



НЕЗАКОННОЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО В НЕФТЕГАЗОВОЙ СФЕРЕ (по материалам практической деятельности правоохранительных органов республики казахстан)

При исследовании экономической преступности часто используется понятие «теневая экономика». Теневая экономика - это совокупность противоправных сделок с товарами и услугами, неотраженных в соответствующей системе регистрации.

В настоящее время, в современном Казахстане довольно «успешно» действует один из самых криминальных и высокодоходных секторов теневой экономики, такой как незаконная предпринимательская деятельность, охватившая различные сферы, в том числе и нефтегазовую.

В этой связи, органы финансовой полиции первостепенное внимание уделяют реализации целей и задач, которые ставит Глава государства в Стратегии развития «Казахстана до 2030 года», ежегодных Посланиях народу Казахстана и других нормативно-правовых актах, в части, касающейся борьбы с экономической и коррупционной преступностью, так как субъекты экономических преступлений, обладая большим «потенциалом» в виде огромных денежных средств, «вкладывают» их в коррумпированных чиновников государственного аппарата для дальнейшего лоббирования своих интересов.

Предпринимательство - это особого рода экономическая деятельность по удовлетворению спроса потребителей на товары, работы, услуги, которые предприниматель предлагает рынку, получая за это прибыль.

В соответствии со ст. 42 ГК «предпринимательская деятельность осуществляется путем создания юридического лица, подлежащего обязательной регистрации [1. 22], либо, согласно ст. 19 ГК - осуществление гражданами индивидуального предпринимательства без образования юридического лица, но с обязательной государственной регистрацией [1. 11].

Законодатель, закрепляя за субъектами предпринимательской деятельности обязательность государственной регистрации, преследует в первую очередь такие цели, как учет и контроль за законностью создания и дальнейшей деятельности предпринимателей и предприятий в сфере экономики, участия их в фискальной политике государства в виде хозяйственного оборота, уплате налогов и других обязательных платежей в бюджет.

Общественная опасность незаконной предпринимательской деятельности выражается в том, что в результате совершения преступлений терпит ущерб экономика государства, бюджет и вытекающие из него производные, такие, как социальная сфера – заработная плата, стипендии, пенсии, т.е. то, что затрагивает нормальное функционирование механизма жизнедеятельности – жизнь, здоровье граждан и общественные отношения. В меньшей степени это подрывает и авторитет государства в целом.

Родовым объектом рассматриваемого преступления является нормальная экономическая деятельность.

Объективную сторону преступлений данной категории составляют следующие составляющие:

1. Одним из условий предпринимательской деятельности является то, что лица, ее осуществляющие, должны быть зарегистрированы в соответствующем качестве – юридического лица или индивидуального предпринимателя. Под осуществлением



предпринимательской деятельности без регистрации понимается занятие определенной деятельностью без прохождения обязательной процедуры государственной регистрации.

2. Наличие регистрации но отсутствие при этом лицензии или специального разрешения на занятие определенной деятельностью в случаях, когда такое разрешение или лицензия обязательны, не дает права на осуществление лицензируемого вида деятельности. В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона РК от 11 января 2007 года № 214-III «О лицензировании», лицензия - это «...разрешение, выдаваемое соответствующим лицензиаром физическому или юридическому лицу на занятие отдельным видом деятельности» [2. 189]. В законе также отражен перечень товаров, работ или услуг, на которые необходимо получение государственной лицензии.

Так, к предпринимательской деятельности, подлежащей обязательному лицензированию, относится, например, использование недр [2. 192].

Введение лицензионного порядка по отдельным видам деятельности устанавливается в целях обеспечения национальной безопасности, правопорядка, защиты окружающей среды, собственности, жизни и здоровья граждан.

В качестве примера осуществления незаконной предпринимательской деятельности можно привести деятельность президента АО «К» С., который в период с марта по декабрь 2004 г. без соответствующего разрешения (лицензии), осуществлял нефтяные операции, которые включены в перечень экологически опасных видов, связанных с загрязнением нефтью окружающей среды, а также сжиганием попутного газа, тем самым, совершил незаконное предпринимательство и получил доход в особо крупном размере 2,9 млрд тенге.

Президент АО «К-нефть» К. осуществлял в 2006 году на нефтяном месторождении «А» незаконную предпринимательскую деятельность без специального разрешения на сжигание газа сверх нормы, тем самым причинив государству крупный материальный ущерб (загрязнение окружающей среды) в размере 106 181 832 тенге [3] (такие факты не единичны и имеют место не только в рассматриваемой сфере).

Право предпринимателя осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо наличие специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения такого разрешения (лицензии), в указанный в ней срок и прекращается по истечении этого срока, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Таким образом, лицензирование является одним из методов регулирования предпринимательской деятельности и осуществляется с целью недопущения нанесения ущерба правам и законным интересам граждан и государства в целом.

3. В то же время, имея легитимную форму, предприниматели могут нарушать условия лицензирования, указанные в выдаваемой им лицензии. Например, несоблюдение условий, предъявляемых к выпускаемой и реализуемой продукции (нарушение стандартов, ГОСТов, маркировки); продолжение занятия какой-либо деятельностью при наличии лицензии или специального разрешения, срок действия которых истек; ведение иного вида деятельности, не предусмотренного лицензией или специальным разрешением. Передача лицензии другому лицу (лицензия является неотчуждаемой, деятельность, на осуществление которой получена лицензия, может осуществляться только получившим лицензию юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем и не может быть передана кому-либо), отсутствие кассовых аппаратов, занятие предпринимательством вне пределов действия лицензии - другая область, город или район также является нарушением условий лицензирования.

Так, руководители компании АО «К», в нарушение годовой рабочей программы данного АО о добыче нефти на 2002 год в количестве 1,3 млн тонн и контракта на недропользование, заключенного с Министерством энергетики и природных ресурсов РК от 23 мая 1997 года, в 2002 году без уведомления Министерства об изменении годовой рабочей программы, добыли нефть в объеме 1,7 млн тонн. Согласно отчету инспекции геологии и недропользования по Мангистауской области, в 2002 году АО «К» с



отклонением от годовой рабочей программы добыло нефть в количестве 463 523 тонн, извлечением дохода в особо крупном размере на общую сумму 9,1 млрд тенге.

Также руководством данного АО были нарушены лицензионно-контрактные условия и в период с 2001 по 2003 годы на факелах произведено сверхнормативное сжигание 3,44 млн куб. метров попутного газа, в результате чего государству причинен ущерб на сумму 817 тыс. 691 тенге [4].

4. Сферы предпринимательской деятельности не ограничиваются, тем не менее, законодательством установлен исчерпывающий перечень запрещенных видов деятельности.

Состав преступления по конструкции материальный. Уголовная ответственность за несоблюдение вышеуказанных требований наступает лишь в случае причинения крупного ущерба гражданину, организации или государству либо сопряжены с извлечением дохода в крупном размере или производством, хранением либо сбытом подакцизных товаров в значительных размерах.

Крупным ущербом признается ущерб, причиненный гражданину на сумму, в 100 раз превышающую месячный расчетный показатель, либо ущерб, причиненный организации или государству на сумму, в 500 раз превышающую месячный расчетный показатель, установленный законодательством Республики Казахстан на момент совершения преступления (в 2008 году МРП составляет 1168 тенге) [5. 2].

Доходом в крупном размере признается доход, сумма которого превышает 500 месячных расчетных показателей.

В настоящее время нет единого подхода к определению дохода. Так, например, в экономической литературе под доходом понимается общая сумма денег, зарабатываемых или полученных в течение какого-либо периода времени (месяц, год) [6. 126].

В ст. 80 Налогового кодекса РК регламентируется, что совокупный годовой доход состоит из доходов, подлежащих получению (полученных) в течение налогового периода, в статье 81 доходом от реализации товаров (работ, услуг) указана стоимость реализованных товаров, выполненных работ, предоставленных услуг, за исключением налога на добавленную стоимость и акциза [7. 38,39].

В этой связи, органы уголовного преследования зачастую испытывают трудности при определении данного понятия. В целях единообразного применения в судебной практике законодательства Республики Казахстан об изъятии дохода, полученного лицами при осуществлении предпринимательской и иной деятельности без лицензии пленарное заседание Верховного суда Республики Казахстан от 18.06.2004 года № 4 постановило, что «под доходом, полученным от осуществления предпринимательской или иной деятельности без лицензии, следует понимать доход, полученный от реализации товаров (работ, услуг) за весь период осуществления такой деятельности. В состав дохода следует включать и стоимость реализованных товаров (работ, услуг)...

Если с дохода, полученного от предпринимательской или иной деятельности без лицензии, были уплачены налоги, то размер подлежащего конфискации дохода уменьшается на сумму уплаченных налогов» [8. 461]. Таким образом, доход - это разница между реализованным товаром (работами, услугами) и понесенными затратами.

Обязательным элементом объективной стороны рассматриваемого состава преступления является наличие причинной связи между фактом совершения незаконного предпринимательства и наступившими последствиями.

Таким образом, необходимым условием наступления уголовной ответственности за незаконное предпринимательство в любой из ее четырех форм является установление факта причинения крупного ущерба или извлечения дохода в крупном размере или производства, хранения и сбыта подакцизных товаров в значительных размерах.

Субъект рассматриваемого преступления общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, осуществляющее предпринимательскую деятельность на территории РК, не исполнившее возложенную на него законом обязанность по



регистрации или получению специального разрешения (лицензии) либо соблюдении условий лицензирования.

Субъект преступлений, связанных с незаконной предпринимательской деятельностью, зачастую обладает достаточно высоким интеллектуальным уровнем, хорошо ориентируется в действующем законодательстве, зная о тех или иных пробелах и «белых» пятнах, «успешно» применяя эти знания в своей криминальной деятельности.

Состав преступления по конструкции является материальным. С субъективной стороны преступления данной категории совершаются только с прямым умыслом.

Целью преступления является получение материальной выгоды с нарушением установленных норм и положений о предпринимательской деятельности, закрепленных в вышеуказанных законодательных актах.

Здесь нет места для спонтанности - подготовительный период порой бывает продолжительным и хорошо спланированным: изучается специфика и конъюнктура рынка, готовится «плацдарм» для выбранной сферы деятельности – приобретается необходимое оборудование, сырье и товары, в связи с чем, преступления могут носить длительный, латентный характер.

В роли предметов преступного посягательства, а также средств, посредством которых совершаются рассматриваемые преступления, выступают в первую очередь деньги, движимое и недвижимое имущество, оборудование и комплектующие, транспорт и так далее, то есть все то, что движет сам процесс экономических отношений между субъектами предпринимательской деятельности.

Часть 2 ст.190 УК содержит квалифицированные составы преступления:

- совершение преступного деяния организованной группой;
- извлечение от преступной деятельности дохода в особо крупном размере;
- совершение преступного деяния лицом, ранее судимым за незаконное предпринимательство или незаконную банковскую деятельность.

1. Такой квалифицирующий признак как форма соучастия, предполагает по способу совершения преступления взаимодействие виновных с распределением преступных ролей (сложное соучастие). Сложное соучастие предполагает и наличие предварительного сговора.

Для обозначения наиболее организованных видов соучастия с предварительным соглашением действующее законодательство использует понятие «организованная группа».

Под организованной группой следует понимать такую группу, которая в процессе предварительного сговора разрабатывает план, предусматривающий распределение ролей и действия, которые необходимы для достижения общей цели – преступного завладения имуществом. В соответствии с ч.3 ст.31 УК преступление считается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Это – один из наиболее организованных видов соучастия с предварительным соглашением и является отягчающим обстоятельством [9. 83].

2. Одним из условий привлечения к уголовной ответственности по п. «б» части 2 ст. 190 УК, является извлечение дохода от преступной деятельности в особо крупном размере.

Согласно примечания к ст. 190 УК, под извлечением дохода в особо крупном размере следует понимать доход, сумма которого превышает 2 000 месячных расчетных показателей, установленных законодательством на момент совершения преступления.

«...При определении крупного или особо крупного размера дохода, являющегося обязательным признаком преступления, предусмотренного статьей 190 УК, учитываются только средства и имущество, полученные виновным именно в результате осуществления предпринимательской деятельности без регистрации либо без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия)



обязательно, или с нарушением условий лицензирования, а равно в результате занятия запрещенными видами деятельности. Доход, полученный при осуществлении той части деятельности, которая признана законной, учитываться не должен» [9. 457].

3. Под совершением преступного деяния лицом, ранее судимым за незаконное предпринимательство или незаконную банковскую деятельность следует понимать, что лицо, ранее осужденное за незаконное предпринимательство или незаконную банковскую деятельность, вновь занимается аналогичным видом преступлений, при этом, судимость лица не погашена или не снята в установленном законом порядке к моменту привлечения лица к уголовной ответственности.

Таким образом, экономические преступления в сфере добычи нефти и газа наносят существенный урон экономике государства, социальным и общественным отношениям, негативно сказываются на имидже государства, в том числе и на внешнеполитических просторах.

На основе вышеприведенных примеров незаконной деятельности субъектов предпринимательства в нефтегазовой сфере, анализа теоретических позиций и практики расследования уголовных дел данной категории, считаем целесообразным ужесточение действующего законодательства в части усиления ответственности за совершение преступлений и правонарушений, увеличения сумм штрафных санкций и сроков лишения свободы исходя из объемов нанесенного ущерба. Кроме того, следует усилить ответственность лиц контролирующих органов, курирующих данную сферу.

Литература:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан. - Общая часть. – Алматы: Бико, 2007. - С. 159.
2. О лицензировании: Закон Республики Казахстан от 11 января 2007 года № 214-III // Финансовое право: Сборник нормативных правовых актов. – Алматы: Юрист, 2007. - С. 284.
3. Уголовное дело № 07150005100209 // Архив ДБЭКП по Актюбинской области.
4. Уголовное дело № 07470005100026 // Архив ДБЭКП по Мангистауской области.
5. О республиканском бюджете на 2008 год: Закон РК от 6 декабря 2007 года №8-1У ЗРК // Официальная газета. - 2007. – 15 декабря. - № 50 (364). - 4 с.
6. Общая экономическая теория: Курс лекций /Под ред. проф. Г.П. Журавлевой. - М., 1999. – 310 с.
7. О налогах и других обязательных платежах в бюджет: Кодекс РК (Налоговый кодекс) от 12.06.2001 года № 210-II. – Алматы: Юрист, 2008. - С. 272.
8. О некоторых вопросах квалификации преступлений в сфере экономической деятельности: Нормативное постановление Верховного суда РК от 18 июня 2004 года № 2 // Сборник постановлений Пленума Верховного суда Казахской ССР, Пленума Верховного суда Республики Казахстан, нормативных постановлений Верховного суда Республики Казахстан (1961-2006 годы) – Алматы: Норма-К, 2006. - С. 543.
9. Борчашвили И.Ш. Комментарий к Уголовному кодексу Республики Казахстан. Общая и особенная части. - 2-е изд. – Алматы: Жеты жарғы, 2007. - С. 992.