

О некоторых вопросах применения судами законодательства по делам об уголовных правонарушениях в сфере экономической деятельности

Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 24 января 2020 года № 3.

В целях обеспечения правильного применения законодательства по делам об уголовных правонарушениях в сфере экономической деятельности пленарное заседание Верховного Суда Республики Казахстан постановляет дать следующие разъяснения.

1. Обратить внимание судов на то, что правильное применение уголовного законодательства при рассмотрении дел об уголовных правонарушениях в сфере экономической деятельности обеспечивает защиту прав и законных интересов физических и юридических лиц, охраняемых законом интересов общества и государства.

2. При рассмотрении уголовных дел о незаконном предпринимательстве судам следует иметь в виду, что согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК) и пункту 1 статьи 2 Предпринимательского кодекса Республики Казахстан (далее - Предпринимательский кодекс) предпринимательством является самостоятельная, инициативная деятельность граждан, кандасов и юридических лиц, направленная на получение чистого дохода путем использования имущества, производства, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг, основанная на праве частной собственности (частное предпринимательство) либо на праве хозяйственного ведения или оперативного управления государственного предприятия (государственное предпринимательство).

Сноска. Пункт 2 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 11.12.2020 № 6 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

3. При квалификации деяния по статье 214 Уголовного кодекса Республики Казахстан (далее – УК) по признаку отсутствия регистрации судам следует иметь в виду, что государственная регистрация физического лица, осуществляющего частное предпринимательство без образования юридического лица, заключается в постановке его на учет в качестве индивидуального предпринимателя в органе государственных доходов по месту нахождения этого лица. Уголовная ответственность за незаконное предпринимательство по признаку отсутствия регистрации наступает в случаях, когда согласно пункту 2 статьи 35 Предпринимательского кодекса физическое лицо обязано было зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя, но не сделало

этого, и эти деяния причинили крупный ущерб гражданину, организации или государству либо они сопряжены с извлечением дохода в крупном размере или производством, хранением, перевозкой либо сбытом подакцизных товаров в значительных размерах.

При этом судам необходимо учитывать, что пунктами 3, 4 статьи 35 Предпринимательского кодекса и налоговым законодательством предусмотрены случаи, когда лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, вправе не осуществлять регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя. В соответствии с пунктом 1 статьи 774 Кодекса Республики Казахстан "О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)" плательщиками единого совокупного платежа признаются физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, которые одновременно соответствуют следующим условиям:

уплатили единый совокупный платеж;

не используют труд наемных работников;

оказывают услуги исключительно физическим лицам, не являющимся налоговыми агентами, и (или) реализуют исключительно физическим лицам, не являющимся налоговыми агентами, сельскохозяйственную продукцию личного подсобного хозяйства собственного производства, за исключением подакцизной продукции.

Физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, соответствующую требованиям пункта 1 статьи 774 Налогового кодекса, не подлежат регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей, в связи с чем указанные лица к уголовной ответственности по статье 214 УК не привлекаются.

4. Согласно статье 12 Закона Республики Казахстан от 17 апреля 1995 года № 2198 "О государственной регистрации юридических лиц и учетной регистрации филиалов и представительств" (далее – Закон о государственной регистрации) документом, подтверждающим государственную регистрацию юридического лица, является справка по форме, установленной Министерством юстиции Республики Казахстан.

5. Осуществление предпринимательской деятельности физическим лицом после снятия с регистрационного учета в качестве индивидуального предпринимателя в регистрирующем органе (пункт 4 статьи 38 Предпринимательского кодекса), юридическим лицом - после внесения сведений о прекращении деятельности в Национальный реестр бизнес-идентификационных номеров (статья 16 Закона о государственной регистрации) признается незаконным предпринимательством по признаку отсутствия регистрации.

6. При решении вопроса о наличии в действиях лица признаков осуществления предпринимательской деятельности без обязательной для такой деятельности лицензии либо с нарушением законодательства Республики Казахстан о разрешениях и уведомлениях суды должны иметь в виду, что Законом Республики Казахстан от 16 мая

2014 года № 202-V "О разрешениях и уведомлениях" (далее – Закон о разрешениях и уведомлениях) определены виды деятельности или действий (операций), для осуществления которых установлен разрешительный или уведомительный порядок.

Установленный Законом о разрешениях и уведомлениях перечень видов деятельности, действий (операций), для осуществления которых установлен разрешительный или уведомительный порядок, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Разрешительный порядок заключается в установлении обязанности лица до начала осуществления деятельности или действий (операций) иметь в наличии действительное разрешение соответствующей категории (первой или второй).

Уведомительный порядок заключается в установлении обязанности физического или юридического лица до начала осуществления деятельности или действий уведомить государственный орган, осуществляющий прием уведомлений, об этом порядке.

Судам следует иметь в виду, что соблюдение разрешительного или уведомительного порядка должно иметь место до начала осуществления деятельности или действий, последующее получение разрешения или осуществление уведомления не освобождает лицо от уголовной ответственности по статье 214 УК.

Необходимо иметь в виду, что согласно статье 26 Закона о разрешениях и уведомлениях разрешение и (или) приложение к разрешению считаются выданными, если разрешительным органом допущена просрочка их выдачи, за исключением случаев, предусмотренных в пункте 3 статьи 26 Закона о разрешениях и уведомлениях.

Невыполнение лицензиатом требований статьи 33 Закона о разрешениях и уведомлениях о переоформлении лицензии и (или) приложения к лицензии не влечет уголовную ответственность по статье 214 УК.

7. По уголовным делам об осуществлении незаконной банковской деятельности (банковских операций) суды должны учитывать, что банк – это юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, которое в соответствии с Законом Республики Казахстан от 31 августа 1995 года № 2444 "О банках и банковской деятельности в Республике Казахстан" (далее – Закон о банках) правомочно осуществлять банковскую деятельность путем проведения банковских и иных операций, перечисленных в указанном законе.

Официальный статус банка определяется государственной регистрацией юридического лица в качестве банка в Государственной корпорации "Правительство для граждан" и наличием лицензии уполномоченного органа по регулированию, контролю и надзору финансового рынка и финансовых организаций (далее - уполномоченный орган) на проведение банковских операций.

Юридическое лицо, не имеющее официального статуса банка, не может именоваться "банком" или характеризовать себя как занимающееся банковской

деятельностью. Вместе с тем, в соответствии со статьей 5 Закона о банках юридическое лицо, не являющееся банком, правомочно проводить отдельные виды банковских операций на основании лицензии уполномоченного органа или Национального Банка, либо в соответствии с законами Республики Казахстан.

8. По делам о незаконной коллекторской деятельности следует исходить из того, что согласно подпункту б) статьи 1 Закона Республики Казахстан от 6 мая 2017 года № 62-VI "О коллекторской деятельности" (далее – Закон о коллекторской деятельности) коллекторская деятельность - это деятельность коллекторского агентства, направленная на досудебные взыскание и урегулирование задолженности, а также на сбор информации, связанной с задолженностью.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о коллекторской деятельности юридическое лицо, не включенное в реестр коллекторских агентств, не вправе осуществлять коллекторскую деятельность, характеризовать себя как занимающееся коллекторской деятельностью, а также использовать в своем наименовании слова "коллекторское агентство", производные от них слова, предполагающие, что оно осуществляет коллекторскую деятельность.

Для осуществления коллекторской деятельности юридическое лицо должно пройти учетную регистрацию в порядке, установленном статьей 7 Закона о коллекторской деятельности.

9. Частью первой статьи 214 УК предусмотрена уголовная ответственность за занятие запрещенными видами предпринимательской деятельности.

Запрещенными видами деятельности признается деятельность, за занятие которой установлена уголовная или административная ответственность.

Если лицо занимается запрещенными видами предпринимательской деятельности, уголовная ответственность наступает непосредственно за это уголовное правонарушение, например за незаконное изготовление, переработку, хранение, перевозку с целью сбыта или сбыт наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов, содеянное им дополнительной квалификации по статье 214 УК не требует.

10. Уголовная ответственность по части первой статьи 214 УК наступает при осуществлении предпринимательской деятельности, банковской деятельности (банковских операций), микрофинансовой или коллекторской деятельности без регистрации, а равно без обязательной для такой деятельности лицензии либо с нарушением законодательства Республики Казахстан о разрешениях и уведомлениях, а равно за занятие запрещенными видами предпринимательской деятельности, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданину, организации или государству либо сопряжены с извлечением дохода в крупном размере или производством, хранением, перевозкой либо сбытом подакцизных товаров в значительных размерах, а по части второй статьи 214 УК - за те же деяния, совершенные преступной группой, сопряженные с извлечением дохода в особо крупном размере, неоднократно.

Крупный ущерб, крупный размер или особо крупный размер дохода, значительный размер товара определяются в соответствии со статьей 3 УК, в редакции, действующей на момент совершения уголовного правонарушения.

При определении имущественного дохода физического лица следует руководствоваться положениями пункта 1 статьи 330 Налогового кодекса.

При этом доходом является вся сумма денежных средств или стоимость другого имущества, полученных от реализации товаров (работ, услуг) без вычета расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности.

Перечень подакцизных товаров установлен статьей 462 Налогового кодекса.

11. Судам необходимо иметь в виду, что согласно части третьей статьи 13 УК при осуществлении незаконной предпринимательской деятельности в виде организации незаконного игорного бизнеса с извлечением крупного или особо крупного дохода совокупность уголовных правонарушений, предусмотренных статьями 214 и 307 УК, отсутствует, и уголовная ответственность наступает по статье 307 УК, являющейся по отношению к статье 214 УК специальной нормой.

Незаконная медицинская и фармацевтическая деятельность при отсутствии последствий, предусмотренных статьей 322 УК, влечет ответственность по соответствующей части статьи 214 УК в случае, если эта деятельность повлекла причинение крупного ущерба гражданину, организации или государству либо сопряжена с извлечением дохода в крупном или в особо крупном размере либо с производством, хранением, перевозкой, либо сбытом подакцизных товаров в значительном размере.

Если указанная деятельность повлекла последствия, предусмотренные как статьей 214 УК, так и статьей 322 УК, то действия виновного лица подлежат квалификации по совокупности уголовных правонарушений.

12. Если при осуществлении незаконной предпринимательской деятельности лицо незаконно использует чужой товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, наименование места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров или услуг, то при наличии признаков уголовного правонарушения, предусмотренного статьей 222 УК, это деяние необходимо квалифицировать по совокупности уголовных правонарушений, предусмотренных статьями 214 и 222 УК.

13. Объективная сторона уголовного правонарушения, предусмотренного частью первой статьи 216 УК, выражается в совершении действий по выписке счетов-фактур без фактического выполнения работ, оказания услуг, отгрузки товаров с целью извлечения имущественной выгоды, причинивших крупный ущерб гражданину, организации или государству.

При рассмотрении уголовных дел должно быть доказано, что субъектом частного предпринимательства выписка счета-фактуры была осуществлена без фактического

выполнения работ, оказания услуг, отгрузки товаров. Суд обязан исследовать доказательства, свидетельствующие о наличии у субъекта частного предпринимательства соответствующих активов, зданий, транспортных средств на праве собственности либо на правах аренды и иных основаниях, материальных и трудовых ресурсов, без которых невозможно выполнить работы и оказать услуги. В случае если субъектом частного предпринимательства оказаны услуги путем привлечения подрядчика, исследованию и оценке подлежат доказательства, подтверждающие оказание таких услуг непосредственным исполнителем.

Если предметом сделки является товар, то следует исследовать документы, подтверждающие его производство или приобретение у третьих лиц, в том числе осуществление оплаты за приобретение и реализацию товара. Предметом исследования и оценки могут выступать документы, подтверждающие транспортные расходы по отгрузке товара.

14. Субъектом уголовного правонарушения, предусмотренного статьей 216 УК, являются субъекты частного предпринимательства, к которым относятся граждане, кандасы, нерезиденты, лица без гражданства, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также лица, выполняющие управленческие функции в негосударственных коммерческих юридических лицах.

Лицо, не являющееся субъектом частного предпринимательства и участвовавшее в совершении деяния, предусмотренного статьей 216 УК, несет уголовную ответственность, соответственно, в качестве его организатора, подстрекателя либо пособника.

Сноска. Пункт 14 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 11.12.2020 № 6 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

15. Выписка нескольких счетов-фактур без фактического выполнения работ, оказания услуг, отгрузки товаров, охватываемая единым умыслом, образует одно продолжаемое уголовное правонарушение.

При выписке нескольких фиктивных счетов-фактур различным контрагентам и квалификации органом уголовного преследования данных действий как одного продолжаемого уголовного правонарушения судам следует проверять наличие у виновного лица единого умысла. Если же совершение указанных действий не связано единым умыслом и образует неоднократность, то при недостижении суммы ущерба в отношении каждого контрагента размеру, указанному в пункте 38) статьи 3 УК, деяния подсудимого надлежит квалифицировать как административное правонарушение.

Совершение двух и более деяний, не связанных единым умыслом, образует неоднократность уголовных правонарушений и подлежит квалификации по пункту 1) части второй статьи 216 УК.

16. Судам следует иметь в виду, что при постановлении обвинительного приговора, постановления о прекращении производства по делу по нереабилитирующему основанию по статье 216 УК, сделка, подтвержденная фиктивным счетом-фактурой, в соответствии с пунктом 2 статьи 158 ГК, является ничтожной. Предъявления налоговыми органами исков об оспаривании сделок, подтвержденных фиктивными счетами-фактурами, не требуется. Доначисление соответствующих сумм налогов осуществляется налоговым органом на основании вступившего в законную силу обвинительного приговора либо постановления о прекращении производства по делу по нереабилитирующему основанию, которым дана правовая оценка противоправным действиям лица по выписке счетов-фактур без фактического выполнения работ, оказания услуг, отгрузки товаров.

17. Если действия по выписке фиктивных счетов-фактур сопряжены с совершением других уголовных правонарушений в сфере экономической деятельности, то в соответствии с требованиями статей 24 и 113 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан (далее – УПК) по делу должны быть установлены и оценены обстоятельства использования фиктивных счетов-фактур контрагентами, их соучастия в выписке, а также соучастие субъекта частного предпринимательства, выписавшего фиктивный счет-фактуру, в совершении как экономических, так и иных уголовных правонарушений.

18. Ущербом, причиненным в результате совершения действий по выписке счетов-фактур без фактического выполнения работ, оказания услуг, отгрузки товаров, является сумма налога и других обязательных платежей, от уплаты которых уклонился контрагент, или сумма кредита, дохода, похищенных средств, имущественной выгоды.

Сумма неуплаченных налогов и других обязательных платежей определяется на основании совокупности доказательств, в том числе актом налоговой проверки, заключением специалиста (эксперта) и другими доказательствами.

Если последствия в виде причинения крупного или особо крупного ущерба гражданину, организации или государству не наступили по не зависящим от виновного лица обстоятельствам, то при доказанности у субъекта частного предпринимательства при выписке фиктивного счета-фактуры цели извлечения имущественной выгоды с причинением гражданину, организации или государству крупного или особо крупного ущерба его действия образуют покушение на совершение уголовного правонарушения, предусмотренного статьей 216 УК.

19. Под легализацией (отмыванием) денег и (или) иного имущества, полученных преступным путем, применительно к статье 218 УК следует понимать не любое распоряжение деньгами или иным имуществом, полученным путем совершения уголовного правонарушения, а лишь вовлечение их в законный оборот посредством совершения сделок в виде конверсии или перевода имущества, представляющего доходы от уголовных правонарушений, либо владение и использование такого

имущества, сокрытие или утаивание его подлинного характера, источника, места нахождения, способа распоряжения, перемещения, прав на имущество или его принадлежности, если лицу известно, что такое имущество представляет доходы от уголовных правонарушений, а равно посредничество в легализации денег и (или) иного имущества, полученных преступным путем.

При этом судам также необходимо руководствоваться разъяснениями, содержащимися в пункте 3 Нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 11 июля 2003 года № 8 "О судебной практике по делам о хищениях" о том, что распоряжение виновным похищенным имуществом по своему усмотрению (продажа или безвозмездная передача другим лицам, порча, разукomплектование, уничтожение и т.п.) не образует самостоятельного состава уголовного правонарушения и дополнительной квалификации не требует.

Для привлечения к ответственности лиц, участвующих в легализации денежных средств и иного имущества, приобретенных преступным путем, необходимо осознание ими того обстоятельства, что финансовая операция или другая сделка с их участием, а равно предпринимательская или иная экономическая деятельность осуществляются с денежными средствами или другим имуществом, приобретенными преступным путем, и желание совершить такие действия.

Обязательным признаком субъективной стороны уголовного правонарушения является наличие специальной цели совершения финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом, приобретенным преступным путем, придание правомерного вида владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами или иным имуществом.

20. Под сделкой в виде конверсии применительно к статье 218 УК понимаются сделки по легализации денег или иного имущества, добытых преступным путем, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, а равно на создание видимости возникновения или перехода гражданских прав и обязанностей.

При этом финансовые операции и сделки заведомо для виновного прикрывают связь легализуемых денег или иного имущества с уголовным правонарушением, направлены на сокрытие факта преступного приобретения имущества и обеспечение его открытого оборота.

21. Уголовная ответственность по части первой статьи 219 УК наступает в случае получения индивидуальным предпринимателем или руководителем организации кредита, дотаций либо льготных условий кредитования путем предоставления банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении, финансовом состоянии или залоговом имуществе индивидуального предпринимателя или организации, или об иных обстоятельствах, имеющих существенное значение для получения кредита, дотаций, льготных условий кредитования, а равно несообщение

банку или иному кредитору информации о возникновении обстоятельств, могущих повлечь прекращение кредитования, дотирования, отмену льгот либо ограничение размеров выделенного кредита или дотаций, если эти деяния причинили крупный ущерб.

При рассмотрении дел о незаконном получении кредита, дотаций и решении вопроса о том, имели ли существенное значение заведомо ложные сведения для получения кредита, дотаций либо льготных условий кредитования, необходимо выяснить, была ли у лица реальная возможность их получения без предоставления ложных сведений на основании других, предоставленных кредитору сведений, соответствующих действительности.

В случае, если судом будет установлено, что сведений, соответствующих действительности, было предоставлено достаточно для получения кредита, то предоставление, наряду с достоверными, иных ложных сведений не образует состава незаконного получения кредита.

По части второй статьи 219 УК лицо подлежит уголовной ответственности в случае использования бюджетного кредита не по целевому назначению, если это деяние причинило крупный ущерб гражданину, организации или государству.

Согласно пункту 3 статьи 12 Бюджетного кодекса Республики Казахстан бюджетными кредитами являются деньги, выделяемые из бюджета на возвратной, срочной и платной основе, следовательно, при рассмотрении дел по части второй статьи 219 УК суд обязан установить источник кредитования.

Субъектом уголовного правонарушения, предусмотренного статьей 219 УК, является индивидуальный предприниматель или руководитель организации.

Действия, предусмотренные статьей 219 УК, влекут уголовную ответственность независимо от факта возврата незаконно полученного кредита, дотаций либо использованного не по целевому назначению бюджетного кредита, за исключением случаев, предусмотренных в примечании к этой статье.

Под ущербом применительно к статье 219 УК следует понимать сумму полученных кредитных средств и вознаграждений банка.

22. Состав уголовного правонарушения, предусмотренного статьей 231 УК, образует как подделка отдельных элементов денег или ценных бумаг (например, внесение изменений в данные о номинальной стоимости подлинных денежных знаков или ценных бумаг, иное изменение их содержания, номеров, серий и других реквизитов), так и их незаконное изготовление.

Сбыт заведомо поддельных денег или ценных бумаг состоит в использовании их в качестве средства платежа при оплате товаров и услуг, а также при исполнении обязательств по договорам мены, дарения, займа, возмещении ущерба и включении их в гражданский оборот в иной форме.

Сбыт заведомо поддельных денег или ценных бумаг, совершенный с целью незаконного завладения чужим имуществом, необходимо квалифицировать по совокупности уголовных правонарушений, предусмотренных статьями 190 и 231 УК.

Использование в качестве средства обмана при незаконном завладении чужим имуществом сувениров, медальонов, открыток, художественных, фотографических и иных изделий, исполненных в виде денежных знаков или ценных бумаг, квалифицируется как мошенничество.

Как мошенничество подлежат квалификации и действия лица, завладевшего чужим имуществом с использованием поддельных банкнот и ценных бумаг, отличающихся от подлинных денежных купюр и ценных бумаг.

23. Крупный размер поддельных банкнот и монет Национального Банка, государственных ценных бумаг или других ценных бумаг в валюте Республики Казахстан либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте определяется в соответствии с пунктом 38) статьи 3 УК, в редакции, действующей на момент совершения уголовного правонарушения.

24. По делам о преступлениях, предусмотренных статьей 235 УК, судам следует учитывать, что согласно Закону Республики Казахстан от 2 июля 2018 года № 167-VI "О валютном регулировании и валютном контроле" (далее – Закон о валютном регулировании) репатриация национальной и (или) иностранной валюты по экспорту или импорту заключается в зачислении на банковские счета в уполномоченные банки:

выручки в национальной и (или) иностранной валюте от экспорта;

национальной и (или) иностранной валюты, переведенной резидентом в пользу нерезидента для осуществления расчетов по импорту, в случаях неисполнения или неполного исполнения обязательств нерезидентом.

Уполномоченными банками являются созданные в Республике Казахстан банки и организации, осуществляющие отдельные виды банковских операций (за исключением уполномоченных организаций), а также осуществляющие деятельность в Республике Казахстан филиалы иностранных банков, которые проводят валютные операции.

25. Совершение уголовного правонарушения, предусмотренного статьей 235 УК, сопряженное с уклонением от уплаты налога и (или) других обязательных платежей в бюджет с организаций квалифицируется по совокупности уголовных правонарушений, предусмотренных статьями 235 и 245 УК.

26. При рассмотрении уголовных дел об уклонении от уплаты налога и (или) других обязательных платежей в бюджет судам следует иметь в виду, что нормы Налогового кодекса определяют виды налогов и обязательных платежей в бюджет, сроки их уплаты и объекты налогообложения и платежей.

27. Обязательным признаком состава уголовных правонарушений, предусмотренных статьями 244 и 245 УК, является крупный или особо крупный размер неуплаченных налогов и (или) других обязательных платежей в бюджет, определяемый

в соответствии с пунктами 3) и 38) статьи 3 УК, в редакции, действующей на момент их совершения.

Сумма неуплаченных налогов и (или) других обязательных платежей в бюджет определяется на основании совокупности доказательств, в том числе актом налоговой проверки, заключением специалиста (эксперта) и другими доказательствами, независимо от вида налога и обязательного платежа и сроков их уплаты, с вменением общей суммы за весь период неуплаты.

28. Уклонение от уплаты налогов и (или) других обязательных платежей в бюджет совершается только с прямым умыслом. При этом гражданин, с целью уклонения от уплаты налогов и платежей, умышленно не предоставляет декларацию о доходах, хотя обязан это сделать, либо вносит в декларацию или иные документы, связанные с исчислением или уплатой налогов и (или) других обязательных платежей в бюджет, заведомо искаженные данные о доходах или расходах, либо об имуществе, подлежащем налогообложению.

Уклонение от уплаты налога и (или) других обязательных платежей в бюджет с организаций совершается путем непредставления декларации, когда подача декларации является обязательной, либо внесения в декларацию заведомо искаженных данных о доходах и (или) расходах, путем сокрытия других объектов налогообложения и (или) других обязательных платежей.

29. При уклонении от уплаты налогов и (или) других обязательных платежей в бюджет с использованием счетов-фактур без фактического выполнения работ, оказания услуг, отгрузки товаров необходимо установить наличие или отсутствие у лица, уклоняющегося от уплаты налогов, и лица, предоставившего фиктивные счета-фактуры, соучастия в совершении уголовных правонарушений, предусмотренных статьями 216 и 244, либо 245 УК.

При задержании лица, выписавшего фиктивные счета-фактуры и (или) обналичившего денежные средства по ним, а также в других случаях, требующих проведения безотлагательных следственных действий, невыполнение которых может повлечь сокрытие или уничтожение документов, орган, ведущий уголовный процесс, в рамках начатого досудебного расследования в соответствии с частью второй статьи 122 УПК вправе инициировать налоговую проверку лица, в адрес которого выписаны фиктивные счета-фактуры, привлечь специалиста либо назначить судебно-экономическую экспертизу.

Сноска. Пункт 29 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 11.12.2020 № 6 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

30. В обвинительном акте по уголовным делам по статьям 244 и 245 УК подлежат обязательному изложению нормы налогового законодательства, в редакции на момент совершения уголовного правонарушения, нарушенные обвиняемым, сроки

представления декларации по налогам и (или) другим обязательным платежам в бюджет, и сроки их уплаты. При отсутствии таких данных в обвинительном акте суд в предварительном слушании должен признать эти обстоятельства существенными нарушениями уголовно-процессуального законодательства, препятствующими назначению главного судебного разбирательства, и решить вопрос о возвращении дела прокурору в соответствии со статьей 323 УПК.

31. Освобождение лица от уголовной ответственности на основании примечаний к статьям 244 и 245 УК (за исключением деяния, совершенного преступной группой – часть третья статьи 245 УК) может иметь место лишь при полном возмещении ущерба путем уплаты задолженности по налогам и (или) другим обязательным платежам в бюджет, а также пени, установленной законодательством Республики Казахстан. Частичное возмещение ущерба, обязательства виновного лица возместить ущерб в будущем не являются основанием для его освобождения от уголовной ответственности

32. Налоговым кодексом в зависимости от вида налогов и других обязательных платежей в бюджет предусмотрены различные сроки представления деклараций и различные сроки уплаты налогов. Судам следует иметь в виду, что срок представления декларации и срок уплаты налогов и других обязательных платежей в бюджет может не совпадать. Моментом окончания уголовного правонарушения, предусмотренного статьями 244, 245 УК, является день, следующий за последним днем срока уплаты налога (платежа в бюджет), установленного налоговым законодательством.

33. Субъектом уголовного правонарушения, предусмотренного статьей 247 УК, является работник государственного органа либо государственной организации, не являющийся лицом, уполномоченным на выполнение государственных функций, или приравненным к нему лицом, а равно работник негосударственной организации, не выполняющий управленческие функции. При этом не имеет значения, исполнял ли работник свои обязанности постоянно, временно или по специальному полномочию, в рабочее или иное время. Судам в каждом случае надлежит выяснять, входило ли в круг его обязанностей выполнение работы или оказание услуги, за которые получено незаконное вознаграждение.

34. При назначении наказания лицу, совершившему уголовное правонарушение в сфере экономической деятельности, суду согласно части третьей статьи 50 УК следует обсуждать вопрос о применении к виновному дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью. При назначении дополнительного наказания в приговоре должно быть указано, какую должность запрещено занимать или какой деятельностью запрещено заниматься и на какой срок. Дополнительное наказание в виде лишения права занимать

определенную должность или заниматься определенной деятельностью может быть назначено и в случаях, когда оно не предусмотрено санкцией статьи Особенной части УК.

35. Доход, полученный в результате совершения уголовного правонарушения в сфере экономической деятельности, подлежит взысканию с виновного и обращению в доход государства как результат неосновательного обогащения, нажитого преступным путем.

По делам о получении незаконного вознаграждения (статья 247 УК) деньги и иное имущество, полученные виновным лицом в качестве вознаграждения, подлежат возвращению их владельцу в тех случаях, когда он ошибочно полагал, что оплатил работу или услуги, не входящие в круг обязанностей осужденного.

Деньги и иные ценности, признанные вещественными доказательствами, подлежат возврату их владельцу в том случае, когда он до их передачи заявил в соответствующие органы о вымогательстве у него незаконного вознаграждения.

36. В соответствии с пунктом 4) части третьей статьи 118 УПК имущество, предметы, непосредственно применявшиеся для извлечения дохода при осуществлении незаконной предпринимательской деятельности, признанные вещественными доказательствами, подлежат обращению в доход государства.

Вещественные доказательства в виде поддельных денег и ценных бумаг по делам, предусмотренным статьей 231 УК, подлежат обязательному уничтожению. Отдельные образцы могут быть переданы в соответствующие экспертные учреждения и уполномоченные подразделения правоохранительных и специальных органов, Национальному Банку Республики Казахстан, по их ходатайствам, для создания базы данных, необходимой для проведения экспертиз и иных исследований.

37. Признать утратившими силу:

1) нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 18 июня 2004 года № 2 "О некоторых вопросах квалификации уголовных правонарушений в сфере экономической деятельности";

2) пункт 13 нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 21 апреля 2011 года № 1 "О внесении изменений и дополнений в некоторые нормативные постановления Верховного Суда Республики Казахстан";

3) нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 4 апреля 2014 года № 1 "О внесении изменений и дополнений в нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 18 июня 2004 года № 2 "О некоторых вопросах квалификации преступлений в сфере экономической деятельности";

4) нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 7 июля 2016 года № 5 "О внесении изменений и дополнений в некоторые нормативные постановления Верховного Суда Республики Казахстан".

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

*Председатель
Верховного Суда Республики Казахстан*

Ж. Асанов

*Судья Верховного Суда Республики Казахстан,
секретарь пленарного заседания*

Г. Альмагамбетова

© 2012. РГП на ПХВ «Институт законодательства и правовой информации Республики Казахстан»
Министерства юстиции Республики Казахстан