



О рассмотрении на соответствие Конституции Республики Казахстан примечания статьи 214 Уголовного кодекса Республики Казахстан от 3 июля 2014 года

Нормативное постановление Конституционного Суда Республики Казахстан от 3 октября 2023 года № 31-НП

ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

О рассмотрении на соответствие Конституции Республики Казахстан примечания статьи 214 Уголовного кодекса Республики Казахстан от 3 июля 2014 года

Конституционный Суд Республики Казахстан в составе Председателя Азимовой Э.А., судей Ескендинова А.К., Жакипбаева К.Т., Жатканбаевой А.Е., Кыдырбаевой А.К., Нурмуханова Б.М., Онгарбаева Е.А., Подопригоры Р.А., Сарсембаева Е.Ж. и Ударцева С.Ф., с участием представителей:

субъекта обращения Чернышева Д.Я. – адвоката Чернова О.В.,
представителей:

Генеральной прокуратуры Республики Казахстан – советника Генерального Прокурора Адамова Т.Б.,

Агентства Республики Казахстан по финансовому мониторингу – руководителя Следственного управления Тажмаганбетова О.С.,

Министерства юстиции Республики Казахстан – вице-министра Мукановой А.К.,

Аппарата Мажилиса Парламента Республики Казахстан – заведующего сектором Отдела законодательства Ракишевой А.М.,

Аппарата Сената Парламента Республики Казахстан – заместителя заведующего Отделом законодательства Сартаевой Н.А.,

эксперта – доктора юридических наук, профессора, главного научного сотрудника Института законодательства и правовой информации Республики Казахстан Рахметова С.М.,

рассмотрел в открытом заседании обращение Чернышева Д.Я. о проверке на соответствие пункту 1 статьи 14 Конституции Республики Казахстан примечания статьи 214 Уголовного кодекса Республики Казахстан от 3 июля 2014 года (далее – Уголовный кодекс).

Заслушав докладчика – судью Конституционного Суда Республики Казахстан Онгарбаева Е.А. и участников заседания, изучив материалы конституционного производства, проанализировав нормы действующего права Республики Казахстан и отдельных зарубежных стран, Конституционный Суд Республики Казахстан

установил:

В Конституционный Суд Республики Казахстан (далее – Конституционный Суд) поступило обращение о рассмотрении на соответствие Конституции Республики Казахстан (далее – Конституция) примечания статьи 214 Уголовного кодекса.

Приговором Алмалинского районного суда города Алматы от 10 мая 2023 года субъект обращения был осужден по части первой статьи 214 Уголовного кодекса с назначением ему наказания в виде штрафа.

Из обращения и представленных материалов следует, что заявитель был привлечен к уголовной ответственности за незаконное предпринимательство, совершенное путем обмена необеспеченных цифровых активов (криптовалют), с извлечением дохода в крупном размере.

Субъект обращения полагает, что оспариваемое примечание статьи 214 Уголовного кодекса не соответствует пункту 1 статьи 14 Конституции, поскольку оно не может быть применено к лицам, в уголовных делах которых отсутствует ущерб, а деяния связаны с извлечением дохода в крупном размере, что ставит их в неравное положение с виновными, которые причинили ущерб и добровольно его возместили.

При проверке конституционности рассматриваемой нормы Уголовного кодекса Конституционный Суд исходит из следующего.

1. Одним из основополагающих принципов деятельности Республики является экономическое развитие на благо всего народа (пункт 2 статьи 1 Основного Закона).

В пункте 2 статьи 6 Конституции указывается, что собственность обязывает, пользование ею должно одновременно служить общественному благу. Субъекты и объекты собственности, объем и пределы осуществления собственниками своих прав, гарантии их защиты определяются законом.

Статья 14 Основного Закона закрепляет принцип равенства всех перед законом и судом, что предполагает единство требований и правовой ответственности для всех субъектов соответствующих правоотношений.

В соответствии с пунктом 4 статьи 26 Конституции каждый имеет право на свободу предпринимательской деятельности, свободное использование своего имущества для любой законной предпринимательской деятельности.

Основания и пределы ограничения права на свободу предпринимательской деятельности вытекают из нормы пункта 1 статьи 39 Конституции, согласно которому права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только законами и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения.

Закон Республики Казахстан от 6 января 2012 года "О национальной безопасности Республики Казахстан" (далее – Закон) в статье 4 устанавливает одним из видов национальной безопасности экономическую безопасность. Она обеспечивается государством посредством системы мер, в том числе уголовно-правового характера.

Важным и необходимым условием развития экономики страны является обеспечение и реализация права на свободу предпринимательской деятельности. Государство, обеспечивая указанное право, должно исходить из национальных интересов, определенных в статье 5 Закона.

Учитывая высокую общественную опасность отдельных деяний, связанных с причинением ущерба экономическим интересам государства и общества, законодатель в Уголовном кодексе определил главу, посвященную уголовным правонарушениям в сфере экономической деятельности.

Конституционный Суд в своем нормативном постановлении от 18 мая 2023 года № 14-НП отмечал, что при криминализации тех или иных деяний законодатель в первую очередь исходит из степени их общественной опасности. Кроме того, учитываются социальные и экономические предпосылки и последствия принимаемых законов, которые направлены на противодействие преступности.

2. Правовой анализ статьи 214 Уголовного кодекса свидетельствует о наличии в ее положениях нескольких альтернативных составов уголовных правонарушений, связанных с осуществлением 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 занятием 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.

Особенности составов преступлений, ответственность за которые предусмотрена в статье 214 Уголовного кодекса, заключаются в том, что в данной норме в качестве обязательных признаков объективной стороны указаны три самостоятельных признака: последствие в виде причинения крупного ущерба гражданину, организации или государству, извлечение дохода в крупном размере или производство, хранение, перевозка либо сбыт подакцизных товаров в значительных размерах. Первый признак относится к преступным последствиям, а второй и третий признаки характеризуют масштабы совершенного общественно опасного деяния. То есть для определения в деянии лица состава данного преступления достаточно установления одного из перечисленных признаков.

3. В Разделе 5 Уголовного кодекса предусмотрены виды освобождения от уголовной ответственности, которые направлены на реализацию отдельных принципов уголовного права. Освобождение от уголовной ответственности предполагает отказ от применения мер уголовно-правового характера в отношении лица, совершившего уголовное правонарушение.

В отдельных случаях законодатель определяет особые условия касательно конкретных составов уголовных правонарушений в виде примечаний статей.

В соответствии с пунктом 8 статьи 23 Закона Республики Казахстан от 6 апреля 2016 года "О правовых актах" структурный элемент нормативного правового акта может быть дополнен примечанием, когда соответствующие указания невозможно изложить в тексте нормативного правового акта без ущерба для смысла нормы права.

В статье 214 Уголовного кодекса содержится примечание, в котором говорится, что лицо, впервые совершившее деяние, предусмотренное частью первой данной статьи, освобождается от уголовной ответственности в случае добровольного возмещения ущерба.

Введение примечаний в статьи Уголовного кодекса направлено на разъяснение отдельных понятий, установление объема и размера вреда, ущерба или определение условий освобождения от уголовной ответственности применительно к конкретной статье.

Из содержания примечания статьи 214 Уголовного кодекса вытекает, что оно применяется только в случаях причинения крупного ущерба гражданину, организации или государству впервые и добровольного его возмещения до момента вынесения судом приговора. Примечание не охватывает случаи совершения указанных в статье 214 Уголовного кодекса преступлений, связанных с извлечением дохода в крупном размере или производством, хранением, перевозкой либо сбытом подакцизных товаров в значительных размерах, так как эти деяния признаны законом общественно опасными и при отсутствии каких-либо преступных последствий.

Примечания, согласно которым лицо освобождается от уголовной ответственности при добровольном возмещении причиненного им ущерба, имеются в статьях 219, 221, 222, 233, 236, 241, 244 и 245 Особенной части Уголовного кодекса. Уголовный закон содержит значительное количество статей, по которым виновные привлекаются к ответственности при отсутствии ущерба.

Примечания статей Особенной части Уголовного кодекса распространяются, как правило, на лиц, впервые совершивших уголовное правонарушение и возместивших причиненный ущерб в полном объеме, своими действиями способствовавших раскрытию и расследованию уголовного правонарушения.

Такой выборочный подход законодателя связан с реализацией принципа гуманизма по отношению к лицам, указанным в примечании, и согласуется с проводимой уголовной политикой страны.

В пунктах 1) и 6) части первой статьи 53 Уголовного кодекса обстоятельствами, смягчающими уголовную ответственность и наказание, признаются совершение впервые уголовного проступка либо впервые преступления небольшой или средней

тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств; добровольное возмещение имущественного ущерба, причиненного в результате уголовного правонарушения, заглаживание морального и иного вреда, причиненного уголовным правонарушением.

При этом назначаемое наказание в силу части второй статьи 39 Уголовного кодекса применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также исправления осужденного и предупреждения совершения новых уголовных правонарушений как осужденным, так и другими лицами.

В соответствии с подпунктом 1) пункта 3 статьи 61 Конституции Парламент вправе издавать законы, которые регулируют важнейшие общественные отношения, устанавливают основополагающие принципы и нормы, касающиеся правосубъектности физических и юридических лиц, гражданских прав и свобод, обязательств и ответственности физических и юридических лиц.

Парламент вправе устанавливать ответственность и случаи освобождения от нее исходя из общественной опасности деяния, криминогенной обстановки в стране, степени защищенности объектов, охраняемых уголовным законом, последствий уголовных правонарушений, а также постпреступного поведения лица.

Уголовным законом установлено, что совершение противоправных деяний, предусмотренных частью первой статьи 214 Уголовного кодекса, сопряженных с извлечением дохода в крупном размере или производством, хранением, перевозкой либо сбытом подакцизных товаров в значительных размерах, даже если они совершены впервые, не подпадают под правила примечания данной статьи. Это не противоречит принципу равенства всех перед законом, так как применение указанного примечания не зависит от того, кто совершил уголовное правонарушение, повлекшее причинение крупного ущерба, ответственность за которое предусмотрена названной статьей.

Конституционный Суд в своем нормативном постановлении от 14 июля 2023 года № 21-НП отмечал, что "равенство всех перед законом и судом, гарантированное пунктом 1 статьи 14 Конституции, означает, что принимаемыми законами в правах лиц не могут устанавливаться различия, которые не имеют объективного и разумного обоснования. При равных условиях субъекты права должны находиться в равном правовом положении. Иной подход к вопросу о пределах ограничения прав и свобод человека и гражданина, не преследующий конституционно-правовые цели, будет противоречить статье 39 Конституции".

Конституционный Суд считает, что принцип равенства всех перед законом не означает, что все предусмотренные уголовным законом деяния должны влечь одинаковую ответственность и иные последствия, связанные с совершением правонарушения. Очевидно, что размер ответственности зависит от степени общественной опасности каждого конкретного правонарушения и других сопутствующих обстоятельств, указанных в Уголовном кодексе.

Конституционный Совет Республики Казахстан в нормативном постановлении от 26 июня 2003 года № 9 также констатировал, что "конституционная норма о равенстве всех перед законом и судом, закрепленная в пункте 1 статьи 14 Конституции Республики Казахстан, находит свое отражение в положениях части второй статьи 14 Уголовного кодекса. Здесь отмечается, что лица, совершившие преступления, равны перед законом, независимо от происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, места жительства или любых иных обстоятельств". Далее Конституционный Совет отмечал, что "равенство перед законом при определении уголовной ответственности означает, что субъекты преступления должны нести одинаковую уголовную ответственность за одни и те же деяния, с учетом как смягчающих, так и отягчающих обстоятельств. Средством обеспечения формального равенства в уголовном праве выступает состав преступления, который может быть простым, квалифицированным и со смягчающим обстоятельством".

4. В ходе конституционного производства выявлены недостатки, связанные с обеспечением взаимной согласованности мер ответственности за рассматриваемые деяния и конструкцией норм законов различной отраслевой принадлежности.

Диспозиция статьи 214 Уголовного кодекса акцентирует внимание законодателя на дальнейшее ее законодательное совершенствование. Она излишне загромождена несколькими альтернативными деяниями, связанными с незаконной предпринимательской деятельностью, банковской деятельностью (банковскими операциями), микрофинансовой и коллекторской деятельностью, которые могут быть дифференцированы в отдельных нормах Уголовного кодекса. Такой законодательный подход порождает определенные сложности в правоприменительной практике и создает риск нарушения конституционных прав человека.

Кроме того, не гармонизированы между собой определения крупного ущерба, причиненного гражданину, а также значительного размера при обороте подакцизных товаров: в Кодексе Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 года (далее – КоАП) – не более одной тысячи месячных расчетных показателей, а в Уголовном кодексе – две тысячи месячных расчетных показателей и более (пункты 1 и 3 примечаний статьи 153 КоАП, пункты 2) и 38) статьи 3 Уголовного кодекса).

Конституционный Суд в своем решении отмечал, что при разрешении вопросов, связанных с криминализацией противоправного поведения, в диспозициях норм уголовного закона должны четко соблюдаться требования определенности правовых предписаний и их согласованности в общей системе правового регулирования. Любое уголовное правонарушение и установленное за него наказание необходимо предусматривать таким образом, чтобы каждый мог предвидеть уголовно-правовые

последствия своих действий (бездействия) (нормативное постановление от 18 мая 2023 года № 14-НП).

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 3 статьи 72 и пунктом 3 статьи 74 Конституции Республики Казахстан, подпунктом 3) пункта 4 статьи 23, статьями 55 – 58, 62, пунктом 3 статьи 64 и подпунктом 2) пункта 1 статьи 65 Конституционного закона Республики Казахстан от 5 ноября 2022 года "О Конституционном Суде Республики Казахстан", Конституционный Суд Республики Казахстан

постановляет:

1. Признать соответствующим Конституции Республики Казахстан примечание статьи 214 Уголовного кодекса Республики Казахстан.

2. Рекомендовать Правительству Республики Казахстан рассмотреть вопрос о внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс и иные законы Республики Казахстан в соответствии с правовыми позициями Конституционного Суда Республики Казахстан, содержащимися в настоящем нормативном постановлении.

3. Настоящее нормативное постановление вступает в силу со дня его принятия, является общеобязательным на всей территории Республики, окончательным и обжалованию не подлежит.

4. Опубликовать настоящее нормативное постановление на казахском и русском языках в периодических печатных изданиях, получивших право на официальное опубликование законодательных актов, единой системе правовой информации и на интернет-ресурсе Конституционного Суда Республики Казахстан.

Конституционный Суд Республики Казахстан