 1,5 млн. руб., особо крупным – 6 млн.руб.⁵¹

Состав преступления является формальным (когда преступление сопряжено с извлечением дохода) и материальным (когда оно причинило ущерб гражданам, организациям или государству).

⁵⁰ Касенов Р.Б. Подборка судебных решений за 2012 год Подготовлено для публикации в системах КонсультантПлюс // СПС КонсультантПлюс. (дата обращения: 05.04.2016).

⁵¹ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

Законодатель в соответствии с внесенными изменениями в Уголовный кодекс РФ Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ предусмотрел в ч. 2 ст. 76.1 УК РФ возможность освобождения от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности, согласно которой «лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное частью первой статьи 171 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если возместило ущерб, причиненный гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере пятикратной суммы причиненного ущерба либо перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления, и денежное возмещение в размере пятикратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления»⁵².

При этом возможность освобождения лица, совершившего незаконное предпринимательство, в отношении которого правоприменительные органы будут применять данную правовую норму, связана с соблюдением ряда условий⁵³:

во-первых, данное лицо совершило преступление впервые, т.е. не имеет судимости за ранее совершенное преступление и в отношении его нет возбужденного уголовного дела, связанного с совершением преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ;

во-вторых, совершенное лицом преступление относится к основному составу незаконного предпринимательства, предусмотренному ч. 1 ст. 171 УК РФ⁵⁴.

⁵² Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁵³ Соловьев О.Г., Князьков А.А. Об освобождении от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности // Законы России: опыт, анализ практика. 2012. N 7 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016)

⁵⁴ Соловьев О.Г., Князьков А.А. Об освобождении от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности // Законы России: опыт, анализ практика. 2012. N 7 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016).

Вместе с тем в отличие от иных уголовно-правовых мер, направленных на непосредственное предупреждение незаконного предпринимательства, институт освобождения от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности имеет свои отличительные особенности. В частности, действие нормы, закрепленной в ч. 2 ст. 76.1 УК РФ, ограничено только в отношении основного состава незаконного предпринимательства, предусмотренного ч. 1 ст. 171 УК РФ⁵⁵. Важнейшее значение в предупреждении незаконного предпринимательства имеют уголовно-правовые меры специального характера, способные уменьшить тяжесть фактически наступивших последствий или предотвратить их наступление, компенсировать утраты, вызванные преступным поведением, дать возможность лицу, совершившему указанное преступление, устранить его негативные последствия, искупить свою вину перед обществом. Именно этим целям должны служить уголовно-правовой институт деятельного раскаяния и институт освобождения от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности.

Таким образом, объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ, включает в себя действия (бездействия) различного содержания: осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или осуществление предпринимательской деятельности 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.

⁵⁵ Соловьев О.Г., Князьков А.А. Об освобождении от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности // Законы России: опыт, анализ практика. 2012. N 7 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016).

2.3 Субъективные признаки незаконного предпринимательства

Субъект преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. Не смотря на то, что полная гражданская дееспособность возникает с восемнадцати лет, не может исключать привлечение к уголовной ответственности несовершеннолетних.

Является не принципиальным моментом, возможность эмансипации несовершеннолетнего. Несовершеннолетний, не достигший возраста 18 лет, незаконным предпринимательством может заниматься и без эмансипации.

Пленум ВС РФ в своем Постановлении №23⁵⁶ разъяснил, что при осуществлении организацией (независимо от формы собственности) незаконной предпринимательской деятельности ответственности по ст.171 УК РФ⁵⁷ подлежит лицо, на которое в силу его служебного положения постоянно, временно или по специальному полномочию были непосредственно возложены обязанности по руководству организацией (например, руководитель исполнительного органа юридического лица либо иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица), а также лицо, фактически выполняющее обязанности или функции руководителя организации. Если лицо (за исключением руководителя организации или лица, на которое постоянно, временно или по специальному полномочию непосредственно возложены обязанности по руководству организацией) находится в трудовых отношениях с организацией или индивидуальным предпринимателем, которые осуществляют свою деятельность без регистрации, с нарушением правил регистрации, без лицензии или с предоставлением заведомо подложных документов, то выполнение этим лицом обязанностей, вытекающих из

⁵⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 N 23 (ред. от 07.07.2015) О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016).

⁵⁷ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

трудового договора, не содержит состава преступления, предусмотренного статьей 171 УК РФ (п.11 постановления Пленума ВС РФ №23)⁵⁸.

Уголовная ответственность «группы работников» или всего юридического лица за незаконное предпринимательство, имеет в науке своеобразные предложения. Так, А. Лубешко отмечает: «с учетом складывающейся следственно-судебной практики целесообразно установить уголовную ответственность за незаконное предпринимательство для юридических лиц. Возложение вины, например, за нарушение лицензионных требований на одного человека, который, согласно своим обязанностям, обязан был за этим следить и контролировать, не совсем справедливо, в таком случае, скорее всего, нужно вести речь не о незаконном предпринимательстве, а о других составах (например, ст. 293 УК РФ - халатность, ст. 266 УК РФ - недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями, ст. 268 УК РФ - нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта, ст. 269 УК РФ - нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов и др.). Если возлагать вину на собственника предприятия, то и здесь возникает вопрос, заключающийся в том, что собственник далеко не всегда сам лично может решать и решает вопросы, связанные с регистрацией предпринимательской деятельности, соблюдением лицензионных требований»⁵⁹.

Таким образом, для А. Лубешко решение возникшей проблемы при незаконном предпринимательстве видится в установлении уголовной ответственности юридических лиц⁶⁰.

⁵⁸ Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁵⁹ Лубешко В.Н. Незаконное предпринимательство как вид преступного посягательства против установленного порядка экономической деятельности (уголовно-правовой и криминологический аспекты) Ростов-на-Дону. 2004. – С. 177-178.

⁶⁰ Лубешко В.Н. Указанн. соч. – С. 178.

Субъективная сторона характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом. В тексте статьи 171 УК РФ указания на корыстный мотив нет, однако установление его подразумевается исходя из того, что предпринимательская деятельность, и незаконная в том числе, обязательно направлена на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Таким образом, субъективная сторона незаконного предпринимательства характеризуется прямым или косвенным умыслом - виновный осознает, что незаконно занимается предпринимательской деятельностью, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба гражданам, организациям, государству или извлекает доход в крупном размере, желает (прямой умысел) или сознательно допускает (косвенный умысел) наступления ущерба. Мотив преступления в большинстве случаев корыстный.

ГЛАВА 3. ПРОБЛЕМЫ КВАЛИФИКАЦИИ НЕЗАКОННОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

3.1. Отграничение незаконного предпринимательства от смежных преступлений

На практике необходимо отличать незаконное предпринимательство от иных правонарушений. Статья 171 УК РФ предусматривает ответственность за осуществление без лицензии предпринимательской деятельности. В качестве примера можно привести, например, строительство собственного дома гражданином для себя, то данная деятельность не может являться незаконным предпринимательством, потому что не будет являться предпринимательством как таковым. И таким образом для этого примера исключается ответственность и за осуществление других лицензируемых видов деятельности из статей 222, 223 и 228, 231 УК РФ.

Если индивидуальный предприниматель или организация занимаются запрещенной законом деятельностью по извлечению прибыли, например, изготовление оружия или боеприпасов, то к данному преступлению будет применяться не статья 171 УК РФ, а другие статьи особенной части. Статья 223 УК РФ предполагает ответственности за незаконное изготовление оружия и т.д., за незаконное изготовление наркосодержащих средств и торговлю ими статьи 228- 228.2 УК РФ.

При конкуренции этих норм с нормой о незаконном предпринимательстве содеянное квалифицируется по нормам, предусматривающим ответственность за незаконное осуществление конкретных видов деятельности, дополнительной квалификации содеянного по норме о незаконном предпринимательстве не требуется.

Пленум ВС РФ в постановлении N 23⁶¹ разъяснил, если лицо занимается предпринимательством с незаконным использованием чужого товарного знака или знак обслуживания, наименование места происхождения товара или сходные с ними обозначения для однородных товаров и при наличии иных признаков преступления, предусмотренного ст. 180 УК, содеянное им надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 171 и 180 УК (п. 14 Постановления ВС РФ).

В практической деятельности судов возникло немало вопросов о критериях различия составов преступлений, предусмотренных ст. 235 и ст. 171 УК РФ, когда лицо занимающиеся частной медицинской или частной фармацевтической деятельностью. Пленум Верховного Суда РФ⁶² уточнил в пункте пятом постановления, что квалификация действий лица, занимающегося названными видами деятельности, по ст. 171 УК РФ (разумеется при наличии к тому оснований) возможна лишь тогда, когда отсутствуют последствия, указанные в диспозициях чч. 1 или 2 ст. 235 УК РФ.

Если в процессе незаконной предпринимательской деятельности осуществляются производство, приобретение, хранение, перевозка в целях сбыта или сбыт немаркированных товаров и продукции, подлежащих обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок, совершенные в крупном или особо крупном размере, действия лица надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 171 и 171.1 УК⁶³.

⁶¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁶² Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁶³ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

В тех случаях, когда незаконная предпринимательская деятельность была связана с производством, хранением или перевозкой в целях сбыта либо сбытом товаров и продукции, выполнением работ или оказанием услуг, не отвечающими требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей, содеянное образует совокупность преступлений, предусмотренных соответствующими частями ст. 171 и 238 УК. Если незаконная предпринимательская деятельность сопряжена с несанкционированным изготовлением, сбытом или использованием, а равно подделкой государственного пробирного клейма, действия лица надлежит квалифицировать по совокупности преступлений: по ст. 171 УК, а также по ст. 181 УК как совершенные из корыстной или иной личной заинтересованности (п. 15)⁶⁴.

Пленум ВС РФ решил возникающий на практике вопрос о необходимости дополнительной квалификации незаконного предпринимательства по статьям о налоговых преступлениях. Пленум ВС РФ разъяснил: «действия лица, признанного виновным в занятии незаконной предпринимательской деятельностью и не уплачивающего налоги и (или) сборы с доходов, полученных в результате такой деятельности, полностью охватываются составом преступления, предусмотренного статьей 171 УК РФ. При этом имущество, деньги и иные ценности, полученные в результате совершения этого преступления, в соответствии с пунктами 2 и 2.1 части 1 статьи 81 УПК признаются вещественными доказательствами и в силу пункта 4 части 3 статьи 81 УПК РФ подлежат обращению в доход государства с приведением в приговоре обоснования принятого решения» (Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18 ноября 2004г. № 23 О судебной практике по делам о незаконном

⁶⁴ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) 13-е издание, переработанное и дополненное / Отв. ред. В.М. Лебедев – М.: Юрайт, 2013 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем).⁶⁵

Если крупный ущерб от осуществления предпринимательской деятельности без регистрации образуется за счет неуплаты налогов, то ответственность наступает только по ст. 171 УК и дополнительной квалификации по ст. ст. 198, 199 УК не требуется⁶⁶.

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2007 N51 О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате, если лицо осуществляет незаконную предпринимательскую деятельность путем изготовления и реализации фальсифицированных товаров, например спиртосодержащих напитков, лекарств под видом подлинных, обманывая потребителей данной продукции относительно качества и иных характеристик товара, влияющих на его стоимость, содеянное образует состав мошенничества и дополнительной квалификации по ст. 171 УК РФ не требует⁶⁷.

Например, деяние квалифицировалось по совокупности ст. 171 и 159 УК РФ при следующих обстоятельствах, если кроме осуществления предпринимательства без регистрации или в отсутствии требуемой для осуществления данного вида деятельности лицензии еще есть признаки фальсификации выпускаемой продукции.

Будет содержаться состав мошенничества, когда изготавливаемые дельцами изделия качествами товара не обладают, говорить в данных случаях об их соответствии каким-либо требованиям безопасности, способности их удовлетворить потребности рынка и интересы потребителей не приходится. Целью подобных деяний является не стремление к

⁶⁵ Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁶⁶ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) 13-е издание, переработанное и дополненное / Отв. ред. В.М. Лебедев – М.: Юрайт, 2013 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁶⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2007 N51 О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

экономическому развитию и благополучию страны, насыщению рынка качественными товарами, а стремление завладеть чужим имуществом путем обмана, наполняя потребительский рынок предметами, фальсифицированным под товар, пользующийся спросом на потребительском рынке. Деяние следует квалифицировать только по признакам ст. 159 УК, совокупности со ст. 171 УК здесь быть не может. Эта позиция разделяется Верховным Судом РФ, в Определении которого от 31 октября 2003 г. утверждается: «Действия лиц по изготовлению и реализации фальсифицированных лекарственных средств под видом подлинных обоснованно квалифицированы по п. "а", "б" ч. 3 ст. 159 УК (мошенничество, совершенное организованной группой в особо крупном размере)»⁶⁸.

3.2. Толкование квалифицирующих признаков незаконного предпринимательства

Законодатель использует квалифицирующие признаки для того что бы устанавливать различия между степенью общественной опасности деяния и для установки в соответствии с этим рамок санкций. Есть составы с привилегированными признаками, т.е. привилегированный состав в сравнении с основным составом, или квалифицированные составы, содержащие признаки отягчающие наказание.

Основанием для дифференциации наказания служит типовая степень общественной опасности (как самого деяния, так и личности). Именно свойство квалифицирующих признаков – отражать в законе типовую степень общественной опасности, присущую группам преступлений, закономерно приводит к градированию типового наказания (а через него и к уголовной ответственности) таким образом, чтобы преступлениям с повышенной или

⁶⁸ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. N 11. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

пониженной общественной опасностью соответствовали адекватные наказания.

Законодателем за совершение квалифицированного состава незаконного предпринимательства предусмотрено наказание в виде штрафа в размере от 100 тыс. до 500 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного до трех лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет, либо лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до 80 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев либо без такового⁶⁹.

Квалифицирующими признаками незаконного предпринимательства (ч. 2 ст.171 УК РФ) являются: а) организованная группа; б) извлечение дохода в особо крупном размере.

Организованная группа по сравнению с группой лиц по предварительному сговору представляет собой более опасное преступное формирование. Признаком, отличающим организованную группу от других преступных образований, является устойчивость субъективного единства ее участников. Признак организованной группы «устойчивость» является оценочным, то есть допускающим значительную свободу усмотрения правоприменителя⁷⁰.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 года О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое по этому поводу отмечается, что в отличие от группы лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления, организованная группа характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы

⁶⁹ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁷⁰ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) 13-е издание, переработанное и дополненное / Отв. ред. В.М. Лебедев – М.: Юрайт, 2013 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла⁷¹.

При определении понятия организованной группы, занимающейся незаконным предпринимательством, следует исходить из требований ч.3 ст.35 УК РФ. Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений⁷².

Нельзя согласиться с точкой зрения, что если незаконное предпринимательство совершено организованной группой, то ответственность по п. «а» и «б» ч. 2 ст. 171 УК наступает и в том случае, когда деяние не причинило крупного ущерба и не было сопряжено с извлечением крупного дохода. Такие действия не влекут уголовной ответственности и являются административным правонарушением, ответственность за которое предусмотрена КоАП РФ. В том случае, когда незаконная предпринимательская деятельность, осуществленная организованной группой лиц, была сопряжена с извлечением дохода в особо крупном размере, действия этих лиц подлежат квалификации по пунктам «а» и «б» ч. 2 ст. 171 УК РФ с приведением в описательно-мотивировочной части приговора мотивов принятого решения (п.13 постановления Пленума №23)⁷³.

Для квалификации незаконного предпринимательства как совершенного организованной группой необходимо, чтобы лица объединились в устойчивую группу именно для незаконного предпринимательства.

Если же они объединились для осуществления предпринимательской деятельности, например, учредили коммерческую организацию, а затем эта организация нарушает нормы о лицензировании, - организованной группы не будет. Поэтому при квалификации содеянного как совершенного

⁷¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 года О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁷² Там же // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁷³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

организованной группой важно установить цель, с которой люди объединились в устойчивую группу.

Если же они объединились с тем, чтобы осуществлять ее незаконно (т.е. чтобы уклоняться от государственного контроля, извлекать выгоду от нарушения условий лицензирования и т.п.), - содеянное можно квалифицировать по п. «а» ч. 2 ст. 171 УК РФ. Например, организованную группу, осуществляющую незаконное предпринимательство в обход госрегистрации и лицензирования могут составлять работники системы МВД, контрольных органов, прокуратуры, незаконный предприниматель, при чем он осуществляет незаконную деятельность, а они ему содействуют в этом⁷⁴.

Если группа объединилась для совершения не одного преступления, ее устойчивость на лицо. Важны предварительная осведомленность и распределение ролей, общность целей направленных на совершение не одного, а нескольких преступлений⁷⁵.

Определяем организованную группу как устойчивую группу, состоящую из двух или более лиц, объединившихся на совершение одного или нескольких преступлений, такая группа характеризуется высоким уровнем организованности, планированием и тщательной подготовкой преступления, распределением ролей между соучастниками.

Законодатель, устанавливает более строгое наказание за деяния, подпадающие под действие ч. 2 ст. 171 УК РФ.

Второй квалифицирующий признак – извлечение дохода в особо крупном размере, что согласно примечанию к ст.169 УК РФ означает извлечение дохода в сумме более чем 6 млн. рублей. Так прокурором Красноглинского района города Самары в суде предъявлено обвинение председателю совета Самарской городской общественной организации

⁷⁴ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) 13-е издание, переработанное и дополненное / Отв. ред. В.М. Лебедев – М.: Юрайт, 2013 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

⁷⁵ Водько Н.П. Уголовно-правовая борьба с организованной преступностью: Науч.-практ. пособ. М., 2000. – С. 94.

«Центр «Нет наркотикам» Ирине Ч. в незаконном предпринимательстве, сопряженном с извлечением дохода в особо крупном размере (ч.2 ст.171 УК РФ). В ходе судебного следствия установлено, что Ч. незаконно занималась предпринимательской деятельностью, связанной с проведением программы «Очищение» для наркозависимых лиц, куда входили длительные периоды пребывания указанных лиц в сауне, прием витаминных комплексов и пищевых добавок в рекомендованных количествах, что является составной частью программы лечения и реабилитации больных наркоманией, относящейся к медицинской деятельности и подлежащей лицензированию. При осуществлении указанной деятельности Ч. взимала оплату за оказание услуг, оформляя поступающие денежные средства как пожертвования, получив при этом доход в сумме более 10 млн. руб. Суд, с учетом мнения прокурора, признал Ч. виновной и назначил наказание в виде штрафа в размере 150 тыс. руб.⁷⁶.

При исчислении размера дохода, полученной организованной группой лиц, судам следует исходить и общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками⁷⁷.

Подводя итог, надо отметить, что такие квалифицирующие признаки, закрепленные нормой ст. 171 УК РФ, как осуществление незаконной предпринимательской деятельности организованной группой, сопряженное с извлечением дохода в особо крупном размере, а равно совершенное лицом, ранее судимым за незаконное предпринимательство, свидетельствуют о повышенной общественной опасности преступления для граждан, общества, государства. За совершение преступления в составе организованной группы при извлечении дохода в особо крупном размере лицом, ранее судимым за незаконное предпринимательство, предусмотрено более жесткое наказание.

⁷⁶ Файзрахманов Н.Ф.оборот фальсифицированных и недоброкачественных лекарственных средств, биологически активных добавок: вопросы расследования и уголовной ответственности // Российский следователь. – 2012. - №15 // СПС КонсультантПлюс. Юридическая пресса. (дата обращения 05.04.2016).

⁷⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

Таким образом, закрепляя изложенные признаки в качестве отягчающих ответственность, законодатель защищает общественные отношения от преступлений, наносящих наибольший вред личности и государству.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Одним из правовых средств государственного регулирования предпринимательства является уголовный закон. С одной стороны уголовный закон защищает предпринимательскую деятельность от общественно опасных посягательств, а с другой – устанавливает уголовно-правовые запреты на занятие наиболее опасными для общества видами незаконной предпринимательской деятельности.

Законодатель в главе 22 «Преступления в сфере экономической деятельности» Уголовного кодекса Российской Федерации предусматривает уголовную ответственность за незаконное предпринимательство (ст.171 УК РФ).

В соответствии с законодательным определением под незаконным предпринимательством понимается 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.

В рамках исследования, проведенного в ходе написания настоящей дипломной работы можно сделать некоторые выводы:

1. Исторически русскому предпринимательству мешало с начала крепостное право, затем его всячески сдерживало и контролировало царское самодержавие. С 17 века предпринимательство за рубежом уже ощутимо получало доходы от своей деятельности, зарубежные купцы-негоцианты добывали в России источники своего дохода и этим богатели. В России долгое время не могли сложиться из-за крепостного права два требуемых для бурного развития предпринимательства класса предпринимателей (промышленников, владельцев пароходов, газет и т.д.) и свободного

наемного работника. владеющего каким-нибудь навыком. Только в 19 веке эти два класса начали складываться.

Законодательные основы предпринимательства так же почти отсутствовали. Ближе к концу 17 века царь Петр I установил правовое регулирование некоторых основ предпринимательской деятельности. В основном это были торговля, промыслы. таможня, государственные пошлины и питейное дело.

При Александре I началось нормотворчество в области предпринимательства. В эту эпоху государство старается установить административный надзор за предпринимательством. При чем стремления государства распространялись вплоть до вмешательства в самую коммерческую деятельность предпринимателя как частного лица.

Исторический отрезок, в котором для предпринимательства были созданы условия для нормального развития, был период с 1861 по 1913 г., в течение которого оно преобразовалось и вывело страну на одно из ведущих мест в мире по темпам экономического развития. Бурно развивалось законодательство, к тому времени оно уже имело разделение на частное и публичное. Существовали нормы гражданского и торгового права, эта двойственность не слишком мешала, скорее была как дополнение.

Исторический период, начавшийся с 1917 г. и продолжавшийся до 90-х гг. XX в., привел к уничтожению предпринимательства как такового. Проводилась политика отрицательного отношения к любой коммерческой деятельности. Государство своими последовательными действиями всю сферу народного хозяйства подчинило себе, исчез даже дух предпринимательства.

Затем борьба с лжекооперативами. Результатом таковых реформ явилось почти полное вытеснение предпринимателей как хозяйствующих субъектов. остались только занимающиеся промыслами и мелкими видами услуг населению.

УК РСФСР 1926 года, УК РСФСР 1960 продолжали защиту советского хозяйства от ненужных проявлений. И только в 90-е годы 20 века появилась надежда на развитие предпринимательства.

Закон РФ от 1 июля 1993 г. «О внесении изменений и дополнений в законодательные акты РФ в связи с упорядочением ответственности за незаконную торговлю» внес в УК РСФСР. Данный закон можно считать установителем законодательного контроля за предпринимательской деятельностью.

Экономика развивалась бурными темпами законодательное регулирование не успевало за ними. После принятия в декабре 1993 года Конституции РФ в государстве были утверждены многообразие форм собственности, в том числе и частной, признала принципы свободы частной собственности и свободы предпринимательской деятельности.

2. Статья 171 действующего УК РФ была задумана для того, что бы контролировать лиц, занимающихся предпринимательством с момента их государственной регистрации, лицензирования их деятельности с соблюдением всех требований.

Незаконное предпринимательство, то есть предпринимательство без соответствующей государственной регистрации либо без получения соответствующей лицензии на осуществление данного вида деятельности.

Необходимым условием привлечения к уголовной ответственности за незаконное предпринимательство является причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству, либо совершаемое деяние должно быть сопряжено с извлечением крупного дохода.

Под доходом понимается выручка от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности.

3. С момента вступления в силу Уголовного кодекса Российской Федерации 1996 года судебная практика склонялась к пониманию дохода,

упоминаемого в ст. 171 УК РФ, как общей суммы выручки, полученной в связи с осуществлением предпринимательской деятельности, за вычетом расходов, которые предприниматель понес в ходе этой деятельности.

Верховный Суд РФ в Постановлении Пленума от 18 ноября 2004 г. №23 разъяснил: «Под доходом в статье 171 УК РФ следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности».

4. Для раздела VIII УК РФ родовым объектом будет являться экономика как система отношений по поводу производства, распределения и обмена, а так же потребления материальных благ. Видовой объект для главы 22 УК РФ это отношения, складывающиеся в обществе под охраной государства в сфере экономической деятельности.

Объективная сторона состава незаконного предпринимательства заключается в активной деятельности под свою ответственность и на свой риск, направленной на извлечение прибыли пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, самовольно, т.е. противозаконно.

Субъект преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. Не смотря на то, что полная гражданская дееспособность возникает с восемнадцати лет, не может исключать привлечение к уголовной ответственности несовершеннолетних.

Пленум ВС РФ в своем Постановлении №23⁷⁸ разъяснил, что при осуществлении организацией (независимо от формы собственности) незаконной предпринимательской деятельности ответственности по ст.171

⁷⁸ Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. - С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

УК РФ⁷⁹ подлежит лицо, на которое в силу его служебного положения постоянно, временно или по специальному полномочию были непосредственно возложены обязанности по руководству организацией (например, руководитель исполнительного органа юридического лица либо иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица), а также лицо, фактически выполняющее обязанности или функции руководителя организации.

Субъективная сторона незаконного предпринимательства характеризуется прямым или косвенным умыслом - виновный осознает, что незаконно занимается предпринимательской деятельностью, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба гражданам, организациям, государству или извлекает доход в крупном размере, желает (прямой умысел) или сознательно допускает (косвенный умысел) наступления ущерба. Мотив преступления в большинстве случаев корыстный.

Необходимо отметить, хотя законодатель в примечании к ст. 169 УК определил сумму ущерба, однако, не решен главный вопрос - что понимать под ущербом при осуществлении предпринимательской деятельности без лицензии или с нарушением условий либо требований лицензирования, либо без регистрации, и связан ли ущерб именно с этими правонарушениями. Именно этим объясняется тот факт, что, как свидетельствует следственная и судебная практика, уголовные дела по ст. 171 УК возбуждаются по большей части в связи с извлечением дохода в крупном размере, а не с причинением крупного ущерба. Поэтому решение задачи по разработке критериев определения крупного ущерба настоятельно необходимо.

5. В целом, необходимо отметить, что недостаточное раскрытие понятийного аппарата вызывает неоднозначные интерпретации правоприменителями содержания уголовно-правовой нормы, в результате,

⁷⁹ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

уголовных дел о незаконном предпринимательстве возбуждается в десять раз большее, чем их поступает в суд.

Большое значение в уяснении содержания признаков незаконного предпринимательства и некоторых вопросов квалификации имеет Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004г. №23 О судебной практике по делам о незаконном предпринимательства и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем. Данное постановление содержит разъяснения положений ст.171 УК РФ, которые законодателем были декриминализированы. В связи с этим, с учетом внесенных законодателем в ст.171 УК РФ изменений, предлагаем обобщить судебную практику и по ее итогам изложить постановление в новой редакции.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные акты

1. Конституция Российской Федерации: офиц. текст от 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).
2. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).
3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 г. №174-ФЗ (ред. от 01.05.2016) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.05.2016).
4. Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016 N 7-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).
5. Федеральный закон О лицензировании отдельных видов деятельности от 4 мая 2011 г. N 99-ФЗ (ред. от 30.12.2015 N 431-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).
6. Федеральный закон РФ Об иностранных инвестициях в РФ от 9 июля 1999 г. №160 – ФЗ (ред. от 05.05.2014 N 106-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 1999. №28. Ст. 3493. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).
7. Федеральный закон О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ (ред. от 31.01.2016) // Российская газета 2001. 10 августа. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

8. Закон РСФСР О предприятиях и предпринимательской деятельности // Российская газета. 1993.11 августа. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

Специальная литература

9. Аистова Л.С. Понятие незаконного предпринимательства как преступления // Законность. – 2005.- №7. – С. 17-21.
- 10.Афанасьев Н.Н. Уголовное право Часть общая. Часть особенная – М.:Юриспруденция, 2008. – 258 с.
11. Большой экономический словарь. - М., 1994. – 445 с.
12. Верин В.П. О некоторых вопросах судебной практики по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем – БВС – 2005. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016 г.).
13. Волженкин Б.В. Экономические преступления. - СПб., 1999.– 276 с.
- 14.Гаухман Л.Д., Максимов, С.В. Преступления в сфере экономической деятельности. – М., 1998. – 322 с .
15. Глушенко Е.В., Капцов А.И., Тихонравов Ю.В., Основы предпринимательства: Учеб. Пособие. - М., 1996. – 430 с.
16. Зубова В., Шпилевой В. Проблемы определения крупного ущерба при незаконном предпринимательстве // Уголовное право.- 2006. - №6. - С. 28-29.
17. Игнатьева С.В. Государство предпринимательство в России. – СПб.:Питер, 2005. – 497 с.
- 18.Клепицкий И.А. Система хозяйственных преступлений – М.: Статут. – 2005. – 149 с.
- 19.Ковалева Н. М. О межотраслевых понятиях в уголовном праве // Рос. юстиция. – 2007. - №12. – С. 22 - 24.

20. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) 13-е издание, переработанное и дополненное / Отв. ред. В.М. Лебедев – М.: Юрайт, 2013 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).
21. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. - 2-е изд., перераб. и доп./отв. ред. А.И. Рарог. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007.- 661 с.
22. Ларичев В.Д., Жуковская И.В. Предупреждение преступлений в сфере экономической деятельности // Безопасность бизнеса. 2015. N 4. С. 26 - 32.
23. Лицензирование предпринимательской деятельности: научный семинар на факультете права ГУ – ВШЭ // Хозяйство и право. – 2008. - №11. – С. 3-11.
24. Мальков А.Г. Законодательство и право России второй половины XVII в. - СПб.: Питер, 1998. – 312 с.
25. Пятков Д.В. Формирование правосубъектности предпринимателя // Журнал российского права. – 2006. - №1.- С. 85-89.
26. Рарог А.И. Уголовное право России. Особенная часть. – М.: Эксмо, 2007. – 601 с.
27. Середа И.М., Суханов С.В. Анализ некоторых изменений законодательной регламентации уголовной ответственности за незаконное предпринимательство // Российский следователь. 2011. N 14. С. 27 - 30.
28. Середа И.М., Суханов С.В. Некоторые правовые меры специального характера, направленные на предупреждение незаконного предпринимательства // Российский следователь. 2013. N 16. С. 41 - 43.
29. Соловьев О.Г., Князьков А.А. Об освобождении от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности // Законы России: опыт, анализ практика. 2012. N 7 // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения: 05.04.2016).
30. Талан М.В. Незаконное предпринимательство // Вестник Волжского ун-та им. Татищева, Вып.4., 1999 – С. 36-38.
31. Тулякова А. Вне закона // Бизнес-журнал. – 2007. - №18. – С. 15-17.

32. Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Под ред. Ф.Р. Сундунова, М.В. Талан. – М.: Статут, 2012.
33. Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Учебник (2-е издание, переработанное и дополненное) / Под ред. А.В. Бриллиантова. – М: Проспект, 2015.
34. Яни П.С. Цель систематического получения прибыли – спорный признак незаконного предпринимательства // Уголовное право. – 2005. – №6. – С. 59-64.

Материалы судебной практики

35. Постановление Пленума Верховного Суда РФ №23 от 18 ноября 2004 г. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве (ред. от 07.07.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. №1. – С.2-6. // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).
36. Постановление Пленума Верховного Суда РФ №29 от 27 декабря 2002 года О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое (в ред. от 03.03.2015 №9) / СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).
37. Постановление Пленума Верховного Суда РФ №51 от 27 декабря 2007 г. О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате // СПС КонсультантПлюс. Версия Проф. (дата обращения 05.04.2016).

Приложения

Приложение №1

В некоторых случаях считается недопустимым в ходе производства бухгалтерской экспертизы руководствоваться Постановлением Пленума Верховного суда Российской Федерации от 18 ноября 2004 г. №23, т.к. оно не входит в систему нормативного регулирования бухгалтерского учета в Российской Федерации.

В соответствии с *Федеральным законом «О бухгалтерском учете»*, правила формирования в бухгалтерском учете информации о доходах коммерческих и некоммерческих организаций установлены *Положением по бухгалтерскому учету «Доходы организации» ПБУ 9/99* с учетом норм *Гражданского кодекса Российской Федерации*.

В соответствии с п.2 ПБУ 9/99 *доходами* организации признается *увеличение экономических выгод* в результате поступления активов (денежных средств, иного имущества) и (или) погашения обязательств, *приводящее к увеличению капитала этой организации*, за исключением вкладов участников (собственников имущества).

ПБУ 9/99 классифицирует доходы организации на доходы от обычных видов деятельности и прочие доходы (прочие поступления) (п.4).

Доходами от обычных видов деятельности в соответствии с п.5 ПБУ 9/99 является **выручка** от продажи продукции и товаров, поступления, связанные с выполнением работ, оказанием услуг (далее - выручка).

Согласно п.6 ПБУ 9/99 выручка принимается к бухгалтерскому учету в сумме, исчисленной в денежном выражении, равной величине поступления денежных средств и иного имущества и (или) величине дебиторской задолженности с учетом положений п.3 ПБУ 9/99.

В соответствии с п.3 ПБУ 9/99 не признаются доходами организации поступления:

- сумм налога на добавленную стоимость, акцизов, экспортных пошлин и иных аналогичных обязательных платежей;

- по договорам комиссии, агентским и иным аналогичным договорам в пользу комитента, принципала и т.п.;

- в порядке предварительной оплаты продукции, товаров, работ, услуг;

- авансов в счет оплаты продукции, товаров, работ, услуг;

- задатка;

- в залог, если договором предусмотрена передача заложенного имущества залогодержателю;

- в погашение кредита, займа, предоставленного заемщику.

Если величина поступления покрывает лишь часть выручки, то выручка, принимаемая к бухгалтерскому учету, определяется как сумма поступления и дебиторской задолженности (в части, не покрытой поступлением) (п.6 ПБУ 9/99).

Прочие доходы организации определяются с учетом положений раздела 3 ПБУ 9/99.

В соответствии с п.12 ПБУ 9/99 выручка признается в бухгалтерском учете при условии, что право собственности (владения, пользования и распоряжения) на продукцию (товар) перешло от организации к покупателю или работа принята заказчиком (услуга оказана).

Моментом возникновения права собственности у приобретателя вещи по договору в соответствии со ст.223 ГК РФ является момент ее передачи, если иное не предусмотрено законом (отчуждение имущества подлежит государственной регистрации) или договором.

В соответствии с п.12 ПБУ 9/99, начиная с годовой бухгалтерской отчетности за 2010 год, субъекты малого предпринимательства вправе признавать выручку по мере поступления денежных средств от покупателей независимо от перехода права собственности на продукцию (работы, услуги).

Таким образом, **моментами признания в бухгалтерском учете доходов являются:**

1. Дата передачи продукции (выполнения работ, оказания услуг).

Для определения суммы полученного дохода необходимо установить стоимость **отгруженной** в исследуемом периоде продукции (работ, услуг) на основании документов, подтверждающих факт их передачи (с учетом положений п.3 ПБУ 9/99).

2. Дата полной (или частичной) оплаты отгруженной продукции (работ, услуг) – если условиями договора с особым порядком перехода права собственности на переданную ему продукцию (работу, услуг) после полной оплаты (или по мере поступления частичной оплаты).

Для определения суммы полученного дохода (с учетом положений п.3 ПБУ 9/99):

А) в случае перехода права собственности на дату полной оплаты – необходимо установить сумму **полной оплаты** (с учетом частичной оплаты, поступившей в периоде, предшествующем исследуемому), соответствующей стоимости ранее отгруженной продукции (работы, услуги), **окончательный расчет** за которую произведен **в исследуемом периоде**. Т.е. в бухгалтерской учете исследуемой организации доход будет признана (произведена запись по кредиту счета 90.1 «Выручка») на полную стоимость отгруженной продукции только после ее полной оплаты (проведения окончательного расчета):

Б) в случае перехода права собственности по мере поступления частичной оплаты – необходимо установить сумму поступившей в исследуемом периоде частичной оплаты за ранее отгруженную (в т.ч. в периоде, предшествовавшем исследуемому) продукцию (работу, услугу). Т.е. в бухгалтерском учете исследуемой организации доход будет признаваться по мере поступления частичной оплаты за ранее отгруженную продукцию (посредством записей по кредиту счета 90.1 Выручка).

Порядок расчета суммы дохода, полученного организацией, признающей доход «по оплате», приведен в части 2 примера 1 Приложения 3.

3. Дата поступления денежных средств от покупателя (заказчика) независимо от перехода права собственности – для субъектов малого предпринимательства, за исключением ОАО (начиная с годовой бухгалтерской отчетности за 2010 год), а также социально ориентированных НКО (начиная с годовой бухгалтерской отчетности за 2012 год).

Для определения суммы полученного дохода необходимо установить сумму поступившей в исследуемом периоде оплаты (в т.ч. авансов и предоплаты) независимо от момента отгрузки продукции (работ, услуг) с учетом положения п.3 ПБУ 9/99.

Суммы денежных средств, поступивших в качестве авансов и предоплаты, также признаются доходами вышеуказанных организаций в связи с тем, что для признания доходов в бухгалтерском учете им не требуется соблюдать условие о переходе права собственности.

4. Дата государственной регистрации имущества – если отчуждение имущества подлежит государственной регистрации.

5. Иная дата или обстоятельства, предусмотренные законом или договором.