

Федеральное государственное казенное образовательное учреждение
высшего образования «Сибирский юридический институт Министерства
внутренних дел Российской Федерации»

Кафедра Криминалистики

Направление подготовки (специальность)
40.05.02 Правоохранительная деятельность

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
по теме:

**МЕТОДИКА РАССЛЕДОВАНИЯ НЕЗАКОННОГО
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА В СФЕРЕ ПРОИЗВОДСТВА
МЕДИЦИНСКИХ ТОВАРОВ И ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ
МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ**

Выполнил:
слушатель 5 курса группы П1203
младший лейтенант полиции
Зиборов Никита Анатольевич

допускает к защите
Решение о допуске к защите:
Заместитель начальника кафедры
Криминалистики
полковник полиции
Е.Б. Мельников
«*05*» *05* 2017 г.

Руководитель:
Заместитель начальника
Следственного Управления –
начальник следственной части
по РОПД СУ Муниципального
Управления МВД России
«Красноярское»
доцент кафедры криминалистики
полковник юстиции
Бондаренко Елена Александровна

Дата защиты:
«*12*» *06* 2017 г.

Оценка: *отлично*

Председатель ГЭК

полковник полиции
(специальное звание)

С.В. Шульженко
(подпись)

С.В. Шульженко
(инициалы, фамилия)

*вход. 06
05.05.17
Да*

Красноярск 2017

Шульженко

Федеральное государственное казенное образовательное учреждение
высшего образования «Сибирский юридический институт Министерства
внутренних дел Российской Федерации»

Кафедра Криминалистики

Направление подготовки (специальность)
40.05.02 Правоохранительная деятельность

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

по теме:

**МЕТОДИКА РАССЛЕДОВАНИЯ НЕЗАКОННОГО
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА В СФЕРЕ ПРОИЗВОДСТВА
МЕДИЦИНСКИХ ТОВАРОВ И ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ
МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ**

Выполнил:

слушатель 5 курса группы П1203
младший лейтенант полиции
Зиборов Никита Анатольевич

Решение о допуске к защите:

Заместитель начальника кафедры
Криминалистики
полковник полиции

_____ Е.Б. Мельников
« ____ » _____ 2017 г.

Дата защиты:

« ____ » _____ 2017 г.

Оценка: _____

Председатель ГЭК

(специальное звание)

Руководитель:

Заместитель начальника
Следственного Управления –
начальник следственной части
по РОПД СУ Муниципального
Управления МВД России
«Красноярское»

доцент кафедры криминалистики
полковник юстиции
Бондаренко Елена Александровна

(подпись) _____
(инициалы, фамилия)

Красноярск 2017

ОГЛАВЛЕНИЕ

	Введение	3
Глава 1	Предмет доказывания и типовые исходные ситуации при расследовании незаконного предпринимательства в сфере производства медицинских товаров и осуществления медицинских услуг	8
§ 1	Предмет доказывания при расследовании незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности	8
§ 2	Типовые исходные ситуации при расследовании незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности	29
Глава 2	Тактическая задача «Установление дохода, полученного в результате осуществления незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности»	51
	Заключение	61
	Библиографический список	65
	Приложение	71

Введение

Статья 34 Конституции Российской Федерации¹ провозглашает и юридически гарантирует свободу использования своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности. Следовательно, развитие предпринимательства² привело к появлению такого отрицательного факта, как незаконное предпринимательство, одной из причин которого послужило наличие пробелов и несовершенство законодательства Российской Федерации.

На протяжении последних лет наблюдается устойчивый спад преступлений экономической направленности. Так, в 2010 г. по России было зарегистрировано 276435 фактов преступной деятельности в данной сфере, в 2011 г. – 202454 (-26,8%), в 2012 г. – 172975 (-14,6%), в 2013 г. – 141229 (-18,4%), в 2014 г. – 107314 (-24,0%), в 2015 г. – 111244 (3,7%), в 2016 г. – 108754 (-3,3%), а за январь-март 2017 г. – 37163 (-9,2%)³. Подобная ситуация складывается и в отдельных субъектах Российской Федерации. Например, в Красноярском крае наблюдается спад зарегистрированных преступлений экономической направленности: в 2014 г. – 1665, в 2015 г. – 1918 (15,2%), в 2016 г. – 1668 (-13,0%), а в период с января по март 2017 – 457 (-19,8%)⁴.

Таким образом, можно предположить, что преступления экономической направленности, среди которых расположен такой специфический состав преступления, как осуществление незаконного предпринимательства в сфере производства медицинских товаров и

¹ "Собрание законодательства", 04.08.2014, № 31, ст. 4398

² Статистика малого и среднего предпринимательства [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://rcsme.ru/ru/statistics>, свободный. Дата обращения 20.05.2017.

³ Портал правовой статистики Генеральной Прокуратуры Российской Федерации [Электронный ресурс] – Режим доступа: http://crimestat.ru/offenses_chart, свободный. Дата обращения 20.05.2017.

⁴ Портал правовой статистики Генеральной Прокуратуры Российской Федерации (преступность в регионах) [Электронный ресурс] – Режим доступа: http://crimestat.ru/regions_chart_total, свободный. Дата обращения 20.05.2017.

осуществления медицинских услуг, с каждым годом приобретают сложный характер и благодаря этому они все более переходят в разряд латентных преступлений. Так, В.Е. Эминов приводит данные, согласно которым латентная часть преступности в сфере экономики может более чем в 300 раз превышать зарегистрированную¹. По мнению В.В. Лунева, латентность всей экономической преступности достигает 85%². Следует отметить, что нередко экономические преступления маскируются под административные правонарушения, что позволяет виновным уходить от уголовного преследования³. Данный аспект означает, что лицо, осуществляющее незаконное предпринимательство в сфере фармацевтической деятельности маскирует свою деятельность таким образом, чтобы было невозможно, в частности, установить извлечение дохода в крупном размере, который на сегодняшний день составляет 2.250.000 руб., что повлечет за собой привлечение к административной ответственности, а не к уголовной.

Среди весомых недостатков современной деятельности органов предварительного следствия и дознания находится отсутствие качественной методики расследования незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, позволяющей в полной мере предусмотреть все особенности сложившейся криминогенной ситуации. Данный аспект выражается в ряде проблемных моментов, возникающих в процессе рассмотрения элементов доказывания правоприменителем, кроме того, в процессе правоприменения может и вовсе не учитываться специфика исходных ситуаций по рассматриваемому составу преступления.

¹ Эминов В.Е. Концепция борьбы с организованной преступностью в России. М., 2007. С. 23

² Лунев В.В. О криминализации экономических преступлений предпринимателей //Криминологический журнал Байкальского государственного университета экономики и права., 2011. - № 4. - С. 5 - 15

³ Кривенцов П.А. Латентная преступность в России: криминологическое исследование. М., 2014. С. 108

Значимость обозначенных проблем, отсутствие теоретических и практических способов их преодоления, низкая разработанность методики расследования незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности обуславливают актуальность темы дипломной работы.

Степень научной разработанности данной проблемы заключается в следующем: современные труды ученых, касающиеся проблематики в сфере незаконного предпринимательства, были освещены в работах Б.В. Волженкина, Д.А. Запивалова, В.Е. Корноухова, Н.А. Лопашенко, Е.В. Маматхановой, В.Е. Эминова, П.С. Яни и других. Несмотря на высокую степень проработанности и качества данных научных трудов, они не в полной мере соответствуют проблематике, рассматриваемой в дипломном исследовании. Данный аспект, безусловно, требует всестороннего исследования, что и будет проведено в рамках данной работы.

Объектом данной работы являются общественные отношения, связанные с возбуждением и расследованием уголовных дел о незаконном предпринимательстве в сфере фармацевтической деятельности.

Предметом исследования выступают особенности выявления и расследования преступлений данной категории, а также связанные с этим нормы действующего законодательства Российской Федерации, в том числе следственная и судебная практика их применения.

Целью исследования является изучение методики расследования незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, а также поиск путей ее совершенствования.

Для достижения поставленной цели необходимо решить следующие задачи:

- изучить правовые основы предпринимательской деятельности в Российской Федерации;
- раскрыть формы осуществления предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности;

- обосновать выбор такого элемента криминалистической методики, как предмет доказывания;
- раскрыть предмет доказывания незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности;
- изучить и систематизировать типовые исходные ситуации, возникающие при расследовании незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности;
- изучить и раскрыть тактические задачи, связанные с расследованием преступлений данного вида.

Методологической основой изучения явились общие и частные научные методы познания объективной действительности. В работе применены сравнительно-правовой, логико-юридический и статистический методы изучения.

Теоретическую базу исследования составили современные достижения науки уголовно-процессуального, уголовного права и криминалистики.

В рамках нашего дипломного исследования проведен анализ действующего законодательства Российской Федерации, среди которого: Конституция Российской Федерации, уголовно-процессуальный и уголовный кодексы Российской Федерации. Кроме того, обозначенные в данной работе аспекты рассматриваются в постановлениях Пленума Верховного Суда Российской Федерации, ведомственных приказах Министерства финансов Российской Федерации и МВД России.

Эмпирическую базу исследования составляет изученная судебная и следственная практика по делам о незаконном предпринимательстве в сфере фармацевтической деятельности. Для наиболее качественного изучения сложившейся судебной и следственной практики, нами было проведено анкетирование действующих следователей ГСУ ГУ МВД России по г. Москве и следователей ГСУ ГУ МВД России по Красноярскому краю.

Научная новизна исследуемой работы выражается во всестороннем анализе данных, входящих в предмет доказывания при расследовании незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, в процессе чего нами были рассмотрены исходные ситуации и раскрыта тактическая задача, связанная с установлением незаконно полученного дохода от этой деятельности.

Практическая значимость предполагает в дальнейшем возможность использовать выводы исследуемой работы в практической деятельности правоохранительных органов, а также в качестве материала для учебного процесса в высших учебных заведениях.

Структура дипломной работы основывается на цели и задачах исследования, состоит из введения, двух глав, первая глава включает в себя два параграфа, заключения, библиографического списка и приложения.

ГЛАВА 1. ПРЕДМЕТ ДОКАЗЫВАНИЯ И ТИПОВЫЕ ИСХОДНЫЕ СИТУАЦИИ ПРИ РАССЛЕДОВАНИИ НЕЗАКОННОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА В СФЕРЕ ПРОИЗВОДСТВА МЕДИЦИНСКИХ ТОВАРОВ И ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ

§1 Предмет доказывания при расследовании незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности

В целях придания предмету доказывания, являющемуся элементом криминалистической методики, большей степени обоснованности, целесообразно проанализировать его место в структуре методик по расследованию преступлений.

Сама по себе структура представляет собой упорядоченную организацию исследуемого объекта, элементы которого находятся во взаимосвязи. Следовательно, раскрыть структуру - значит изучить ее составные элементы и связь между ними.

Первая попытка унификации структуры методики по расследованию была предпринята А.И. Винбергом и Б.М. Шавером в 1945-1949 гг. при изложении в учебнике по криминалистике для юридических школ.

Предложенная структура включала в себя следующие элементы:

- 1) основные особенности расследования данной категории дел;
- 2) действия, подлежащие неотложному проведению;
- 3) основные вопросы, подлежащие выяснению и исследованию;
- 4) основные приемы и методы обнаружения и фиксации доказательств;
- 5) основные способы наиболее быстрого и всестороннего изучения личности преступника;
- 6) способы и методы выявления мотивов преступления;
- 7) наиболее эффективные меры возмещения вреда, причиненного преступником;

8) причины и обстоятельства, порождающие преступления¹.

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что отдельные элементы структуры находятся в хаотичном порядке и это говорит о их малой взаимосвязи между собой, следовательно, о несоответствии предложенному понятию структуры. В связи с указанными недостатками предложенная структура нуждалась в дальнейшей разработке.

Поэтому со временем был разработан новый элемент криминалистической методики, который отражен в работе 1976 года А.Н. Колесниченко и называется он – криминалистическая характеристика преступлений². В настоящее время данный элемент криминалистической методики входит в большинство представляемых методик, хотя дискуссия по поводу ее места в их структуре не прекращается. Этот элемент был введен вместо обстоятельств, подлежащих доказыванию, что стало основанием возникновения проблемы соотношения между собой. Р.С. Белкин по этому поводу высказал свое мнение: «есть одно из двух решений: либо признание необходимости криминалистической характеристики преступления и тогда исключение перечня указанных обстоятельств из числа конкретной частной методики, либо отрицание такой необходимости и тогда сохранение перечня; третьего решения не существует»³. Затем Р.С. Белкин, критикуя криминалистическую характеристику, выступил со следующими замечаниями:

1) искусственность структур криминалистических характеристик, объединение «под их крышей» данных, которые никак нельзя отнести к криминалистике и имеющих самостоятельное значение для

¹ Криминалистика: учебник для юридических школ / под ред. А.И. Винберга, Б.М. Шавера. – М.: «Государственное издательство Юридической литературы», 1949 – С. 197

² Колесниченко, А.Н. Общие положения методики расследования отдельных видов преступлений / А.Н. Колесниченко. – Харьков, 1965. – С. 19-20

³ Белкин Р.С. Курс криминалистики. В 3 т. Т. 3. Криминалистические средства, приемы и рекомендации / Р.С. Белкин. – М.: Юристъ, 1997. – С. 331

судопроизводства (уголовно-правовая и криминологическая характеристика вида или рода преступления и т.п.);

2) криминалистическими элементами криминалистической характеристики служат лишь данные о типичных способах совершения и сокрытия конкретного вида преступления и последствиях их использования преступниками, по которым следователь его устанавливает;

3) ущербность существующих криминалистических характеристик вызывает обоснованное намерение восполнить их перечнем обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретным категориям уголовных дел;

4) наряду с общепризнанным значением рассматриваемого термина распространение получили и иные понятия, обозначаемые сходными терминами (например, «криминалистическая характеристика орудий преступления», «криминалистическая характеристика уклонения от ответственности» и пр.).

Р.С. Белкин считает, что «следует отказаться от термина и понятия «криминалистическая характеристика преступления», вернувшись к продуктивной старой практике указания в конкретной частной методике в качестве первого ее элемента на специфические особенности предмета доказывания по данной категории уголовных дел»¹.

Мы согласны с точкой зрения Р.С. Белкина, так как криминалистическая характеристика имела бы практическое значение лишь тогда, когда была бы установлена взаимосвязь между ее элементами.

Следовательно, в структуре методики расследования незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности в качестве самостоятельного элемента будет рассмотрен предмет доказывания.

¹ Белкин, Р.С. Понятие, ставшее «криминалистическим пережитком» / Р.С. Белкин // Российское законодательство и юридические науки в современных условиях: состояние, проблемы, перспективы. – Тула, 2000. – С. 11-12

Как было отмечено В.Е. Корноуховым, в уголовном процессе (уголовно-процессуальным законе) в общем виде перечисляются обстоятельства, подлежащие доказыванию, но при расследовании конкретного преступления они наполняются содержанием диспозиции уголовно-правовой нормы, которая устанавливает отношения между элементами обстоятельств, превращая их в предмет доказывания как в систему правовых целей расследования¹.

Поэтому является необходимым привести общее понятие системы, которое будет основополагающим в процессе последующего анализа. Система – это множество элементов, находящихся в отношениях и связях друг с другом, которое образует определённую целостность, единство². Следовательно, раскрыть систему – значит познать закономерности изучаемого объекта.

Элементы предмета доказывания имеют связи, которые описывают деяние как целостную систему, представленную в виде состава преступления. Остановимся на анализе системы предмета доказывания при расследовании незаконного предпринимательства (ст. 171 Уголовного кодекса Российской Федерации³) в сфере фармацевтической деятельности. Данный анализ будет проведен на основании структуры, отраженной в ст. 73 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации⁴, который будет наполнен содержанием ст. 171 УК РФ и иных нормативно-правовых актов в связи с тем, что данная норма является бланкетной.

Событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления).

Регламентация в законе предмета доказывания указывает на «событие преступления», которое в теории уголовно-процессуального

¹ Курс криминалистики. Особенная часть. Т. 2 / В.Е. Корноухов [и др.]; отв. ред. В.Е. Корноухов. – М.: Юристъ, 2004. – С. 7.

² Система//Большой Российский энциклопедический словарь. – М.: БРЭ. – 2003, с. 1437

³ Далее по тексту – УК РФ

⁴ Далее по тексту – УПК РФ

права рассматривается в широком и узком смыслах. В широком смысле речь идет о понятии, выражающем совокупность всех признаков противоправного общественно опасного, виновного и наказуемого деяния, т.е. совокупность обстоятельств, являющихся основанием для возбуждения уголовного дела. А в узком смысле понимаются только объективные признаки преступления – общественно опасное деяние (действие или бездействие), способ, время, место, наступившие последствия и причинно-следственная связь, т.е. внешняя сторона преступного посягательства¹.

Наряду с объективной стороной, событие преступления включает в себя обстоятельства, указывающие на объект преступления. Объект преступления — это те охраняемые уголовным законом общественные отношения, на которые посягает общественно опасное и уголовно наказуемое деяние².

Незаконное предпринимательство в сфере фармацевтической деятельности одновременно посягает на два непосредственных объекта. Первым объектом являются общественные отношения, обеспечивающие осуществление любого вида предпринимательской деятельности, и обеспечивающие нормальное развитие экономики и соблюдение финансовых интересов государства, не получающего государственную пошлину, положенную к уплате в установленных законом случаях³.

Вторым непосредственным объектом, возникшим под влиянием признаков объективной стороны, являются последствия, указанные в ст. 171 УК РФ, которые определены как причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству, либо извлечение дохода в крупном размере, т.е. суммы, превышающей два миллиона двести

¹ Теория доказательств в советском уголовном процессе / отв. ред. Н.В. Жогин. – Изд. 2-е испр. и доп. – М.: «Юридическая литература», 1973. – С. 164.

² Уголовное право. Общая часть: Учебник. Издание второе переработанное и дополненное / Под ред. А.И. Чучаева. — М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»: ИНФРА-М, 2008. — С. 88.

³ Преступления в сфере экономической деятельности : лекция по учебной дисциплине «Уголовное право» / В.Н. Винокуров; Кафедра уголовного права и криминологии (кафедра №6). – Красноярск : СибЮИ ФСКН России, 2013. – С. 7.

пятьдесят тысяч рублей (примечание к ст. 170.2 УК РФ). Из этого следует, что вторым непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие законную экономическую деятельность граждан, организаций и государства. Таким образом, отсутствие ранее названных объектов исключает состав преступления, предусмотренный ст. 171 УК РФ.

Как было указано ранее, помимо объекта событие преступления включает в себя еще и общественно опасное деяние, способ, время, место, наступившие последствия.

Общественно-опасное деяние заключается в осуществлении предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности. В данном случае речь идет о самостоятельной, исполняемой на собственный риск деятельности, направленной на постоянное получение прибыли от пользования имуществом, реализации товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке¹. Таким образом, сама по себе предпринимательская деятельность – нормальное явление, которое необходимо для поддержания экономики страны. Следовательно, преступление начинается там, когда данная деятельность осуществляется вопреки нормам законодательства РФ.

Законность предпринимательской деятельности в сфере фармацевтики, как указано в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18.11.2004 № 23² «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве»³, определяется исходя из признаков, указанных в понятии. Таковыми являются: 1) самостоятельная деятельность; 2) осуществляется на свой риск; 3) деятельность направлена на систематическое получение прибыли; 4) получение прибыли от

¹ "Российская газета", N 238-239, 08.12.1994, п. 1 ст. 2

² Далее по тексту – ППВС РФ

³ "Российская газета", N 271, 07.12.2004

пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг; 5) осуществляется лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

На основании вышеизложенного, можно предположить, что событие незаконной предпринимательской деятельности в сфере фармацевтики состоит в совершении действий, осуществляемых на свой риск и направленных на систематическое получение прибыли от реализации лекарственных препаратов, самовольно, не на законных основаниях и причиняющих крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряженных с извлечением дохода в крупном размере¹.

Для более детального изучения незаконной предпринимательской деятельности, рассмотрим формы её осуществления:

Первой формой незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности является ее осуществление без регистрации, которая выражается в следующем:

1) осуществление этой деятельности без обращения и подачи соответствующего пакета документов в территориальные органы Федеральной налоговой службы Российской Федерации;

2) осуществление этой деятельности после подачи документов в региональные органы Федеральной налоговой службы, не дожидаясь решения по данному вопросу;

3) осуществление этой деятельности после получения отказа в государственной регистрации;

4) осуществление этой деятельности после внесения в единый государственный реестр записи о ликвидации или реорганизации

¹ Новая редакция Уголовного Кодекса Российской Федерации с Комментариями к статьям [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://ukodeksrf.ru/ch-2/rzd-8/gl-22/st-171-uk-rf>, свободный. Дата обращения: 04.03.2017.

юридического лица, а также после аннулирования свидетельства о государственной регистрации индивидуального предпринимателя¹.

В любом случае, в п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 № 23 (ред. от 07.07.2015) "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве" указано, что осуществление предпринимательской деятельности в сфере фармацевтики без регистрации будет иметь место лишь в тех случаях, когда в едином государственном реестре для юридических лиц и едином государственном реестре для индивидуальных предпринимателей отсутствует запись о создании такого юридического лица или приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя, либо содержится запись о ликвидации юридического лица или прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Второй формой незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности является ее осуществление без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна. Данная форма по нашему мнению более полно раскрыта Н.А. Лопашенко:

1) лицо (индивидуальный предприниматель, учредитель, собственник, руководитель коммерческой или иной аптечной организации) занимается предпринимательской деятельностью, требующей лицензирования, не обращаясь в лицензирующие органы за соответствующей лицензией;

2) деятельность осуществляется после подачи заявления о предоставлении лицензии, но до принятия решения о нем;

3) деятельность ведется после получения решения лицензирующего органа об отказе в предоставлении лицензии;

4) деятельность осуществляется после приостановления лицензирующим органом действия лицензии;

¹ Запивалов Д.А. Методика расследования незаконного предпринимательства: Дис. ...к.ю.н. Москва, 2010. – С. 28.

- 5) деятельность осуществляется после аннулирования лицензии решением суда на основании заявления лицензирующего органа;
- б) деятельность осуществляется по истечении срока действия лицензии;
- 7) лицензионная деятельность осуществляется по лицензии, принадлежащей другой аптечной организацией;
- 8) лицензионная деятельность осуществляется после утраты лицензией юридической силы¹.

Примером осуществления предпринимательской деятельности без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна, может послужить уголовное дело в отношении гр. Зибзибадзе Р.Р., рассмотренное Чертановским районным судом г. Москвы 17.02.2016 года. Так, гр. Зибзибадзе Р.Р., являясь генеральным директором ООО «<данные изъяты>», имея умысел на незаконное извлечение прибыли в особо крупном размере от осуществления предпринимательской деятельности без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна, достоверно зная, что, в соответствии с требованиями ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 04.05.2011г. № 99-ФЗ и Положения «О лицензировании фармацевтической деятельности», утвержденного постановлением Правительства РФ от 22.12.2011г. № 1081, необходимо получение государственной лицензии на осуществление фармацевтической деятельности, выдаваемой Федеральной Службой по надзору в сфере здравоохранения, именно по месту осуществления данной деятельности, открыл аптечный пункт розничной торговли лекарственными средствами. Фактически не обладая правом осуществлять розничную торговлю лекарственными средствами, их изготавливать и хранить, незаконно осуществлял фармацевтическую деятельность, а именно розничную торговлю лекарственными средствами без права

¹ Лопашенко Н.А. Преступления в сфере экономики: авторский комментарий к уголовному закону (раздел VIII УК РФ). М., 2006. С. 152.

изготовления лекарственных средств. Всего за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности гр. Зибзибадзе Р.Р. получил доход в размере 12 457 607 руб. 67 коп., что является особо крупным размером. Гр. Зибзибадзе Р.Р. был признан виновным в совершении преступления, предусмотренного п. «б» ч. 2 ст. 171 УК РФ, за которое ему было назначено наказание в виде штрафа в размере 200 000 рублей¹.

Событие преступления не может считаться достаточно выясненным, если не установлен *способ совершения преступления*, который представляет собой систему действий, приемов, операций, направленную на достижение преступной цели и объединенную единым пространственно-временным периодом².

Осуществление незаконного предпринимательства в сфере фармацевтики может выражаться в следующих способах: реализация лекарственных средств; изготовление лекарственных средств по рецептам врачей и др. Более того указанные способы совершаются без регистрации или без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна³. Установление всех действий, приемов, операций, совершенных при осуществлении незаконной предпринимательской деятельности, необходимо для определения цели совершения преступления (извлечение выгод для аптечной организации или причинения ущерба гражданам, организациям или государству) и мотива.

Время и место при расследовании незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности выполняют конкретизирующую и индивидуализирующую функции. В силу того, что незаконное предпринимательство – преступление средней тяжести, то можно предположить, что установление времени совершения может

¹ Приговор Чертановского районного суда г. Москвы от 17.02.2016 г., № 01-0099/2016

² Курс криминалистики. Общая часть / Отв. ред. В.Е. Корноухов. – М.: Юристъ, 2000. С. – 44.

³ Запивалов Д.А. Указ.соч. с.52

служить основанием прекращения уголовного преследования за истечением срока давности, который составляет 6 лет с момента совершения преступления.

К другим обстоятельствам совершения преступления согласно п. 1 ч. 1 ст. 73 УПК РФ относятся те обстоятельства, которые устанавливают последствия соответствующих действий, в том числе характер и размер ущерба. Поскольку законодатель выделил эти обстоятельства в самостоятельный пункт 4 ч. 1 ст. 73 УПК РФ, то они будут рассматриваться в последующем в рамках данного дипломного исследования.

Таким образом, рассмотрев элементы события преступления, представим их связь между собой, а также с другими элементами предмета доказывания.

Определить объект преступления практически означает найти в ходе расследования ответы на вопросы: 1) кому причинен ущерб преступлением; 2) на что было направлено преступное посягательство. При этом ответ на первый вопрос связан с исследованием обстоятельств, составляющих событие преступления, и с конкретизацией размера ущерба (п. 4 ч. 1 ст. 73 УПК РФ). Например, установление непосредственного объекта – нарушение нормального развития экономики и соблюдения финансовых интересов государства – будет иметь значение для определения размера ущерба государству. Выяснение же второго вопроса переплетается с выяснением обстоятельств, относящихся к виновности обвиняемого (к субъективной стороне преступления – форме его вины (п. 2 ч. 1 ст. 73 УПК РФ)).

Рассматривая отдельные формы незаконной предпринимательской деятельности в сфере фармацевтики, а также способы ее осуществления, необходимо отметить, что они связаны с элементами прямого умысла – осознанием общественно-опасных последствий и желанием наступления таковых. В частности, осуществляя незаконную предпринимательскую

деятельность в сфере фармацевтики, лицо осознает факт нарушения нормативно-правовых актов, регламентирующих порядок этой деятельности и необходимость таких действий. Соответственно, установление в ходе расследования данного факта незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности будет доказывать наличие элементов прямого умысла - осознание общественно-опасных действий, желание наступления преступного результата.

При этом способом установления события преступления (время, места, способа и других обстоятельств совершения преступления), как элемента предмета доказывания, является проведение полного комплекса оперативно-розыскных мероприятий оперативными подразделениями (например наблюдение, опрос, наведение справок) на начальном этапе и использования содействия граждан органам, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность.. В дальнейшем полученная информация предоставляется в установленном Законом порядке и используется следователем для возбуждения уголовного дела, проведения первоначальных следственных действий направленных на установление всех признаков данного элемента предмета доказывания.

Виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы.

При рассмотрении данного вопроса, законодатель использует уголовно-процессуальное понятие «виновность» и уголовно-правовое понятие – форма вины и мотивы.

Законодатель в ст. 73 УПК РФ под установлением «виновности» понимает выявление лица, совершившего преступления, и доказанность того, что данное лицо может выступать в качестве субъекта преступления (возраст, вменяемость)¹. Аналогичная точка зрения содержится в работе А.

¹ Токарева А. А., Максименко Г. С. Виновность в уголовном процессе [Текст] // Юридические науки: проблемы и перспективы: материалы IV междунар. науч. конф. (г. Казань, май 2016 г.). — Казань: Бук, 2016. — С. 251-254.

Р. Белкина: «... доказывание виновности обвиняемого в совершении преступления подразумевает выяснение двух существенных вопросов. Подлежит выяснению, кто совершил общественно опасное деяние, совершил ли его обвиняемый»¹.

Уголовно-правовое понятие конкретизирует уголовно-процессуальное понятие признаками субъективной стороны преступления.

Субъектом незаконного предпринимательства является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В п. 10 ППВС РФ от 18.11.2004 указано, что субъектом может быть как лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, так и лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

При осуществлении аптечной организацией (независимо от ее формы) незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности ответственности подлежит лицо, на которое в силу его служебного положения постоянно, временно или по специальному полномочию были непосредственно возложены обязанности по руководству организацией, а также лицо, фактически выполняющее обязанности или функции руководителя организации. К таковым в данной деятельности относится должность генерального директора, которая утверждается Приказом аптечной организации. Как правило, данную должность занимает непосредственно учредитель (собственник) аптечной организации.

В п. 11 этого же постановления указано, что если лицо (за исключением руководителя организации или лица, на которое постоянно, временно или по специальному полномочию непосредственно возложены обязанности по руководству организацией) находится в трудовых отношениях с организацией или индивидуальным предпринимателем,

¹ Белкин А. Р. Теория доказывания в уголовном судопроизводстве. — М., 2005. — С. 16.

которые осуществляют свою деятельность без регистрации, без специального разрешения (лицензии), то выполнение этим лицом обязанностей, вытекающих из трудового договора, не содержит состава преступления, предусмотренного статьей 171 УК РФ (к таковым относятся фармацевты).

Форма вины и мотивы – конкретизация уголовно правовой нормы. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект осознает, что осуществляет незаконную предпринимательскую деятельность в сфере фармацевтики без регистрации либо без лицензии в случаях, когда она обязательна, и желает так действовать, извлекая крупный доход; либо он осознает незаконность своих действий, предвидит, что в результате его действий возможно или неизбежно будет причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству, и желает наступления этих преступных последствий¹.

Установление субъективной стороны (прямого или косвенного умысла, мотива) незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности основано на изучении характера и способа действия лица, его предшествующего и последующего поведения, особенностей личности и других обстоятельств, входящих в предмет доказывания. Именно ссылаясь на объективно существующие обстоятельства, связанные с событием, (а не только на показания обвиняемого) должен обосновываться вывод о субъективной стороне деяния в целом.

Виновность субъекта незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности в основном устанавливается посредством проведения такого следственного действия, как допрос субъекта, либо фармацевтов аптечной организации по данному вопросу, а также посредством дачи поручений следователем сотрудникам оперативных

¹ Интернет ресурс: <http://www.ugolkod.ru/kommentarii-k-st-171-uk-rf>. Дата обращения: 16.12.2016

подразделений органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность с целью выведывания информации, позволяющей ориентировать следователя на подтверждение виновности лица, либо установить иные факты, которые могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу. Также немаловажным элементом будет являться привлечение ранее лица к административной ответственности по ст. 14.1 КоАП РФ, что будет характеризовать собой прямой умысел на получение дохода в крупном размере (особо крупном) от незаконной предпринимательской деятельности в сфере фармацевтики.

Обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого.

Здесь речь идет о процессуальном «дополнении» требования уголовного закона об установлении субъекта преступления. Помимо установочных сведений (анкетных данных) о личности, необходимо выявить обстоятельства, характеризующие подозреваемого в социальном плане как с положительной, так и с отрицательной стороны: его отношение к труду, семье, коллективу, заслуги, награды, прошлые судимости, а также состояние здоровья, наличие иждивенцев, обстоятельства исключающие ответственность и т.п.¹

Более обширный и систематизированный перечень по видам сведений приводит А.В. Смирнов. Круг обстоятельств, характеризующих личность, целесообразно подразделить на следующие группы:

а) *социально-демографические* признаки (фамилия, имя, отчество, пол, место жительства, возраст, семейное положение, профессия, образование и т.д.);

б) *социально-правовой* статус личности (гражданство, место работы, должность, звания, государственные награды и проч.);

¹ Уголовный процесс: учебник для бакалавров / отв. ред. А.П. Кругликов. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2015. – 220 С.

в) обстоятельства, характеризующие лицо как *члена социальной общности* (наличие иждивенцев, поведение в быту, на работе, отношение к моральным нормам и т.п.);

г) *физические и психофизиологические* признаки личности – наличие заболеваний, психических расстройств или иных болезненных состояний психики, алкогольная или наркотическая зависимость и др.¹

Данные обстоятельства взаимодействуют с п. 6, 7 ч. 1 ст. 73 УПК РФ, так как их установление необходимо при назначении наказания, освобождении от уголовной ответственности и наказания (п. 5, 6 ч. 1 ст. 73 УПК РФ).

Применительно к фармацевтической деятельности, субъект, то есть генеральный директор (руководитель, учредитель) аптечной организации характеризуется как лицо, обладающее специальными знаниями в данной отрасли ввиду непосредственного его участия в создании аптечной организации, который знал о том, что данная деятельность, осуществляется с наличием лицензии на ее разрешение, а также с учетом правил и требований, установленных нормативно-правовыми актами, регламентирующими данную деятельность. В частности к таковым относятся Постановление Правительства РФ от 22.12.2011 N 1081 (ред. от 23.09.2016) "О лицензировании фармацевтической деятельности" (вместе с "Положением о лицензировании фармацевтической деятельности")², Федеральный закон от 04.05.2011 N 99-ФЗ (ред. от 30.12.2015) "О лицензировании отдельных видов деятельности" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)³ и др.

Как ранее было сказано, совокупность таких элементов, как способ совершения и обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого,

¹ Уголовный процесс: учебник / А.В. Смирнов, К.Б. Калиновский ; под общ.ред. А.В. Смирнова. – 6-е изд., перераб. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2015. – 198 С.

² "Российская газета", N 297, 31.12.2011

³ "Российская газета", N 97, 06.05.2011

могут служить основанием для определения элементов субъективной стороны – осознания общественной опасности действий.

Характер и размер вреда, причиненного преступлением.

Как было указано ранее, причинение ущерба незаконной предпринимательской деятельностью в сфере фармацевтики гражданам, организациям или государству, а также извлечение дохода в крупном размере, относятся к событию преступления, однако законодателем выделено в отдельную категорию. Поэтому рассмотрим подробнее данный элемент предмета доказывания.

Диспозиция ст. 171 УК РФ оставляет открытым вопрос, касающийся понятия ущерба, реального ущерба или ущерба вместе с упущенной выгодой. В данном случае следует сказать, что Б.В. Волженкин¹ считает под ущербом от незаконной предпринимательской деятельности, как реальный ущерб, так и упущенную выгоду. В.И. Тюнин придерживается противоположной точки зрения и утверждает, что ущерб от незаконной предпринимательской деятельности может быть только реальным и выражаться в фактической утрате потерпевшей стороной материальных средств, измеряемых в денежном выражении².

Более точной и приемлемой является первая позиция, т.к. согласно ч. 2 ст. 15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Упущенной выгодой является неполученный доход, на который увеличилась бы имущественная масса лица, право которого нарушено,

¹ Волженкин Б.В. Преступления в сфере экономической деятельности по уголовному праву России. СПб. 2007. – 203 С.

² Тюнин В.И. Уголовная ответственность за незаконное предпринимательство (некоторые проблемы анализа и квалификации) // Следователь. 2000, № 6. – 3 С.

если бы нарушения не было. Поскольку упущенная выгода представляет собой неполученный доход, при разрешении споров, связанных с ее возмещением, следует принимать во внимание, что ее расчет, как правило, является приблизительным и носит вероятностный характер. Это обстоятельство само по себе не может служить основанием для отказа в иске. Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы (ч. 2 ст. 15 ГК РФ)¹.

Результаты анкетирования сотрудников по данному вопросу указывают на наличие проблем в практической деятельности, связанных с отсутствием необходимых рекомендаций при расследовании преступлений данной категории. А именно, 77,7% из числа опрошенных считают, что при определении ущерба не следует учитывать упущенную выгоду, что является в корне неверным суждением. Ввиду имеющейся нормы, предусмотренной ч. 2 ст. 15 ГК РФ, которая определяет под убытком как реальный ущерб, так и вместе с ним упущенную выгоду.

Также важным является вопрос, касающийся понимания дохода от незаконной предпринимательской деятельности в сфере фармацевтики. В п. 12 ППВС РФ от 18.11.2004 г. указано, что под доходом в статье 171 УК РФ следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности.

Уголовный закон в примечании к ст. 170.2 УК РФ определяет, что крупным ущербом и соответственно доходом в настоящей статье признается ущерб и доход, сумма которого превышает два миллиона двести пятьдесят тысяч рублей, а особо крупным – девять миллионов рублей.

¹ "Российская газета", N 140, 30.06.2015

Рассматривая данный вопрос, можно предположить, что установление ущерба невозможно без установления объекта посягательства, поэтому данный элемент взаимодействует с событием преступления (п. 1 ч. 1 ст. 73 УПК РФ), формой вины и мотивами (п. 2 ч. 1 ст. 73 УПК РФ), обстоятельствами, которые смягчают или отягчают наказание (п. 6 ч. 1 ст. 73 УПК РФ) и которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания (п. 7 ч. 1 ст. 73 УПК РФ).

Обстоятельства, исключаящие преступность и наказуемость деяния.

Как отмечает А.Р. Белкин, в качестве таковых может рассматриваться следующее: необходимая оборона, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, крайняя необходимость, физическое или психическое принуждение, обоснованный риск, исполнение приказа или распоряжения (ст. 37-42 УК РФ)¹.

Данные обстоятельства имеют место в момент совершения общественно опасного деяния, поэтому они должны устанавливаться при определении события преступления. И это говорит о тесной взаимосвязи с другими фактами, включенными в предмет доказывания, а именно с п. 1 ч. 1 ст. 73 УПК РФ – событием преступления, что означает значимость и неразрывность каждого из элементов предмета доказывания.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.

Обстоятельства, смягчающие наказание, указаны в ст. 61 УК РФ, которые должны быть доказаны вне зависимости от того, ходатайствует кто-либо об их выяснении. Подлежат доказыванию и обстоятельства, отягчающие наказание, указанные в ст. 63 УК РФ, которые должны быть доказаны еще в процессе предварительного расследования, так как в противном случае они не будут учтены судом при назначении наказания.

¹ Белкин А. Р. Теория доказывания в уголовном судопроизводстве. — М., 2005. — С. 17

Данные обстоятельства соотносятся с элементами события преступления, либо с элементами обстоятельств, характеризующих личность обвиняемого.

Обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности.

Таковыми являются: деятельное раскаяние, примирение с потерпевшим, по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности, назначение судебного штрафа, истечение сроков давности, возможность применения к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 75, 76.1, 76.2, 78, 90 УК РФ); изменение обстановки, болезнь осужденного, беременность осужденной либо наличие у нее малолетних детей (ст. 80.1, 81, 82 УК РФ).

Применительно к незаконному предпринимательству в сфере фармацевтической деятельности основным обстоятельством, которое может повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности, является обстоятельство, предусмотренное ст. 76.1 УК РФ. Согласно ч. 2 данной статьи, лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 171 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если возместило ущерб, причиненный гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере двукратной суммы причиненного ущерба, либо перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления.

Согласно п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15.11.2016 N 48 "О практике применения судами законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности за преступления в сфере предпринимательской и иной экономической

деятельности"¹, лицо признается впервые совершившим преступление, если оно не имеет неснятую или непогашенную судимость за преступление, предусмотренное той же статьей, от ответственности по которой оно освобождается.

Подводя итог первому параграфу первой главы, целесообразно акцентировать внимание на ее основных элементах, которые раскрывают предмет доказывания незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности:

1. Способом установления события преступления является проведение комплекса оперативно-розыскных мероприятий оперативными подразделениями (например наблюдение, опрос, наведение справок, проверочная закупка) и использования содействия граждан органам, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность. В дальнейшем данная информация предоставляется в установленном Законом порядке и используется следователем для установления всех признаков данного элемента предмета доказывания.

2. Субъектом незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности является лицо, занимающее должность генерального директора, которая утверждается Приказом аптечной организации. Как правило, данную должность занимает непосредственно учредитель (собственник) аптечной организации.

3. При установлении виновности лица немаловажным элементом будет являться привлечение ранее лица к административной ответственности по ст. 14.1 КоАП РФ, что будет характеризовать собой прямой умысел на получение дохода в крупном размере (особо крупном) от незаконной предпринимательской деятельности в сфере фармацевтики.

4. Норма, предусмотренная ч. 2 ст. 15 ГК РФ, определяет, что наравне с причиненным реальным ущербом следует учитывать упущенную выгоду.

¹ "Российская газета", N 266, 24.11.2016

5. Согласно ч. 2 ст. 76.1 УК РФ лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 171 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если возместило ущерб, причиненный гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере двукратной суммы причиненного ущерба, либо перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления.

6. В процессе расследования незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности должен быть направлен на установление трех основных элементов структуры предмета доказывания: 1) событие преступления; 2) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы; 3) характер и размер вреда, причиненного незаконной предпринимательской деятельностью. Которые в свою очередь включают в себя остальные элементы предмета доказывания, следовательно, установление основных элементов структуры влечет за собой установление остальных.

§2 Типовые исходные ситуации при расследовании незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности

Анализ обозначенного в названии настоящей главы аспекта необходимо начать с мнения ученых по определению «исходных ситуаций расследования». Так, В.К. Гавло предлагает следующее определение: «Исходные ситуации расследования. Они складываются в момент возбуждения уголовного дела и характеризуют ход и состояние расследуемого события на его первоначальном этапе. Их фактической базой являются достаточные данные, указывающие на признаки

преступления, которые содержатся в первичных материалах, поступивших к следователю, и служат основанием для возбуждения уголовного дела, а затем фактические и иные данные, полученные следователем в ходе и условиях первоначального этапа расследования»¹. И как считает О.А. Суров: «в определенной мере это не определение, а описание, которое раскрывает содержание конкретной исходной следственной ситуации, также в ее содержании В.К. Гавло включил не только сведения, которые содержатся в первичных материалах о преступлении, но и те, которые получены на первоначальном этапе расследования, что вряд ли оправданно». Что является верным замечанием, поэтому им было предложено полное и конкретное определение, на которое можно впоследствии опираться. «Исходная типовая следственная ситуация – это элемент методики по расследованию преступлений, отражающий типично повторяемый объем информации о совершении преступления определенного вида, содержащийся в первичных материалах, обуславливающий систему и последовательность решения задач расследования. Исходную следственную ситуацию необходимо отличать от промежуточных и конечных по времени возникновения и достижения тактических целей расследования»².

Для методики расследования незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, исходные типовые следственные ситуации являются основой для планирования начального этапа расследования.

В научной литературе нет однозначного мнения, касающегося количества и содержания исходных типовых следственных ситуаций, возникающих на первоначальном этапе расследования незаконного

¹ Гавло, В.К. Теоретические проблемы и практика применения методики расследования отдельных видов преступлений: монография / В.К. Гавло. – Томск : Изд-во Томского университета, 1985. – 240 С.

² Суров, О.А. Методика по расследованию злоупотребления полномочиями в коммерческой или иной организации. Дис. ... канд.юрид. наук: 12.00.09 / Сурова О.А. – Красноярск, 2006. – 55-56 С.

предпринимательства. Так, Е.В. Маматханова выделяет четыре разновидности следственных ситуаций, типичных для этого этапа расследования:

1. Имеются сведения о признаках преступления, но круг лиц, его совершивших, не установлен.
2. Известны лишь отдельные участники преступной деятельности, эпизоды преступлений и способы их совершения.
3. Задержаны отдельные члены преступной группы, но установлены не все соучастники, эпизоды, способы преступления, неизвестны и размеры материального ущерба.
4. Известны все участники деяния и способы их преступной деятельности¹.

По мнению А.А. Барыгиной, все исходные следственные ситуации сводятся к двум вариантам:

1. Задержание лица (группы лиц), осуществляющего незаконное предпринимательство, с поличным.
2. Уголовное дело по факту осуществления незаконного предпринимательства возбуждено на основании материалов до следственной проверки, проведенной сотрудниками ОБЭП органов внутренних дел².

Кроме того, по мнению Д.А. Запивалова, основанного на анализе практики и опроса сотрудников органов внутренних дел, специализирующихся на раскрытии и расследовании экономических преступлений, исходные типовые следственные ситуации сводятся к трем видам:

¹ Маматханова Е.В. Криминалистические и правовые проблемы расследования незаконного предпринимательства и лжепредпринимательства: Дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2004. – 98 С.

² Барыгина, А.А. Процессуальные и криминалистические проблемы расследования уголовных дел о незаконном предпринимательстве: Дис. ... канд. юрид. наук. Челябинск, 2003. С. - 117

1. Имеются документально подтвержденные факты незаконного осуществления предпринимательской деятельности и установлены все или большинство лиц, причастных к совершению преступления - 69%.

2. Имеются документально подтвержденные факты незаконного осуществления предпринимательской деятельности, установлен организатор и большинство соучастников, но место нахождения их неизвестно - 18%.

3. Имеются документально подтвержденные факты незаконного осуществления предпринимательской деятельности, личности преступников не установлены— 13%¹.

И как показал анализ, самой распространенной является первая исходная следственная ситуация, обладающая большей информативностью и ясностью.

Все вышеуказанные точки зрения имеют право на существование, но мы полагаем, что исходные следственные ситуации, возникающие при расследовании незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, хорошо рассмотрены В. Е. Корноуховым. Он подразделил их на три группы:

1. Первая определяется тем, что при проведении оперативно-розыскной деятельности оперативные подразделения правоохранительных органов обнаруживают лицо (лиц) занимающееся незаконной предпринимательской деятельностью, либо организацию, не имеющую государственную регистрацию, осуществляющая незаконное оказание услуг (реализацию), в т.ч. по тем видам деятельности, для выполнения которых требуется лицензия.

2. Вторая исходная ситуация расследования вытекает тогда, когда при осуществлении оперативно-розыскной деятельности правоохранительными органами, выявляются факты реализации незаконно

¹ Запивалов, Д.А. Методика расследования незаконного предпринимательства: диссертация ... канд. юрид. Наук. Москва, 2010. С. – 100.

произведенной продукции или незаконного оказания услуг, на осуществление которых требуется наличие специального разрешения (лицензии).

3. Третья исходная ситуация характеризуется тем, что при осуществлении оперативно-розыскной деятельности правоохранительными органами обнаруживаются факты незаконной предпринимательской деятельности на предприятии-изготовителе лекарственных препаратов, действующей на законных основаниях¹.

Каждая из вышеперечисленных исходных типовых следственных ситуаций порождает систему тактических задач расследования, свойственную только ей.

Первая исходная ситуация порождает решение следующих тактических задач:

- фиксация (документирование) фактов преступной деятельности;
- установление лица (лиц), организовавшего и осуществляющего незаконную предпринимательскую деятельность;
- установление каналов закупки лекарственных препаратов, подлежащих предметно-количественному учету и отпуску по специальным рецептурным бланкам;
- установление способов реализации данных лекарственных препаратов;
- установление периода занятия незаконной предпринимательской деятельностью;
- определение дохода, полученного в результате преступной деятельности;
- установление потерпевших и размера причиненного ущерба.

Вторая исходная ситуация имеет следующую систему тактических задач:

¹ Корноухов, В.Е. Курс криминалистики. Особенная часть. Т. 2. / Отв. Ред. В.Е. Корноухов. – М.: Юристъ, 2004. С. – 152

- установление факта и объема реализации неучтенных лекарственных препаратов;
- поиск предприятия, незаконно изготавливающего данные препараты;
- установление лица (лиц), организовавшего и осуществляющего незаконную предпринимательскую деятельность;
- фиксация (документирование) фактов преступной деятельности;
- поиск иных аптечных организаций, через которые реализовывали лекарственные препараты, изготовленные в ходе незаконной деятельности;
- установление периода занятия незаконной предпринимательской деятельностью;
- определение дохода, полученного в результате преступной деятельности;
- установление потерпевших и размера причиненного ущерба.

Третья исходная ситуация порождает примерно ту же систему задач, что и первая, за исключением частного случая, которым является установление фактов оказания содействия незаконной предпринимательской деятельности руководителями законно действующих предприятий (организаций), например, предоставление помещения, оборудования, кредитование, и др.

Гораздо реже имеют место быть факты нарушения, к которым можно отнести, например, осуществление предпринимательской деятельности после аннулирования лицензии.

Для установления признаков объективной стороны состава преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ, необходимо обращаться к федеральному законодательству о лицензировании отдельных видов деятельности, а также законодательству о государственной регистрации. Поводом к возбуждению уголовного дела могут быть основания, указанные в ст. 140 УПК РФ, а именно, заявления, сообщения и рапорты об обнаружении следов преступления. И здесь также важно иметь данные

о причинении крупного ущерба или извлечении дохода в крупном размере, так как они, наряду с другими, определяют основания уголовной ответственности¹.

Первая исходная ситуация и тактические задачи расследования.

Сущность данной тактической ситуации заключается в том, что при проведении оперативно-розыскной деятельности, оперативные подразделения правоохранительных органов обнаруживают лицо (лиц) занимающееся незаконной предпринимательской деятельностью, либо организацию, не имеющую государственную регистрацию, осуществляющая незаконное оказание услуг (реализацию), в т.ч. по тем видам деятельности, для выполнения которых требуется лицензия.

Как показало анкетирование, проводимое в рамках нашего дипломного исследования, данная исходная ситуация является наиболее встречающейся на практической деятельности (77,7 %), что указывает на необходимость более детального рассмотрения данной исходной ситуации и ее тактических задач.

Способ обнаружения незаконной предпринимательской деятельности в сфере фармацевтики, а именно комплекс оперативно-розыскных мероприятий, определяет систему тактических задач, решаемых в ходе расследования преступления, который включает в себя: опрос; наведение справок; сбор образцов для сравнительного исследования; проверочная закупка; наблюдение; обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств.

Как отмечалось ранее, получение сведений оперативными сотрудниками УЭБиПК органов внутренних дел при осуществлении оперативно-розыскной деятельности происходит негласно, следовательно, участники преступления не осведомлены о выявлении их преступной

¹ Корноухов, В.Е. Курс криминалистики. Особенная часть. Т. 2. / Отв. Ред. В.Е. Корноухов. – М.: Юристъ, 2004. – 153 С.

деятельности, что обеспечивает скрытность проведения оперативно-розыскных мероприятий и внезапность проведения следственных действий. Но при этом объем полученной информации в ходе оперативно-розыскной деятельности варьирует. Так, могут быть получены сведения о местонахождении аптечной организации, в которой производится отпуск лекарственных средств, подлежащих предметно-количественному учету и отпуску по специальным рецептурным бланкам незаконно, то есть без выполнения данных условий. В других случаях к этим данным добавляются сведения об участниках незаконной деятельности. В-третьих, могут быть получены сведения о предприятиях, на которых осуществляется незаконная закупка данных лекарственных препаратов. И эти частные случаи определяют выбор и последовательность решения тактических задач. Например, если имеется оперативная информация о местонахождении аптечной организации, то последовательно решаются две тактические задачи: фиксация преступных действий и установление общего объема незаконно реализованных лекарственных средств, подлежащих предметно-количественному учету и отпуску по специальным рецептурным бланкам и параллельно с ними, после фиксации преступных последствий, осуществляется установление и поиск организаторов преступной деятельности, поиск предприятия – поставщика данных лекарственных средств. Если же в объем полученной оперативной информации входят сведения об участниках преступной деятельности, то параллельно проводят оперативно-розыскные мероприятия и следственные действия, направленные на определение общего объема незаконно реализованных лекарственных препаратов, подлежащих предметно-количественному учету и отпуску по специальным рецептурным бланкам и доказыванию причастности к совершению преступления установленного круга лиц, а затем, опять же параллельно, - поиск поставщиков данных лекарственных препаратов.

Также оперативно-розыскные мероприятия могут проводиться и гласно, это связано с тем, что в дальнейшем информация будет реализована в отношении лиц, осуществляющих незаконную предпринимательскую деятельность в сфере фармацевтики. Примером, в частности, является ранее указанный приговор Чертановского районного суда г. Москвы от 17.02.2016 г. в отношении гр. Зибзибадзе Р.Р., где при осуществлении оперативно-розыскной деятельности сотрудниками 3 ОРЧ ОЭБ и ПК УВД по ЮАО ГУ МВД России по г. Москве было проведено гласное оперативно-розыскное мероприятие «проверочная закупка», в ходе которого гр. М, участвовавший в указанном оперативно-розыском мероприятии в качестве покупателя, приобрел медицинский препарат «Сумамед» (3 таблетки дозировкой 500мг в упаковке) стоимостью 570 руб., который отпускается по рецепту, однако рецепт не был запрошен продавцом и кассовый чек на товар в установленном порядке не был оформлен. В результате дальнейших ОРМ, был установлен период, в который осуществлялась незаконная деятельность и незаконный доход в результате данной деятельности, составивший в общей сумме 12 457 607 руб. 67 коп., что является особо крупным размером¹.

Указанный выше факт определяет необходимость создания следственной группы (ст. 163 УПК РФ), в составе которой должны быть предусмотрены оперативно-следственные группы по каждому из перечисленных направлений расследования (см. рис. 1.1).

Как показывает анализ практики, сотрудники оперативных подразделений наиболее часто допускают следующую ошибку: когда появляется оперативная информация об аптечной организации, то, не выясняя всех перечисленных выше обстоятельств, проводят осмотр места происшествия, либо оперативно-розыскное мероприятие «обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств».

¹ Приговор Чертановского районного суда г. Москвы от 17.02.2016 г., № 01-0099/2016



Рис. 1.1. Первая исходная ситуация и система тактических задач

Поспешность в проведении данного следственного действия и оперативно-розыскного мероприятия, приводит к тому, что на месте преступления могут быть обнаружены лекарственные препараты, но недостаточность полученной информации не позволит в дальнейшем объективно определить период преступной деятельности. Также, вполне возможна ситуация, когда объем обнаруженной в ходе осмотра лекарственных препаратов, которые подлежат предметно-количественному учету и отпуску по специальным рецептурным бланкам, позволит виновному при ее реализации получить доход меньше 2.250.000 рублей, что исключает уголовную ответственность за данное деяние и соответственно влечет привлечение виновного к административной ответственности, предусмотренного ст. 14.1 КоАП РФ.

Примером данной ситуации может послужить решение Арбитражного суда г. Москвы от 29.08.2014 г., дело № А40-104074/2014. Сотрудники аптечного пункта ООО «Интерфарм», в нарушении лицензионных требований осуществляли неучтенное хранение лекарственных препаратов, подлежащих предметно-количественному учету, таких как: лирика (прегабалин), залдиар, трамацета (трамадол + парацетомол). Кроме того, отсутствовала приходная документация на указанные препараты, расходная документация (специальные рецептурные бланки, дающие право покупателям на их приобретение), а также сведения, подтверждающие оборот в журнале предметно-количественного учета. Лекарственные препараты рецептурного отпуска, подлежащие предметно-количественному учету, реализовывались из аптечного пункта без рецепта и кассового чека¹.

В связи с тем, что объем обнаруженных в ходе осмотра лекарственных средств, подлежащих предметно-количественному учету и отпуску по специальным рецептурным бланкам не составлял суммы, превышающей 2.250.000 рублей, ООО «Интерфарм» было привлечено к административной ответственности по ч. 3 ст. 14.1 КоАП РФ.

Целесообразно обратить внимание на то, что привлечение лица к административной ответственности по ст. 14.1 КоАП РФ не исключает проведение дальнейшего комплекса оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий с целью установления умысла лица на получение дохода от этой деятельности в крупном или особо крупном размере, что в последующем позволит привлечь его к уголовной ответственности, предусмотренной ст. 171 УК РФ.

Следовательно, с целью документирования факта осуществления незаконной предпринимательской деятельности аптечной организацией, сотрудникам оперативных подразделений при проведении доследственной

¹ Решение Арбитражного суда г. Москвы (АС г. Москвы) от 29.08.2014 г., дело № А40-104074/2014

проверки на основании оперативной информации необходимо установить следующее:

- 1) местонахождение аптечной организации, виды лекарственных препаратов, подлежащих предметно-количественному учету и отпуску по специальным рецептурным бланкам, место их хранения;
- 2) способ реализации данных лекарственных препаратов;
- 3) место и способ приобретения данных лекарственных препаратов;
- 4) лицо (лица), организовавшее незаконное предпринимательство, лица, в нем участвующие, в т.ч. и наемные работники, их связи, установление фактического места жительства, используемые средства связи;
- 5) финансирование незаконной реализации данных лекарственных препаратов (способы, источники).

Материалы, полученные в ходе осуществления оперативно-розыскной деятельности, могут быть реализованы в соответствии со ст. 11 ФЗ от 12.08.1995 № 144-ФЗ (ред. от 06.07.2016) «Об оперативно-розыскной деятельности»¹, а также Инструкцией о порядке предоставления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю, прокурору или в суд².

В процессе реализации данных материалов, следователь действует в следующих направлениях:

- 1) включает в план проведение следственных действий в аптечной организации;
- 2) в отношении участников преступления.

¹ "Собрание законодательства РФ", 14.08.1995, № 33, ст. 3349

² Приказ МВД России, Министерства обороны РФ, ФСБ России, Федеральной службы охраны РФ, Федеральной таможенной службы, Службы внешней разведки РФ, Федеральной службы исполнения наказаний, Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотиков, Следственного комитета РФ от 27.09.2013 № 776/703/509/507,1820/42/535/398/68 "Об утверждении инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд"

При этом, как уточняет Корноухов В.Е., каждое из них изучается отдельными следственно-оперативными группами, входящими в следственную группу¹.

Вторая исходная ситуация и тактические задачи расследования.

Как отмечалось ранее, способ обнаружения незаконного предпринимательства сфере фармацевтической деятельности в каждой исходной ситуации определяет систему тактических задач, решаемых в ходе расследования преступления.

Содержание второй исходной ситуации состоит в том, что при осуществлении оперативно-розыскной деятельности правоохранительными органами, выявляются факты реализации незаконно произведенной продукции или незаконного оказания услуг, на осуществление которых требуется наличие специального разрешения (лицензии). В одном случае это результат поиска аптечных организаций, что вытекает из первой исходной ситуации. В другом – сведения, полученные в ходе осуществления оперативно-розыскной деятельности, когда в официально зарегистрированных аптечных организациях обнаруживаются факты реализации незаконно изготовленных лекарственных средств. Данные частные ситуации определяют последовательность и содержание тактических задач (см. рис. 1.2).

В итоге они направлены на доказывание общего объема реализованных лекарственных средств через аптечную организацию, а также поиск и доказывание незаконной деятельности предприятия – изготовителя.

При установлении в рамках оперативно-розыскной деятельности факта реализации легальной аптечной организацией незаконно произведенных лекарственных средств необходимо, во-первых, зафиксировать данный факт, а во-вторых, определить объем

¹ Корноухов, В.Е. Курс криминалистики. Особенная часть. Т. 2. / Отв. Ред. В.Е. Корноухов. – М.: Юристъ, 2004. – 167 С.

реализованных лекарственных препаратов через данную аптечную организацию. Поэтому в данной ситуации успех расследования во многом будет зависеть от правильной организации оперативно-розыскной деятельности.

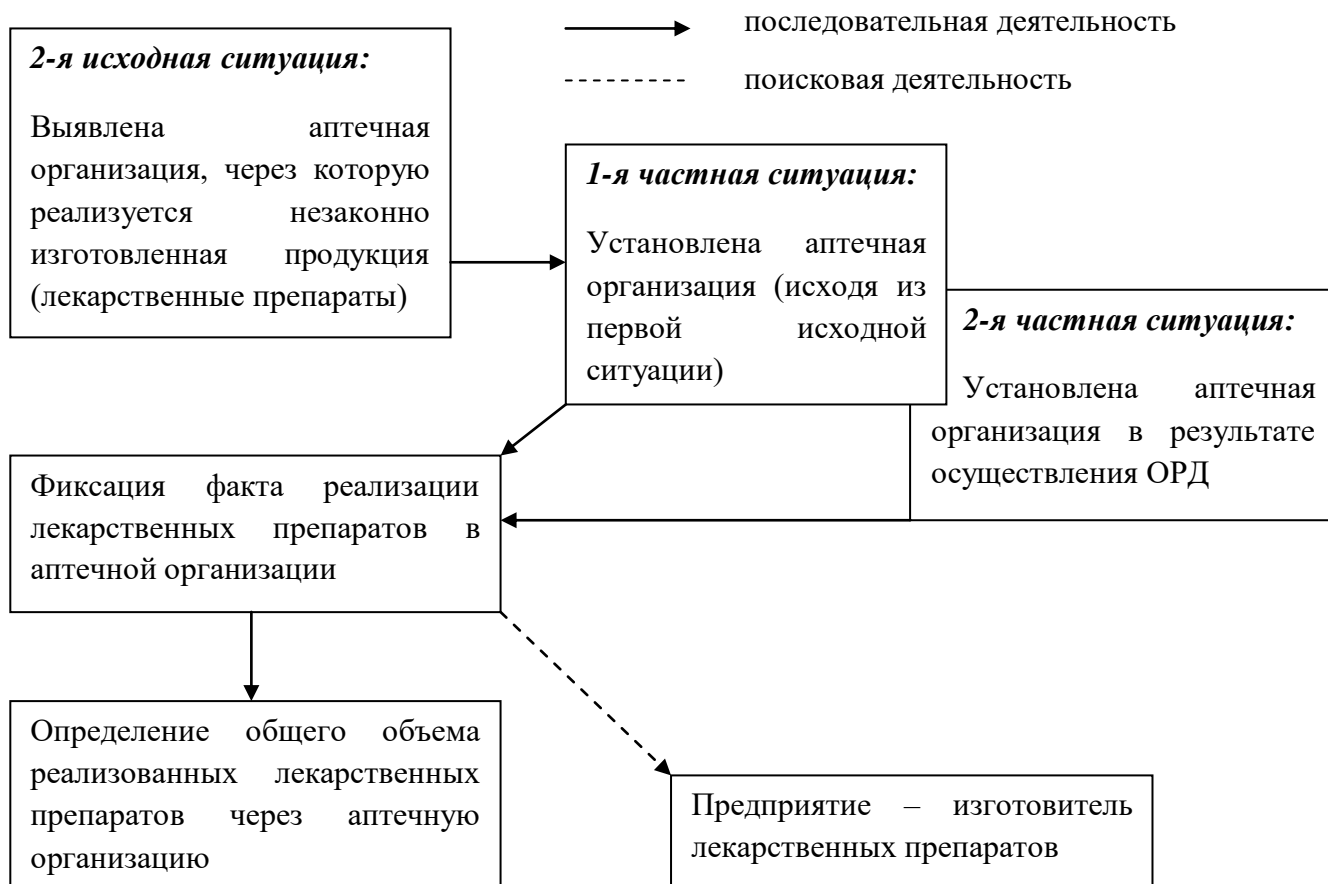


Рис. 1.2. Вторая исходная ситуация и системы тактических задач

Основанием для проведения доследственной проверки служит либо рапорт об обнаружении признаков преступления, либо заявление от пострадавшего лица. Поэтому, сотрудникам оперативных подразделений при осуществлении проверки оперативной информации о фактах реализации незаконно изготовленных лекарственных средств легальной аптечной организацией необходимо установить следующее:

1) факт наличия лекарственных препаратов, незаконно произведенных и реализованных. При этом незаконность производства лекарственных препаратов, как правило, подтверждается их низким

качеством, использованием более низкой цены по сравнению с аналогичным товаром, произведенном легально и т.п.;

2) местонахождение незаконного производства, используемое оборудование, транспорт, места складирования сырья и готовой продукции (лекарственных препаратов);

3) круг лиц, организовавших незаконное производство, лиц, в нем участвующих, в т.ч. наемных работников, их связи, фактическое местожительства.

Первоначально необходимо провести ОРМ в аптечной организации с целью установления факта реализации (продажи) незаконно изготовленных лекарственных средств, а также нахождения их на складе (проверочная закупка, осмотр). После чего следователь, на основании полученных в законном порядке материалов оперативно-розыскной деятельности, возбуждает уголовное дело и с целью установления количества реализованных лекарственных препаратов принимает решение о проведении инвентаризации в данной аптечной организации. Право требования проведения которой предусмотрено в ст. 13 ФЗ «О полиции»¹. Производство инвентаризации регламентировано Приказом Минфина РФ от 13.06.1995 № 49 (ред. От 08.11.2010) «Об утверждении Методических указаний по инвентаризации имущества и финансовых обязательств»². И в связи с тем, что сама по себе инвентаризация – это трудоемкий процесс, сущностью которого является контроль за хозяйственной деятельностью организации, то целесообразно привлечь к ее проведению специалистов контрольно-ревизионных органов Минфина РФ.

При проведении инвентаризации необходимо осуществлять контроль за работой инвентаризационной комиссии, чтобы исключить факты сокрытия незаконно произведенных и реализованных лекарственных препаратов.

¹ "Российская газета", № 25, 08.02.2011

² "Финансовая газета", № 28, 1995

Также, параллельно с проведением инвентаризации производится осмотр аптечной организации, в протоколе которого отражаются находящиеся в ней незаконно изготовленные лекарственные препараты, с указанием их местонахождения, индивидуальных признаков, цены. Помимо этого, фиксируется, что данные препараты предназначались для реализации. Далее необходимо ее должным образом упаковать и изъять, включая документы, содержащие информацию о количестве, ассортименте, источниках поступления и другие (например, «черновые» записи, сделанные фармацевтом и указывающие на поступление или продажу незаконно изготовленных лекарственных препаратов), которые также должны быть отражены в протоколе осмотра. Также необходимо проверить и отразить наличие документов (лицензии), дающих разрешение аптечной организации на указанный вид предпринимательской деятельности; накладных, счетов-фактур, сведений о регистрации организации и других документов, которые могут иметь значение для уголовного дела.

После проведения указанных оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий следователь, используя их результаты, должен допросить свидетелей – сотрудников аптечной организации (фармацевтов). Допрос собственника в качестве подозреваемого проводится в том случае, если будут обнаружены счета-фактуры (накладные) на поставку незаконно изготовленных лекарственных препаратов. В ходе допроса выясняются следующие вопросы:

- 1) кто осуществляет поставку незаконно изготовленных лекарственных препаратов;
- 2) как давно и в каких объемах поставляются данные препараты;
- 3) каким транспортом доставляются лекарственные препараты до аптечной организации;
- 4) какие сопроводительные документы предоставляются вместе с поставляемым на продажу товаром (предоставлялись ли они вообще);

5) как (за наличный расчет, безналичный) производилась оплата за поставленные лекарственные препараты, кто из фармацевтов оплачивал и кто из представителей аптечной организации, занимающейся незаконным предпринимательством, получал денежные средства;

В результате допроса собственника, а также осмотра места происшествия и анализа документов, могут быть получены сведения о предприятии-изготовителе, незаконно производящим лекарственные препараты.

Затем следователь решает вопрос о назначении бухгалтерской экспертизы (исследование содержания записей бухгалтерского учета), задача которой – на основании представленных на экспертизу материалов (документов первичного и бухгалтерского учета; протоколов осмотра, допросов и д.р.) состоит в установлении общего объема реализованных незаконно изготовленных лекарственных препаратов через аптечную организацию. А при обнаружении «черновых» записей назначается почерковедческая экспертиза, которая позволит обозначить исполнителя, а также установить, подтверждены ли официальными бухгалтерскими документами (кассовыми и др.) записи «чернового» учета о количестве и стоимости незаконно изготовленных лекарственных препаратов (конкретного вида), реализованных через аптечную организацию.

С помощью ранее указанных оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий может быть определен общий объем незаконно изготовленных лекарственных препаратов, который был реализован через аптечную организацию, что в дальнейшем позволит привлечь ее к уголовной ответственности, предусмотренной ст. 171 УК РФ. При этом также будет установлено предприятие-изготовитель данных лекарственных препаратов, установление незаконной деятельности которой будет рассмотрено далее.

Третья исходная ситуация и тактические задачи расследования.

Как ранее отмечалось, третья исходная ситуация возникает тогда, когда при осуществлении оперативно-розыскной деятельности правоохранительными органами обнаруживаются факты незаконной предпринимательской деятельности на предприятии-изготовителе лекарственных препаратов, действующей на законных основаниях.

При этом сотрудники оперативных подразделений при осуществлении оперативно-розыскной деятельности устанавливают следующее:

- 1) виды незаконно изготовленных лекарственных препаратов;
- 2) способ незаконного изготовления;
- 3) используемое оборудование, используемый транспорт, места складирования данных лекарственных препаратов;
- 4) лицо (лица), организовавшее незаконную предпринимательскую деятельность, в т.ч. их наемные работники, их связи, фактическое место жительства, используемый транспорт, средства и способы связи;
- 5) места реализации (аптечные организации) незаконно изготовленных лекарственных препаратов;
- 6) финансирование незаконной предпринимательской деятельности¹.

При установлении способа незаконного изготовления лекарственных препаратов могут возникнуть две частные ситуации:

- 1) на предприятии-изготовителе может быть организовано изготовление лекарственных препаратов, для производства которых требуется лицензия;
- 2) на предприятии-изготовителе производятся лицензируемые лекарственные препараты, но срок действия лицензии истек (см. рис. 1.3).

¹ Корноухов, В.Е. Курс криминалистики. Особенная часть. Т. 2. / Отв. Ред. В.Е. Корноухов. – М.: Юристъ, 2004. – 178 С.

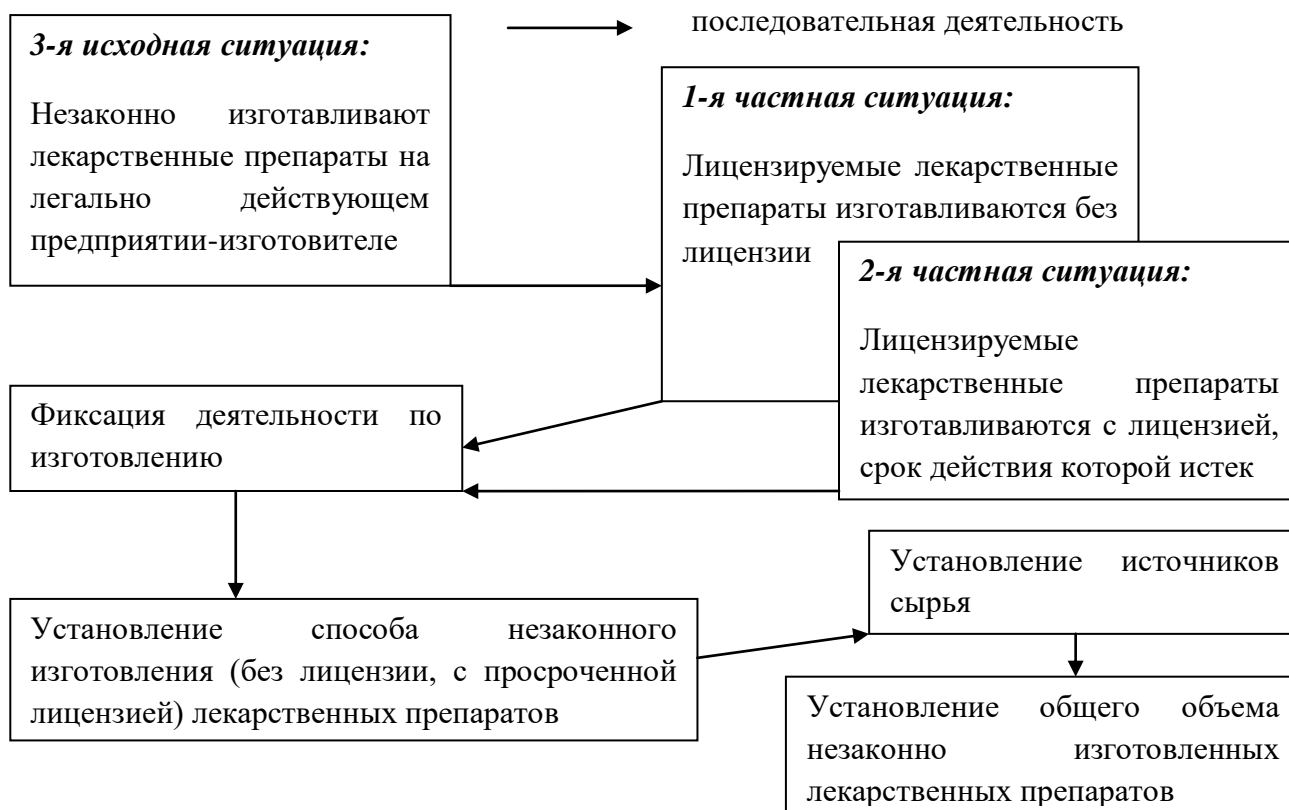


Рис. 1.3. Третья исходная ситуация и системы тактических задач

При этом каждая из указанных частных ситуаций порождает систему тактических задач с определенным содержанием.

Исходя из первой и второй частных ситуаций, необходимо установить отсутствие (окончание срока действия) лицензии и способ незаконного изготовления лекарственных препаратов. Ввиду того, что установление факта наличия или отсутствия лицензии не составляет определенного труда, то это не нуждается в обсуждении и в предложении рекомендаций.

Поэтому, вначале мы рассмотрим общую для этих двух частных ситуаций задачу – фиксацию производственной деятельности. Данная задача решается посредством комплекса действий: во-первых, производится инвентаризация как готовых лекарственных препаратов, так и компонентов (сырья) для их изготовления на складе; во-вторых, параллельно с этим, следовательно с участием бухгалтера производит

выемку производственной, бухгалтерской, нормативно-технической, технологической документации, а также «черновых» записей, касающихся изготовления лекарственных препаратов.

Результаты решения предыдущей задачи позволяют перейти к решению второй задачи – установление способа изготовления лекарственных препаратов в нарушении лицензионных требований. Способами изготовления данной продукции являются:

1) операции по изготовлению лекарственных препаратов в нарушении лицензионных требований обычно не оформляются документально;

2) нелегализованные лекарственные препараты не имеют отношения к лекарственным препаратам, которые производятся на законных основаниях;

3) нелегализованные лекарственные препараты изготавливаются из учтенных компонентов (сырья), излишки которых возникают в процессе легального изготовления.

Следовательно, для установления способов изготовления нелегализованных лекарственных препаратов проводит следственный эксперимент с привлечением технолога, в ходе которого целесообразно применить следующие методы:

1) контрольный запуск компонентов (сырья) в изготовление;

2) выпуск контрольной партии лекарственных препаратов;

3) пооперационный анализ в процессе изготовления (в том случае, если процесс изготовления лекарственного препарата включает в себя несколько стадий).

Результаты решения ранее указанных двух задач побуждают к назначению и проведению судебно-экономической экспертизы с целью определения полученного дохода в крупном размере в результате производства и дальнейшей реализации незаконно изготовленных лекарственных препаратов.

На основании проведенного исследования целесообразно сделать общие выводы, которые содержат в себе основные моменты, на которые необходимо обратить внимание, как сотрудникам оперативного подразделения, так и следователю при проведении предварительного следствия по уголовному делу:

1. Способом обнаружения незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности является проведение комплекса оперативно-розыскных мероприятий, которые определяют систему тактических задач, включающие в себя: опрос; наведение справок; сбор образцов для сравнительного исследования; проверочная закупка; наблюдение; обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств.

2. Привлечение лица к административной ответственности по ст. 14.1 КоАП РФ не исключает проведение дальнейшего комплекса оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий с целью установления умысла лица на получение дохода от этой деятельности в крупном или особо крупном размере, что в последующем позволит привлечь его к уголовной ответственности, предусмотренной ст. 171 УК РФ.

3. С целью установления количества реализованных лекарственных препаратов проводится инвентаризация в аптечной организации с привлечением к ее проведению специалистов контрольно-ревизионного органа Министерства финансов РФ. Право требования проведения которой предусмотрено в ст. 13 ФЗ «О полиции»¹. Производство инвентаризации регламентировано Приказом Минфина РФ от 13.06.1995 № 49 (ред. От 08.11.2010) «Об утверждении Методических указаний по инвентаризации имущества и финансовых обязательств»².

¹ "Российская газета", № 25, 08.02.2011

² "Финансовая газета", № 28, 1995

4. Для установления общего объема реализованных лекарственных средств через аптечную организацию следователь назначает проведение бухгалтерской экспертизы (исследование содержания записей бухгалтерского учета).

ГЛАВА 2. ТАКТИЧЕСКАЯ ЗАДАЧА «УСТАНОВЛЕНИЕ ДОХОДА, ПОЛУЧЕННОГО В РЕЗУЛЬТАТЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ НЕЗАКОННОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА В СФЕРЕ ФАРМАЦЕВТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ»

Прежде чем перейти к установлению дохода, необходимо определиться с тем, что под ним понимается.

Так, ряд специалистов под доходом подразумевали сумму выручки, полученную от занятия незаконной предпринимательской деятельностью за вычетом всех понесенных расходов, связанных с этой деятельностью. Данный подход поддерживается и Н.А. Лопашенко, которая утверждает, что «именно такое понимание дохода, во-первых, соответствует грамматическому значению этого термина. Во-вторых, оно позволяет установить реальный ущерб, который причиняется объекту незаконного предпринимательства, и, следовательно, определить степень общественной опасности деяния. В-третьих, только такое понимание соответствует конституционному принципу справедливости»¹.

Судебная практика также периодически шла по этому пути. Так, 25 ноября 1998 г., рассматривая дело Кондратьевой, Президиум Верховного Суда РФ пришел к выводу, что доход, о котором указывается в ст. 171 УК, составляет фактически по своему объему прибыль от незаконной предпринимательской деятельности за вычетом расходов, связанных с ее осуществлением².

Профессор П.С. Яни справедливо считал: «Ранее практика, основанная, к сожалению, на решениях высшего судебного органа, создавала такую странную ситуацию, когда с возрастанием затрат на преступную деятельность уменьшалась возможность привлечения к

¹ Караханов А. «Круглый стол» в Институте правовой охраны собственности и предпринимательства Российского национального комитета Международной торговой палаты // Уголовное право. 2004, N 2. С. 139.

² Постановление Президиума Верховного Суда РФ № 1061 по делу Кондратьевой // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000, N 7. С. 14.

уголовной ответственности»¹. Ряд других специалистов занимал совершенно противоположную позицию и определял доход как всю сумму выручки без учета понесенных расходов в результате осуществления незаконной предпринимательской деятельности.

Пленумом Верховного суда РФ от 18.11.2004 г. совершенно верно в п. 12 дано разъяснение о том, что под доходом в ст. 171 УК РФ следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением этой деятельности.

Разобравшись с тем, что понимается под доходом от незаконной предпринимательской деятельности в сфере фармацевтики, целесообразно перейти к его установлению. Для этого необходимо учитывать ряд особенностей, которые обусловлены, во-первых, установленными в бухгалтерском учете правилами учета доходов и расходов, во-вторых, исходными ситуациями, которые были рассмотрены ранее.

Первой особенностью является наличие закрепленного системой нормативно-правового регулирования порядка установления доходов и расходов, которым должен руководствоваться эксперт при проведении бухгалтерской экспертизы.

Так, нормативно-правовыми актами, определяющими доход в бухгалтерском учете, являются Федеральный закон от 06.12.2011 N 402-ФЗ (ред. от 23.05.2016) "О бухгалтерском учете"², Приказ Минфина России от 06.05.1999 N 32н (ред. от 06.04.2015) "Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету "Доходы организации" ПБУ 9/99"³ и Приказ Минфина России N 86н, МНС России N БГ-3-04/430 от 13.08.2002 (с изм.

¹ Яни П. С. Незаконное предпринимательство и легализация преступно приобретенного имущества // Законность. 2005, N 3. С. 8.

² "Российская газета", N 278, 09.12.2011

³ "Российская газета", N 116, 22.06.1999 (начало - п. 13 Положения), N 117, 23.06.1999 (п. 13 Положения - конец)

от 17.05.2012) "Об утверждении Порядка учета доходов и расходов и хозяйственных операций для индивидуальных предпринимателей"¹ в части касающемся бухгалтерского учета у индивидуальных предпринимателей.

В соответствии со ст. 2 ПБУ 9/99 "Доходы организации" под доходами организации понимается увеличение экономических выгод в результате поступления активов (денежных средств, иного имущества) и (или) погашения обязательств, приводящее к увеличению капитала этой организации, за исключением вкладов участников (собственников имущества). При этом согласно ст. 4 этого же Приказа, доходы организации в зависимости от их характера, условия получения и направлений деятельности организации подразделяются на: доходы от обычных видов деятельности и прочие доходы.

Доходами от стандартных видов деятельности является выручка от продажи продукции и товаров, поступления, связанные с выполнением работ, оказанием услуг (далее - выручка). В случае, касающемся осуществления предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, выручкой является доход, полученный от продажи лекарственных препаратов.

К прочим доходам относятся: прибыль, полученная организацией в результате совместной деятельности (по договору простого товарищества); проценты, полученные за предоставление в пользование денежных средств организации, а также проценты за использование банком денежных средств, находящихся на счете организации в этом банке; штрафы, пени, неустойки за нарушение условий договоров и др.

Согласно ст. 12 этого же Приказа, выручкой признается в бухгалтерском учете при наличии следующих условий:

а) организация имеет право на получение этой выручки, вытекающее из конкретного договора или подтвержденное иным соответствующим образом;

¹ "Российская газета", N 171, 11.09.2002

б) сумма выручки может быть определена;

в) имеется уверенность в том, что в результате конкретной операции произойдет увеличение экономических выгод организации.

г) право собственности (владения, пользования и распоряжения) на продукцию (товар) перешло от организации к покупателю или работа принята заказчиком (услуга оказана);

д) расходы, которые произведены или будут произведены в связи с этой операцией, могут быть определены.

Если в отношении денежных средств и иных активов, полученных организацией в оплату, не исполнено хотя бы одно из названных условий, то в бухгалтерском учете организации признается кредиторская задолженность, а не выручка.

Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод о том, что имеется порядок, четко регламентированный нормативно-правовыми положениями, который должен быть соблюден при обосновании установленного размера дохода организации, полученного при осуществлении предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности. Но, в той ситуации, когда представляется невозможным установить доход от незаконной продажи лекарственных препаратов, то он устанавливается исходя из цены, по которой в сравнимых обстоятельствах организация определяет выручку в отношении аналогичных лекарственных препаратов. Сравнимаемыми обстоятельствами могут быть данные о выручке аналогичных аптечных организаций, осуществляющих свою деятельность на законных основаниях. Эти данные будут иметь значение только для последующего определения дохода в ходе судебно-экономической экспертизы. По результатам исследования этих данных эксперт может дать только условный вывод. Условность вывода будет состоять в том, что эксперт, исходя из содержания документов, которые ему будут представлены на экспертизу, рассчитает с учетом сравнимых

обстоятельств варианты суммы дохода от незаконной предпринимательской деятельности данной аптечной организации.

Нормативно-правовое регулирование порядка установления расхода организации закреплено Приказом Минфина России от 06.05.1999 N 33н (ред. от 06.04.2015) "Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету "Расходы организации" ПБУ 10/99"¹. Согласно данному Приказу под расходами понимается уменьшение экономических выгод в результате выбытия активов (денежных средств, иного имущества) и (или) возникновения обязательств, приводящее к уменьшению капитала этой организации, за исключением уменьшения вкладов по решению участников (собственников имущества). Расходы организации, также как и доходы, в зависимости от их характера, условий осуществления и направлений деятельности организации подразделяются на: расходы по обычным видам деятельности и прочие расходы.

Согласно ст. 5 данного Приказа, расходами по стандартным видам деятельности являются расходы, связанные с изготовлением продукции и продажей продукции, приобретением и продажей товаров. Такими расходами также считаются расходы, осуществление которых связано с выполнением работ, оказанием услуг. В части фармацевтической деятельности это относится к приобретению и продаже лекарственных препаратов.

При формировании расходов по обычным видам деятельности, как указано в ст. 8 Приказа, должна быть обеспечена их группировка по следующим элементам: материальные затраты; затраты на оплату труда; отчисления на социальные нужды; амортизация; прочие затраты.

В ст. 16 Приказа указано, что расходы признаются в бухгалтерском учете при наличии следующих условий: расход производится в соответствии с конкретным договором, требованием законодательных и

¹ "Российская газета", N 116, 22.06.1999 (начало - п. 16 Положения), N 117, 23.06.1999 (п. 16 Положения - конец)

нормативных актов, обычаями делового оборота; сумма расхода может быть определена; имеется уверенность в том, что в результате конкретной операции произойдет уменьшение экономических выгод организации. Уверенность в том, что в результате конкретной операции произойдет уменьшение экономических выгод организации, имеется в случае, когда организация передала актив либо отсутствует неопределенность в отношении передачи актива.

Следовательно, как и в отношении доходов, нормативно закреплены те условия, которые должны быть соблюдены для обоснования размера расходов аптечной организации. Также, в той ситуации, когда не представляется возможным установить расходы, связанные с приобретением и реализацией лекарственных препаратов, которые были приобретены или реализованы на незаконных основаниях, то расход устанавливается исходя из цены, по которой в сравнимых обстоятельствах другая аптечная организация, действующая на законных основаниях, приобретает или реализовывает лекарственные препараты.

Соответственно, при установлении дохода, полученного при осуществлении незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, расход может быть установлен при сравнимых обстоятельствах, также и наоборот. Посредством, например, полученных показаний в ходе следствия, либо по уведомлению другой аптечной организации, действующей на законных основаниях, представившей документально подтвержденные данные о доходах (расходах).

Таким образом, бухгалтерская экспертиза в своих исследованиях опирается на документально подтвержденные данные, отражающие фактически совершенные операции. В том случае, если таковые данные отсутствуют, возможен только вероятностный вывод эксперта, который опирается на сравнимые обстоятельства.

Второй особенностью является то, что у легально действующей аптечной организации наряду с официальными учетными документами обнаруживаются документы неофициального учета, указывающие на реализацию лекарственных препаратов, которые были либо незаконно произведены и приобретены на предприятии-изготовителе, либо на реализацию которых требуется специальное разрешение. В данном случае документы неофициального учета требуют проведения дополнительного исследования в ходе экспертизы, поэтому следователю, прежде чем их направить на экспертизу с целью установления дохода от незаконной предпринимательской деятельности, необходимо приобщить к материалам дела документы официального учета других аптечных организаций (указанных в документах неофициального учета), действующих на законных основаниях и реализующих лекарственные препараты легально, подтверждающих достоверность этих черновых записей.

Также данная особенность может потребовать назначения бухгалтерской экспертизы, которая будет направлена на установление объема незаконно реализованных лекарственных препаратов на основании документов официального и неофициального учетов. В случае, если документы неофициального учета выполнены в форме рукописных записей, то целесообразно назначить почерковедческую экспертизу, которая позволит установить исполнителя данного документа.

Затем, при установлении дохода от незаконного предпринимательства в сфере осуществления фармацевтической деятельности, эксперт будет обосновывать свои выводы результатами исследования представленных на экспертизу материалов.

Третья особенность состоит в том, что на предприятии-изготовителе лекарственных препаратов, действующем на законном основании, отсутствуют документы официального учета, касающиеся изготовления этих препаратов. В данном случае возникает ситуация, которая характеризуется возможностью установления дохода от осуществления

незаконной предпринимательской деятельности только по косвенным признакам.

Установление общего объема незаконно изготовленных лекарственных препаратов состоит, во-первых, из фиксации общего количества готовых лекарственных препаратов, во-вторых, компонентов, необходимых для их изготовления.

Если будет установлено предприятие-изготовитель, поставщик компонентов, необходимых для изготовления лекарственных препаратов, а также если у поставщика имеются документы (счета-фактуры, договоры), подтверждающие факт получения предприятием-изготовителем лекарственных препаратов данных компонентов, то в связи с данными фактами может быть определено общее количество незаконно изготовленных лекарственных препаратов за весь период работы предприятия-изготовителя. Помимо этого данные сведения могут быть дополнены документами о приобретении вспомогательных компонентов (упаковки и д.р.)

Исходя из этого, следователь назначает судебно-бухгалтерскую экспертизу по определению дохода, полученного в результате осуществления незаконной предпринимательской деятельности. Но ввиду того, что отсутствуют документы официального учета, подтверждающие фактически понесенные расходы предприятия-изготовителя при изготовлении лекарственных препаратов, эксперт сможет дать по факту проведенного исследования лишь вероятностные выводы о доходе, либо отказаться от ответа на поставленный вопрос. Также возможна ситуация, когда само предприятие-изготовитель предоставит ряд официальных учетных документов, подтверждающих понесенные им расходы по приобретению и изготовлению лекарственных препаратов и в таком случае может возникнуть ситуация, когда сумма дохода, полученного в результате осуществления незаконной предпринимательской деятельности, не будет

превышать 2.250.000 рублей. И в итоге состава преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ не будет.

Подводя итог вышесказанному, можно сделать вывод о том, что тактическая задача, связанная с установлением дохода от незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, определяется совокупностью проблем, которые связаны между собой не только отсутствием отработанной практики, но и неполным пониманием необходимости проведения тех или иных следственных действий и назначением судебных экспертиз. Рассмотрев вопросы данной главы, необходимо сделать ряд выводов:

1. Для установления дохода от незаконной предпринимательской деятельности в обязательном порядке назначается судебно-экономическая экспертиза, на которую представляются как документы официального учета, так и документы неофициального учета.

2. В случае, если доход от незаконной реализации лекарственных препаратов установить не представляется возможным, то он устанавливается исходя из цены, по которой в сравнимых обстоятельствах организация определяет выручку в отношении аналогичных лекарственных препаратов (сравнимыми обстоятельствами могут быть данные о выручке аналогичных аптечных организаций, осуществляющих свою деятельность на законных основаниях).

3. В той ситуации, когда не представляется возможным установить расходы, связанные с приобретением и реализацией лекарственных препаратов, которые были приобретены или реализованы на незаконных основаниях, то расход устанавливается исходя из цены, по которой в сравнимых обстоятельствах другая аптечная организация, действующая на законных основаниях, приобретает или реализовывает лекарственные препараты.

4. При установлении дохода, полученного при осуществлении незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, расход может быть установлен при сравнимых обстоятельствах, также и наоборот.

Заключение

Подводя итог дипломному исследованию целесообразно сказать о том, что его выводы основаны на особенностях выявления и расследования незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, а также связанные с этим нормы действующего законодательства Российской Федерации, в том числе следственная и судебная практика их применения.

Ситуационный подход к формированию методики по расследованию незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, как это было отмечено в результате анализа мнений ученых, более полно отражает деятельность следователя, нежели чем этапный подход. В этой связи, такие элементы криминалистической методики, как криминалистическая характеристика, особенности расследования на первоначальном и последующем этапах, необходимо изменить на предмет доказывания, типовые исходные ситуации и обусловленные ими тактические задачи.

Субъектом незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности является лицо, занимающее должность генерального директора, которая утверждается Приказом аптечной организации. Как правило, данную должность занимает непосредственно учредитель (собственник) аптечной организации.

При установлении виновности лица немаловажным элементом будет являться привлечение ранее лица к административной ответственности по ст. 14.1 КоАП РФ, что будет характеризовать собой прямой умысел на получение дохода в крупном размере (особо крупном) от незаконной предпринимательской деятельности в сфере фармацевтики.

Норма, предусмотренная ч. 2 ст. 15 ГК РФ, определяет, что наравне с причиненным реальным ущербом следует учитывать упущенную выгоду.

Согласно ч. 2 ст. 76.1 УК РФ лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 171 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если возместило ущерб, причиненный гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере двукратной суммы причиненного ущерба, либо перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления.

В процессе расследования незаконного предпринимательства в сфере фармацевтики должен быть направлен на установление трех основных элементов структуры предмета доказывания: 1) событие преступления; 2) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы; 3) характер и размер вреда, причиненного незаконной предпринимательской деятельностью. Которые в свою очередь включают в себя остальные элементы предмета доказывания, следовательно, установление основных элементов структуры влечет за собой установление остальных.

Исходная типовая следственная ситуация – это элемент методики по расследованию преступлений, отражающий типично повторяемый объем информации о совершении преступления определенного вида, содержащийся в первичных материалах, обуславливающий систему и последовательность решения задач расследования. Исходную следственную ситуацию необходимо отличать от промежуточных и конечных по времени возникновения и достижения тактических целей расследования. Для методики расследования незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, исходные типовые следственные ситуации являются основой для планирования начального этапа расследования.

Способом обнаружения незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности является проведение комплекса оперативно-розыскных мероприятий, которые определяют систему

тактических задач, включающие в себя: опрос; наведение справок; сбор образцов для сравнительного исследования; проверочная закупка; исследование предметов и документов; наблюдение; обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств; прослушивание телефонных переговоров.

После возбуждения уголовного дела о незаконном предпринимательстве в сфере фармацевтической деятельности целесообразно провести следующий минимум проверочных мероприятий:

- 1) производство документальных проверок и ревизий (инвентаризации) деятельности юридических лиц или индивидуальных предпринимателей;
- 2) осмотр аптечной организации;
- 3) получение объяснений от лиц, занимавшихся незаконным предпринимательством;
- 4) истребование справок.

Привлечение лица к административной ответственности по ст. 14.1 КоАП РФ не исключает проведение дальнейшего комплекса оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий с целью установления умысла лица на получение дохода от этой деятельности в крупном или особо крупном размере, что в последующем позволит привлечь его к уголовной ответственности, предусмотренной ст. 171 УК РФ.

При расследовании незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности наиболее целесообразным является назначение следующих экспертиз: судебно-бухгалтерская экспертиза; судебно-экономическая экспертиза; судебно-почерковедческая экспертиза.

В той ситуации, когда не представляется возможным установить расходы, связанные с приобретением и реализацией лекарственных средств, которые были приобретены или реализованы на незаконных основаниях, то расход устанавливается исходя из цены, по которой в сравнимых обстоятельствах другая аптечная организация, действующая на законных основаниях, приобретает или реализовывает лекарственные средства.

Результаты опроса и анкетирования следователей, среди которых был ряд сотрудников, в производстве которых находились уголовные дела по фактам совершения деяний, предусмотренных ст. 171 УК РФ, свидетельствуют о том, что респонденты выделили проблему, заключающуюся в отсутствии рекомендаций по расследованию незаконного предпринимательства в сфере фармацевтической деятельности, что по их мнению создает трудности в расследовании.

Соответственно, проведенное исследование позволяет использовать выводы в практической деятельности правоохранительных органов, а также в качестве материала для учебного процесса в высших учебных заведениях.

Библиографический список

1. "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)
2. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017)
3. "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 17.04.2017)
4. "Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 17.04.2017)
5. Федеральный закон от 12.08.1995 N 144-ФЗ (ред. от 06.07.2016) "Об оперативно-розыскной деятельности"
6. Федеральный закон от 07.02.2011 N 3-ФЗ (ред. от 28.05.2017) "О полиции"
7. Федеральный закон от 06.12.2011 N 402-ФЗ (ред. от 23.05.2016) "О бухгалтерском учете"
8. Федеральный закон от 08.08.2001 N 129-ФЗ (ред. от 28.12.2016) "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)
9. Федеральный закон от 04.05.2011 N 99-ФЗ (ред. от 30.12.2015) "О лицензировании отдельных видов деятельности" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)
10. Постановление Правительства РФ от 22.12.2011 N 1081 (ред. от 23.09.2016) "О лицензировании фармацевтической деятельности" (вместе с "Положением о лицензировании фармацевтической деятельности")
11. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 N 23 (ред. от 07.07.2015) "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве"

12. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"

13. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15.11.2016 N 48 "О практике применения судами законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности за преступления в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности"

14. Приказ МВД России N 776, Минобороны России N 703, ФСБ России N 509, ФСО России N 507, ФТС России N 1820, СВР России N 42, ФСИН России N 535, ФСКН России N 398, СК России N 68 от 27.09.2013 "Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд" (Зарегистрировано в Минюсте России 05.12.2013 N 30544)

15. Приказ Минтруда России от 10.05.2016 N 225н "Об утверждении Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих, раздел "Квалификационные характеристики отдельных должностей работников воинских частей и организаций Вооруженных Сил Российской Федерации" (Зарегистрировано в Минюсте России 06.07.2016 N 42771)

16. Приказ Минфина РФ от 13.06.1995 N 49 (ред. от 08.11.2010) "Об утверждении Методических указаний по инвентаризации имущества и финансовых обязательств"

17. Приказ Минфина России от 06.05.1999 N 32н (ред. от 06.04.2015) "Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету "Доходы организации" ПБУ 9/99" (Зарегистрировано в Минюсте России 31.05.1999 N 1791)

18. Приказ Минфина России N 86н, МНС России N БГ-3-04/430 от 13.08.2002 (с изм. от 17.05.2012) "Об утверждении Порядка учета доходов и расходов и хозяйственных операций для индивидуальных

предпринимателей" (Зарегистрировано в Минюсте России 29.08.2002 N 3756)

19. Приказ Минфина России от 06.05.1999 N 33н (ред. от 06.04.2015) "Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету "Расходы организации" ПБУ 10/99" (Зарегистрировано в Минюсте России 31.05.1999 N 1790)

20. Барыгина, А.А. Процессуальные и криминалистические проблемы расследования уголовных дел о незаконном предпринимательстве: Дис. ... канд. юрид. наук. Челябинск, 2003. С. – 285

21. Белкин А. Р. Теория доказывания в уголовном судопроизводстве. — М., 2005. — С. 528

22. Белкин Р.С. Курс криминалистики. В 3 т. Т. 3. Криминалистические средства, приемы и рекомендации / Р.С. Белкин. — М.: Юристъ, 1997. — С. 480

23. Белкин, Р.С. Понятие, ставшее «криминалистическим пережитком» / Р.С. Белкин // Российское законодательство и юридические науки в современных условиях: состояние, проблемы, перспективы. — Тула, 2000. — С. 11-12

24. Волженкин Б.В. Преступления в сфере экономической деятельности по уголовному праву России. СПб. 2007. С. – 765

25. Гавло, В.К. Теоретические проблемы и практика применения методики расследования отдельных видов преступлений: монография / В.К. Гавло. – Томск : Изд-во Томского университета, 1985. С. – 267

26. Жогин, Н.В. Теория доказательств в советском уголовном процессе / отв. ред. Н.В. Жогин. – Изд. 2-е испр. и доп. – М.: «Юридическая литература», 1973. – С. 736

27. Запивалов Д.А. Методика расследования незаконного предпринимательства: Дис. ...к.ю.н. Москва, 2010. – С. 176

28. Караханов А. «Круглый стол» в Институте правовой охраны собственности и предпринимательства Российского национального

комитета Международной торговой палаты // Уголовное право. 2004, N 2. С. 139.

29. Колесниченко, А.Н. Общие положения методики расследования отдельных видов преступлений / А.Н. Колесниченко. – Харьков, 1965. – С. 60

30. Корноухов, В.Е. Курс криминалистики. Общая часть / Отв. ред. В.Е. Корноухов. – М.: Юристъ, 2000. – С. – 784

31. Корноухов, В.Е. Курс криминалистики. Особенная часть. Т. 2. / Отв. Ред. В.Е. Корноухов. – М.: Юристъ, 2004. С. – 541

32. Кривенцов П.А. Латентная преступность в России: криминологическое исследование. М., 2014. С. – 184

33. Криминалистика: учебник для юридических школ / под ред. А.И. Винберга, Б.М. Шавера. – М.: «Государственное издательство Юридической литературы», 1949. С. – 257

34. Кругликов, А.П. Уголовный процесс: учебник для бакалавров / отв. ред. А.П. Кругликов. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2015. С. – 688

35. Лопашенко Н.А. Преступления в сфере экономики: авторский комментарий к уголовному закону (раздел VIII УК РФ). М., 2006. С. – 538

36. Лунеев В.В. О криминализации экономических преступлений предпринимателей //Криминологический журнал Байкальского государственного университета экономики и права., 2011. - № 4. - С. 5 – 15

37. Маматханова Е.В. Криминалистические и правовые проблемы расследования незаконного предпринимательства и лжепредпринимательства: Дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2004. С. – 220

38. Преступления в сфере экономической деятельности : лекция по учебной дисциплине «Уголовное право» / В.Н. Винокуров; Кафедра уголовного права и криминологии (кафедра №6). – Красноярск : СибЮИ ФСКН России, 2013. С. – 7

39. Система//Большой Российский энциклопедический словарь. – М.: БРЭ. – 2003, с. 1437
40. Смирнов, А.В. Уголовный процесс: учебник / А.В. Смирнов, К.Б. Калиновский – 6-е изд., перераб. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2015. С. – 736
41. Суров, О.А. Методика по расследованию злоупотребления полномочиями в коммерческой или иной организации. Дис. ... канд.юрид. наук: 12.00.09 / Сурова О.А. – Красноярск, 2006. С. – 174
42. Токарева А. А., Максименко Г. С. Виновность в уголовном процессе // Юридические науки: проблемы и перспективы: материалы IV междунар. науч. конф. (г. Казань, май 2016 г.). — Казань: Бук, 2016. С. – 251-254.
43. Тюнин В.И. Уголовная ответственность за незаконное предпринимательство (некоторые проблемы анализа и квалификации) // Следователь. 2000, № 6. С. – 6
44. Чучаев, А.И. Уголовное право. Общая часть: Учебник. Издание второе переработанное и дополненное / Под ред. А.И. Чучаева. — М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»: ИНФРА-М, 2008. С. – 560
45. Эминов В.Е. Концепция борьбы с организованной преступностью в России. М., 2007. С. – 48
46. Яни П. С. Незаконное предпринимательство и легализация преступно приобретенного имущества // Законность. 2005, N 3. С. – 8
47. Новая редакция Уголовного Кодекса Российской Федерации с Комментариями к статьям [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://ukodeksrf.ru/ch-2/rzd-8/gl-22/st-171-uk-rf>, свободный. Дата обращения: 04.03.2017.
48. Портал правовой статистики Генеральной Прокуратуры Российской Федерации [Электронный ресурс] – Режим доступа: http://crimestat.ru/offenses_chart, свободный. Дата обращения 20.05.2017.

49. Портал правовой статистики Генеральной Прокуратуры Российской Федерации (преступность в регионах) [Электронный ресурс] – Режим доступа: http://crimestat.ru/regions_chart_total, свободный. Дата обращения 20.05.2017.

50. Статистика малого и среднего предпринимательства [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://rcsme.ru/ru/statistics>, свободный. Дата обращения 20.05.2017.

Анкета

(для следователей, дознавателей независимо от наличия практики расследования уголовных дел о незаконном предпринимательстве)

1. Должность респондента, стаж работы в органах предварительного следствия (дознания)

2. Расследовались ли Вами уголовные дела (проводились доследственные проверки) по факту совершения преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ?

3. Расследовались ли Вами уголовные дела (проводились доследственные проверки) по факту совершения преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ в сфере производства медицинских товаров и осуществления медицинских услуг?

4. Является ли методический материал, имеющийся в распоряжении правоохранительного органа достаточным для того, чтобы качественно расследовать указанные преступления?

5. Что являлось поводом для возбуждения уголовного дела и источником получения информации криминального характера?

6. Считаете ли Вы что необходимо внести изменения в формулировку диспозиции ст. 171 УК РФ в части отражения ответственности за совершение преступления в сфере производства медицинских товаров и осуществления медицинских услуг, либо выделить в отдельную норму указанное преступление?

7. Является ли актуальным при расследовании дел указанной категории, либо требует обновления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 № 23?

8. Какие следственные действия, по Вашему мнению, являются неотложными при расследовании дел указанной категории?

9. Какие мотивы преследовались обвиняемыми (подозреваемыми) при совершении указанного вида преступлений?

10. Как часто при расследовании дел указанной категории к уголовной ответственности привлекались лица, состоящие в преступном сговоре в группе? В организованной группе?

11. Какими способами совершалось расследуемое преступление (производство медицинских товаров; незаконный ввоз с последующей реализацией; кустарное производство с последующей реализацией; купля-продажа медицинских товаров, иной способ)?

12. Имелись ли проблемы при расследовании дел данной категории при установлении незаконно полученного дохода? Каким способом указанные проблемы разрешены? (проведение следственных действий, назначение экспертиз, получение заключений специалиста, самостоятельный анализ документов, иные способы)?

13. Считаете ли Вы необходимым учитывать при определении причиненного ущерба как реальный ущерб, причиненный преступными действиями, так и упущенную выгоду?

14. Какие из перечисленных исходных следственных ситуаций наиболее часто встречаются на практике при расследовании уголовных дел указанной категории?

- 1) при проведении оперативно-розыскной деятельности оперативные подразделения правоохранительных органов обнаруживают лицо (лиц) занимающееся незаконной предпринимательской деятельностью, либо организацию, не имеющую государственную регистрацию, осуществляющая незаконное оказание услуг (реализацию), в т.ч. по тем видам деятельности, для выполнения которых требуется лицензия;
 - 2) при осуществлении оперативно-розыскной деятельности правоохранительными органами, выявляются факты реализации незаконно произведенной продукции или незаконного оказания услуг, на осуществление которых требуется наличие специального разрешения (лицензии);
 - 3) при осуществлении оперативно-розыскной деятельности правоохранительными органами обнаруживаются факты незаконной предпринимательской деятельности на предприятии-изготовителе лекарственных препаратов, действующей на законных основаниях;
 - 4) имеются документально подтвержденные факты незаконного осуществления предпринимательской деятельности, личности преступников не установлены.
-

15. Имелись ли в практике факты прекращения уголовных дел указанной категории, если да, то по каким основаниям?

16. Имелись ли в практике факты направления уголовных дел указанной категории на дополнительное расследование прокурором в порядке ст. 221 УПК РФ, направления дел для устранения препятствий рассмотрения судом в порядке ст. 237 УПК РФ, если да, то по каким основаниям? (нарушения процессуального характера, недопустимость доказательств, недостаточность доказательств, иные причины)

17. Какие известные методы противодействия расследованию со стороны обвиняемых (подозреваемых), защитников Вам приходилось преодолевать при расследовании дел указанной категории?

18. Какие проблемы в расследовании являлись труднопреодолимыми и почему?
