

Незаконное предпринимательство в сфере водокоммунального хозяйства

Баринова Татьяна Валерьевна

*Хабаровский государственный университет экономики и права
студент*

Утямишев Анфис Булатович

*Хабаровский государственный университет экономики и права
к.ю.н., доцент, кафедра уголовного права и криминологии*

Аннотация

Работа посвящена проблеме применения ст. 171 УК РФ «незаконное предпринимательство» в сфере водно-коммунального хозяйства в отношении руководителей ресурсоснабжающих организаций. Цель исследования – определения основных тенденций применения уголовного преследования руководителей водоснабжающих организаций за ведение коммерческой деятельности при отсутствии лицензии.

Ключевые слова: незаконное предпринимательство, водокоммунальное хозяйство, водоснабжение, лицензия.

Illegal business in the sphere of water municipal services

Barinova Tatyana Valeryevna

*Khabarovsk state university of economy and right
student*

Utyamishev Anfis Bulatovich

Khabarovsk state university of economy and right

*Candidate of Law Sciences, associate professor, department of criminal law and
criminology*

Abstract

Work is devoted to a problem of application of Art. 171 of the Criminal Code of the Russian Federation «illegal business» in the sphere of water municipal services concerning heads of the resource supplying organizations. A research objective – definitions of the main tendencies of application of criminal prosecution of heads of the water supplying organizations for conducting commercial activity in the absence of the license.

Keywords: illegal business, water municipal services, water supply, license.

Сегодня никто уже не задумывается, о том, как вода попадает к нам в дом. Эта сфера услуг стала неотъемлемой частью нашей жизни. Далеко в истории остались колодцы и коромысла.

Казалось бы, но предпринимательская деятельность в сфере водоснабжения носит в себе множество проблем и является убыточной.

По официальным данным Росстата, убытки от основной деятельности в отрасли в 2014 г. составили 20,36 млрд руб., убытки только за I квартал 2015 г. — 6,18 млрд руб., что вдвое превышает аналогичный показатель прошлого года. С учетом темпов прироста убытков (около 5 млрд. в год) их общий объем по результатам 2015 г. прогнозируется уже на уровне 25 млрд руб. Дебиторская задолженность в водоснабжении и водоотведении составляет 111,8 млрд руб. — 34% от выручки всех организаций ВКХ. Более 80% организаций убыточны и находятся в процедуре банкротства или предбанкротном состоянии [17].

Право осуществлять деятельность по обеспечению водоснабжения городов и иных населенных пунктов определяется для предприятий водокommunального хозяйства (далее - ВКХ) на основании владения (пользования) на праве собственности либо аренды или муниципальной преференции имуществом, создающим коммунальную инфраструктуру водоснабжения и водоотведения.

Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» регламентирует передачу имущества в собственность (аренду) предприятия, на основании которого деятельность предприятия начинается незамедлительно ввиду необходимости обеспечения санитарно-эпидемической обстановки населенных пунктов, обеспечение водой социально значимых объектов (детские сады, школы, больницы и т.д.). Процесс водоснабжения должен быть непрерывным, так как остановка деятельности ВКХ по эксплуатации систем водоснабжения приведет к катастрофическим последствиям.

Деятельность предприятий ВКХ в своей основе регулируется Федеральным законом от 07.12.2011г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», а также Постановлением Правительства РФ от 13.05.2013г. № 406 «О государственном регулировании в сфере водоснабжения и водоотведения».

Согласно Федеральному закону от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» такой вид деятельности как водоснабжение и водоотведение, а также на право пользование недрами (питьевой воды) лицензированию не подлежит.

Нормативными документами Росприроднадзора также отсутствует требование о наличие лицензии.

Между тем, для осуществления деятельности по обеспечению водоснабжения населенных пунктов предусмотрено ст. 11 Федерального закона от 21.02.1992г. № 2395-1 «О недрах», ресурсоснабжающим

организациям необходимо получить специальное государственное разрешение на право пользования участком недр в виде лицензии [6].

Лицензирование водозаборных скважин регламентируется приказом Министерства природных ресурсов от 29.11.2004г. № 710 «Об утверждении порядка рассмотрения заявок на получение права пользования недрами для целей добычи подземных вод, используемых для питьевого водоснабжения населения или технологического обеспечения водой объектов промышленности».

Основные документы для получения лицензии это:

- оформление документации на право пользования земельными участками водозаборов (приказ МПР от 29.11.2004г. № 710).
- оформление экспертных заключений на соответствие качества питьевой воды (в течение 3 лет);
- разработка проектов зон санитарной охраны согласно СанПиН 2.1.4.1110-02 «зоны санитарной охраны источников водоснабжения и водопроводов хозяйственно-питьевого назначения» (в случае отсутствия у ВКХ ранее оказывавшее водоснабжение 1,5 лет);
- получение санитарно-эпидемиологических заключений в Роспотребнадзоре (1 год) [9].

Итого предприятие, вставшее на путь оказания услуг по снабжению населения населенных пунктов питьевой водой, вынуждено работать без лицензии в условиях исключаяющих задержки в сроках, порядка от 1 до 3 лет. Данное правонарушение предусматривает административную ответственность по ч. 2 ст. 7.3 КоАП РФ, положениями статьи установлено, что пользование недрами с нарушением условий, предусмотренных лицензией на пользование недрами, и (или) требований утвержденного в установленном порядке технического проекта влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на должностных лиц - от двадцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей, а в случаях получения выручки предприятием ВКХ в размере свыше 2 500 тыс. руб. деяние руководителя квалифицируются по ст. 171 УК РФ. [2]

При анализе признаков преступления, предусмотренного ст. 171 УК, следует учитывать рекомендации Пленума Верховного Суда РФ, данные в связи с возникшими в судебной практике вопросами, в постановлении от 18 ноября 2004 г. № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве».

Преступление характеризуется двумя формами преступной деятельности:

- а) осуществление предпринимательской деятельности без регистрации
- б) осуществление предпринимательской деятельности без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна. [15]

В вышеуказанном случае действия признаются преступными если были сопряжены с извлечением **дохода в крупном размере** - свыше 2,25 млн. руб., а по п.б) ч. 2 ст. 171 УК РФ в особо крупном – свыше 9 млн. рублей.

Под *доходом* 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. При исчислении размера дохода, полученного организованной группой, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками (п. 12 и ч. 1 п. 13 указанного выше постановления) [15].

И вот в чем парадокс ситуации в данной сфере производственно-хозяйственной деятельности.

Рассмотрим на примере ресурсоснабжающего предприятия на территории г. Советская Гавань ООО «Советско-Гаванский водоканал». Население города составляет порядка 30 тыс. жителей, предприятие начало свою деятельность в октябре 2014г. среднемесячная выручка (оказано услуг на сумму) предприятия в 2014-2015г. составляет 6 600 тыс. рублей.

Т.е. срок получения лицензии составляет порядка от 1 до 3 лет., а за месяц работы у предприятия выручка составляет свыше 6 млн. рублей, в результате чего у руководителя ВКХ через 2 месяца руководства ресурсоснабжающим предприятием возникает уголовная ответственность по п. б) ч.2 ст. 171 УК РФ.

Если же руководитель примет решение прекратить поставку воды населению, то его действия будут расцениваться по ст. 215.1 УК РФ «Прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения», что повлечет наказание в лучшем случае штрафом до 200 тыс. руб., а в худшем лишение свободы сроком до пяти лет с лишением права занимать определенные должности.

Необходимо учитывать один значительный факт, в основном ресурсоснабжающие организации являются субъектами естественной монополии, следовательно, прекратив деятельность ресурсоснабжения (поставку воды), на ее место не придет другая и не продолжит осуществлять данный вид хозяйственной деятельности без соответствующего права собственности или иного права пользования на объекты водокommunального хозяйства.

Изучив немногочисленную судебную практику по данному вопросу, у судов уже сложилась определенная не позитивная позиция. Несмотря на то, что данное деяние носит социально значимым характер, и оно не может до получения соответствующей лицензии быть приостановлено, во избежание реальной угрозы необеспечения нормальных условий жизни населения, ухудшения качества жизни и здоровья людей, а также санитарно-эпидемиологической обстановки, и данные действия носят признаки ст. 39 УК РФ, судами выносятся формально обвинительные приговоры.

Руководитель МУП «Плесецк-Ресурс» был признан виновным по ч. 2 п. б) ст. 171 УК РФ и приговорен к шести месяцам лишения свободы (условно), его вина заключалась в том, что ему было отказано в выдачи лицензии на водозаборную скважину, так как на нее была ранее выдана лицензия на иное

предприятие, которое находилось в банкротстве. Суд посчитал, что не аннулированная лицензия, выданная ООО также вина руководителя МУП «Плесецк-Ресурс» [11].

Данные выводы суда парадоксальны, поскольку аннулирование лицензии в соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «о лицензировании отдельных видов деятельности», а также выявление фактов нарушения нормативных правовых актов РФ, контроль - это обязанность органов выдающих лицензию.

Доводы того, то деятельность по водоснабжению несло признаки ст. 39 УК РФ судом отклонены, так как суд посчитал, что отсутствовала непосредственная опасность [11].

По имеющейся судебной практики, судами даже не рассматриваются последствия не эксплуатации водозаборных скважин прекращение подачи воды населению и степени угрожающей опасности.

Формальный подход к применению уголовного закона, нарушает принцип справедливости. Теряет смысл принцип неотвратимости наказания за противоправное деяние, так как за поставку жизненно важного ресурса без лицензии, равно как и отказ в водоснабжении без лицензии ведет руководителя ВКХ к уголовному преследованию.

В целях исключения уголовного преследования и влекущего за ним наказания при отсутствии вины, как таковой руководителей ВКХ, считаем необходимым деятельность по водоснабжению населения исключить из закона по недропользованию либо упростить процедуру получения такой лицензии до сроков возможности подбора всех необходимых заключений в месячный период. Считаем, что данное изменение будет направлено на защиту гражданских прав и интересов на получение воды, как необходимого ресурса для жизни и здоровья человека, а также снизит риски и страхи руководителей в уголовном преследовании при ведении далеко не прибыльной деятельности по водоснабжению.

Библиографический список

1. Уголовный кодекс РФ. М.: Омега-Л, 2017. 224с.
2. Кодекс РФ об административных правонарушениях в ред. 04.04.2017г. // источник © Материал из ЮСС «СистемаЮрист». URL: <http://www.1jur.ru/>
3. О лицензировании отдельных видов деятельности: Федеральный закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ в ред. от 01.01.2017г.// Материал из ЮСС «СистемаЮрист». URL: <http://www.1jur.ru/>
4. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд: Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ в ред. 08.04.2017г.// Материал из ЮСС «СистемаЮрист». URL: <http://www.1jur.ru/>
5. О водоснабжении и водоотведении: Федеральный закон от 07.12.2011г. № 416-ФЗ в ред. 21.03.2017г.// Материал из ЮСС «СистемаЮрист». URL: <http://www.1jur.ru/>

6. О недрах: Федеральный закон от 21.02.1992г. №2395-1 в ред. от 03.10.2016г// Материал из ЮСС «СистемаЮрист». URL: <http://www.1jur.ru/>
7. О государственном регулировании в сфере водоснабжения и водоотведения»: Постановление Правительства РФ от 13.05.2013г. № 406// Материал из ЮСС «СистемаЮрист». URL: <http://www.1jur.ru/>
8. Зоны санитарной охраны источников водоснабжения и водопроводов хозяйственно-питьевого назначения: СанПиН 2.1.4.1110-02 // Материал из ЮСС «СистемаЮрист». URL: <http://www.1jur.ru/>
9. Об утверждении порядка рассмотрения заявок на получение права пользования недрами для целей добычи подземных вод, используемых для питьевого водоснабжения населения или технологического обеспечения водой объектов промышленности: Приказ Министерства природных ресурсов от 29.11.2004г. № 710 // Материал из ЮСС «СистемаЮрист». URL: <http://www.1jur.ru/>
10. Постановление Пленума Верховного суда РФ, Верховного суда РФ от 18.11.2004 № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве» // Материал из ЮСС «СистемаЮрист». URL: <http://www.1jur.ru/>.
11. Приговор от 16.08.2016 по делу № 1-112/2016 Плисецкого районного суда Архангельской области. URL: <http://www.rospravosudie.com/>
12. Приговор от 15.11.2016г. по делу № 1-169/2016 Смидовичского районного суда ЕАО. URL: <http://www.rospravosudie.com/>
13. Приговор от 22.03.2013г. по делу №1-22/2013 Татищевского районного суда Саратовской области. URL: <http://www.rospravosudie.com/>
14. Волженкин В.Б. Преступление в сфере экономической деятельности по уголовному праву в России: монография. СПб.: Юридический центр Пресс, 2007. 765 с.
15. Комментарии к уголовному кодексу Российской Федерации 2016г.// Материал из ЮСС «СистемаЮрист». URL: <http://www.1jur.ru/>
16. Мерзлякова А.В. Объект незаконного предпринимательства// Экономика, предпринимательство и право. 2016. Т.6. №2. С. 185-194.
17. Разумов М.Э. Тарифное регулирование водоснабжения: о негативных тенденциях // Журнал «ЖКХ: журнал руководителя и главного бухгалтера», 20 апреля 2016. URL: <http://www.gkh.ru/>