ПОЯСНЮВАЛЬНА ЗАПИСКА

### до проекту Закону України "Про внесення змін до Кодексу України про адміністративні правопорушення щодо посилення адміністративної відповідальності за незаконну торгівлю пальним"

1. **Обґрунтування необхідності прийняття законопроекту**

Останнім часом значна увагу суспільства приділена питанням протидії незаконній торгівлі пальним, ліквідації сталих схем нелегального збуту нафтопродуктів, боротьби з функціонуванням "сірих" паливно-заправних пунктів тощо.

Не викликає жодного заперечення, що існування нелегального ринку пального негативно відображається на рівні бюджетних надходжень, якості нафтопродуктів, дотримання прав споживачів, безпеки громадян.

Останнім часом державою нормативно запроваджено комплекс адміністративних механізмів щодо вирішення зазначеної проблеми.

Зокрема, Верховною Радою України" прийняті зміни до Закону України "Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового, коньячного і плодового, алкогольних напоїв, тютюнових виробів та пального" (Відомості Верховної Ради України (ВВР), 1995, № 46, ст. 345) якими встановлено ліцензування оптової та роздрібної торгівлі пальним та зберігання пального. Крім того, даним актом, передбачена відповідальність суб'єктів господарювання (ст. 17 Закону) за провадження діяльності без отримання зазначених ліцензій.

Законом України "Про внесення змін до Податкового кодексу України та деяких інших законодавчих актів України щодо покращення адміністрування та перегляду ставок окремих податків і зборів" (Відомості Верховної Ради (ВВР), 2018, № 49, ст.399) були внесені зміни до статті 164 Кодексу України про адміністративні правопорушення, якими встановлено адміністративну відповідальність за окремі порушення правил електронного адміністрування реалізації пального.

Але незважаючи на суттєві законодавчі зміни в цьому напрямку, основна увага було приділена саме регулюванню господарської діяльності суб'єктів господарювання в тому числі й фізичних осіб-підприємців.

В свою чергу, відповідно до положень Господарського кодексу України (Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2003, № 18, № 19-20, № 21-22, ст.144) господарська діяльність, що здійснюється для досягнення економічних і соціальних результатів та з метою одержання прибутку, є підприємництвом, а суб'єкти підприємництва – підприємцями (стаття 3 ГКУ).

Підприємництво - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку (стаття 42 ГКУ).

Таким чином, підприємницька діяльність є одним із видів господарської діяльності, обов'язковою ознакою якої є, зокрема, систематичність її здійснення з метою отримання прибутку.

Правозастосовна судова практика виходить з позиції того, що віднесення діяльності незареєстрованого суб'єкта підприємництва до ознак підприємницької з числа тих, що підлягають ліцензуванню можливо виключно у разі самостійності та систематичності (не менше ніж три рази протягом одного календарного року) її здійснення та на власний ризик (постанова пленуму Верховного Суду України "Про практику застосування судами законодавства про відповідальність за окремі злочини у сфері господарської діяльності" від 25.04.2003 № 3).

Найчастіше незаконна торгівля пальним здійснюється фізичними особами, які умисно не реєструються як суб'єкти підприємництва з метою уникнення накладення значних фінансових санкцій та таким чином, їх діяльність, не підпадає під приписи статті 17 Закону України "Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового, коньячного і плодового, алкогольних напоїв, тютюнових виробів та пального" (зазначена відповідальність застосовується виключно до суб'єктів господарювання).

Так само, для притягнення особи до адміністративної відповідальності за частиною першою статті 164 КУпАП (провадження господарської діяльності без державної реєстрації як суб'єкта господарювання або без одержання ліцензії на провадження певного виду господарської діяльності, що підлягає ліцензуванню відповідно до закону) необхідна наявність ознак систематичності, тобто не менше трьох разів протягом одного календарного року.

Зазначена особливість та конструкція діючої статті 164 КУпАП по-суті унеможливлює відповідальність осіб, які займаються незаконним продажом пального без наявних ознак систематичності з їх боку.

1. **Цілі та завдання законопроекту**

Основною метою законопроекту є усунення зазначених вище недоліків законодавства та запровадження адміністративної відповідальності за оптову або роздрібну торгівлю пальним без наявності документів дозвільного характеру, якщо їх одержання передбачене законом.

Відповідно до статті 1 Закону України "Про дозвільну систему у сфері господарської діяльності" (Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2005, № 48, ст. 483) принцип мовчазної згоди виключає притягнення особи до адміністративної відповідальності за відсутність необхідних документів дозвільного характеру за умови дотримання всіх визначених нормою положень.

Крім того, додатково пропонується встановити адміністративну відповідальність за порушення правил торгівлі пальним, крім відсутності дозвільних документів для здійснення оптової або роздрібної торгівлі пальним.

1. **Загальна характеристика та основні положення законопроекту**

Основні положення законопроекту відповідають його цілям та завданням. Законопроектом вносяться зміни до діючої редакції Кодексу України про адміністративні правопорушення шляхом запровадження нового складу проступку (ст. 161-1 Порушення порядку торгівлі пальним), що передбачає адміністративну відповідальність за:

* оптову або роздрібна торгівля пальним без наявності документів дозвільного характеру, якщо їх одержання передбачене законом (крім випадків застосування принципу мовчазної згоди);
* порушення правил торгівлі пальним;
* потворну протягом року оптову або роздрібну торгівлю пальним без наявності документів дозвільного характеру, якщо їх одержання передбачене законом (крім випадків застосування принципу мовчазної згоди).

Законопроектом пропонується визначити належних суб'єктів складання протоколів про адміністративні правопорушення, а саме:

* посадові особи органів Національної поліції та органів державної фіскальної служби – частини перша та третя;
* посадові особи центрального органу виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері державного контролю за додержанням законодавства про захист прав споживачів – частина друга.

Крім зазначеного, законопроектом пропонується надати право уповноваженим на складання протокові про адміністративні правопорушення посадовим особам Національної поліції та державної фіскальної служби вилучати, до прийняття судом рішення у справі про адміністративне правопорушення: пальне, транспортні засоби, ємності та обладнання, що використовувалось під час незаконної реалізації пального, а так само гроші, одержані внаслідок вчинення адміністративного правопорушення (частина четверта статті 265 КУпАП).

Частиною п'ятою статті 265 КУпАП пропонується встановити заборону щодо передачі вилучених речей та документів, під час застосування процедури вилучення речей та документів, на зберігання особі, яка притягається до адміністративної відповідальності, що дозволить забезпечити надійне зберігання доказової бази та сприятиме об'єктивному розгляду справ та забезпеченню виконання постанов у справах про адміністративні правопорушення.

Крім того, законопроектом пропонується виправити технічне уточнення щодо сучасної назви уповноваженого органу на складання протоколів про адміністративне правопорушення, шляхом заміни застарілої назви "державна податкова служба" новою – "центральний орган виконавчої влади, що реалізує державну податкову політику, державну політику у сфері державної митної справи, державну політику з адміністрування єдиного внеску на загальнообов’язкове державне соціальне страхування, державну політику у сфері боротьби з правопорушеннями під час застосування податкового, митного законодавства, а також законодавства з питань сплати єдиного внеску".

Додатково законопроектом пропонується запровадити процесуальні механізми, які унеможливлюють зловживання судами, під час розгляду справ про адміністративні правопорушення, шляхом заборони передачі матеріалів про адміністративне правопорушення на розгляд трудовому колективу (ст. 21 КУпАП) та закриття справи у зв'язку з малозначністю вчиненого правопорушення (ст. 22 КУпАП). Крім того, з метою врахування балансу рівності сторін адміністративно-деліктного провадження та удосконалення інституту апеляційного перегляду постанов у справах про адміністративні правопорушення законопроектом запропоновано надати право апеляційного оскарження постанов суб'єкту складання протоколу про адміністративне правопорушення.

1. **Стан нормативно-правової бази у зазначеній сфері правового регулювання та місце законопроекту в системі законодавства**

Суспільні відносини у зазначеній сфері регулюються зокрема:

* законом України "Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового, коньячного і плодового, алкогольних напоїв, тютюнових виробів та пального";
* Кодексом України про адміністративні правопорушення;
* Податковим кодексом України;
* Господарським кодексом України тощо.

Безпосередньо законопроект вносить зміни до Кодексу України про адміністративні правопорушення.

**5. Фінансово-економічне обґрунтування законопроекту**

Прийняття цього законопроекту не потребує додаткових витрат із Державного бюджету України.

**6. Прогноз соціально-економічних та інших наслідків прийняття законопроекту**

Прийняття запропонованого акту дозволить удосконалити ефективність законодавчого механізму протидії незаконній торгівлі пальним та забезпечити належне адміністрування підакцизних товарів (пальне) та належне реагування уповноважених державних органів на факти порушення правил торгівлі пальним.

**Народний депутат України**

**фракція "Слуга народу"**

**(посвідчення № 97) Дмитро ПРИПУТЕНЬ**

**Народний депутат України**

**фракція "Слуга народу"**

**(посвідчення № 98) Максим ПАВЛЮК**