

МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ КАЗЕННОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«КАЗАНСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
МИНИСТЕРСТВА ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»**

М.Р. Гарафутдинов

Э.Р. Капитова

**Уголовно-правовая характеристика и вопросы
квалификации преступления, предусмотренного
ст.173.1 УК РФ (незаконное образование (создание,
реорганизация) юридического лица)**

Учебно-практическое пособие

Казань 2015

ББК 64.408

Г 20

Одобрено редакционно-издательским советом КЮИ МВД России

Рецензенты:

доктор юридических наук, доцент М.В. Бавсун (Омская академия МВД России)
А.Н.Кочнев (ИАО ГСУ МВД по Республике Татарстан)

Гарафутдинов М.Р.

- Г 20** Уголовно-правовая характеристика и вопросы квалификации преступления, предусмотренного ст.173.1 УК РФ (незаконное образование (создание, реорганизация) юридического лица): учебно-практическое пособие / М.Р. Гарафутдинов, Э.Р. Капитова. – Казань: КЮИ МВД России, 2015. - 23 с.

В учебно-практическом пособии дана уголовно-правовая характеристика незаконного образования (создания, реорганизации) юридического лица, раскрыто понятие подставного лица, проанализированы проблемы квалификации данного преступления. Авторы надеются, что положения, выводы и рекомендации, содержащиеся в работе, окажут помощь слушателям вузов МВД РФ в изучении вопросов теории и практики выявления, расследования и квалификации незаконного образования (создания, реорганизации) юридического лица, а также будут полезны в деятельности правоохранительных органов по выявлению, раскрытию и расследованию данного вида преступления.

Предназначено для курсантов, слушателей и адъюнктов образовательных организаций высшего образования системы МВД России, научных работников, преподавателей, а также практических сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации.

ББК 64.408

© КЮИ МВД России, 2015
© Гарафутдинов М.Р., 2015
©Капитова Э.Р., 2015

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	4
1. Уголовно-правовая характеристика состава незаконного образования (создания, реорганизации) юридического лица.....	6
2. Уголовно-правовая оценка «подставного лица» и вопросы квалификации незаконного образования юридического лица.....	12
Заключение.....	20
Список литературы.....	21

Введение

В условиях постоянного совершенствования экономической политики государства возникает острая необходимость в установлении юридически грамотных и корректно сформулированных норм, которые регулировали бы новые, изменяющиеся и развивающиеся общественные отношения, особенно в сфере предпринимательства. Предпринимательская деятельность была и остается основным звеном развития экономики страны, увеличения собственного производства, промышленности, а следовательно, и улучшения качества жизни населения, повышения стандартов социального обеспечения, трудоустройства, образования и т.д.

Как и любая форма деятельности общества, предпринимательство, разумеется, контролируется государством и осуществляется в рамках, установленных законом. Согласно ст. 2 ГК РФ, предпринимательская деятельность – это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В последнее время все чаще упоминается о так называемых «фирмах-однодневках». «Образование так называемых «фирм-фантомов», или «фирм-однодневок», ведущих свою преступную деятельность (неуплата налогов, обналичивание денежных средств, передача взяток, хищение чужого, в том числе бюджетного, имущества и т.д.) под прикрытием недостоверной информации об учредителях и руководителях этих организаций, носит масштабный характер: только по официальной информации ФНС России, около половины из 4 млн зарегистрированных юридических лиц в стране – это "фирмы-однодневки". При этом каждый день регистрируется свыше 200 новых юридических лиц».¹ Такие фирмы наносят непоправимый вред

¹ Садуллаева А.А. Уголовно-правовое противодействие «фирмам-однодневкам» в экономическом обороте // Юридический вестник ДГУ. 2013. №1. С. 87.

государству, обществу, нарушают интересы частных лиц, дискредитируют идею нормальной предпринимательской деятельности.

Одним из приоритетных направлений деятельности государства является эффективное предупреждение образования фиктивных предприятий, а также своевременное пресечение их деятельности. Разумеется, искоренить образование «фирм-однодневок» в короткие сроки не получится, поскольку их интеграция в российскую экономику велика, но сократить их число при помощи законодательных рычагов – одна из главнейших задач государства.

Законодатель устанавливает уголовную ответственность за создание фирм-однодневок. Федеральным законом N 419-ФЗ от 07.12.2011 в Уголовный кодекс Российской Федерации включены две статьи: ст. 173¹ "Незаконное образование (создание, реорганизация) юридического лица" и ст. 173² "Незаконное использование документов для образования (создания, реорганизации) юридического лица".

Однако статья 173¹ УК РФ, в силу множества возникающих проблем в процессе возбуждения и расследования уголовных дел, остается не совсем эффективной. С момента дополнения Особенной части УК РФ статьями 173¹ и 173² в следственных подразделениях МВД России сложилась скудная практика по привлечению к уголовной ответственности за незаконное образование юридического лица.

Проведенный анализ следственной и судебной практики по расследованию данной категории преступлений позволяет вычлнить ряд наиболее проблемных вопросов расследования данной категории преступлений. Прежде всего, необходимо отметить серьезные проблемы, возникающие при возбуждении уголовного дела и квалификации деяния, подпадающего под действие ст. 173¹ УК РФ, связанные с различным толкованием формулировок, используемых в примечании к этой статье, органами предварительного расследования и судом.

Недостаточность специальных разъяснений уполномоченных органов (прежде всего Верховного Суда РФ) с толкованием используемых в диспозиции статьи понятий приводит к диаметрально противоположным подходам в правоприменительной практике.

Авторы надеются, что предложения и рекомендации, содержащиеся в работе, будут полезны в практической деятельности правоохранительных органов, а также окажут помощь слушателям вузов МВД РФ в изучении вопросов теории и практики расследования и квалификации преступлений в сфере экономической деятельности.

1. Уголовно-правовая характеристика состава незаконного образования (создания, реорганизации) юридического лица

Федеральным законом № 419-ФЗ от 7 декабря 2011 года в состав Особенной части УК РФ была введена норма, предусматривающая ответственность за образование (создание, реорганизацию) юридического лица через подставных лиц. Размещение новой статьи в главе 22 УК РФ «Преступления в сфере экономической деятельности» является подтверждением того, что данная норма направлена на предотвращение фиктивной экономической деятельности, на борьбу с фирмами-«однодневками».

Фирмы-«однодневки» – это компании, создающиеся, в основном, не для ведения реальной экономической деятельности. Зачастую это организации, с помощью которых осуществляются уклонение от уплаты налогов других юридических лиц либо индивидуальных предпринимателей, легализация имущества, добытого преступным путем, различного вида мошенничества.

Под фирмой-«однодневкой» понимается юридическое лицо, не обладающее фактической самостоятельностью, созданное без цели ведения предпринимательской деятельности, как правило, не представляющее налоговую отчетность, зарегистрированное по адресу массовой регистрации и т.д.¹

Объектом преступления являются общественные отношения в сфере установленного законодательством порядка создания и реорганизации юридических лиц.

¹ Письмо ФНС России от 11. 02. 2010 №3-7-07/84

Первоначальная редакция ст. 173¹ УК РФ звучала следующим образом: образование (создание, реорганизация) юридического лица через подставных лиц. Федеральным законом от 30.03.2015 г. №67-ФЗ внесены изменения, согласно которым диспозиция ст. 173¹ звучит следующим образом: «Образование (создание, реорганизация) юридического лица через подставных лиц, а также представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, данных, повлекшее внесение в единый государственный реестр юридических лиц сведений о подставных лицах». Изменения также коснулись примечания к статье.

Первоначальная редакция примечания ст. 173¹ УК РФ подставных лиц определяла как лиц, являющихся учредителями (участниками) юридического лица или органами управления юридического лица, путем введения в заблуждение которых было образовано (создано, реорганизовано) юридическое лицо.

Однако Федеральный закон №67-ФЗ вносит поправки в данное определение. Теперь под подставными лицами понимаются лица, которые являются учредителями (участниками) юридического лица или органами управления юридического лица и путем введения в заблуждение либо без ведома которых были внесены данные о них в единый государственный реестр юридических лиц, а также лица, которые являются органами управления юридического лица, у которых отсутствует цель управления юридическим лицом.

Таким образом, изменения коснулись характера осведомленности подставных лиц. Теперь подставное лицо может быть введено в заблуждение либо находиться в неведении относительно действий по образованию на его имя юридического лица.

К уголовной ответственности по ст. 173¹ УК РФ привлекаются лица, осуществившие действия по образованию (созданию, реорганизации) юридического лица через подставных лиц, а именно подаче заявления на создание или реорганизацию юридического лица, подготовке пакета документов и передаче в территориальные налоговые органы для принятия решения о создании юридического лица либо реорганизации предприятия и внесении необходимых сведений в

Единый государственный реестр юридических лиц. Таким образом, объективная сторона преступления включает в себя действия, состоящие в подготовке и подаче документов, необходимых для регистрации юридического лица в регистрирующий орган через подставных лиц, а также представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, данных, повлекшее внесение в единый государственный реестр юридических лиц сведений о подставных лицах.

Для установления объективной стороны необходимо обратиться к иным нормативным актам, определяющим порядок создания и реорганизации юридических лиц. Таковыми, в частности, являются Гражданский кодекс РФ и Федеральный закон № 129-ФЗ от 08.08.2001 года «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

В соответствии с нормами гражданского законодательства, юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридические лица подразделяются на коммерческие (преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности) и некоммерческие (не имеющие цели извлечения прибыли и не распределяющие прибыль между участниками). Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, хозяйственных партнеров, производственных кооперативов, государственных муниципальных и унитарных предприятий. Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом. Необходимо отметить, что некоммерческие организации могут осуществлять

предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом ФЗ №129-ФЗ от 8 августа 2001 года «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Данные государственной регистрации включаются в Единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления. Со дня внесения данной записи юридическое лицо считается созданным.

Реорганизация юридического лица может быть осуществлена в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования.

Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

Оконченным преступление будет считаться после внесения записи в ЕГРЮЛ, так как именно с этого момента возникает правоспособность юридических лиц или юридическое лицо признается реорганизованным.

Образование юридического лица с точки зрения порядка прохождения необходимой процедуры является вполне законным. Незаконность, видимо, проявляется в образовании юридического лица через подставных лиц.

Приговором Советского районного суда г. Махачкалы от 10.04.2013 года по делу №1-201/2013 Ахметов признан виновным в совершении преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 173.1, п. «б» ч. 2 ст. 172 УК РФ.

Ахметов, имея умысел на создание юридического лица (фирмы-однодневки) через подставных лиц, с целью осуществления банковской деятельности без специального разрешения, сопряженной с извлечением дохода в особо крупном размере, введя в заблуждение С., К., Л., В., З. об истинных намерениях своей деятельности, подготовил пакет документов и зарегистрировал на их имя в налоговых органах ООО «Фирма-Сапсан», ООО «Юниор-И», ООО «Дах-ИР», ООО «Нептун», ООО «Комет».

Введённые в заблуждение и не осведомлённые о преступных намерениях Ахметова, С., К., Л., В., З. подписали документы об открытии юридических лиц, согласно которым Ахметов зарегистрировал в МРИ ФНС России №5 по Республике Дагестан указанные предприятия.¹

Субъективная сторона преступления выражается в виде прямого умысла, т.е. лицо осознавало общественную опасность своих действий по образованию (созданию, реорганизации) юридического лица через подставных лиц, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий (нарушение законодательства, связанного с введением в заблуждение подставного лица) и желало их наступления.

В статье 173¹ УК РФ законодатель не упоминает цели совершения преступления, хотя она определена законодателем в статье 173² УК РФ: «...в целях совершения одного или нескольких преступлений, связанных с финансовыми операциями либо сделками с денежными средствами или иным имуществом». Налицо существенное противоречие, которое в немалой степени затруднит работу следственных и судебных органов.

Мотивами и целями при незаконном образовании юридического лица, как правило, являются стремление к обогащению, ведение деятельности с последующей неуплатой налогов, хищение чужого имущества, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных

¹ Приговор Советского районного суда г. Махачкалы от 10.04.2013 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://rospravosudie.com/court-sovetskij-rajonnyj-sud-g-maxachkaly-respublika-dagestan-s/act-430641831> (дата обращения: 21.08.2014 г.).

обязательств в сфере предпринимательской деятельности, легализации имущества, добытого преступным путем. Поэтому применение рассматриваемого состава преступления предполагает учет иных статей УК РФ при квалификации содеянного.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет, которое совершило необходимые действия по образованию (созданию, реорганизации) юридического лица через подставных лиц.

С. В. Ермаков считает, что ст. 173¹ УК РФ «должна применяться, прежде всего, к тем лицам, кто на систематической основе занимается созданием и последующей «продажей» готовых юридических лиц, реорганизацией проблемных компаний с долговыми обязательствами, обналичиванием денежных средств».¹ Однако, исходя из диспозиции статьи, мы не можем сделать вывод о систематичности действий как обязательном признаке объективной стороны состава преступления. Следует отметить необходимость привлечения к уголовной ответственности лиц, совершивших указанные действия и единожды в случае, например, использования фирмы – однодневки для уклонения от уплаты налогов, заключения государственных и частных контрактов и т.д.

В ч. 2 ст. 173¹ УК РФ предусмотрены два квалифицирующих признака: образование (создание, реорганизация) юридического лица с использованием своего служебного положения и совершенное группой лиц по предварительному сговору.

Под лицом, использующим свое служебное положение, следует понимать должностное лицо, служащего, а также лицо, осуществляющее управленческие функции в коммерческих и иных организациях.

Преступление считается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся об образовании юридического лица через подставных лиц.

¹ Ермаков С.В. Уголовная ответственность за незаконное образование юридического лица через подставных лиц и незаконное использование документов (статьи 173.1, 173.2 УК РФ)// Вестник Московского университета МВД России. 2012. №5. С. 127.

2. Уголовно-правовая оценка «подставного лица» и вопросы квалификации незаконного образования юридического лица

К уголовной ответственности по ст. 173¹ УК РФ привлекаются лица, осуществившие действия по образованию (созданию, реорганизации) юридического лица через подставных лиц, а также представившие в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, данные, повлекшие внесение в единый государственный реестр юридических лиц сведений о подставных лицах.

Нередко представители малого и среднего бизнеса пользуются услугами подставных лиц. Чаще всего это делается для того, чтобы обойти закон. К услугам подставных лиц прибегают в случае создания фирм-однодневок, для ликвидации организации либо когда реальные управляющие бизнесом по тем или иным причинам хотят скрыть сам факт владения компанией.

Подставными лицами преимущественно становятся неработающие или страдающие алкоголизмом, наркотической зависимостью люди, а также пенсионеры, приезжие, студенты, ранее судимые граждане, лица, остро нуждающиеся в деньгах. Эти лица не вводятся в заблуждение относительно использования их данных и документов, они сами заинтересованы в этом за определенное вознаграждение. В литературе таких лиц именуют «номиналами». Применительно к нашей проблеме С. Степкин номиналом именуется подставное лицо, которое привлекается за определенную плату для регистрации компаний-однодневок. Данные лица привлекаются лишь для подачи заявления в налоговую, открытия расчетного счета в банке и получения документов по компании в налоговой и фондах¹.

Кроме того, наряду с подобными лицами могут участвовать за более солидное вознаграждение, как выражается С. Степкин, «про-

¹ Степкин С. Честного человека номиналом не назовут // ЭЖ-Юрист. 2012. N 16. С. 5.

фессиональные номиналы»¹, это лица, обладающие хорошими юридическими и экономическими знаниями. Данные лица используются вплоть до отстаивания интересов преступных лиц в судах, правоохранительных и налоговых органах.

Понятие подставного лица для отечественного законодательства не новое. Оно используется с 2003 года в ст. 141¹ УК РФ, когда речь идет о нарушении порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума. Подставное лицо упоминается также в ст. 5.20 КоАП РФ.

Согласно примечанию к ст. 173¹ УК РФ, под подставными лицами понимаются лица, которые являются учредителями (участниками) юридического лица или органами управления юридического лица и путем введения в заблуждение либо без ведома которых были внесены данные о них в единый государственный реестр юридических лиц, а также лица, которые являются органами управления юридического лица, у которых отсутствует цель управления юридическим лицом.

Как следует из легального определения, подставным лицом признается не любой номинальный учредитель или руководитель организации, действующий в интересах третьих лиц. Криминальным является только такое привлечение номинальных учредителей и/или руководителей юридического лица, которое осуществляется путем введения их в заблуждение либо без ведома таких лиц.

Вместе с тем законодатель не раскрывает, в отношении чего эти лица должны вводиться в заблуждение, что дает основание считать, что в этой части данный уголовно-правовой запрет не отвечает принципу правовой определенности. По-видимому, речь идет о введении в заблуждение относительно действий, совершаемых подставным лицом.

Подставным лицом по смыслу примечания к ст. 173¹ УК РФ может быть лицо, которое было введено в заблуждение относительно вопросов образования (создания, реорганизации) юридического лица. Под введением в заблуждение мы понимаем активную целенаправ-

¹ Степкин С. Честного человека номиналом не назовут // ЭЖ-Юрист. 2012. № 16. С. 5.

ленную деятельность виновных, целью которой является подписание лицом документов, необходимых для образования юридического лица, в том числе подписание доверенности в нотариальной конторе на осуществление определенных действий от имени этого лица, а также представление подставным лицом документов в качестве заявителя в налоговый орган для регистрации юридического лица.

Приговором Городищенского районного суда Пензенской области от 18 апреля 2013г. по делу № 1-45-2013 Юнкина признана виновной в совершении преступлений, предусмотренных ч.1 ст. 173.1, ч.1 ст. 173.1, ч.1 ст.173.1 УК РФ.

Юнкина, имея намерение заниматься деятельностью по зачислению денежных средств на расчетный счет и получению по чекам со счета наличных денежных средств, зная, что для осуществления данной деятельности необходимо иметь права: по распоряжению денежными средствами, находящимися на расчетных счетах, подписи платежных документов - чеков, а также предвидя негативные для себя последствия, которые влечет данная деятельность, в виде необходимости исчисления и уплаты установленных налоговым законодательством обязательных платежей, с целью недопущения указанных последствий решила создать юридические лица через подставное лицо.

Реализуя задуманное, Юнкина предложила своему знакомому Г. оформить на его имя кредит, а именно подписать ряд документов, которые она подготовит сама, за что пообещала выплатить Г. вознаграждение в сумме 5 000 рублей, на что он дал согласие. При этом о своих реальных намерениях - создать на имя Г. ООО «Родник», ООО «Источник», ООО «Трейд», где он будет учредителем и генеральным директором, и что по расчетному счету данного общества Юнкина будет производить банковские операции с денежными средствами, - не сообщила, тем самым ввела последнего в заблуждение.

На основании представленных Юнкиной документов принято решение о государственной регистрации - внесении в Единый госу-

дарственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) сведений о создании вышеуказанных юридических лиц.¹

Некоторые авторы считают, что для уяснения понятия «введение в заблуждение» возможно обращение не только к разъяснениям близкой уголовно-правовой категории «обман», но и к соответствующей категории гражданского права, используемой в ст. 178 ГК РФ «Недействительность сделки, совершенной под влиянием заблуждения». Так, согласно п. 1 ст. 178 ГК РФ, «существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению».²

Введение в заблуждение лиц, являющихся учредителями (участниками) юридического лица, может состоять в сознательном сообщении ложных сведений либо в умолчании об истинных фактах, направленных на обман указанных лиц.

Возможно предположить, что сообщаемые при образовании юридического лица ложные сведения могут относиться к любым обстоятельствам по производству товаров, выполнению работ или оказанию услуг, а также совершению различных действий, направленных на получение кредита, уклонения от уплаты налогов, отмыванию преступных доходов, полученных незаконным путем и т.д.

Так, СЧ ГСУ МВД по Республике Татарстан направлено в суд с обвинительным заключением уголовное дело, возбужденное по 18 преступлениям, предусмотренным ч. 1 ст. 173.1 УК РФ.

Приговором Приволжского районного суда города Казани Республики Татарстан от 13.05.2013 г. по делу № 1- 181/2013 г. Звездин А.Я. признан виновным в совершении указанных преступлений и ему назначено наказание в виде штрафа в размере 150 тыс. руб. в доход государства.

¹ Приговор Городищенского районного суда Пензенской области от 13.04.2013 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://rospravosudie.com/court-gorodishhenskij-rajonnyj-sud-penzenskaya-oblast-s/act-422259472>. (дата обращения: 22.08.2014).

² Ермаков С.В. Уголовная ответственность за незаконное образование юридического лица через подставных лиц и незаконное использование документов (статьи 173.1, 173.2 УК РФ)// Вестник Московского университета МВД России. 2012. №5. С. 127.

Звездин, действуя умышленно, из корыстных побуждений с целью улучшить свое материальное положение путем продажи зарегистрированного юридического лица, оформленного на подставное лицо, произвел ряд операций, установленных законодательством РФ, влекущих регистрацию юридического лица, осознавая, что единственным учредителем и исполнительным органом будут являться подставные лица.

Звездин, придав своим действиям законный и обоснованный характер, путем введения в заблуждение А. и Я. под предлогом выплаты им заработной платы как директорам будущих организаций и законного осуществления финансово-хозяйственной деятельности оформляемых на них фирм, создал и зарегистрировал в установленном законом порядке юридические лица, а именно: ООО "К.", ООО "С.", ООО "СК", ООО "П.", ООО "О.", ООО "Ор.", ООО "Э.", ООО "ТДА", ООО "А.", ООО "Оп.", ООО "Л.", ООО "Стр.", ООО "МА", ООО "Н.", ООО "С.", ООО "М.", ООО "Ц."¹

По ст. 173¹ УК РФ могут быть привлечены только те лица, которые, введя в заблуждение некое лицо, видимо, на которое и будет оформляться это юридическое лицо, оформили документы и представили их в регистрирующий орган. Однако возникает вопрос, каким образом надо ввести в заблуждение лицо (создать ложное мнение у этого подставного лица), чтобы оно подписало учредительные документы, устав и другие документы, а затем подало эти документы в качестве заявителя в налоговый орган.

В соответствии с приказом Минфина России N 87н от 22.06.2012 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной налоговой службой государственной услуги по государственной регистрации юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств» заявление для образования юридического лица вправе подать ТОЛЬКО:

¹ Приговор Приволжского районного суда г. Казани от 13.05.2013 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://rospravosudie.com/court-privolzhsckij-rajonnyj-sud-g-kazani-respublika-tatarstan-s/act-451823586>. (дата обращения: 22.08.2014 г.).

1. руководитель постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица;
2. учредитель или учредители юридического лица при его создании;
3. руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица;
4. конкурсный управляющий или руководитель ликвидационной комиссии (ликвидатор) при ликвидации юридического лица;
5. иное лицо, действующее на основании полномочия, предусмотренного федеральным законом, актом специально уполномоченного на то государственного органа или актом органа местного самоуправления;
6. участник общества, учредитель (участник) ликвидированного юридического лица.

Это означает, что подставное лицо должно лично подать эти документы в налоговый орган либо подписать доверенность на иное лицо, в соответствии с которой ему будут предоставлены подобные полномочия.

По нашему мнению, подобная единственно возможная преступная схема оформления документов для незаконного образования юридического лица через подставное лицо трудноосуществима. Трудно представить себе ситуацию, когда лицо, введенное в заблуждение, приносит подписанные им документы в налоговый орган для регистрации. А в другом случае идет добровольно в нотариальную контору и подписывает доверенность на осуществление определенных действий от его имени. Конечно, мы не исключаем подобную возможность.

Очевидно, что граждан, которых используют в преступной деятельности для незаконного образования (создания, реорганизации) юридического лица, никто не вводит в заблуждение. Зачастую они сами желают выступить в этой роли. Они умышленно подписывают документы, подают эти документы в организации, общаются по те-

лефону, создавая видимость официальности регистрации этих организаций.

Из указанного примечания следует, что если лицо знает о ложных целях создания юридического лица, то оно подставным быть не может и говорить о наличии состава преступления не приходится.

Таким образом, к уголовной ответственности по ст. 173¹ УК РФ не привлекается лицо, зарегистрировавшее предприятие на подставное лицо, осведомленное о характере его действий. К уголовной ответственности как пособника преступления в таком случае не удастся привлечь и названное подставное лицо, так как пособник действует с прямым умыслом и является лицом, осведомленным о характере совершаемых действий, что противоречит примечанию к ст. 173¹ УК РФ.

Но при создании и такого юридического лица государство вынуждено нести не меньшие экономические потери, так как любая фирма – «однодневка» – это организация, созданная не для ведения реальной экономической деятельности, а исключительно с целью уклонения от уплаты налогов (т.е. получения необоснованной налоговой выгоды). Однако подобная ситуация словно «выпадает» из сферы борьбы с однодневками, становясь все более нежелательной для экономики государства и требующей определенной законодательной корректировки.

Ситуация, на наш взгляд, оказывается крайне затруднительной и для деятельности организаций, сотрудничающих с фирмами, учредителями или руководителями которых являются подставные лица. В постановлении №53 от 12 октября 2006 г. Пленум Высшего Арбитражного суда РФ признал, что в случае, если налоговый орган докажет, что налогоплательщик при выборе контрагента действовал без должной осторожности и осмотрительности, и ему следовало знать о допущенных правонарушениях со стороны этого контрагента, то на данного налогоплательщика может быть возложена ответственность за все содеянное.¹

¹ Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды [Электронный ресурс]: постановление Пленума ВАС РФ от 12.10.2006г. N 53. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

В связи с этим банкам надлежит руководствоваться введенным ЦБ РФ принципом "Знай своего клиента", рекомендуя кредитным организациям изучать, проверять и получать максимально возможное подтверждение и обоснование имеющихся сведений о клиенте, запрашивать при открытии счета и внесении каких-либо изменений по компании оригиналы удостоверений личности не только лиц, указанных в банковской карточке, но и участников обществ, а также требовать личного присутствия лица, открывающего банковский счет. ЦБ РФ также рекомендует считать сомнительным характер деятельности компании, если одно лицо исполняет обязанности в нескольких юридических лицах.

Замена руководителя организации на подставное лицо также не образует состава преступления, предусмотренного ст. 173¹ УК РФ, если такие действия совершены не при создании или реорганизации юридического лица.

В любом из названных случаев привлечение виновных лиц к уголовной ответственности становится невозможным, что отрицательно сказывается на экономической деятельности государства и в целом на идее «здоровой предпринимательской деятельности».

Нередки случаи, когда лица, на которых оформлено фиктивное предприятие, настаивают на своей неосведомленности, заявляя об утрате документов, при помощи которых была образована фирма – «однодневка». Благодаря новым изменениям Закона (ФЗ от 30.03.2015г.) такая ситуация приближает государство к привлечению виновных лиц к уголовной ответственности, так как теперь подставными лицами являются и те, кто не был осведомлен о факте образования на их имя юридического лица.

Введение в состав подставных лиц тех, «которые являются органами управления юридического лица, у которых отсутствует цель управления юридическим лицом» требует некоторого уточнения. Считаем, что следственные подразделения могут столкнуться с непреодолимыми трудностями по доказыванию того, что у подставного лица «отсутствовала цель управления юридическим лицом». Возможно, следует более четко сформулировать определение подставно-

го лица, осознающего, что на его имя зарегистрирована фирма-однодневка, управляемая другими лицами. В противном случае подставное лицо имеет возможность осуществлять некоторые небольшие сделки для придания вида управления юридическим лицом и избегания любых подозрений.

Заключение

Таким образом, уголовно-правовой анализ состава преступления, предусмотренного ст. 173¹ УК РФ «Незаконное образование (создание, реорганизация) юридического лица», а также практики его применения свидетельствует о необходимости разработки действенных инструментов выявления однодневок и доказывания их незаконной деятельности. Множество проблем, возникающих при возбуждении и расследовании уголовных дел по ст. 173¹ УК РФ, связано с неудачными формулировками, используемыми в примечании к этой статье, определяющими понятие подставного лица.

Подставное лицо, в нашем понимании, следует рассматривать несколько шире, чем это указано в примечании к ст. 173¹ УК РФ. Учитывая положения ст. 173² УК РФ, приходим к выводу, что по ст. 173¹ УК РФ законодатель предусматривает ответственность для организаторов незаконного образования юридического лица через подставных лиц. Считаем, что наиболее распространенные случаи в практике незаконного образования юридического лица через подставных лиц оказались не охваченными примечанием к ст. 173¹ УК РФ.

Поэтому считаем целесообразным законодательным путем изменить редакцию примечания к статье 173¹ УК РФ и под подставными лицами понимать не только лиц, которые были введены в заблуждение, но и тех, которые выступили в роли учредителей (участников), руководителей за вознаграждение.

Список литературы

Конституция Российской Федерации 1993 г. (с последующими изм. и доп.). - М., 2014.

Уголовный кодекс Российской Федерации 1996 года (с последующими изм. и доп.). - М.: ЭКСМО, 2015.

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации 2001 года (с последующими изм. и доп.). - М.: ИНФРА. М-НОРМА, 2015.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях 2002 года (с последующими изм. и доп.). - М.: Юрайт, 2015.

О полиции: Федеральный закон от 07.02.2011 N 3-ФЗ (ред. от 03.02.2014) - М.: ИНФРА. М-НОРМА, 2014.

Гражданский кодекс Российской Федерации: в 4-х частях: от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ, от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ, от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ, от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (с последующими изм. и доп.). - М.: Проспект, 2014.

Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды [Электронный ресурс]: постановление Пленума ВАС РФ от 12.10.2006г. N 53. Доступ из Справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

Приговор Советского районного суда г. Махачкалы от 10.04.2013 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://rospravosudie.com/court-sovetskij-rajonnyj-sud-g-machachkaly-respublika-dagestan-s/act-430641831>. (дата обращения: 21.08.2014 г.).

Приговор Городищенского районного суда Пензенской области от 13.04.2013 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://rospravosudie.com/court-gorodishhenskij-rajonnyj-sud-penzenskaya-oblast-s/act-422259472>. (дата обращения: 22.08.2014 г.).

Приговор Приволжского районного суда г. Казани от 13.05.2013 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://rospravosudie.com/court-privolzhsckij-rajonnyj-sud-g-kazani-respublika-tatarstan-s/act-451823586>. (дата обращения: 22.08.2014 г.)

Комментарий к УК РФ (постатейный) / Есаков Г.А. и др. - 5-е изд. - М.: Проспект, 2014.

Комментарий к УК РФ / под ред. А.И. Рарога. - 10-е изд. - М.: Проспект, 2014.

Методические рекомендации по выявлению и расследованию преступлений, предусмотренных ст. 173.1 и 173.2 УК РФ / Следственный департамент МВД России. - М., 2013.

Ермаков С.В. Уголовная ответственность за незаконное образование юридического лица через подставных лиц и незаконное использование документов (статьи 173.1, 173.2 УК РФ) / С.В. Ермаков // Вестник Московского университета МВД России. 2012. №5.

Русанов Г.А. Преступления в сфере экономической деятельности: учебное пособие / Г.А. Русанов. - М: Проспект, 2014.

Садуллаева А.А. Уголовно-правовое противодействие «фирмам-однодневкам» в экономическом обороте / А.А. Садуллаева // Юридический вестник ДГУ. - 2013. - №1.

Степкин С. Честного человека номиналом не назовут / С. Степкин // ЭЖ-Юрист. - 2012. - № 16.

Учебное издание

Гарафутдинов Марат Рафикович
Капитова Эльвира Равильевна

**УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА
И ВОПРОСЫ КВАЛИФИКАЦИИ
ПРЕСТУПЛЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТ.173.1 УК РФ
(незаконное образование (создание, реорганизация)
юридического лица)**

Учебно-практическое пособие

Компьютерная верстка Э.Р. Капитова
Корректор О.Н. Хрусталева

Подписано в печать 01.12.15

Формат 60x90 1/16

Усл.печ.л. 1,4

Тираж 30 экз.

Типография КЮИ МВД России
420108, г. Казань, ул. Магистральная, 35