|  |  |
| --- | --- |
|   | **7425** |

**Аналітична довідка**

**щодо Закону**

|  |  |
| --- | --- |
| **Назва акта** | Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо криміналізації правопорушень у сферах формування та застосування цін і тарифів на соціальнозначущі товари та збуту продукції, що має ознаки товару військового призначення |
| **Дата реєстрації** | 01.06.2022 |
| **Суб’єкт права законодавчої ініціативи** | Народний депутат України Кузьміних Сергій Володимирович |
| **Головний комітет** | Комітет з питань правоохоронної діяльності |
| **Висновок та рекомендації**  | Зауваження – Не містить корупціогенних факторів |

**Резюме**

Законопроєкт пропонує доповнити Кримінальний кодекс України (далі - КК) новими статтями та встановити кримінальну відповідальність за правопорушення у сферах формування та застосування цін і тарифів на соціальнозначущі товари, а також незаконного придбання та подальшого збуту продукції, що має ознаки товару військового призначення.

**Аналіз запропонованих норм та виявлені недоліки**

1. Пропонується доповнити КК новою ст. 201-3 “**Незаконне придбання та збут продукції, що має ознаки товару військового призначення**”, яка складається з 3 частин та примітки.

**За ч. 1** ст. 201-3 КК каратиметься *незаконне придбання та збут продукції, що має ознаки товару військового призначення, вчинене* ***у значному розмірі*** *(вартістю від 434 175 грн. до 1 240 500 грн.).*

За таке загрожуватиме **штраф** від 51000 грн. до 85000 грн. або **обмеження волі** на строк **до чотирьох років**, або **позбавлення волі** на той самий строк*.*

**Ч. 2** ст. 201-3 КК встановлює відповідальність за такі ж дії, якщо вони були вчинені *повторно або за попередньою змовою групою осіб, або службовою особою з використанням службового становища, або* ***у великому розмірі (****вартістю понад 1 240 500 грн.).*

Таке порушення каратиметься **позбавленням волі** **на строк від чотирьох до семи років** з позбавленням права обіймати певні посади або займатися певною діяльністю на строк до трьох років та з конфіскацією майна.

**За ч. 3** ст. 201-3 КК нестимуть відповідальність особи, які вчинили вищевказані діяння *в умовах воєнного стану*.

За це загрожуватиме **позбавлення волі на строк від семи до десяти років** з позбавленням права обіймати певні посади або займатися певною діяльністю на строк до п’яти років та з конфіскацією майна.

Визначення предмета злочину - продукції, що має ознаки товару військового призначення надається у примітці до ст. 201-3 КК. Під такою продукцією розуміють *бронежилети, пластини для бронежилетів, захисні шоломи, речове майно та іншу екіпіровку (крім зброї), закуплені централізовано за кошти державного бюджету для потреб Збройних Сил України та/або інших військових формувань, утворених відповідно до законодавства України, або передані в якості допомоги від міжнародних партнерів чи благодійних організацій.*

***Таке визначення позбавлене юридичної визначеності, оскільки неможливо однозначно встановити, що розуміється під “речовим майном та іншою екіпіровкою”.***

Об'єктивна сторона цього злочину полягатиме в збуті незаконно придбаної продукції, що має ознаки товару військового призначення. Фактично, йдеться про перепродаж: купівлю військової продукції, яка була придбана за бюджетні кошти або була передана як допомога на безоплатній основі та подальший її збут. Тому, хоча й диспозиція не містить посилання на мету отримання прибутку, вона випливає із тлумачення цієї норми. У зв'язку з цим, створюється штучна конкуренція зі ст. 201-2 КК, яка встановлює відповідальність за незаконне використання з метою отримання прибутку гуманітарної допомоги, благодійних пожертв або безоплатної допомоги.

***В переважній більшості випадків, діяння, описані в запропонованій ст. 201-3 КК будуть підпадати під ознаки ст. 201-2 КК, що створить проблеми для правозастосування та взагалі ставить під сумнів необхідність такого нововведення. Окрім цього, оскільки санкції у цих статей різні, створюються підстави для зловживань при кваліфікації вчиненого, коли за неправомірну вигоду будуть інкримінувати більш “легку” статтю.***

Також слід звернути увагу, що згідно з загальною нормою про позбавленням права обіймати певні посади або займатися певною діяльністю (ст. 55 КК), таке покарання як додаткове може бути призначене на строк *від одного до трьох років*. Натомість, в ч. 3 ст. 201-3 КК пропонується застосовувати це покарання як додаткове до позбавлення волі на строк *до п’яти років*, що суперечить Загальній частині КК.

2. Пропонується доповнити КК новою ст. 236 “**Порушення порядку формування та застосування цін і тарифів на соціальнозначущі товари в умовах воєнного або надзвичайного стану**”, яка складається з 2 частин.

Встановлюється кримінальна відповідальність за *порушення порядку формування, встановлення та застосування цін і тарифів, а також знижок, націнок і доплат до них, вчинені в* ***умовах надзвичайного або воєнного стану*** *на товари, що мають істотну соціальну значущість, перелік яких визначений Кабінетом Міністрів України, якщо ціна перевищила більше ніж у 1,2 рази рівень ціни, визначений Кабінетом Міністрів України на такий товар.*

Таке діяння каратиметься **позбавленням волі на строк від трьох до п’яти років** з позбавленням права обіймати певні посади або займатися певною діяльністю на строк до трьох років та з конфіскацією майна.

За ч. 2 ст. 236 КК каратиметься вчинення вищевказаного діяння *повторно або за попередньою змовою групою осіб, або службовою особою з використанням службового становища.*

За це загрожуватиме **позбавлення волі на строк від п’яти до семи років** з позбавленням обіймати певні посади або займатися певною діяльністю на строк до п’яти років та з конфіскацією майна.

Слід зазначити, що вказане порушення порядку є адміністративно караним за ст. 165-2 КУпАП. Фактично, такі діяння криміналізуються за ознакою їх вчинення вумовах надзвичайного або воєнного стану. Така пропозиція не може бути підтримана з таких причин.

Запропонований склад злочину є формальним, тобто встановлення наслідків діяння не є необхідним. З приводу цього, викликає сумнів необхідність його криміналізації. Вчинення цього порушення навіть в умовах надзвичайного або воєнного стану не досягає того рівня суспільної небезпечності, який би вказував на необхідність застосування кримінальної репресії. На практиці, внаслідок такого діяння об'єктивно не може бути завдана істотна шкода суспільним відносинам.

До товарів, що мають істотну соціальну значущість згідно з Постановою КМУ № 341 від 22.04.2020 р. відносяться, наприклад, борошно пшеничне вищого сорту, молоко пастеризоване жирністю 2,5 відсотка (у плівці), хліб житньо-пшеничний, яйця курячі категорії С1, птиця (тушка куряча, четвертина тушки курячої). Пунктом 41-12 Постанови КМУ № 1236 від 09.12.2020 р. граничний рівень торговельної надбавки (націнки) на вказані товари має бути не більшим ніж 10 відсотків.

Таким чином, якщо підприємець встановить ціну, наприклад, на борошно пшеничне вищого сорту на 20% вищу від оптово відпускної ціни такого борошна, йому загрожуватиме позбавлення волі на строк від трьох до п’яти років.

Оскільки автор законопроєкту не наводить об'єктивних даних які б свідчили про недостатність адміністративного покарання за такі діяння, можна говорити про порушення принципу ultima ratio, відповідно до якого кримінальна відповідальність має запроваджуватись лише тоді, коли інші способи впливу на негативну поведінку виявились недієвими чи недостатніми.

Окрім цього, слід вказати на певні недоліки запропонованих санкцій, а саме на їх невідповідність загальним правилам, визначеним в Загальній частині КК.

 В ч. 1 ст. 236 КК пропонується застосовувати конфіскацію майна, однак злочин не є тяжким чи особливо тяжким, як того вимагає ч. 2 ст. 59 КК.

Додатковим покаранням за ч. 2 ст. 236 КК є позбавлення обіймати певні посади або займатися певною діяльністю на строк **до п’яти років**. Проте, згідно з ч. 1 ст. 55 КК таке покарання як додаткове може бути призначене на строк від 1 до 3 років.

**Висновок**

***Інститут законодавчих ідей не підтримує прийняття проєкту як такого, що може бути проблемним у застосуванні та є проявом надмірної криміналізації.***