

О применении судами законодательства об изъятии дохода, полученного при осуществлении предпринимательской или иной деятельности без лицензии

Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 18 июня 2004 года N 4.

Сноска. По всему тексту слово "Кодекса" заменено словом "КоАП" нормативным постановлением Верховного суда РК от 25.11.2016 № 11.

В целях единообразного применения в судебной практике законодательства Республики Казахстан об изъятии дохода, полученного лицами при осуществлении предпринимательской или иной деятельности без лицензии, пленарное заседание Верховного Суда Республики Казахстан постановляет:

1. Обратить внимание судов на то, что согласно пункту 1 статьи 28 Закона Республики Казахстан от 16 мая 2014 года № 202-V "О разрешениях и уведомлениях" (далее – Закон) лицензированию подлежат отдельные виды деятельности или действий (операций) в сферах, предусмотренных в подпунктах с 1) по 27) пункта 1 данной статьи.

Исчерпывающий перечень вида и подвида деятельности, для осуществления которых лицо обязано в установленном порядке получить лицензию, предусмотрен в ПРИЛОЖЕНИИ 1 к Закону.

Сноска. Пункт 1 в редакции нормативного постановления Верховного суда РК от 25.11.2016 № 11; с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 07.12.2023 № 5 (вводится в действие со дня его первого официального опубликования).

2. В соответствии с подпунктом 2) пункта 1 статьи 3 Закона за осуществление деятельности или действий (операций) без лицензии лица несут предусмотренную статьей 463 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях (далее – КоАП) административную ответственность или предусмотренную статьей 214 Уголовного кодекса Республики Казахстан уголовную ответственность.

Сноска. Пункт 2 в редакции нормативного постановления Верховного суда РК от 25.11.2016 № 11.

3. За осуществление лицом деятельности без лицензии суд в соответствии со статьями 41, 45 КоАП в виде дополнительного административного взыскания может конфисковать не только предметы, принадлежащие этому лицу на праве собственности и явившиеся орудием совершения административного правонарушения, но и доходы, полученные лицом в результате совершения такого правонарушения. Указанные предметы и доход могут быть конфискованы, если это предусмотрено санкцией соответствующей статьи Особенной части КоАП.

Сноска. Пункт 3 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного суда РК от 25.11.2016 № 11.

4. Исключен нормативным постановлением Верховного суда РК от 25.11.2016 № 11

5. Под предметами, явившимися орудием совершения административного правонарушения, связанного с осуществлением предпринимательской или иной деятельности без лицензии, следует понимать машины, приборы, станки, механизмы и другие приспособления, а также сырье (полуфабрикаты), непосредственно применяемые лицом при совершении административного правонарушения.

6. 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), но не оплаченных ко дню составления протокола об административном правонарушении.

Если с дохода, полученного от предпринимательской или иной деятельности без лицензии, были уплачены налоги, то размер подлежащего конфискации дохода уменьшается на сумму уплаченных налогов.

7. Обратить внимание судов на то, что в соответствии со статьей 30 Закона лицензия и (или) приложение к лицензии либо мотивированный отказ в их выдаче выдаются лицензиаром не позднее пятнадцати рабочих дней, за исключением лицензий и (или) приложений к лицензии в сфере использования атомной энергии, финансовой сфере и деятельности, связанной с концентрацией финансовых ресурсов, сфере образования, в сфере углеводородов. Перечень документов, приобщаемых лицензиатом к заявлению, указан в статье 29 Закона и расширительному толкованию не подлежит.

Если в указанный срок лицензия заявителю не выдана либо не дан мотивированный ответ об отказе в выдаче лицензии по основаниям, указанным в пункте 1 статьи 32 Закона, то доход, полученный им после истечения указанного срока, не может рассматриваться как доход, полученный от безлицензионной деятельности. Такой доход конфискации не подлежит.

В то же время доход, полученный физическим и юридическим лицом, за период с начала фактического осуществления деятельности до истечения срока выдачи лицензиаром лицензии, следует рассматривать как доход, полученный от безлицензионной деятельности.

Сноска. Пункт 7 с изменениями, внесенными нормативными постановлениями Верховного суда РК от 25.11.2016 № 11; от 07.12.2023 № 5 (вводится в действие со дня его первого официального опубликования).

8. Протокол об административном правонарушении, составленный должностным лицом уполномоченного государственного органа, за осуществление

предпринимательской или иной деятельности без лицензии, должен отвечать указанным в статье 803 КоАП требованиям.

К протоколу надлежит приобщать не только перечень предметов, явившихся орудием совершения административного правонарушения, с указанием их индивидуальных признаков и стоимости, но и данные о доходах, полученных лицом при осуществлении предпринимательской или иной деятельности без лицензии.

Стоимость предметов, явившихся орудием совершения административного правонарушения, определяется по рыночной стоимости, в необходимых случаях с привлечением в соответствии с Законом Республики Казахстан от 10 января 2018 года № 133-VI "Об оценочной деятельности в Республике Казахстан" оценщика.

Размер дохода, полученного лицом при осуществлении предпринимательской или иной деятельности без лицензии, указывается в акте налоговой проверки или ином документе органа, должностные лица которого уполномочены составлять протокол об административном правонарушении за осуществление такой деятельности.

Сноска. Пункт 8 с изменениями, внесенными нормативными постановлениями Верховного суда РК от 25.11.2016 № 11; от 07.12.2023 № 5 (вводится в действие со дня его первого официального опубликования).

9. Согласно статье 4 Конституции Республики Казахстан настоящее нормативное постановление включается в состав действующего права, является общеобязательным и вводится в действие со дня официального опубликования.

Председатель Верховного Суда
Республики Казахстан
Судья Верховного Суда
Республики Казахстан,
секретарь пленарного
заседания