

*Соловьёв Михаил Андреевич,
студент магистратуры
Дальневосточный филиал ФГБОУ ВО
«Всероссийская академия внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации»,
Россия, г. Петропавловск-Камчатский
Научный руководитель: Кудрявцева Надежда Алексеевна,
канд. юрид. наук,
доцент кафедры «Юриспруденция»
Дальневосточный филиал ФГБОУ ВО
«Всероссийская академия внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации»,
Россия, г. Петропавловск-Камчатский*

**НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ
ЗА НЕЗАКОННОЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО
В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

***Аннотация:** Статья посвящена исследованию правовой регламентации ответственности за незаконную предпринимательскую деятельность в Российской Федерации. В статье рассматриваются основные виды ответственности, установленные законодательством, существующие тенденции привлечения субъектов за нарушения, со ссылками на судебную практику. Акцентируется внимание на особенностях квалификации и разграничении деяний между административным и уголовным видом ответственности.*

***Ключевые слова:** предпринимательская деятельность, незаконное предпринимательство, особенности квалификации, критерии разграничения.*

Abstract: *The article is devoted to the study of the legal regulation of liability for illegal business activity in the Russian Federation. The article discusses the main types of liability established by law, the existing trends in the involvement of subjects for violations, with references to judicial practice. Attention is focused on the peculiarities of qualification and differentiation of acts between administrative and criminal liability.*

Keywords: *entrepreneurial activity, illegal entrepreneurship, features of qualifications, criteria of differentiation.*

Для определения понятия незаконной предпринимательской деятельности обратимся, прежде всего, к понятию предпринимательской деятельности, закрепленной в российском законодательстве. Под предпринимательской деятельностью отечественный законодатель понимает в соответствии с абз. 3 п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение, прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке [1, ст. 2]. Одним из важнейших признаков предпринимательской деятельности в данном определении выступает государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности, носящая в отличие от иных существенных признаков (рисковый характер деятельности, систематическое получение прибыли и т.д.) формальный характер. Также ключевым признаком является вид предпринимательской деятельности, который не запрещен законодательством.

Таким образом, под незаконной предпринимательской деятельностью будет пониматься деятельность, осуществляемая в отсутствие или с нарушением правил государственной регистрации. Именно формальный признак, т.е. факт государственной регистрации, будет играть ключевую роль

при определении статуса законности предпринимательской деятельности, что находит свое отражение в уголовном и административном праве. Следовательно, для того, чтобы заняться законной предпринимательской деятельностью, необходимо в установленном порядке зарегистрировать юридическое лицо или приобрести статус индивидуального предпринимателя, а также, в случае необходимости, получить лицензию на осуществление лицензируемых видов деятельности.

Необходимо указать на то, что регистрация является не правом, а обязанностью лица, занимающегося предпринимательской деятельностью. На это указывают и п. 1 ст. 23 ГК РФ, который гласит, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, и п. 1 ст. 51 ГК РФ, указывающий на то, что юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, предусмотренном законом о государственной регистрации юридических лиц. В соответствии с п. 2 ст. 11 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» моментом государственной регистрации является внесение регистрирующим органом соответствующей записи в соответствующий государственный реестр [2, ст.11].

В случае ведения незаконной предпринимательской деятельности, т.е. ведения деятельности в отсутствие государственной регистрации или лицензии, за нее установлена как административная, так и уголовная ответственность.

Административная ответственность за незаконную предпринимательскую деятельность установлена в главе 14 КоАП, которая указывает на то, какие деяния в предпринимательской деятельности с точки

зрения законодателя противоправны. Базовые составы содержатся в ст. 14.1 КоАП, к ним относятся [3, ст. 14.1]:

- 1) Предпринимательская деятельности без государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя;
- 2) Предпринимательская деятельность без наличия специального разрешения или лицензии в том случае, если они обязательны;
- 3) Осуществление предпринимательской деятельности с нарушением, в т.ч. и грубым, требований и условий, предусмотренных специальным разрешением или лицензией.

При этом для недопустимости различных толкований понятий «нарушение» или «грубое нарушение», определение данных понятий устанавливается Правительством РФ в отношении каждого конкретного лицензируемого вида деятельности, дополнительные объяснения по вопросу трактовки данного понятия давались и Верховным Судом РФ. В частности, в п. 17 Постановления Пленума ВС РФ от 24.10.2006 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» определено, что осуществлением предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением или лицензией, является осуществление лицом определенного вида предпринимательской деятельности на основании специального разрешения (лицензии) без выполнения лицензионных требований и условий, установленных положениями о лицензировании конкретных видов деятельности, выполнение которых лицензиатом обязательно при ее осуществлении. Одним из конкретных примеров нарушения таких требований или условий, предусмотренных специальным разрешением или лицензией, является, в частности, несоблюдение требований законодательства при организации перевозок пассажиров.

Так, в Постановлении от 20.07.2016 № 303-АД16-6572 по делу № А73-11871/2015 Верховный Суд РФ рассмотрел заявление управления Федеральной службы по надзору в сфере транспорта о привлечении индивидуального предпринимателя к административной ответственности по ч. 4 ст. 14.1 КоАП РФ. Данным органом была проведена проверка по итогам ДТП, в котором погибли и пострадали пассажиры транспортного средства, принадлежащего предпринимателю, по результатам проверки выявлены грубые нарушения лицензионных требований и условий, в частности:

- несоблюдение установленного законодательством РФ режима труда и отдыха водителей;
- нарушение требований проведения норм технического обслуживания и ремонта автобусов, направляемых на междугородние маршруты;
- не прохождение водителями обязательных предварительных медицинских осмотров при приеме на работу.

Верховный Суд РФ указал на то, что суды нижестоящих инстанций верно установили нарушение требований ст. 20 ФЗ от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения», повлекшее последствия, указанные в ч. 11 ст. 19 ФЗ от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», следовательно, предприниматель подлежит административной ответственности по ч. 4 ст. 14.1 КоАП РФ.

В зависимости от тяжести совершенного проступка, субъектного состава, а также состава правонарушения варьируется и размер санкций: от административного штрафа в размере пятисот рублей до административного штрафа в размере двухсот тысяч рублей и административного приостановления деятельности на срок до девяноста суток. В соответствии с п. 14 Постановления Пленума ВС РФ от 24.10.2006 № 18 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» субъектами административного правонарушения, могут быть граждане, должностные и

юридические лица, индивидуальные предприниматели. При этом, как гласит п. 13 данного Постановления, при привлечении лица к административной ответственности необходимо проверять, образуют ли действия того или иного лица состав административного правонарушения и содержатся ли в них признаки предпринимательской деятельности, указанные в п. 1 ст. 2 ГК РФ, т.е. эта деятельность должна носить постоянный характер, осуществляться на свой страх и риск, быть направлена на систематическое получение прибыли.

В целом ст. 14.1 КоАП устанавливает лишь общие нормы, позволяющие привлечь правонарушителя к административной ответственности. Глава 14 предусматривает также и специальные нормы привлечения к административной ответственности, которые имеют приоритет перед общими.

Уголовная ответственность за незаконную предпринимательскую деятельность установлена в ст. 171 УК РФ [4, ст.171], в которой указано, что уголовной ответственности подлежит осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или без лицензии либо без аккредитации в национальной системе аккредитации или аккредитации в сфере технического осмотра транспортных средств в случаях, когда такие лицензия, аккредитация в национальной системе аккредитации или аккредитация в сфере технического осмотра транспортных средств обязательны, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере.

Таким образом, уголовная ответственность вместо административной наступает в том случае, если совершенное деяние по своему характеру носит большую общественную опасность, чем формальный проступок со стороны субъекта предпринимательской деятельности: т.е. в том случае, если в нарушение установленных законом требований извлекается доход в крупном размере или причиняется ущерб гражданам, организациям или государству. В соответствии с примечанием к ст. 170.2 УК РФ крупным доходом и крупным

ущербом признаются ущерб, доход или ущерб в сумме, превышающей два миллиона двести пятьдесят тысяч рублей.

Пункт 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве» указывает на то, что под таким доходом надлежит понимать выручку за весь период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности.

Данное преступление квалифицируется по ч. 1 ст. 171 УК РФ и влечет за собой 3 возможных вида ответственности: штраф в размере до 300 тысяч рублей или в размере заработной платы или дохода, осужденного за период до двух лет; обязательные работы на срок до 480 часов; арест на срок до 6 месяцев.

Часть 2 ст. 171 УК РФ содержит квалифицирующие признаки данного состава преступления: совершение организованной группой и извлечение дохода в особо крупном размере. В соответствии с примечанием к ст. 170.2 УК РФ доходом в особо крупном размере является доход, превышающий девять миллионов рублей. При совершении преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 171 УК РФ, законодатель устанавливает следующие виды ответственности: штраф в размере от 100 до 500 тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет; принудительные работы на срок до пяти лет; лишение свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев либо без такового.

Верховный Суд РФ в п. 13 Постановления от 18.11.2004 № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве» указал, что при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц при осуществлении незаконной предпринимательской деятельности,

судам следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

В соответствии со ст. 19 УК РФ уголовной ответственности подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее необходимого в соответствии с УК РФ возраста. В случае со ст. 171 УК РФ это 16 лет согласно положениям, ст. 20 УК РФ. Таким образом, субъектом преступления исходя из положений ст.ст. 19 - 20 УК РФ в соответствии с диспозицией ст. 171 УК РФ могут быть:

- 1) Лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя;
- 2) Лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;
- 3) Лицо, на которое были возложены обязанности по руководству организацией, или лицо, фактически выполняющее обязанности или функции руководителя организации, - в случае осуществления незаконной предпринимательской деятельности юридическим лицом.

Подобная позиция в отношении субъектного состава преступления, в частности, руководителя или фактического руководителя организации отражена в п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве».

Исходя из смысла ст. 171 УК РФ незаконная предпринимательская деятельность может быть выражена в четырех формах:

- 1) Предпринимательская деятельность, ведущаяся без государственной регистрации;
- 2) Предпринимательская деятельность, ведущаяся с нарушением правил государственной регистрации;
- 3) Предпринимательская деятельность, ведущаяся в отсутствие специального разрешения (лицензии, аккредитации);
- 4) Предпринимательская деятельность, ведущаяся с нарушением условий лицензирования или аккредитации. Рассмотрим эти формы подробнее.

В отношении лица или группы лиц, впервые совершивших преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 171 УК РФ, освобождение от уголовной ответственности на основании ч. 2 ст. 76.1 УК РФ не предусмотрено.

В заключении необходимо сказать, что в настоящее время наметились некоторые смягчения в отношении лиц, занимающихся той или иной деятельностью, оказываемой на индивидуальной основе, по найму и направленной на получение дохода, но не зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей.

В целом же представляется, что в отношении к незаконной предпринимательской деятельности должен соблюдаться определенный баланс интересов. С одной стороны, незаконное предпринимательство должно преследоваться со стороны правоохранительных органов, поскольку оно может быть потенциально опасно для общества, но, с другой стороны, правовое регулирование вопросов регистрации, лицензирования, а также налогообложения не должно быть чрезмерным и обременительным.

Список литературы:

1. Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья): Федеральный закон № 146-ФЗ: [принят Государственной Думой 21 октября 2001 года: одобрен Советом Федерации]. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/ (дата обращения: 30.09.2023).
2. Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», «Собрание законодательства РФ», 13.08.2001, № 33 (часть I), ст. 3431. – URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=461089&dst=100001#BQ4xnvTMzqg0HpI9> (дата обращения: 27.09.2023).

3. «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 № 195-ФЗ. «Собрание законодательства РФ», 07.01.2002, N 1 (ч. 1), ст. 1. – URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=460025&dst=100001#qSKynvTECCUsWOID> (дата обращения: 28.09.2023).

4. «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 № 63-ФЗ «Собрание законодательства РФ», 17.06.1996, № 25, ст. 2954. – URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=444861&dst=100001#mm4znvTkphcaZWXn> (дата обращения: 28.09.2023).