**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**ПЛЕНУМА КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА**

**АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

*О толковании статьи 483 Кодекса Азербайджанской Республики об Административных Проступках во взаимосвязи со статьей 208 Уголовного Кодекса Азербайджанской Республики*

**25 декабря 2020 года город Баку**

Пленум Конституционного Cуда Азербайджанской Республики в составе Фархада Абдуллаева (председатель), Соны Салмановой, Судабы Гасановой, Ровшана Исмаилова, Джейхуна Гараджаева, Рафаэля Гваладзе, Махира Мурадова, Исы Наджафова и Кямрана Шафиева (судья-докладчик),

с участием секретаря суда Фараида Алиева,

в соответствии с частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 27.2 и 33 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном Суде” и статьей 39 Внутреннего Устава Конституционного Суда Азербайджанской Республики на основе обращения Сумгайытского Городского Суда рассмотрел в судебном заседании, проведенном в порядке письменной процедуры особого конституционного производства, конституционное дело о толковании статьи 483 Кодекса Азербайджанской Республики об Административных Проступках во взаимосвязи со статьей 208 Уголовного Кодекса Азербайджанской Республики.

Изучив и обсудив доклад судьи К.Шафиева по делу письменные суждения представителей заинтересованных субьектов судьи Сумгайытского Городского Суда Ф.Алиева и заведующей сектором административного законодательства отдела государственного строительства, административного и военного законодательства Милли Меджлиса Азербайджанской Респуб­лики К.Пашаевой, специалистов председателя Уголовной коллегии Верховного Суда Азербайджанской Республики Х.Насибова и председателя уголовной коллегии Сумгайытского Апелляционного суда В. Джафарова, письменное заключение эксперта, доцента кафедры уголовного права и криминологии Бакинского Государственного Университета М.Байрамовой и материалы дела, Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики

**УСТАНОВИЛ:**

Сумгайытский Городской Суд обратившись в Конститу­ционный Суд Азербайджанской Республики (далее Конститу­ционный Суд) попросил дать толкование статьи 483 Кодекса об Административных Проступках Азербайджанской Республики (далее – Кодекс об Административных Проступках).

В обращении отмечается что, гражданин Азербайджанской Республики Х.Асланов, занимающийся предпринимательской деятельностью без создания юридического лица, на основании договора от 7 июля 2018 года, заключенного с зарегистрированной в Турецкой Республике компанией “Ракун Кюрк“, оформил в соответствии с таможенной декларацией от 27 июля 2018 года груз “Выделенная Кожа из цельных шкур крупного рогатого скота” был доставлен в Сумгайытское Главное таможенное управление Государственного таможенного комитета Азербайджанской Республики (далее – Сумгайытское Главное таможенное управление), и экспортировал его по консигнации, взамен этих товаров Азербайджанской Республике не были возвращены средства на сумму 36 300 долларов США, около 61 710 манатов, не обеспечено перечисление данных средств на счет в уполномоченном банке Азербайджанской Республики (Бинагадинский филиал открытого акционерного общества “Капитал Банк”).

Согласно пункту 12.2 “Правил регулирования импортно-экспортных операций в Азербайджанской Республике”, утвержденных Указом Президента Азербайджанской Респуб­лики от 24 июня 1997 года (далее-Правила), юридические и физические лица должны обеспечить перечисление денежных средств взамен товаров (работ, услуг), экспортированных путем консигнации, на счета находившиеся в уполномоченных банках Азербайджанской Республики в течение 180 (ста восьмидесяти) дней со дня их декларирования.

В соответствии с пунктом 15.1 данных Правил за нарушение настоящих правил лица несут ответственность на основании законодательства Азербайджанской Республики.

В соответствии с законодательством Азербайджанской Республики, статьями 483 Кодекса об административных проступках и 208 Уголовного кодекса предусмотрена ответственность за невозвращение из-за границы в иностранной валюте средств, полученных в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и подлежащих обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк Азербайджанской Республики в обязательном порядке.

Сумгайытское Главное таможенное управление составило в отношении Х.Асланова протокол со стороны о совершении административного проступка по статье 483 Кодекса об административных проступках и направило его для рассмотрения по подведомственности в Сумгайытский городской суд.

В обращении указано, что законодатель предусмотрел в Кодексе об Административных Проступках административную ответственность за невозвращение из-за границы иностранных валютных средств в незначительном размере, при этом в уголовном законодательстве не установлена уголовная ответственность физического лица за невозвращение из-за границы иностранных валютных средств, более чем в незначительном размере.

Учитывая вышеотмеченное, обратившийся считает, что поскольку законодательством не предусмотрена уголовная ответственность за данное деяние, а невозвращенные из-за рубежа средства в иностранной валюте превышают незначительный размер, возникает необходимость толкования статьи 483 Кодекса об административных проступках в целях устранения возникшей в судебной практике неопределенности в вопросе привлечения лица к уголовной или административной ответственности за подобное деяние.

Пленум Конституционного Суда считает необходимым отметить в связи с обращением следующее:

На основании статьи 59 Конституции Азербайджанской Республики (далее – Конституция), каждый может, свободно используя свои возможности, способности и имущество, отдельно или совместно с другими заниматься предпринимательской или иной не запрещенной законом экономической деятельностью. Государство осуществляет в сфере предпринимательства лишь регулирование, связанное с защитой интересов государства, жизни и здоровья людей.

Регулирование правоотношений в сфере экономической деятельности в правовом государстве должно осуществляться в соответствии с равными и справедливыми экономическими и социальными нормами, при определении прав и обязанностей субъектов этих отношений опираться на принципы баланса общественных и частных интересов, а определение условий возможного ограничения их прав на принцип соблюдения критериев соразмерности и баланса.

Внешнеэкономическая деятельность юридического лица и физического лица, занимающегося предпринимательской деятельностью не создавая юридического лица, характеризуется как сложная система, находящаяся под влиянием торговых, финансовых, производственных и инвестиционных услуг.

Внешнеэкономическая деятельность стимулирует предпринимательскую активность, позволяет регулировать рыночные отношения, положительно влияет на совершенствование структуры экономики, обусловливает внедрение новых идей в организацию производства, современных технологий и управление ими. На современном этапе данный вид деятельности осуществляется посредством заключения международных договоров, сюда, прежде всего, относится обмен товарами (заключение соглашений по импорту и экспорту товаров).

Одно из сведений, необходимых для декларирования товаров в таможенных органах при импорте товаров, заключается в том, какими методами и как уплачивается сумма импортируемых товаров. Платежи в основном осуществляются безналичным путем через банки, а в особых случаях-в наличной форме.

На основании пункта 12.1 Правил, экспорт товаров (работ, услуг) юридическими и физическими лицами путем консигнации осуществляется декларированием в таможенных органах. Экспортные операции путем консигнации предусматривают выплату в течение установленного времени средств экспортеру взамен экспортируемых товаров (работ, услуг) на основании договора заключенного с иностранными лицами.

Данный порядок установлен с точки зрения требований рыночной экономики. Обратный подход, то есть невозвращение валютных средств, полученных от осуществления внешнеэкономической деятельности, мог бы привести к незаконному оттоку материальных ценностей страны за границу и отрицательно сказаться на функционировании валютной системы.

Как уже отмечалось, необеспечение перечисления юридическими и физическими лицами денежных средств взамен товаров (работ, услуг), экспортируемых путем консигнации, на их счета в уполномоченном банке Азербайджанской Республики в течение 180 (ста восьмидесяти) дней со дня их декларирования влечет ответственность в соответствии с законодательством.

Степень общественной опасности противоправных деяний, совершаемых против собственности, в частности, в сфере экономической деятельности, определяется в соответствии с размером и ущерба причиненного им государству. В соответствии, с этим если участник коммерческой деятельности невозвратил из-за границы иностранные валютные средства, злоупотребляя своим правом, законодатель устанавливает административную ответственность субъекта, в случае причинения государству ущерба в размере до двадцати тысяч манатов, и уголовную ответственность в случае превышения данной суммы.

Так, в статье 208 Уголовного кодекса невозвращение в значительном или крупном размере из-за границы руководителем организации средств в иностранной валюте, полученных в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и подлежащих в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк Азербайджанской Республики указанно как преступление. На основании части “примечание” статьи 208 данного Кодекса под “значительной” признается сумма невозвращенных средств в иностранной валюте свыше двадцати тысяч манатов, но не более тридцати тысяч манатов, а под “крупным размером” — сумма свыше тридцати тысяч манатов.

Как видно, в диспозиции статьи 208 Уголовного Кодекса круг субъектов, несущих уголовную ответственность за невозвращение иностранных валютных средств в значительном или крупном размере, ограничивается только “руководителями организаций".

Согласно части VIII статьи 71 Конституции, никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент совершения не признавалось правонарушением.

На основании статьи 7 Конвенции "О защите прав человека и основных свобод " (далее – Конвенция) никто не может быть осужден за совершение какого-либо деяния или за бездействие, которое согласно действовавшему в момент его совершения национальному или международному праву не являлось уголовным преступлением.

Кроме того на основании статей 1.3 и 3 Уголовного Кодекса, законы, устанавливающие уголовную ответственность и предусматривающие наказание лица, совершившего преступление, подлежат применению только после включения в настоящий Кодекс. Основанием уголовной ответственности является совершение деяния (действия или бездействие), содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного только настоящим Кодексом.

В соответствии с принципом законности, являющемся одним из важных принципов уголовного права, признание деяния преступлением, а лица, совершившего такое деяние,-виновным и привлечение его к уголовной ответственности допускается лишь в случае предусмотренном в уголовном кодексе. Основу уголовной ответственности составляет совершение общественно опасного деяния, образующего признаки состава преступления. При определении деяний, считающихся преступлением, закон одновременно указывает признаки, характерные для данного деяния. Именно с помощью этих признаков определяется, является ли то или иное совершенное деяние преступлением, предусмотренным нормами уголовного права (Постановление Пленума Конституционного суда “О толковании некоторых положений статьи 320.1 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики от 15 ноября 2019 года”).

Таким образом, в статье 208 Уголовного Кодекса не предусмотрено в качестве уголовного деяния невозвращение в значительном, а также крупном размере из-за границы в иностранной валюте, физическим лицом, занимающимся предпринимательской деятельностью не создавая юридического лица, средств подлежащих обязательному перечислению.

Наряду с выше указанным следует отметить, что статьей 483 Кодекса об административных проступках установлен штраф в размере от тридцати до пятидесяти процентов от стоимости иностранной валюты, являющейся непосредственным объектом административного проступка, за невозвращения из-за границы иностранных валютных средств в незначительном размере, которые были выручены в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и подлежат переводу в обязательном порядке на счета уполномоченных банков Азербайджанской Республики.

В соответствии с частью “Примечание” данной статьи, под словами “в незначительном размере” в статье 483 настоящего Кодекса подразумевается сумма до двадцати тысяч манатов.

Как видно, поскольку невозвращение иностранной валюты в размере до двадцати тысяч манатов по степени общественной опасности является более легким в сравнении с уголовным деянием, законодатель установил административную ответственность за это деяние.

Следует отметить, что общим объектом административного проступка, установленного статьей 483 Кодекса, является экономическая деятельность, частным объектом-отношения, противоречащие таможенным правилам, а непосредственным объектом-общественные отношения, возникающие в сфере валютного регулирования и валютного контроля.

Объективная же сторона упомянутого административного проступка заключается в невозвращении из-за границы иностранных валютных средств, которые были выручены в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и подлежат обязательном порядке переводу на счета уполномоченных банков Азербайджанской Республики.

В качестве субъекта административного проступка выступает физическое лицо или юридическое лицо (руководители организаций), занимающиеся предпринимательской деятельностью не создавая юридического лица.

Субъективный аспект невозвращения валютных средств из-за границы определяется виновностью лица, то есть его психическим отношением к противоправному действию или бездействию, совершенному умышленно или по неосторожности.

Сравнительный анализ статьи 483 Кодекса об административных проступках и статьи 208 Уголовного кодекса дает основание сделать вывод о том, что поскольку уголовная ответственность физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью не создавая юридического лица, не установлена, то обязательным признаком административного проступка в отношении этих лиц выступает лишь совершение невозвращения из-за границы иностранных валютных средств. Соответственно, даже в случае невозвращения из-за границы иностранных валютных средств в размере более двадцати тысяч манатов, в качестве обязательного признака предусмотрено лишь невозвращение из-за границы иностранных валютных средств.

В то же время, с точки зрения требований статьи 12 Кодекса об административных проступках не исключено возникновение административной ответственности физического лица, занимающегося предпринимательской деятельностью не создавая юридического лица, за невозвращение из-за границы в значительном или крупном размере иностранных валютных средств в соответствии с частью “примечание” статьи 483 данного Кодекса. На основании статьи 12 Кодекса, административным проступком признается, посягающее на охраняемые настоящим Кодексом общественные отношения, противоправное виновное (умышленное или неосторожное) действие или бездействие которое влечет административную ответственность. Административная ответственность за действия, предусмотренные в особенной части настоящего Кодекса, наступает в том случае, если эти деяния уголовной ответственности не подлежат.

Так, проступок, определенный в статье 483 Кодекса об административных проступках, выражается в посягательстве на охраняемые государством общественные отношения. В свою очередь данное деяние, по социальной природе противоречит интересам государства и приводит к причинению им вреда. Оно совершается с нарушением установленных правовыми нормами правил, регулирующих осуществление импортно-экспортных операций всеми резидентами и нерезидентами в Азербайджанской Республике.

Согласно статье 3 данного Кодекса привлекается к административной ответственности и наказывается только такое лицо, которое признанно виновным в совершении административных проступков, предусмотренных настоящим Кодексом, и совершило деяние (действие или бездействие), имеющее все иные признаки состава административного проступка.

Как видно, деяние влечет лишь административную ответственность тогда, когда данные деяния определяются законодательством об административных проступках как административный проступок, и за его совершение предусматривается наложение административного взыскания.

Таким образом, поскольку уголовная ответственность за невозвращение из-за границы в значительном или крупном размере валютных средств физическим лицом, занимающимся предпринимательской деятельностью не создавая юридического лица, с точки зрения оснований административной ответственности, принципов законодательства об административных проступках, а также требований, понятия административного проступка содержащихся в статьях 3, 4 и 12 Кодекса об административных проступках, не установлена, данные лица могут быть привлечены к ответственности в пределах незначительного размера определенного в статье 483 Кодекса об административных проступках. В соответствии с данным Кодексом в случае невозвращения иностранных валютных средств из-за границы в размере более двадцати тысяч манатов, физические лица наказываются штрафом в размере от тридцати до пятидесяти процентов стоимости двадцати тысяч манатов, как составной части невозвращенных инвалютных средств.

Иной подход, то есть непривлечение физического лица к административной ответственности за сумму превышающую двадцать тысяч манатов, не отвечал бы требованиям являющихся одним из основополагающих принципов законодательства об административных проступках, регулирующих применение административного взыскания, принципов справедливости, равенства перед законом, предупреждения административных проступков, а также принципа ответственности за вину

Учитывая вышеуказанное, Пленум Конституционного Суда считает, что, поскольку законодательством не установлена уголовная ответственность в отношении физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью не создавая юридического лица, невозвращение такими лицами из-за границы валютных средств в размере до двадцати тысяч манатов влечет административную ответственность.

Вместе с тем Пленум Конституционного Суда считает важным отметить, что однозначное и правильное определение законодательных актов, в том числе положений Уголовного кодекса, представляет большое значение. Так, определенность, ясность, недвусмысленность правовых норм служат правильной классификации преступлений, совершаемых правоохранительными органами, и позволяют соблюдать принцип законности в деятельности данных органов.

В противном случае это может затруднить защиту прав и свобод каждого, предсказуемость действий правоприменителя и поставить под сомнение предварительную осведомленность о последствиях своего противоправного деяния.

Такое обстоятельство может привести к необоснованному привлечению лица к уголовной ответственности или, напротив, к безнаказанности виновного за совершенное деяние (Постановление Пленума Конституционного суда “О толковании статьи 188 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики”от 30 марта 2015 года).

Не урегулирование законодателем различных общественных отношений и вытекающей из них юридической ответственности может в конечном итоге негативно отразиться на определении объема прав и обязанностей субъектов данных отношений. А это, в свою очередь, зачастую приводит к необоснованному ограничению прав, неисполнению обязанностей, невозникновению ответственности за совершение противоправных действий.

Согласно принципу разделения властей, закрепленному в статье 7 Конституции, Конституционный Суд является не нормотворческим органом, то есть органом, принимающим нормативный правовой акт по регулированию каких-либо правоотношений, в том числе обладающим инициативой внесения дополнений и изменений в какой-либо нормативный правовой акт, а высшим органом конституционного правосудия, осуществляющим конституционный контроль за актами, принятыми органами законодательной, исполнительной и судебной власти и органами местного самоуправления на основании запросов и обращений уполномоченных субъектов.

Согласно пункту 17 части I статьи 94 Конституции, определение преступлений и других правонарушений, установление ответственности за их совершение являются общими правилами, установленными Милли Меджлисом Азербайджанской Республики (далее-Милли Меджлис).

В этом контексте Пленум Конституционного Суда считает, что в соответствии с требованиями частей II и III статьи 25, частей I и III статьи 149 Конституции Милли Меджлису следует рекомендовать усовершенствовать статью 208 Уголовного кодекса с учетом правовых позиций, отраженных в настоящем постановлении.

На основании изложенного Пленум Конституционного суда приходит к следующим выводам:

- Поскольку в соответствии с требованиями части VIII статьи 71 Конституции, статьи 7 Конвенции, а также статей 1.3 и 3 Уголовного кодекса не установлена уголовная ответственность за невозвращение из-за границы в значительном или крупном размере, полученных физическим лицом средств в иностранной валюте в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и подлежащих обязательному перечислению на счета в уполномоченных банках Азербайджанской Республики, лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности по статье 208 данного кодекса;

- Следует рекомендовать Милли Меджлису безотлагательно установить уголовную ответственность за невозвращение в значительном или крупном размере из-за границы физическим лицом, осуществляющим внешнеэкономическую деятельность, средств в иностранной валюте;

- До внесения Милли Меджлисом, в соответствии с правовой позицией, отраженной в описательно-мотивировочной части настоящего постановления, соответствующих изменений в статью 208 Уголовного кодекса физическое лицо не обеспечившее возвращения из-за границы в значительном или крупном размере средств в иностранной валюте в результате осуществления внешнеэкономической деятельности, может быть привлечено к административной ответственности с учетом требований части “Примечание” статьи 483 Кодекса об административных проступках.

Руководствуясь частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики и статьями 60, 62, 63, 65-67 и 69 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном Суде”, Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики,

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Поскольку в соответствии с требованиями части VIII статьи 71 Конституции Азербайджанской Республики, статьи 7 Конвенции" О защите прав человека и основных свобод", а также статей 1.3 и 3 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики не установлена уголовная ответственность за невозвращение в значительном или крупном размере из-за границы средств в иностранной валюте, полученных физическим лицом в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и подлежащих обязательному перечислению на счета в уполномоченных банках Азербайджанской Республики, лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности по статье 208 данного Кодекса.

2. Рекомендовать Милли Меджлису Азербайджанской Республики безотлагательно установить уголовную ответственность за невозвращение в значительном или крупном размере из-за границы физическим лицом, осуществляющим внешнеэкономическую деятельность, средств, в иностранной валюте.

3. До внесения Милли Меджлисом Азербайджанской Республики, в соответствии с правовой позицией, отраженной в описательно-мотивировочной части настоящего постановления, соответствующих изменений в статью 208 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики физическое лицо не обеспечившее возвращение из-за границы в значительном или крупном размере средств в иностранной валюте в результате осуществления внешнеэкономической деятельности, может быть привлечено к административной ответственности с учетом требований части “Примечание” статьи 483 Кодекса Азербайджанской Республики об Административных проступках.

4. Постановление вступает в силу со дня его опубликования.

5. Постановление опубликовать в газетах “Азербайджан”, “Республика”, “Халг газети”, “Бакинский рабочий” и “Вестнике Конституционного Суда Азербайджанской Республики”.

6. Постановление является окончательным, и не может быть отменено, изменено или официально истолковано ни одним органом или лицом.

**Председатель                                                             Фархад Абдуллаев**