

МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ
М.В. ЛОМОНОСОВА
ВЫСШАЯ ШКОЛА ГОСУДАРСТВЕННОГО АУДИТА (ФАКУЛЬТЕТ)

отделение Юриспруденции

кафедра «Экономических и
финансовых расследований»
«Допустить к защите»
Заведующий кафедрой
д.ю.н., профессор Хабибулин
А.Г.
« _____ » _____ 2016г.

Выпускная квалификационная (дипломная) работа
на тему «Правовое регулирование в сфере деятельности по организации и
проведению азартных игр».

Студента
Советова Дениса Игоревича
Научный руководитель
к.ю.н., доцент Каменева Анна
Николаевна

Москва 2016

Содержание

Введение	4
Глава 1 Понятие и правовая регламентация «Азартных игр» в законодательстве РФ	10
1.1 Понятие и правовая регламентация.....	10
1.2 Государственное регулирование деятельности по организации и проведению азартных игр.....	16
1.3 История развития законодательства в сфере организации и проведения Азартных игр.....	31
Глава 2 Уголовно — правовой анализ состава преступления, предусмотренного статьей 171.2 УК РФ - «Незаконные организация и проведение азартных игр»	35
2.1 Объективные признаки состава преступления предусмотренного статьей 171.2 УК РФ "Незаконные организация и проведение азартных игр".....	35
2.2 Субъективные признаки состава преступления предусмотренного статьей 171.2 УК РФ " Незаконные организация и проведение азартных игр".....	42
2.3 Квалифицирующие признаки состава преступления предусмотренного статьей 171.2 УК РФ "Незаконные организация и проведение азартных игр".....	43
Глава 3 Отличие состава преступления «Незаконные организации и проведения азартных игр» от смежных составов преступлений и иных правонарушений. Проблемы квалификации	47
3.1 Отличие состава преступления, предусмотренного статьей 171.2 УК РФ от состава преступления предусмотренного статьей 171 УК РФ «Незаконное предпринимательство».....	47
3.2 Отличие состава преступления, предусмотренного статьей 171.2 УК РФ от административного правонарушения, предусмотренного в КоАП РФ статьей 14.1.1 «Незаконные организация и проведение азартных игр».....	53
3.3 Проблемы квалификации.....	56

Глава 4 Особенности регулирования Азартных игр, различными отраслями Российского права и перспективы развития.....	61
4.1 Правовая регламентация Азартных игр в гражданском законодательстве...61	
4.2 Правовая регламентация Азартных игр в налоговом законодательстве.....70	
4.3 Перспективы развития законодательства в сфере деятельности по организации и проведению азартных игр в РФ.....76	
Заключение.....	79
Список используемой литературы.....	82

Введение:

Игорный бизнес — это один из самых высокодоходных видов деятельности в сфере предпринимательства в современном мире. В России азартные игры стремительно набирает обороты, а их история уходит корнями в далекое прошлое человечества. Игорный бизнес получил свое распространение в связи с высокой прибыльностью. Немаловажным фактором его распространения, также послужил азарт, который присутствует у людей. Азарт, который является присущим по природе человеку.

С давних времен и до наших дней, азартные игры воспринимались, как способ обогащения, который основан на риске. Для кого-то, это лишь способ досуга или отдыха. Рассматривая вопросы, связанные с азартными играми, можно выделить положительные и отрицательные стороны.

К положительным следует отнести налоги, которые приносят дополнительные доходы региону, в котором они создаются, а так же азартные игры удовлетворяют интеллектуальные потребности отдельных категорий лиц. Но отрицательных стороны значительно больше. Таковыми являются: сильная зависимость и разорение игроков. Самым негативным качеством азартных игр, следует признать — совершение различных противоправных действий, которые порождаются, одним лишь существованием азартных игр, в результате чего совершаются различного рода преступления, предусмотренные Уголовным Кодексом РФ в данной сфере и правонарушения, которые предусматриваются КоАПом РФ.

Во многих крупных городах России открываются нелегальные игорные заведения, руководители которых уклоняются от уплаты налогов и порождают массу других противоправных деяний, за которыми государство не в силах уследить, в связи с чем преступный мир только прогрессирует.

На сегодняшний день в нашем законодательстве, существует множество нормативно — правовых актов, которые регулируют деятельность связанную с игорным бизнесом. Вопрос связанный с правовым регулированием азартных

игр, стоит на стыке различных отраслей права, как уголовного, так и административного, налогового и гражданского и разумеется, предпринимательского права. Но все же и на сегодняшний день присутствуют пробелы в законодательстве, дискуссионные вопросы в доктрине уголовного права, а также проблемы в правоприменительной деятельности, возникающие при анализе статьи 171.2 УК РФ.

Растущее недовольство в обществе, чрезмерное нарушение законодательства и выявление этих нарушений сотрудниками различных структур и относительно высокий уровень свободы в деятельности связанной с азартными играми, просуществовал до переломного 2006 года, который ознаменован принятием нового (специального) ФЗ №244, о котором пойдет речь более подробно позже в рамках настоящей работы. В результате совокупность приведенных факторов, вызвало ограничения и запрет на данный вид деятельности со стороны государства. Запрет санкционирован, в связи с потребностью ограничить столь опасную деятельность, которая приводит «азартных игроков» к разорению и нищете, а организаторов провоцирует к совершению различных противоправных действий. Даже в те времена, редко встречался «честный организатор азартных игр», как правило, данная деятельность сопровождалась совершением различных правонарушений или даже преступлений со стороны организатора и сама по себе организация игорного бизнеса, имела поддержку, каких-либо преступных группировок, которые в свою очередь, это поощряли, поддерживали и получали доходы, или долю от организаторов.

Объектом данной дипломной работы является круг общественных отношений, связанный с организацией и проведением «Азартных игр», а именно анализ конкретного состава преступления, который предусмотрен в статье 171.2 УК РФ — Незаконная организация и проведение азартных игр, а так же рассмотрение и изучение правовой регламентации Азартных игр в рамках гражданского, налогового и административного законодательства. В том

числе предполагается сопоставление правовой регламентации, выявление общих положений, либо противоречий в законодательстве в рассматриваемой сфере. Данный вопрос, как упоминалось ранее, стоит на стыке различных отраслей Российского права.

Предметом данной работы будут являться конкретные нормы, предусмотренные в различных нормативно-правовых актах российского законодательства, которые регулируют деятельность по организации и проведению азартных игр, в том числе предполагается всесторонний анализ состава преступления, предусмотренного статьей 171.2 УК РФ, а так же особенности и отличительные признаки данного состава преступления, при квалификации которого, требуется знание норм из других отраслей права. Помимо этого, предметом работы является рассмотрение судебной практике, а так же анализ статистических данных по вопросам организации и проведению азартных игр.

Актуальность темы заключается в том, что государство ограничивает развитие отношений в сфере игорного бизнеса, в связи с этим увеличивается количество совершаемых преступлений, которые оказывают негативное влияние, не только на общество, но и на экономику государства в целом. Так как для организаторов азартных игр подобные обстоятельства вызывают неудобства, в связи с которыми они вынуждены уходить в тень, что в свою очередь способствует развитию теневой экономике. Помимо этого, прослеживается тенденция, возрастания количество лиц, которые увлекаются азартными играми. статистические данные подтверждают данный тезис и актуальность нашего исследования: на 2006 г. зависимостью от азартных игр страдают от 1,5 до 5% населения развитых стран. Более 60% населения хотя бы один раз в год проводят досуг в игровых салонах. По данным НИИ им. Бехтерева В. М., процент зависимых игроков колеблется от 15 до 24 %. По

экспертным оценкам 2008 г., игроков в России более 2 млн. человек.¹

Некоторые врачи, утверждают, что нездоровое влечение к азартным играм - есть результат психического отклонения.

Цель работы заключается в том, что на основе всестороннего анализа Азартных игр, как явления, путем рассмотрения состава преступления, предусмотренного статьей 171.2 УК РФ², рассмотрением норм гражданского, административного и налогового законодательства, предстоит выявить юридическую сущность Азартных игр и причины введения соответствующего состава преступления, а также определение места организации и проведения азартных игр в системе Российского уголовного права и других отраслях права, уделив в том числе внимание криминологическому аспекту.

На основе поставленной цели определяются основные задачи данной работы, которые заключаются в том, что необходимо определить понятие «Азартных игр», усвоить и понять, что представляет собой данное явление, проследить историю развития правовой регламентации в сфере азартных игр, дать всесторонний уголовно — правовой анализ преступления предусмотренного статьей 171.2 Уголовного кодекса РФ, подробно рассмотрев все элементы данного состава преступления и квалифицирующие признаки, а так же сравнить рассматриваемое преступления со смежным составом, который предусмотрен в статье 171 УК РФ «Незаконное предпринимательство» и правонарушением, предусмотренным в статье 14.1.1 КоАП РФ. А так же определить и дать анализ правовой регламентации азартных игр в рамках других отраслей российского права, в том числе гражданского, налогового, предпринимательского права.

Теоретическая база представлена трудами известных ученых России по

¹ Иванова О. А. Азартные игры как угроза общественной нравственности / О. А. Иванова // Молодой ученый. — 2013. — №9. — С. 299-302.

² Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016) ст 171.2, СПС «Консультант Плюс»

данной проблематике, а именно: Ю.В. Багно, И.Н. Романова, Лукьяница Г.Ф., Теллин А.Д., Осипов Н.В., а так же многие другие специалисты, рассматривающие различные аспекты азартных в своих работах.

Эмпирическую базу работы составляют статистические данные и судебная практика по вопросам организации и проведению азартных игр.

Помимо этого можно выделить практическую значимость данной работы, которая заключается в том, что вопросы связанные с организацией и проведением азартных игр, не однократно освещались нами в рамках различных научно-практических конференций, проводимых кафедрой «Экономических и финансовых расследований», факультета Высшей школы государственного аудита МГУ им. М.В. Ломоносова. А так же были представлены доклады на специальном курсе «Предварительное следствие», в рамках учебной программы, по данной проблематике.

В качестве методологической базы в данной работе предполагается использовать следующие основные методы:

- формально — теоретический метод,
- исторический метод,
- сравнительно — правовой метод,
- статистический.

Данная тема является мало изученной, поэтому мы будем использовать так же методы анализа, путем изучения действующего законодательства в сфере организации и проведения азартных игр, а так же синтеза различных существующих позиций по данной проблеме, в результате чего приведем все поставленные вопросы в систему, сделав определенные выводы и заключения.

Структура настоящей работы представляется четырьмя главами, каждая из которых состоит из трех самостоятельных параграфов, в рамках которых и раскрывается обозначенная нами тема «Правовое регулирование в сфере деятельности по организации и проведению азартных игр».

В рамках работы представляются авторские определения новых понятий,

которые на наш взгляд необходимы при регламентации азартных игр и устранения некоторых законодательных пробелов. Изложенные нами предложения представляют научную новизну настоящей работе, по рассматриваемой теме. Помимо этого в самостоятельной главе нами изложены авторские точки зрения, связанные с перспективами развития правовой регламентации азартных игр в будущем нашего законодательства.

Глава 1 Понятие и правовая регламентация «Азартных игр» в законодательстве РФ.

1.1 Понятие и правовая регламентация.

Существует множество не однозначных подходов к определению понятия "Азартная игра", которое можно рассматривать в различных аспектах.

В рамках настоящей работы, предлагается использовать научный и законодательный подходы, для определения данного понятия . Научный подход в свою очередь будет являться не официальным, но при этом, далее приводятся наиболее устойчивые определения понятия "Азартных игр" разработанные профессионалами в данной сфере.

Из всего множества видов, разработанных доктриной определений данного понятия, которые, в свою очередь послужили основой для законодателя, руководствуясь которыми, производилась регламентация и легализация Азартных игр, как явления, приводятся подходы наиболее фундаментальные и обоснованные.

В деятельности законодательной ветви власти, зачастую прослеживается одна закономерность, которая заключается в том, что множество юридических механизмов и новелл нашедших свое отражение в нормах закона, изначально разрабатывались и обсуждались в научных работах различных ученых и юристов, которые использовали научный подход. Таким образом, научные разработки не редко находят в будущем свое отражение в тех или иных нормах права. Поэтому, абсолютно обосновано, научный подход считать одним из главных и актуальных.

Основополагающим для данной работы будет являться в первую очередь

законодательный подход. Понятие «Азартная игра» имеет нормативное закрепление. Законодатель определяет данное понятие в ФЗ от 29.12.2006 №244 - ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ», в действующей редакции (ФЗ № 244 - далее).³

В данном законе, в статье 4, под азартной игрой понимается - основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой, либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры. Это понятие нельзя считать единственным из разработанных законодателем, значительно ранее до появления и введения в действие ФЗ № 244, понятие Азартных игр, содержалось в Налоговом кодексе РФ в статье 364⁴, которое по своей сути полностью совпадало с действующим на сегодняшний день определением понятия, содержащимся в ФЗ № 244. В действующем налоговом кодексе, данное понятие не содержится, так как утратило силу.

Исходя из законодательного определения, можно выделить ряд признаков, которые позволят отличить азартные игры от иных, схожих по смыслу или содержанию. К таковым следует отнести следующие признаки:

1) Азартная игра - это Соглашение, а значит в определенной степени, возникшие правоотношения между лицами, (игроками в данном случае), можно охарактеризовать по юридической природе, как сделку, но не в полном соответствии с нормами гражданского законодательства. Данная сделка предполагает взаимодействие между двумя или более субъектами, в качестве которых, могут выступать, как физические лица, так и организации (игорные заведения). Соглашение на проведение азартной игры, каким - либо субъектом,

³ ФЗ от 29.12.2006 №244 - ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ», СПС «Консультант Плюс»

⁴ Налоговый кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 05.04.2016) ст. 364, СПС «Консультант Плюс»

следует охарактеризовать, как добровольное волеизъявление. Если говорить, о проведении данной игры, как о сделке, то она предполагает возмездный характер. Возмездность заключается в выигрыше, который в свою очередь представляет собой процесс отчуждения имущества, стороне, которая от воли случая одержала победу, по всем ранее оговариваемым правилам, а следовательно у данной стороны возникли права на конкретное имущество. Разумеется, заранее не известно, кто станет обладателем данных ценностей, но согласие среди участников на проведение игры достигается прежде указанных событий.

2) Рисктивный характер. Данный признак, является наиболее узнаваемым и характерным, когда речь идет о проведении азартных игр. Можно привести несколько научных определений понятия риск. Например, риск - это неопределенность финансовых результатов в будущем, или вероятность потери ценностей. Нужно отметить, что речь идет об активном действии субъекта в условиях неопределенности исхода действия с надеждой на удачу.⁵

Термином риск оперируют многие отрасли российского законодательства, но при этом отсутствует универсальное законодательно легализованное определение. Таким образом и азартные игры предполагают риск, кроме этого, данное явление присуще многим гражданско - правовым сделкам. По своей сути, любой юридический факт, а именно всякое действие может привести к каким - либо потерям или непредсказуемым результатам, следовательно риск присутствует во многих сделках. Причём риск испытывает каждый из субъектов азартной игры, как участник (игроки) , так и организатор в равной степени, при условии соблюдения установленных правил проведения игры. В связи с этим в данной работе предлагается дать авторское определение понятия риск.

Под риском, мы предлагаем понимать вероятность наступления непредсказуемых последствий, для субъекта правоотношений, которые могут

⁵ Панфилова Э. А., Журнал: Теория и практика общественного развития, Выпуск № 4 / 2010, статья: Понятие риска: многообразие подходов и определений. стр 30-31. Издательский дом «ХОРС»

привести к потере, каких-либо имущественных благ. Мы видим возможность, введения легального определения данного понятия в ФЗ № 244, в качестве дополнительного подпункта к ст. 4 Основные понятия, с целью достижения систематизации в законодательстве по данным вопросам.

3) Выигрыш - немаловажный признак, который и вызывает азарт, у субъектов рассматриваемой деятельности, а так же вовлекает их в игру. Выигрыш — денежные средство или иное имущество (в том числе имущественные права), подлежащие выплате или передаче участнику азартной игры при наступлении результата азартной игры, предусмотренного правилами, установленными организаторами азартной игры.⁶ Данное понятие, которые мы выделяем, как отдельный признак, нашло свое полное законодательное закрепление в соответствующем федеральном законе.

4) Необходимым признаком следует выделить - Субъектный состав участников Азартной игры. Исходя из анализа легального определения Азартных игр, содержащегося в законе №244, соглашение, о котором идет речь ранее : «Заключенное двумя или несколькими участниками между собой либо с организацией (игорное заведение)», предполагает наличие минимум, двух субъектов. Которыми могут являться физические лица (игроки), так и организации (игорные заведения). В соответствии с законом, под Участником азартной игры понимается физическое лицо, которое достигло возраста 18 лет, принимающее участие в азартной игре и заключающее основанное на риске соглашение о выигрыше с организатором азартной игры или другим участником азартной игры. В ином случае может выступать организатор, зарегистрированный в установленном законом порядке и в дальнейшем осуществляющий деятельность по организации и проведению азартных игр.⁷

⁶ ФЗ от 29.12.2006 №244 - ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ», СПС «Консультант Плюс»

⁷ ФЗ от 29.12.2006 №244 - ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и

Таким образом, ряд приведенных и обоснованных признаков раскрывает сущность законодательного определения понятия «Азартная игра». Данный подход следует считать законодательным.

Пришло время обратиться к научному подходу, определения анализируемого понятия. Научный подход является более разносторонним, ряд авторов выделяют различные определения. Приведем некоторые из них. Так Интересным представляется мнение Ю.В. Багно, азартная игра – это основанное на имущественном интересе, заключенное между одним или несколькими участниками (физическими или юридическими лицами) и организатором, имеющим лицензию и (или) между собой соглашение, условия которого известны участникам заранее, а результат зависит как от действий уч++астников, так и от влияния случая.⁸

Как правило, в азартной игре, выигрыш в значительной степени зависит, не от мастерства субъекта, а от случая. Мастерство будет иметь место в лишь в некоторых разновидностях игры, зависящих от правил. В подтверждение можно привести понятие азартных игр из толкового словаря Ожегова, под которыми понимаются - игры, в ходе которых ставки постоянно возрастают, а выигрыш зависит от случая (например: от случайного расклада карт).⁹ Данное определение следует считать обыденным, а не правовым. Нам представляется, что оно раскрывает общий смысл явления и обращают внимание на признак риска, который заключается "в воле случая", как определяют приведённые авторы, с которыми мы, абсолютно согласны.

Так же, считаем целесообразным, привести мнение Романовой И.Н. Разработанное ею определение понятия выносилось на защиту и предполагало замену законодательного определения, путем его расширения и уточнению,

проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ», СПС «Консультант Плюс»

⁸ Ю.В. Багно. Гражданско-правовое регулирование отношений, возникающих из игр и пари. Дисс. к. ю. н. Краснодар, 2004 г. С. 34

⁹ «Толковый словарь русского языка» С.И. Ожегова с. 104 изд. Оникс 2010

которые в результате послужат на благо единства законодательства. В соответствии с чем, Азартная игра это основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное участником такого соглашения с организатором данного вида азартной игры, либо заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором данного вида азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры (действующим в данном качестве в соответствии с требованиями настоящего Закона), где исход соглашения зависит от влияния случая, на наступление которого стороны имеют возможность оказывать влияние своими действиями.¹⁰

Мы считаем данное определение обоснованным, комплексным, но при этом достаточно сложным, в силу данных обстоятельств, считаем, что подобные изменения приведут к излишнему усложнению законодательства.

Можно привести и множество других определений понятия, но в их совокупности выделяются общие признаки. По нашему мнению под азартной игрой следует понимать, добровольное соглашение (договор) между несколькими субъектами (участниками и/или организатором), которые участвуют в игре, при этом правила игры заранее всем известны, но в тоже время исход, основан на случайности и все субъекты несут риск поражения, в то время, как основная цель игры - получение выигрыша. Данное понятие затрагивает практически все признаки, которые содержатся в определениях перечисленных ранее.

Проведя комплексный анализ ряда определений «Азартная игра», используя научный и легальный подходы, на наш взгляд, в их содержании в большинстве случаев содержатся ряд рассмотренных признаков: Соглашение, Риск, Выигрыш, Субъектный состав участников. В дальнейшем, нами прогнозируется расширение законодательного определения, в рамках закона №244 "О государственном регулировании деятельности по организации и

¹⁰ к. ю. н. Романова И. Н. Особенности правового регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр и пари: историко-правовой анализ и новый правовой режим. стр 10. 2008 год

проведению азартных», в связи с тем, что на сегодняшний день государственное регулирование азартных игр не стоит на месте и в различных научных работах прослеживается инициатива по данному вопросу, которая теоретически может привести к изменениям понятия, содержащегося в соответствующем ФЗ.

1.2 Государственное регулирование деятельности по организации и проведению азартных игр.

В законодательстве России, ситуация постоянно меняется, законодательная база увеличивалась и совершенствовалась на протяжении времени. В правовом регулировании игорного бизнеса можно выделить три модели: запретительную, ограничительную и либеральную. Первая модель предусматривает полный запрет на проведение азартных игр, нарушение которого предполагает уголовную ответственность в случае нарушения и назначение наказания. (Израиль, Иран, Турция). В Государствах с либеральной моделью регулирования игорного бизнеса, (Германия, Монако, Белоруссия) в основном применяется лицензионный порядок деятельности, хотя и здесь встречаются особые ограничения. Российский законодатель же, после долгих колебаний и дискуссий придерживается ограничительной модели. В Связи с чем, игорный бизнес разрешен лишь в специально разрешенных зонах, о которых пойдет речь далее в настоящей работе.¹¹

Данная работа предполагает комплексный анализ «Азартных игр», следовательно, система источников регулирующих данную деятельность, предполагает взаимодействие ряда нормативно – правовых актов, различных отраслей права. Несмотря на то, что азартные игры входят в круг отношений,

¹¹ Проблемы установления уголовной ответственности за незаконную организацию и проведение азартных игр (ст. 171.2 УК РФ) Третьяк М. В., Журнал Юридическая наука, Выпуск № 1 / 2013 34 с. 75.

которые обеспечиваются различными, самостоятельными отраслями права, законодатель обеспечивает единство регламентации данного явления. Это значит, что во всех отраслях права, в которые так или иначе входят правоотношения, связанные с организацией и проведением азартных игр, данное понятие понимается однозначно, но при этом различается круг регулируемых отношений, которые затрагивает та или иная отрасль относительно Азартных игр. Поэтому, для удобства их применения следует их систематизировать. Предлагается выделять несколько групп по которым будет осуществляться правовая регламентация:

- 1) Правовая регламентация азартных игр в Уголовном законодательстве.
- 2) Правовая регламентация азартных игр в Административном законодательстве.
- 3) Правовая регламентация проведения игр и пари в Гражданском законодательстве.
- 4) Правовая регламентация налога на игорный бизнес в Налоговом законодательстве.

Основополагающим источником для данной работы следует считать ФЗ № 244 «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ».

В первой статье закрепляется предмет регулирования, который характеризует правовые основы государственного регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр на территории Российской Федерации и устанавливаются ограничения осуществления данной деятельности в целях защиты нравственности, прав и законных интересов граждан.¹² При этом действия данного закона не распространяется на:

¹² ФЗ от 29.12.2006 №244 - ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ, СПС «Консультант Плюс»

организацию и проведение лотерей и деятельность организаторов торговли, которая осуществляется в соответствии со специальным ФЗ «об организованных торгах».¹³ Законодатель тем самым строго разграничивает сферу регулирования азартных игр и организованных торгов, которые могут быть по каким-либо признакам схожи по своей сущности с азартными играми. Помимо этого, как уже было отмечено ранее в данном федеральном законе содержатся и раскрываются многие основополагающие термины, используемые при регламентации азартных игр во всех отраслях Российского права, в силу необходимости. Такие как: Азартные игры, пари, ставка, выигрыш, игорная зона и другие. Данный закон можно считать стержнем, регулирования азартных игр, дальнейшая детализация и уточнение содержится соответственно в гражданском, уголовном, административном, налоговом праве в соответствующих кодексах.

Важным источником для всесторонней регламентации Азартных игр, следует считать Уголовный кодекс РФ, потому что именно этот Нормативно – правовой акт регламентирует состав преступления, который предусмотрен в статье 171.2 - "Незаконные организация и проведение азартных игр"¹⁴, рассматриваемый нами состав введен в кодекс относительно недавно, лишь в 2011 году, Федеральным законом от 20.07.2011 № 250-ФЗ.¹⁵ Норма, которая содержится в статье 171.2 УК РФ, можно считать бланкетной, это значит, что элемент нормы права выражен в самой общей форме, отсылая к другим нормативным правовым актам (без указания на конкретную норму, где можно

¹³ Федеральный закон от 21.11.2011 N 325-ФЗ (ред. от 30.12.2015) «Об организованных торгах», СПС «Консультант Плюс»

14

Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016), ст. 171.2 , СПС «Консультант Плюс»

¹⁵ Федеральный закон от 20.07.2011 N 250-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» СПС «КонсультантПлюс»

найти недостающие сведения),¹⁶ поэтому для правильной квалификации данного состава, недостаточно применения одного лишь уголовного кодекса. Приведенные обстоятельства подтверждают исключительную сложность данного состава преступления, в результате чего необходимо изучение целого ряда нормативно - правовых актов для правильной квалификации состава - «Незаконные организация и проведение азартных игр». Кроме этого, данная норма постоянно совершенствуется и привлекает внимание законодателя. Так с 03.01.2015 г. вступил в силу новый закон, который кардинально изменил диспозицию статьи и ответственность за незаконную организацию и проведение азартных игр.

А именно: с 03.01.2015 действует новая редакция статьи 171.2. Уголовного кодекса РФ, статьи 14.1.1. КоАП РФ (о чем пойдет речь далее в соответствующей главе настоящей работы).¹⁷

Помимо этого, проанализировав ряд материалов судебной практике, можно прийти к выводу, о том, что данный состав преступления является одним из распространенных и часто применимым из всех содержащихся в главе 22 УК РФ «Преступления в сфере экономической деятельности».¹⁸ По мнению, сотрудников правоохранительных органов, в том числе служащих Следственного комитета РФ, занимающихся данным вопросом, господствует мнение, подтвержденное фактами, о том, что глава 22 УК РФ является одной из наиболее сложных и трудно применимых из всего действующего Уголовного кодекса. Многие составы преступлений из данной главы на практике

¹⁶ Нечаев В.М., Юридические нормы // Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона: В 86 томах (82 т. и 4 доп.). — СПб., 1890—1907.

¹⁷ <http://rgweek.ru/ru/article/vnimanie-vstupil-v-silu-noviy-zakon-opredelyayushchiy-otvetstvennost-za-nezakonnuyu-organizatsiyu-i-provedenie-azartnih-igr>

18

Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016), СПС «Консультант Плюс»

обозначаются термином «Мертвые», то есть не применимыми. «Мертвые нормы» это такие нормы, которые закреплены в нормативно – правовых актах, но не реализуются.¹⁹ Соответственно количество возбужденных дел незначительно, несмотря на массу теоретических и научных разработок по ним. Но не смотря на это, именно статья 171.2, являются "Живой", как раз одной из тех, что следует признать часто применимой, из данной главы. Существует определённый, массив судебной практики по данному вопросу. Не составит труда найти множество судебных актов, в том числе Приговоров, по данному составу преступления. Это свидетельствует о проработанности данной статьи. В качестве аргументации приведенного высказывания следует привести статистические данные, подтверждающие это: В целом, в течение 2009-2015 гг. прокуратура и МВД проверили свыше 116 тыс. 870 объектов игорного бизнеса. По итогам внезапных проверок была остановлена незаконная деятельность 76 тыс. 465 игорных заведений и 898 подпольных казино. Сотрудниками правоохранительных органов было изъято свыше 1 млн. 14 тыс. игровых автоматов и другого оборудования. К административной ответственности были привлечены управляющий менеджмент субъектов игрового бизнеса по 52 тыс. 548 случаям нарушения законодательства. Недобросовестными собственниками азартного бизнеса выплачено 879 млн. рублей штрафов в доход государства. Взыскано по искам прокуроров более 165 млн. рублей с субъектов рыночного хозяйства, обогатившихся в незаконный способ. И самое главное - По 1757 фактам ведения незаконной деятельности игорными заведениями был дан ход – путем возбуждения уголовных дел.²⁰

В настоящее время наиболее распространенной формой организации незаконной игровой деятельности на территории РФ считается сфера онлайн,

¹⁹ Упоров И.В. «Мертвые нормы в истории уголовного и уголовно-исполнительного права России», Материалы VII Межд. Науч.-практ. Конф. (Чебоксары, 15 янв. 2016 г.) в 2 т., Т.1, с. 100-102.

²⁰ Уголовно-правовые и криминологические проблемы противодействия незаконному игорному бизнесу 15 мая 2015 О. Жак, 15 мая 2015 - Познавательный открытый журнал, с. 4-5

при отсутствии разрешительных лицензий, при этом, данная незаконная деятельность, благодаря свойствам сети интернет распространяется не только на отдельные субъекты РФ, в которых таковая является разрешённой в соответствии с ФЗ, но в отдельных случаях и на территорию всего государства.

Кроме этого, важное значение, для цели определения круга правовой регламентации, следует считать главу 58 Гражданского кодекса РФ - "Проведение игр и пари",²¹ в силу данных положений Устанавливаются различные ограничения, которые связаны с проведением игр на территории РФ. Так, Статья 1062 ГК РФ - называет требования, связанные с организацией игр и пари, а статья 1063 - регламентирует порядок проведения игр. Для правильного понимания приведённых норм, необходимо обратиться к ФЗ №244, так как именно в нем раскрываются понятия пари, а именно азартная игра, при которой исход основанного на риске соглашения о выигрыше, заключаемого двумя или несколькими участниками пари между собой либо с организатором данного вида азартной игры, зависит от события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет.²² Речь о данных положениях, разграничении азартной игры и пари пойдёт далее в рамках настоящей работы в соответствующей главе.

К числу административных правонарушений, КоАП РФ относит отдельно выделенный состав, в статье 14.1.1 - Незаконные организация и проведение азартных игр.²³ Для правильной квалификации соответствующего правонарушения следует обратиться к различным нормативно-правовым актам (некоторые из них, мы приводили ранее в настоящей работе), так как данная норма предполагает бланкетность. Этот состав правонарушения следует

²¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 29.06.2015), глава 58, ст 1062, 1063. // СПС «КонсультантПлюс»

²² ФЗ от 29.12.2006 №244 - ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ» ст. 4, СПС «Консультант Плюс»

²³ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 05.04.2016) ст. 14.1.1, Консультант Плюс

отличать от схожего по составу и по некоторым признакам состава преступления, который рассматривается в данной работе. Кроме этого, относительно недавно законодательство, претерпело ряд изменений, связанных с разграничением при квалификации состава преступления и административного правонарушения. Данные изменения связаны с тем, что в первую очередь у правоприменителей возникали трудности при квалификации и многие преступления, которые фактически таковыми и являлись были переквалифицированы на административные правонарушения.

В Налоговом кодексе, так же в определенной степени регламентируется деятельность, связанная с проведением азартных игр. В главе 29 НК РФ легализован "Налог на игорный бизнес" в то время, как в ст 364 НК РФ,²⁴ законодатель зафиксировал ряд понятий, связанных с игорным бизнесом, которые в определенной степени аналогичны с определениями из ФЗ о государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр, где в статье 4 содержатся основные понятия, некоторые из них уже приводились ранее в настоящей работе, которые как раз и будут играть свою роль, при квалификации состава преступления из УК РФ и правонарушения из КоАП РФ соответственно.

Кроме этого, в качестве источников права, которые регламентируют азартные игры, можно привести, ряд подзаконных актов. А именно Постановление Правительства РФ "Об утверждении Правил подтверждения источников происхождения денежных средств, вносимых в оплату уставного капитала организатора азартных игр в букмекерской конторе или тотализаторе"²⁵ и другие. Но как правило, их использование необходимо, лишь в частных случаях.

²⁴ Налоговый кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 05.04.2016), ст. 364, СПС «Консультант Плюс»

²⁵ Постановление Правительства РФ "Об утверждении Правил подтверждения источников происхождения денежных средств, вносимых в оплату уставного капитала организатора азартных игр в букмекерской конторе или тотализаторе" // СПС «КонсультантПлюс»

Помимо этого в отдельную категорию правовой регламентации следует выделить Нормативно - правовые акты субъектов, которые регулируют деятельность связанную с организацией и проведением азартных игр. Данные акты принимаются лишь в отдельных регионах, в которых деятельность по организации и проведению азартных игр является разрешённой, это вызывает необходимость дополнительного закрепления и регламентации некоторых положений. Поэтому в связи с тем, что налог на игорный бизнес является региональным, Налоговые ставки по налогу на игорный бизнес в соответствии с п. 1 ст. 369 НК РФ устанавливаются законами субъектов Российской Федерации.²⁶

Так например: Законом Волгоградской области от 17.12.1999 № 351-ОД «О ставках налога на игорный бизнес»²⁷, установлены определенные размеры ставок налога на игорный бизнес. Соответственно в иных регионах они устанавливаются аналогичным образом, путём фиксации их в специальном законе.

Таким образом следует отметить, что существует целый ряд нормативных правовых актов, которые всеобъемлюще и комплексно регулируют деятельность связанную с Игорным бизнесом, но при этом, мы видим ряд правовых пробелов по данным вопросам.

Переходя к вопросам связанным с Государственным регулированием деятельности по организации и проведению азартных игр, необходимо отметить, что важную роль играет ст. 3 ФЗ №244.²⁸ Данные положения закрепляют выбранный путь регулирования азартных игр. Российская Федерация выбрала свой путь регулирования, значительно ограничивая данный

²⁶ Налоговый кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 05.04.2016) п.1 ст. 369, СПС «Консультант Плюс»

²⁷ В редакции Закона Волгоградской области от 19.03.2012 № 27-ОД, вступившего в силу с 01.05.2012

²⁸ ФЗ от 29.12.2006 №244 - ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ» ст. 3 Консультант Плюс

вид деятельности. Таким образом азартные игры в РФ разрешены исключительно в определенных, обозначенных в законе игорных законах, при условии наличия специального разрешения, выданного уполномоченным органом в установленном законом порядке. Такая лицензия действует бессрочно, выдача которой осуществляется при подачи в органы ФНС заявления о предоставлении лицензии и подачи необходимого пакет дополнительных документов, который включает: заверенные нотариально копии учредительных документов юридического лица, документы, содержащие сведения о работниках соискателя лицензии, расчет стоимости чистых активов, а так же копии документов подтверждающие наличие необходимого оборудования, позволяющего обеспечить прием, учет, обработку ставок и выплату выигрыша.²⁹

При этом за указанными организаторами, осуществляется постоянный надзор уполномоченным органом, с целью выявить нарушения законодательства. Поэтому любые отклонение от данных правил предполагает те или иные нарушения в данной сфере, которые в дальнейшем могут привести к различного рода наказаниям или иным неудобствам, для недобросовестных организаторов.

Важным обстоятельством при рассмотрении текущего вопроса следует считать: понятие "Игорной зоны ", которая представляет собой, особый административно-территориальный объект в Российской Федерации, предназначенный для осуществления деятельности по организации и проведению азартных игр.³⁰ Законодательное определение является схожим, в соответствии с которым : игорная зона - это часть территории Российской Федерации, которая предназначена для осуществления деятельности по организации и проведению азартных игр и границы которой установлены в

²⁹ Постановление Правительства РФ от 26.12.2011 №1130 СПС «Консультант Плюс»
³⁰ https://ru.m.wikipedia.org/wiki/Игорная_зона

соответствии с ФЗ.³¹

На сегодняшний день законодательством РФ, а именно ст. 9 "Создание и ликвидация игорных зон", фз №244, выделены определенные участки для создания пяти игорных зон в России: Республика Крым, Алтайский край, Краснодарский край, Приморский край, Калининградская область. Также предложено создание следующих зон: Золотые Пески, в городе Сочи и зоны в Республике Бурятия.

А) Азов-Сити расположена на территории Краснодарского края, на сегодняшний день активна.³² На данный момент это крупнейшая из четырёх игорных зон.³³

Б) Сибирская Монета расположена в Алтайском крае. Здесь завершается строительство первого комплекса.

В) Приморье находится в Артемовском городском округе Приморского края недалеко от Владивостока и состоит в процесс создания и активного строительства, которое будет продолжаться до 2022 года.

Г) Янтарная игорная зона в России создается в Калининградской области на берегу Балтийского моря. Площадь территории, выделенной для строительства, составляет 479 тыс. га.

Д) Республика Крым. Данная зона является относительно новой. Введена в результате принятия Федерального закона от 22.07.2014 N 278-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации".³⁴

³¹ ФЗ от 29.12.2006 №244 - ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ», СПС «Консультант Плюс»

³² Распоряжение Правительства Российской Федерации от 31 марта 2011 г. N 558-р г. Москва, СПС «Консультант Плюс»

³³ http://www.vedomosti.ru/library/articles/2012/09/21/rezervaciya_azarta

³⁴ Федерального закона от 22.07.2014 N 278-ФЗ «О внесении изменений»

Исполняющий обязанности главы Республики Крым, заявил, что будет выделена территория в Ялте. По утверждению экспертов, разработанные изменения позволят увеличить бюджет Крыма приблизительно на 25 млрд. рублей.

Так же, Игровая зона в Сочи находится на стадии рассмотрения. Планируется строительство казино в пределах земельных участков, которые предоставляются для размещения олимпийских объектов. На их строительство в данный момент выделяли средства частные инвесторы.³⁵

По данным новостного портала: только «Азов-Сити» и «Сибирская монета» — на данный момент являются работающими игровыми зонами в России.³⁶

С учетом этого, принимая во внимание географические особенности, богатство и размеры Государства России, количество игровых зон, в которых разрешена организация и проведение азартных игр, относительно мало. В то время, как потребность у населения возрастает, ранее приводились статистические данные подтверждающие данный факт. В результате этого по всей стране в различных городах, открываются незаконные игровые заведения, теневая экономика в данной сфере прогрессирует. Данную модель запрета и практически полного ограничения на проведение азартных игр со стороны государства, следует считать достаточно жесткой и строгой, о чем свидетельствуют все существующие законодательные запреты и азартные игры таким образом практически полностью ограничены. Потому что количество разрешенных зон по нашему мнению, не способно каким - либо образом удовлетворить потребности и интересы всех лиц, которые в этом нуждаются. Но в то же время, данная позиция не предполагает урегулирование возникших правоотношений, путем увеличения количества игровых зон, данные действия не решат волнующий вопрос. При этом государство идет по пути увлечения

³⁵ <http://casinowikipedia.org/igornye-zony-v-rossii/>

³⁶ <http://ria.ru/spravka/20140701/1014142042.html>

таких зон, как приводилось ранее, решался вопросы о включении Крыма, который уже сейчас попал в легализованный законом список зон и Сочи на стадии рассмотрения в число таких субъектов, которые будут в праве организовать игорный бизнес на соответствующей территории. Но при этом ранее существующие зоны не являются законченными и пригодными в полной мере. Тем самым вопрос об обустройстве и нормальном функционировании данных объектов, который предполагался при принятии специальных законов, затягивается и будет продолжать затягиваться еще долги годы.

Кроме этого, данный вид деятельности, в силу п.п. 3 п. 1 ст. 3 ФЗ 244 при проведении азартных игр в соответствующих игорных зонах, требует наличия разрешения, под которым следует понимать - выдаваемый в соответствии Федеральным законом документ, предоставляющий организатору азартных игр, право осуществлять деятельность по организации и проведению азартных игр в одной игорной зоне без ограничения количества и вида игорных заведений. Именно такое определение понятия Разрешения на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр, регламентируется в данном ФЗ.³⁷

В то время, как в соответствии со статьей 14 Федерального закона от № 244-ФЗ с 1 июля 2009 г. вне игорных зон может быть организована исключительно деятельность по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах на основании лицензий на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах.

Согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 26.12.2011 № 1130 «О лицензировании деятельности по организации и

³⁷ ФЗ от 29.12.2006 №244 - ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ» ст. 3 СПС «Консультант Плюс»

проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах»³⁸ лицензирование данной деятельности осуществляет Федеральная налоговая служба.

В настоящее время лицензию ФНС России на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах имеют 19 юридических лиц.

В данном случае под лицензией следует понимать, не только специальное разрешение, как принято в общем смысле, исходя из курса теории государства и права, а несколько иное, более широкое определение, а именно документ, выдаваемый в соответствии с настоящим Федеральным законом и предоставляющий организатору азартных игр право осуществлять деятельность по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и (или) тотализаторах вне игорных зон, с обязательным указанием вида оказываемых услуг (услуг по заключению с участниками азартных игр основанных на риске соглашений о выигрыше и (или) услуг по организации заключения основанных на риске соглашений о выигрыше между двумя или несколькими участниками азартной игры), места нахождения процессингового центра букмекерской конторы или тотализатора, количества и места нахождения филиалов, пунктов приема ставок букмекерских контор или тотализаторов либо иных мест осуществления деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах.

Вместе с тем, на практике в процессе лицензирования возникают вопросы при реоформлении лицензий на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах, расположенных на территории субъекта Российской Федерации, законодательством которого осуществление указанной деятельности на его

³⁸ Постановление Правительства Российской Федерации от 26.12.2011 № 1130 «О лицензировании деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах», СПС «Консультант Плюс»

территории запрещено.

Федеральное законодательство о лицензировании относит деятельность по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах к лицензируемым видам деятельности и разрешает осуществлять эту деятельность на территории Российской Федерации при наличии лицензии и соблюдении лицензионных требований.³⁹

С другой стороны, Федеральным законом от 29.12.2006 № 244-ФЗ органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставлено право установить запрет деятельности по организации и проведению азартных игр на территории субъекта Российской Федерации без ограничения срока действия таких запретов. По данным ФНС РФ, такие решения о запрете азартных игр приняло 45% субъектов Российской Федерации.⁴⁰

Интересным представляется общее правило, предусмотренное Частью 3 статьи 5 Федерального закона от 29.12.2006 № 244-ФЗ в силу которого установлено, что деятельность по организации и проведению азартных игр с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», а также средств связи, в том числе подвижной связи, запрещена. Данное положение следует считать общим правилом, кроме случаев предусмотренных в законе.

Но, вопрос, касающийся вида связи, которая может быть использована при осуществлении деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах, Федеральным законом от 29.12.2006 № 244-ФЗ не урегулирован и в формулировке части 3 статьи 5 Федерального закона № 244-ФЗ ставит под сомнение вообще возможность осуществлять такую деятельность.

³⁹ Федеральный закон от 04.05.2011 N 99-ФЗ (ред. от 13.07.2015, с изм. от 30.12.2015) "О лицензировании отдельных видов деятельности" ст. 1, СПС «Консультант Плюс»

⁴⁰ <http://tib777.ru/gosudarstvennoe-regulirovanie-devyatelnosti-po-organizacii-i-provedeniyu-azartnyx-igr/>

По версии некоторых экспертов, целесообразным следует считать поручение Минфину РФ, Минкомсвязи РФ и ФНС РФ разработать проект нового федерального закона о внесении изменений в Федеральный закон № 244-ФЗ в части определения видов связи, которые могут быть использованы при организации деятельности в букмекерских конторах и тотализаторах.

Подводя итог, следует отметить и органы, осуществляющие контроль в сфере по организации и проведению азартных игр, таким образом, государственный надзор за соблюдением организаторами азартных игр установленных ФЗ № 244 требований, осуществляется Федеральной налоговой службой.

Непосредственная работа по противодействию незаконному игорному бизнесу, в том числе по установлению факта организации азартных игр в нарушение ФЗ № 244, путем проведения оперативно-розыскных мероприятий, осуществляется органами внутренних дел, чьи полномочия по предупреждению и пресечению преступлений и административных правонарушений закреплены Федеральным законом от № 3-ФЗ «О полиции».⁴¹

Органы прокуратуры в соответствии с положениями Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» в рамках осуществления надзора за исполнением федерального законодательства вправе проводить проверки с привлечением специалистов органов внутренних дел, налоговой службы, иных государственных органов с целью выявления нарушений требований законодательства о государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр с последующим принятием мер реагирования по привлечению виновных лиц к административной ответственности, а также защите государственных и общественных интересов в судебном порядке.⁴²

⁴¹ Федеральный закон от 07.02.2011 N 3-ФЗ (ред. от 13.07.2015, с изм. от 14.12.2015) "О Полиции", СПС «Консультант Плюс»

⁴² Федеральный закон от 17.01.1992 N 2202-1 (ред. от 28.11.2015) "О прокуратуре Российской Федерации",

Кроме этого, нельзя забывать и об "общественном контроле" в данной сфере, который предполагает обращение граждан в устной и письменной формах в ближайшие дежурные части полиции, в соответствующих субъектах, либо сообщать информацию по действующим телефонам доверия, а так же иными способами, в целях пресечения противоправных действия незаконных организаторов азартных игр, во всех проявлениях.

1.3 История развития законодательства в сфере организации и проведения Азартных игр.

Азартные игры были известны и получали свое постепенное распространение в России с давних времен. Существовали различные их разновидности. В XVII веке исходя из содержания воеводских наказов, можно сделать вывод, что лица, игравшие в карты или кости, могли быть наказаны

кнутом, а карты подлежали изъятию и дальнейшему приданию огню.⁴³

Наблюдение (в современном понимании - надзор) осуществляли воеводы. При этом нарушителями и игроками являлись представители различных категорий населения, как дворянства, так и духовенства, разумеется распространение осуществлялось, так же среди военных и простого люда.

В дальнейшем, указом от 17 декабря 1717 года, этот запрет был распространен на всех без исключения, в случае неповиновения, накладывался тройной штраф, который зависел от денежной суммы выигрыша. Предупреждение и пресечение подобных противоправных действий, относилась к полномочиям полиции.

Позже, в конце царствования Елизаветы Петровны путем внесения изменений в закон, было проведено разграничение между запрещенными азартными играми (на крупные суммы) и дозволенными (которые проводились в дворянских домах, с целью потехи).⁴⁴

Чуть позже, во времена правления императрицы Екатерины II, изначально издавались общие положения, подтверждающие ранее принятые, об ограничении азартных игр, но при этом было сформулировано новое правило, нашедшее свое отражение в законодательных актах того времени, о том , что запрещалось выдавать карточный долг и об отказе выдавать денежные средства заимодавцам, при условии что деньги давались ими заведомо на игру. Тем самым государство установило запрет и гарантию невмешательства в институт Карточного долга. В случае, если кто-либо выдает карточный долг, то поддержки государство в данном случае не последует. Данные положения в какой-то степени схожи с теми, которые сформулированы в действующем гражданском кодексе, посвященные тому, что не представляется возможности в судебном порядке взыскать карточный долг. Данные юридические механизмы того времени и или аналоги нашедшие воплощение в действующем кодексе,

⁴³ Азартные игры , энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона : в 86 т. - СПб 1890-1907

⁴⁴ Азартные игры , энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона : в 86 т. - СПб 1890-1907

следует считать конструкцией, позволяющей обеспечить некоторый запрет в данной сфере, подтверждающий политику государства по данным вопросам.

Следуя далее, при Александре I уголовное преследование усиливалось, руководствуясь принятыми Указами, виновных отсылали к суду и в последующем их имена доносили императору, после чего назначали наказание в виде штрафа или ограничения свободы. Наблюдение за этим было поручено Петербургскому и Московскому генерал - губернаторам, соответствующими личными указами от царя. При этом, в силу действующего на том этапе законодательству, предполагалось некое деление игр на коммерческие, которые были дозволенными и отличались от азартных и на воспрещённые, которые преследовались по закону. Органы исполнительной власти, в то время, основную роль играла полиция, наблюдали за тем, чтоб такие игры нигде не велись, осуществляли поиск игорных домов и в дальнейшем в случае обнаружения подобных признаков, осуществляли судебное преследование, возбуждали уголовные дела в отношении их организаторов, а так же и участников. При этом на полицию возлагалась обязанность при расследовании раскрыть ряд важнейших и обязательных признаков, таких как: вид игры, орудие игры, время, место, все участники и цели игры, предполагался выигрыш или нет, а так же признаки объясняющие при каких намерениях играли. Данные положения отличаются от сегодняшних, так как уголовная и административная ответственность по действующим кодексам, возлагается только лишь на организаторов азартной игры, участники не являются субъектами данных противоправных действий, но при этом в случае возбуждения к примеры уголовного дела, в случае необходимости их могут пригласить в качестве свидетелей на допрос. Разумеется основанием для привлечения к уголовной ответственности по действующему законодательству

послужит наличие всех признаков состава преступления.⁴⁵

В Советское время, до введения новой экономической политике, любые азартные игры квалифицировались, как один из видов спекулятивного обогащения. Постановлением Петроградского Комитета были закрыты все игорные клубы. Часть из них стали существовать в тени, на противоправной основе.⁴⁶

В 1921 году Советом труда и Оборона РСФСР было принято исключительное распоряжение в отношении игорных клубов, в которых разрешались различного рода игры, на платной основе, в так называемые "не азартные игры", при этом была распространена продажа игровых карт.

В 1923 году началась широкая кампания по закрытию казино, лото и прочих игорных заведений. В результате, в мае 1928 года игорные дома получили повсеместный запрет, а в Уголовный кодекс добавилась 201 статья, устанавливающая ответственность в отношении организаторов азартных игр, устанавливающая наказание в виде лишения свободы на длительный срок, но при этом разрешались лишь близкие к азартным, игры на ипподромах.

Самое широкое распространение азартные игры получили с 1990 года, в процессе распада СССР. Казино и игорные автоматы, стали появляться практически везде, игорный бизнес процветал, теневая экономика развивалась, в 2006 году был принят закон, запрещающий организацию казино и игорных учреждений по всей территории России, изначально за исключением 4 "Игорных зон", которые находились в значительной удаленности от крупных городов, хотя часть игорных заведений продолжали функционировать.⁴⁷

До появления статьи 171.2 в УК РФ, до 2011 года, незаконные

45

"Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016), СПС

«Консультант Плюс»

⁴⁶ Олег Тарасов "Азартные игры в Советском Союзе"

⁴⁷ http://ria.ru/trend/closing_casino_30062009/#ixzz3MjOOq7A3

организация и проведение азартных игр, квалифицировались, как незаконное предпринимательство.

В результате можно сделать вывод, что большую часть истории России, на азартные игры были наложены самые различные запреты и ограничения, за нарушение которых наступала ответственность, как правило в виде крупного штрафа. Азартные игры всегда принимались во внимание государством, на различных этапах своего существования. Всегда были лица, у которых была потребность играть. Но, как правило, результат, к которому приводила данная деятельность, был один: нищета и разорение, развитие преступного мира.

Таким образом государство всеми силами борется с Игровым бизнесом, обременяя его самыми различными способами, кроме короткого промежутка времени, начиная 1990 года, когда этот бизнес процветал, но данный период истории и характеризовался, как наиболее опасный, государство находилось в упадке, преступность процветала, а вместе с тем и игорный бизнес. Таким образом следует определить, что данная сфера правового регулирования, недостаточно исследована и требуется более детальное законодательное урегулирование.

**Глава 2 Уголовно — правовой анализ состава преступления,
предусмотренного статьей 171.2 УК РФ - «Незаконные организация и
проведение азартных игр».**

2.1 Объективные признаки состава преступления предусмотренного статьей 171.2 УК РФ «Незаконная организация и проведение азартных игр».

Как было определено ранее, статья 171.2 введена в действие ФЗ от 20 июля 2011г. № 250-ФЗ.⁴⁸ Данный состав является относительно новым, поэтому возникают трудности при его квалификации. Если вновь и более подробно обратиться к истории, подобная норма предусматривалась и в УК РСФСР 1960, которая содержалась в главе о преступлениях против общественной безопасности и общественного порядка, в статье 208.1 - "Организация азартных игр".⁴⁹

В тот период времени, под организацией азартных игр, в соответствии с действующим законодательством, понималась исключительно игра на вещи, денежные средства, иные ценности лицом, к которому в течение года применялись меры административного взыскания за такие же нарушения.⁵⁰

Это понятие в значительной степени отличается, от действующего легального определения из ст. 4 ФЗ № 244, который упоминался ранее в данной работе. В соответствии с которым, азартная игра - это основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры.⁵¹

Таким образом, данная статья введена в УК в связи с необходимостью

⁴⁸ Собрание законодательства РФ 2011 #30 (ч.1) ст. 4598

⁴⁹ Камынин И. Ответственность за незаконное производство и оборот алкогольной продукции // Законность. 1999. No 1; Щиголов Ю. Ответственность за незаконные действия с подакцизными товарами и подделку средств их маркировки // Российская юстиция. 1999. No 12

⁵⁰ Уголовное право России Особенная часть учебник под редакцией д.ю.н., профессора Ф.Р. Сундурова и д.ю.н., профессора М.В. Талан. Статут Москва 2012 стр 285

⁵¹ ФЗ от 29.12.2006 №244 - ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ» // СПС «КонсультантПлюс»

установления более жесткой ответственности за самые опасные нарушения в сфере осуществления азартных игр, которые связаны, как правило, с незаконным занятием игорным бизнесом как предпринимательской деятельностью.⁵² "Игорный Бизнес" в свою очередь, в силу ст 364 НК РФ - это предпринимательская деятельность по организации и проведению азартных игр, связанная с извлечением организациями доходов в виде выигрыша и (или) платы за проведение азартных игр". Так как, деятельность по организации и проведению азартных игр является предпринимательской, поэтому и в случае осуществления такой деятельности незаконно (так же, как при незаконном предпринимательстве) она должна отвечать содержательным признакам данной деятельности, указанным в п. 1 статье 2 ГК РФ. Под которой следует понимать: самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.⁵³

Кроме этого, особое внимание и интерес на сегодняшний день вызывают относительно недавние изменения, которые претерпел рассматриваемый нами состав преступления. Так в ред. Федерального закона от 22.12.2014 N 430-ФЗ "О внесении изменений в статью 171.2 Уголовного кодекса Российской Федерации и статьи 14.1.1 и 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях",⁵⁴ данный состав преступления изложен совершенно по новому. Изменения, о которых пойдет речь далее, кардинальным образом повлияет на квалификацию данного преступления и на разграничение

⁵² Российское уголовное право Общая и Особенная части том 2 Особенная часть Учебник, допущен учебно-методическим советом по образованию в области юриспруденции Приволжского федерального округа Издательство "Юрлитинформ" Москва 2014. стр 385

⁵³ Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016) ст. 2 // СПС «КонсультантПлюс»

⁵⁴ Федерального закона от 22.12.2014 N 430-ФЗ "О внесении изменений в статью 171.2 Уголовного кодекса Российской Федерации и статьи 14.1.1 и 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях"

состава преступления от схожего практически по всем признакам состава административного правонарушения. Данный закон о внесении изменений вступил в силу с 03.01.2015 года. Состав преступления - ст 171.2 УК РФ изложен в новой редакции и широко применяется на практике. Аналогичная ситуация произошла с составом правонарушения содержащегося в КоАП РФ, благодаря чему достигнуто единство правоприменения и более точное отграничение данного преступления от схожего по признакам административного правонарушения.

Соответствующие поправки устранили пробел, благодаря которому, лица совершающие предусмотренные в диспозиции противоправные действия по незаконной организации и проведению азартных игр, избегали ответственности (раннее), за счёт того, что не всегда было возможно доказать факт извлечения доходов, которые были получены в результате преступных действий. Ранее, до 03.01.2015, в случае выявления факта незаконной организации и проведения азартных игр при доказанной сумме извлеченного дохода от 1,5 млн. и выше деяние квалифицировалось, как преступление, а при доказанной сумме извлеченного дохода менее 1,5 млн. - как административное правонарушение.⁵⁵

В итоге лица, по факту совершившие преступные действия, уходили от уголовной ответственности, если сумели доказать только лишь один факт, касающийся извлеченного дохода, но вместо этого привлекались к административной ответственности, которая предполагала в качестве наказания в худшем случае, как правило, крупный штраф. Административная ответственность не влечет за собой и ряда определенных негативных последствий для субъектов совершивших противоправные действия, в отличии от уголовной, которая предполагает такие как: наличие непогашенной судимости и иные. После чего, в результате переквалификации и избежании уголовной ответственности, противоправные действия могли вновь

⁵⁵ <http://rgweek.ru/ru/article/vnimanie-vstupil-v-silu-noviy-zakon-opredelyayushchiy-otvetstvennost-za-nezakonnuyu-organizatsiyu-i-provedenie-azartnih-igr>

возобновиться до момента, повторного их пресечения сотрудниками правоохранительных органов.

Переходя к более детальному рассмотрению вопроса об объективных признаках состава преступления, предусмотренного статьей 171.2 УК РФ, следует отдельно рассмотреть Объект и Объективную сторону данного состава.

Так как ст 171.2 УК РФ содержится в разделе VIII (преступления в сфере экономике), основным родовым объектом данного преступления, будет служить круг общественных отношений регулирующих сферу нормального функционирования экономике. Родовой объект - круг общественных отношений, регулирующих сферу экономической деятельности.

Основным непосредственным объектом нового состава преступления выступают общественные отношения, регулирующие нормальный порядок по организации и проведения азартных игр, который установлен в соответствии с нормативно - правовыми актами РФ, которые регулируют данную деятельность. Этот порядок в большей мере определяется в ФЗ № 244,⁵⁶ которые не единожды приводился в настоящей работе.

Важно отметить, общественную опасность, которая заключается в том, что данное преступление оказывает негативное влияние на нормальное функционирование экономических отношений, а так же подрывает нравственное развитие общества. Приводит лиц (игроков) к разорению. Государство ограничивает азартные игры разрешая их проведение лишь в определенных зонах, но в результате совершения данного преступления, эти ограничения не соблюдаются на практике.

Вторым элементом состава по классической модели следует выделить и охарактеризовать объективную сторону преступления, то есть какое-либо действие (или бездействие), наступившие последствия и причинно - следственную связь между ними. Рассматриваемый нами состав преступления

⁵⁶ Уголовное право России Особенная часть учебник под редакцией д.ю.н., профессора Ф.Р. Сундурова и д.ю.н., профессора М.В. Талан. Статут Москва 2012. стр. 286)

предполагает активность субъекта, а значит его совершение возможно только путем действия, в то время, как форма бездействия в данном составе преступления исключается.

Таким образом, объективная сторона преступления, выражается в нескольких альтернативных действиях:

1) организация и (или) проведение азартных игр с использованием игрового оборудования вне игровой зоны. В соответствии со ст. 9 Федерального закона N 244-ФЗ на территории Российской Федерации создается пять игорных зон, которые представляют собой части территории РФ, которые предназначены для осуществления деятельности по организации и проведению азартной игры и их границы установлены в соответствии с законом № 244 в частности к ним относятся следующие субъекты РФ: Алтайский край, Приморский край, Калининградская область, Краснодарский край; республика Крым. Под игровым оборудованием, следует понимать - устройства или приспособления, используемые для проведения азартных игр (ст. 4 ФЗ № 244-ФЗ)

2) организация и (или) проведение азартных игр с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», а также средств связи, в том числе подвижной связи.⁵⁷ Запрет явно обусловлен тем, что при подобных условиях дистанционной игры невозможно отследить кто с кем играет. Законодатель определил Информационно - телекоммуникационная сеть в ФЗ от 27.07.2006 № 149-Ф "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" в ст. 2 в соответствии с которой - это технологическая система, предназначена для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной технике.⁵⁸ Понятие "средств связи" легализовано в ФЗ от

⁵⁷ Сноска Уголовное право России Особенная часть учебник под редакцией д.ю.н., профессора Ф.Р. Сундунова и д.ю.н., профессора М.В. Талан. Статут Москва 2012. стр. 286-287)

⁵⁸ ФЗ от 27.07.2006 № 149-Ф "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" ст. 2 , СПС «Консультант Плюс»

07.07.2003 № 126-ФЗ в ст. 2 понимаются технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправок, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи.⁵⁹

3) организация и (или) проведение азартных игр без полученного в установленном порядке разрешения на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне. Деятельность по организации азартных игр нуждается в лицензировании в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 17 июля 2007 г. № 451, которым утверждено Положение о лицензировании деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах.⁶⁰

В данном случае предполагается наличие одновременно двух условий:

- получение разрешения
- игра должна проводиться в игорной зоне (который определялись ранее)

При квалификации данного состава преступления, необходимо разграничивать понятия: проведение азартной игры и ее организация. Проведение азартной игры состоит в непосредственном участии лица в заключении соответствующих сделок с участниками игры. Организация азартных игр предполагает руководство при проведении подобной игры, организация самого преступления, создание необходимых условий для проведения незаконной игры, при этом сам организатор не участвует при заключении сделок во время игры, но при этом извлекает доходы, за счет созданных им условий.

Разрешение на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр - это выдаваемое в соответствии с ФЗ документ, который позволяет организатору азартных игр проводить подобного рода игры в

⁵⁹ ФЗ от 07.07.2003 № 126-ФЗ «о связи» ст. 2, СПС «Консультант Плюс»

⁶⁰ Собрание законодательства РФ. 2007. N 30. Ст. 3941

одной из зон и при этом нет ограничений на количество и виды игорных заведений.

Состав преступления следует считать формальным, это значит, что преступление является оконченным с момента совершения одного из альтернативных действий. Следовательно, в формальных составах, общественно опасные последствия подразумеваются, установление их конкретного содержания не является обязательным для привлечения к ответственности лица, совершившего данное деяние.⁶¹

2.2 Субъективные признаки состава преступления предусмотренного статьей 171.2 УК РФ " Незаконные организация и проведение азартных

⁶¹ Курс уголовного права. Общая часть. Том 1: Учение о преступлении / Под ред. Н. Ф. Кузнецовой и И. М. Тяжковой. М., 2002. С. 180.

игр".

По данному вопросу существует определенная теоретическая база, позволяющая дать полную характеристику по признакам субъективной стороны. Характеризуя субъективную сторону данного преступления, следует определить форму вины, то есть сочетание интеллектуальных и волевых признаков, которые свидетельствуют об отношении виновного к совершаемому им деянию и его последствиям.⁶²

Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом. В силу части 2 статьи 25 УК РФ, это значит, что лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействий), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления.⁶³

Мотивы и цели при квалификации данного состава иррелевантны. Субъект преступления, то есть лицо, которое осуществляет воздействие на объект уголовно - правовой охраны, способный нести за это ответственность - в данном составе общий. Общим субъектом признается физическое, вменяемое лицо, которое достигло возраста 16 лет.⁶⁴

⁶² Уголовное право России Части Общая и Особенная / Под ред. А.И. Рарога. М., 2004 с. 90

63

Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 30.03.2016), СПС «Консультант Плюс» // СПС «КонсультантПлюс»

⁶⁴ Субъект незаконной организации и проведения азартных игр. Материалы научно - практической конференции 2012 год - Самара

2.3 Квалифицирующие признаки состава преступления предусмотренного статьей 171.2 УК РФ "Незаконная организация и проведение азартных игр"

Квалифицирующие признаки данного состава преступления содержатся в частях 2 и 3 статьи 171.2. К ним в частности относятся деяния совершенные группой лиц по предварительному сговору. Руководствуясь статьей 35 УК РФ, преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. Помимо этого предусмотрен, еще один квалифицирующий признак содержится в пункте "б" части 2 ст. 171.2, те же деяния, сопряженные с извлечением дохода в крупном размере, который в соответствии с примечанием к статье 169 УК РФ составляет один миллион пятьсот тысяч рублей.

В части 3 данного состава преступления, предусмотрены особо квалифицирующие признаки. К ним относятся деяния предусмотренные частями первой и второй, если они:

- совершены организованной группой, под которой в силу части 3 ст. 35 УК РФ понимается преступления, совершенные устойчивой группой лиц, которые заранее объединились для совершения одного или нескольких преступлений.
 - сопряжены с извлечением дохода в особо крупном размере, который в соответствии с примечанием к статье 169 УК РФ составляет сумму свыше шести миллионов рублей. Факт получения доходов в особо крупном размере, при квалификации по данному пункту, требует обязательного доказывания.
- либо совершены лицом с использованием своего служебного положения.

Под лицом, использующим свое служебное положение, в этом случае понимается должностное лицо (примечание 1 к ст. 285 УК РФ - это лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляют функции представителя власти) и лицо, выполняющее управленческие функции

в коммерческой или иной организации, не являющийся государственным органом власти (примечание 1 к ст. 201 УК РФ). Данный особо квалифицирующий состав, отличается от основного - специальным субъектом, которым и будет являться лицо, обладающее определенным служебным положением, наделенное теми или иными полномочиями и обязанностями.

В результате, можно сделать промежуточный вывод, что после всех недавних изменений, которые вступили в силу с 03.01.2015, Тот состав, который ранее был в первой части статьи 171.2. УК РФ (доход от 1,5 млн. рублей) – стал квалифицированным составом части 2 ст 171.2; тот состав, который ранее был во второй части статьи 171.2. УК РФ (доход от 6 млн. рублей) стал особо квалифицированным составом части 3 ст. 171.2. УК РФ. В отношении остальных признаков, состав Незаконные организация и проведение азартных игр не претерпел изменений

В завершение данной главы следует привести пример из судебной практике, который наглядно продемонстрирует особенности данного состава преступления.

Из судебной практике.

Малиновский Я.С. предложил своей знакомой Тонян С.А., зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя, с целью организации и проведению азартных игр с использованием игрового оборудования на территории Красноярского края, на что она согласилась. Они подыскали и подготовили для проведения азартных игр шесть помещений на территории г. Красноярска. Далее Малиновский Я.С. приобрел 180 объектов игрового оборудования, после чего установил эти устройства в игровые автоматы.

После этого Тонян С.А., согласно разработанному Малиновским Я.С. плану, подыскала и наняла на работу, не заключая трудовых договоров, в качестве операторов в помещения с установленным игровым оборудованием в виде игровых автоматов, столов для игры в карты и рулетки по меньшей мере

девять операторов, не посвящая их в преступный умысел. Малиновский Я.С. установил систему видеонаблюдения в помещениях, а также нанял в качестве охранников по меньшей мере семь человек, которые должны были осуществлять охрану игорных заведений, предупреждать их с Тонян С.А., а также операторов игровых залов о появлении сотрудников полиции.

Затем Малиновский Я.С. и Тонян С.А. организовали и провели азартные игры. Посетители (игроки) заключали основанное на риске соглашение с операторами игрового оборудования, передавая им денежные средства.

Незаконная деятельность Малиновский Я.С. и Тонян С.А., носила систематический характер. В результате вышесказанных преступных действий Малиновский Я.С. и Тонян С.А., действуя в составе организованной группы, получили доход от незаконной деятельности по организации и проведению азартных игр с использованием игрового оборудования, равной сумме внесенных в игровые терминала денег во всех шести указанных игровых заведениях в крупном размере.

Малиновский Я.С. и Тонян С.А. приговором Криовского районного суда г. Красноярска от 06.03.2013 признаны виновными в совершении преступления, предусмотренного п.б.ч.2 ст. 171.2 УК, с назначением им наказания каждому в виде одного года десяти месяцев лишения свободы со штрафом с сумме 200000 рублей.

На основании приведенного примера и в результате его анализа, можно сделать определенный вывод, который заключается в том, что Тонян и Малиновский, организовали и провели азартные игры, без полученного в установленном порядке разрешения на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне, сопряженные с извлечением дохода в крупном размере, данные действие указанных лиц образует объективную сторону рассматриваемого нами состава преступления. Красноярский край является одной из тех игорных зон, в которых деятельность по организации игорного бизнеса является разрешенной. Субъект преступления

полностью соответствуют требованиям закона, в данной ситуации, так как Тонян и Малиновский являются физически вменяемыми и они достигли возраста 16 лет. Не вызывает сомнения и то обстоятельство, что данные лица действовали с прямым умыслом. В связи с тем, что Тонян и Малиновский наняли лиц на работу в открытых ими игорных заведениях, без оформления необходимых документов, а так же установили видеонаблюдение, подтверждает то, что они осознавали характер своих действий, допускали общественную опасность и очевидно желали наступления общественно опасных последствий. В результате можно прийти к выводу, что в действиях данных лиц содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного п.б.ч.2.ст.171.2 УК РФ.

Глава 3 Отличие состава преступления «Незаконные организации и

проведения азартных игр» от смежных составов преступлений и иных правонарушений. Проблемы квалификации.

3.1 Отличие состава преступления, предусмотренного статьей 171.2 УК РФ от состава преступления предусмотренного статьей 171 УК РФ «Незаконное предпринимательство.»

Конституция РФ провозглашает право каждого гражданина заниматься предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельностью.⁶⁵ В то время, как порядок осуществления предпринимательской деятельности и основные его принципы и правила регламентируются различными отраслями права, в первую очередь гражданского, предпринимательского административного, налогового и иными, а также различными подзаконными актами.⁶⁶

Понятие незаконного предпринимательства дано в ст. 171 УК РФ. Исходя из разновидностей, указанных в ст. 171 УК РФ, можно выделить следующие формы незаконного предпринимательства:

1) осуществление предпринимательской деятельности без регистрации Или с нарушением правил регистрации. В этом случае состав следует считать материальным.

2) осуществление предпринимательской деятельности без лицензии Или с нарушением лицензионных требований и условий. В этом случае состав следует считать формальным.

Данные действия образуют объективную сторону данного состава преступления.

Понятие Незаконное предпринимательство тесно связано с понятием предпринимательской деятельности, которое содержится в ГК РФ и ранее уже

⁶⁵ Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // СПС «КонсультантПлюс»

⁶⁶ Уголовное право часть особенная 4 издание д ю н профессор Кругликов Проспект 2013 стр. 256

приводилось в настоящей работе. В силу данного определения выделяется ряд признаков ее характеризующих, при этом одним из них будет являться именно государственная регистрация лицами осуществляющими эту деятельность в установленном законом порядке в органах уполномоченных на такую регистрацию. Поэтому неудивительно, что устанавливается административная и уголовная ответственность за нарушение данных положений о регистрации. В связи с этим можно сделать вывод об общественной опасности данного состава преступления, которая выражается тем, что в результате его совершения большое число физических и юридических лиц выпадают из сферы контроля государства и органов местного самоуправления из-за подобной незаконной деятельности. В связи с чем увеличивается теневой сектор экономики, подрывается бюджетная система государства да счет не уплаченных налогов и сборов. Незаконное предпринимательство нарушает нормальный порядок конкуренции, наступают иные вредные последствия.⁶⁷

Дело в том, что на сегодняшний день достаточно часто незаконное предпринимательство встречается в таких сферах, как производство и распространение алкогольной продукции, деятельность по заготовке, переработке и реализации черных и цветных металлов и организации азартных игр. Об этом свидетельствует статистика, а так же факты, которые публикуются на сайтах МВД.⁶⁸ Эти данные подтверждают, что дела связанные с организацией азартных игр, квалифицируются в некоторых случаях, как незаконное предпринимательство. По сути законная организация азартных игр, которая осуществляется в пределах игорных зон, в соответствии со всеми правилами, которые предусмотрены в законе, является предпринимательской деятельностью. Кроме этого, основная цель организатора подобного рода деятельности, является аналогичной предпринимательской, а именно -

⁶⁷ Уголовное право часть особенная 4 издание д ю н профессор Кругликов Проспект 2013 стр 256

⁶⁸ Незаконное предпринимательство в сфере организации азартных игр Вильчинский А. А. Журнал Проблемы современной науки и образования выпуск No 10 (28) 2014

извлечение прибыли. Игровой бизнес - выступает, лишь, как род деятельности, который способствует достижению цели.

Для наступления уголовной ответственности необходимо наличие одного из двух условий:

- а) причинение крупного ущерба гражданам, государству либо организациям
- б) извлечение дохода в крупном размере.

Наличие этих условий, относящихся к объективной стороне, позволяет разграничить административное правонарушение от преступления. Данные признаки вызывают проблемы при квалификации, связанные с разграничением схожих составов. На практике вполне могут возникнуть ситуации, когда именно эти признаки будут являться основополагающими, для определения того, привлекать лицо к уголовной ответственности или переквалифицировать на административную, или наоборот.

В какой-то степени ситуация является схожей с незаконной организацией и проведением азартных, до изменений, вступивших в силу 03.01.2015 году. Если обратить внимание на то, что признаки незаконного предпринимательства разграничивающие преступление и правонарушение, до изменений были одинаковы, но при этом в отношении ст. 171.2 произошли изменения, о которых шла речь ранее, поэтому можно выдвинуть предположение о повторении данной ситуации, для более точной регламентации и разграничению административного правонарушения и преступления в отношении незаконного предпринимательства. По аналогии с теми, которые были приняты в отношении незаконной организации и проведению азартных игр. Не исключено, что спустя неопределенный срок подобные предположения воплотятся в жизнь.

Непосредственным объектом данного преступления, являются общественные отношения, которые обеспечивают законный порядок осуществления предпринимательской деятельности.⁶⁹ Помимо этого, некоторые

⁶⁹ Уголовное право Особенная часть учебник под редакцией д.ю.н. профессора Ф.С. Сундурова, д.ю.н., профессора М.В. Талан стр.278

авторы выделяют и факультативный объект, который подразумевает общественные отношения, обеспечивающие охрану здоровья людей, разнообразные имущественные и другие интересы лиц, организаций, общества в целом и государства.

Субъект данного преступления - это вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, на котором лежит обязанность регистрации (лицензии) либо соблюдение условий лицензирования.⁷⁰ Хотя в литературе высказывается и другая позиция. В частности утверждается, что субъектом рассматриваемого преступления может быть только лицо, достигшее 18-летнего возраста. Сторонники данной точки зрения ссылаются на положение ст 21, в которой говорится, что гражданская дееспособность возникает у гражданина в полном объеме только с наступлением совершеннолетия.⁷¹ Однако в связи с наличием понятия, эмансипации (ст. 27 ГК), данная точка зрения представляется нами несостоятельной.

Переходя к субъективной стороне данного деяния, следует отметить, что нет единого мнения, относительно данного элемента состава преступления. В теории уголовного права преобладает точка зрения, что субъективная сторона выражается в форме умысла (прямого или косвенного) Однако при незаконном предпринимательстве, отношение к последствиям в виде крупного ущерба, может быть и неосторожными. Мотив и цель могут быть самыми разнообразными, как правило, преобладает корыстный мотив и корыстная цель, но на квалификацию не влияют.

Таким образом, проведя уголовно-правовой анализ незаконного предпринимательства, как состава преступления, подводя итог, можно сделать вывод, что между преступлениями, предусмотренным статьей 171.2 и статьей 170, есть схожие признаки, которые следует точно разграничивать и признаки, которые являются различными. Во первых, субъект преступления, в обоих

⁷⁰ Уголовное право часть особенная 4 издание д ю н профессор Кругликов Проспект 2013 стр 256

⁷¹ Научно-практический комментарий к УК РФ: в 2 т. Н. Новгород, 1996 т 1 с. 470

случаях является схожим.

Субъективная сторона подразумевает умысел. Родовой и видовой объекты преступлений, так же совпадает, в то время, как непосредственный объект различается.

Объективные стороны преступлений, пересекается в той степени, что составы подразумевают несколько альтернативных действий, одним из которых, в первом случае руководствуясь ст. 171.2 - это организация и (или) проведение азартных игр, без полученного в установленном порядке разрешения на осуществление подобного рода деятельности. Во втором случае руководствуясь ст. 171 - это предпринимательская деятельность, которая осуществляется без лицензии, в случаях, когда такая лицензия является обязательной. Разрешение и лицензия, эти понятия в данных случаях синонимичные. Но в обоих случаях, лицо совершающее преступление нарушает правила лицензирования, или не получает разрешения.

Но, для наступления ответственности за незаконное предпринимательство обязательным признаком, является извлечение дохода в крупном размере, в отличии от основного состава незаконной организации и проведению азартных игр. При этом данный признак содержится в квалифицирующем виде этого состава, как обязательный, в этой части незаконное предпринимательство является схожим.

Совпадают некоторые квалифицирующие признаки незаконного предпринимательства с особо квалифицирующими незаконной организации и проведению азартных игр, а именно деяния совершенные организованной группой лиц и деяния сопряженные с извлечением дохода в особо крупном размере. Но преступление, предусмотренное статьей 171.2 УК РФ фиксирует более широкий круг квалифицирующих признаков (совершенное группой лиц по предварительному сговору) и особо квалифицирующие (совершенное лицом с использованием своего служебного положения).

Мы делаем вывод, что преступление предусмотренное в статье 171 УК

РФ является общим по отношению к составу, предусмотренного статьей 171.2 УК РФ, который в свою очередь будет являться специальным составом по отношению к первому. Поэтому на основании всего выше сказанного, преступления, которые связаны с организацией азартных игр, следует квалифицировать по статье 171.2 УК РФ, несмотря на то, что этот состав введен относительно недавно, но намного позже чем незаконное предпринимательство. Так как до 2011 года, подобного рода деяния, квалифицировались по статье 171 УК РФ. Возникает конкуренция общей и специальной нормы, в связи с чем применяется специальная.

3.2 Отличие состава преступления, предусмотренного статьей 171.2 УК РФ от административного правонарушения, предусмотренного в КоАП РФ статьей 14.1.1 «Незаконные организация и проведение азартных игр».

В случаях, если незаконные организация и проведение азартных игр не образуют уголовно-наказуемого деяния, виновные лица несут административную ответственность по статье 14.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Статья предусматривает административную ответственность граждан, должностных лиц и юридических лиц. Законом в качестве дополнительного наказания предусмотрена также конфискация игрового оборудования.⁷²

Состав преступления и состав административного правонарушения в значительной мере схожи. Однако, отличается субъект преступления, от субъекта административного правонарушения. Так как к ответственности за административное правонарушения, помимо физических лиц, так же могут быть привлечены должностные и юридические лица. Привлечение юридических лиц по уголовному законодательству РФ в принципе невозможно, хотя такая практика встречается в зарубежных государствах в соответствующих правовых порядках. В уголовном праве РФ, при совершении какого-либо преступления, в том числе и рассматриваемого нами, субъектом могут быть только физические лица или лицо наделенное должностными полномочиями, что непосредственно предусмотрено в п. в), ч.3 ст 171.2 УК РФ . Что касается должностных лиц, под ними подразумеваются лица, выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в отношении организации, которая совершила действия по незаконной организации и проведению азартных игр (ст. 2.4 КоАП РФ); Субъективные стороны совпадают и выражены в виде умысла.

⁷² <http://www.mosproc.ru/prokuratura-razjasnjaet/gosudarstvennoe-regulirovanie-deyatelnosti-po-organizacii-azartnyh-igr.php>

Объективная сторона преступления и правонарушения, подразумевают схожие, аналогичные альтернативные действия, кроме трех, которое в административном правонарушении дополняется, путем выделения их в качестве квалифицирующих и особо квалифицирующих. Такими действиями в КоАПе законодатель выделяет два действия, которые нет в УК РФ:

- 1) Осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах без лицензии -
- 2) осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игровой зоне с нарушением условий, предусмотренных разрешением на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игровой зоне, либо осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах с нарушением условий, предусмотренных в лицензии.
- 3) Осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах с грубым нарушением условий, предусмотренных лицензией.⁷³

Данный состав правонарушения изложен в редакции Федерального закона от 22.12.2014 N 430-ФЗ⁷⁴, который привнес существенные изменения, на которые мы не однократно ссылались в предыдущих главах настоящей работы. Этот закон, в результате введения изменений устранил основной признак, который разграничивал преступление и правонарушение и заключался в факте извлечения дохода в размере 1,5 млн рублей.

Деяние, закрепленное в КоАПе следуя логике законодателя имеет меньшую опасность, чем то, которое в УК РФ. Правонарушение по своей сути является общественно вредным деянием, а не общественно опасным, как преступление. Мы полагаем, что данные изменения положительным образом скажутся на практике применения данных норм. При этом новая редакция части

⁷³ КоАП РФ от 30.12.2001 №195-ФЗ ст. 14.1.1 СПС «Консультант Плюс»

⁷⁴ Федерального закона от 22.12.2014 N 430-ФЗ СПС «Консультант Плюс»

1 ст. 14.1.1 КоАП РФ теперь предусматривает ответственность только для юридических лиц, в отличие от ранее действующей редакции, при которой к ответственности привлекались и физические лица.

Таким образом, можно сделать вывод, что правонарушение предусмотренное статьей 14.1.1 КоАП РФ является схожим с тем, которое легализовано в статье 171.2 УК РФ. Отличие заключается лишь в круге субъектов, объективная сторона правонарушения предусматривает больший перечень возможных действий совершения данного правонарушения, перечисленных в соответствующей диспозиции.

3.3 Проблемы квалификации.

Квалификация преступлений - это установление и юридическое закрепление точного соответствия, между признаками совершенного общественно опасного деяния и признаками состава преступления, предусмотренного нормой уголовного кодекса.⁷⁵ В то время, как под проблемами квалификации следует понимать - определенные трудности с которыми сталкивается правоприменитель. Зачастую они связаны с конкуренцией норм, но и не только. Важной практической составляющей научного исследования по уголовному праву выступает разработка предложений по преодолению сложных ситуаций, с которыми сталкиваются правоприменительные органы. Научные рекомендации способствуют минимизации ошибок при квалификации преступлений – неверного установления наличия либо отсутствия состава преступления.⁷⁶ В первую очередь необходимо обозначить некоторые проблемы квалификации, которые по нашему мнению могут возникнуть. К таковым относятся:

- проблемы при конкуренции общей и специальной нормы (ст. 171 и ст. 171.2 УК РФ),
- проблемы при квалификации соучастия,
- проблемы квалификации при совокупности преступлений,
- проблемы квалификации при осуществлении деятельности по организации, одновременно в нескольких игорных заведениях одним организатором,

Некоторые проблемы квалификации незаконной организации и

⁷⁵ Курс уголовного права. Том 3. Особенная часть / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. М.: ИКД "Зерцало-М", 2002; Полный курс уголовного права. Том II. Преступления против личности / под ред. А. И. Коробеева. СПб., 2008. С. 22. Наумов А. В. Российское уголовное право. Курс лекций. Т. 2: Особенная часть. М., 2004. С. 22.

⁷⁶ Кливер И.Я. Уголовно-правовые судебные ошибки в квалификации преступлений и их предупреждение: дис. ... канд. юрид. наук. М., 1979; Колосовский В.В. Ошибки в квалификации уголовно-правовых деяний. Челябинск, 2005; Кузнецова Н.Ф.

проведения азартных игр, были нами рассмотрены при анализе состава преступления и при сравнении его с иными преступлениями и правонарушениями. Но существуют некоторые вопросы, связанные с правильной квалификаций, которые требуют анализа в рамках самостоятельного параграфа в настоящей работе.

В большей мере, нами рассматриваются частные и единичные правила квалификации, которые характерны для конкретного, рассматриваемого нами состава преступления. Разумеется нельзя забывать и об общих правилах квалификации, которые характерны и применимы ко всем существующим составам. Исходя из деления на общие правила, единичные и частные.⁷⁷

Проанализировав различные подходы, наиболее обоснованным на наш взгляд послужило мнение Науменко О.П. Можно выделить ряд заключений и правил квалификации рассматриваемого нами состава, по обозначенным ранее проблемам. Вот основополагающие из них:

1) В случаях, если действия, связанные с одновременной организацией нескольких незаконных игорных заведений, при условии, что это охватывалось единым умыслом лица, образуют единое преступление. Сущность данной проблемы заключается в том, что, одно лицо осуществляют незаконную деятельность по организации азартных игр, одновременно в нескольких игорных заведениях. Это распространяется и на ситуации, когда полученный доход от каждого незаконного игорного заведения превышает установленный уголовным законодательством доход в крупном размере, который равняется 1,5 млн рублей. Руководствуясь положениями теории уголовного права о сложном единичном преступлении и множественности преступлений, такие действия лица необходимо квалифицировать как единое продолжаемое преступление. Под которым следует понимать – такое преступление, которое состоит из ряда тождественных деяний, направленных к общей цели и объединенных одним

⁷⁷

Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений М "Юридическая литература" 1972

умыслом и составляющих в своей совокупности единое преступление.⁷⁸

2) для признания лица соучастником рассматриваемого преступления необходимо, чтобы оно достоверно знало о всех существенных обстоятельствах преступления, совершаемого исполнителем. К таковым можно отнести следующие: осведомленность о проведении азартных игр вне игорной зоны, об отсутствии у исполнителя правовых оснований для организации, в том числе отсутствие лицензии и разрешения для проведения азартных игр. Данное правило разрешает вопрос о круге лиц, которые могут быть привлечены к ответственности при совершении преступления, предусмотренного ст. 171.2 УК РФ.

3) если состав преступления незаконное предпринимательство, связан с организацией незаконного игорного заведения, содеянное следует квалифицировать по ст. 171.2 УК РФ. При конкуренции общей и специальной нормы, применяется специальная, в данном случае ст. 171.2.

4) незаконные организацию и проведение азартных игр, сопряженные с предварительным созданием юридического лица, в том числе через подставных лиц, необходимо квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 173.1 УК РФ и 171.2 УК РФ. Если при незаконных организации и проведении азартных игр лицо вопреки воле правообладателя незаконно использует объекты авторского права, и при наличии иных признаков преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 146 УК РФ, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 171.2 и ч. 2 ст. 146 УК РФ;

5) доходы, извлеченные за счет незаконных организации и проведения азартных игр, не являются объектом налогообложения, следовательно, действия лица, совершившего преступление, предусмотренное ст. 171.2 УК РФ, не могут квалифицироваться в качестве уклонения от уплаты налогов по ст. 198 и 199 УК

⁷⁸ Словарь Основных уголовно – процессуальных понятий и терминов. – Правовые технологии, А.М. Баранов, П.Г. Марфицин. 2011, с. 224.

РФ;

б) незаконные организация и проведение азартных игр как должностным лицом, так и лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, с использованием своих полномочий вопреки интересам службы и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц, при наличии необходимых признаков образуют совокупность преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 3 ст. 171 и ч. 2 и 3 ст. 201, 285 и 286 УК РФ.⁷⁹

Таким образом, можно сделать вывод, что при квалификации незаконной организации и проведению азартных игр, существует множество проблем, которые связаны в первую очередь с тем, что незаконные азартные игры, как явление, порождает множество иных преступлений или правонарушений, которые следуют за одним лишь существованием данного явления. В результате их совершения, организаторы получают преступные доходы требующие дальнейшей легализации, а деятельность по организации игр, исходя из законодательных формулировок, сама по себе является предпринимательской. В рамках некоторых случаев, может образовываться совокупность с составом преступления – «Незаконное предпринимательство». Так например, организация деятельности незаконного игорного заведения зачастую связана с оказанием его посетителям таких услуг, как реализация алкогольной, табачной продукции и продуктов питания. Такая деятельность (розничная торговля, общественное питание) объективно является предпринимательской деятельностью. В этой связи, если лицо осуществляло ее без надлежащей регистрации и (или) лицензии, то при наличии крупного ущерба или дохода в крупном размере содеянное следует дополнительно квалифицировать по ст. 171 УК РФ.⁸⁰

⁷⁹ Диссертация Науменко О.П. Уголовная ответственность за незаконные организацию и проведение азартных игр. Стр. 160-161

⁸⁰ Диссертация Науменко О.П. Уголовная ответственность за незаконные организацию и проведение азартных игр. С. 156

Нельзя забывать о налоговых преступлениях, которые могут быть совершены даже при условии, что организация игорного бизнеса законна. Кроме этого, могут быть иные обстоятельства, вызывающие трудности, в результате которых будут необходимо привлечение лиц, обладающих специальными знаниями в данной сфере. Так например, при необходимости в экспертизе, на анализ изъятого оборудования. Привлекаются соответствующие эксперты.

Со временем, в результате правоприменения могут возникнуть и новые проблемы квалификации, мы обозначили в настоящем параграфе лишь некоторые из них, наиболее значимые и существенные.

Глава 4 Особенности регулирования Азартных игр, различными отраслями Российского права и перспективы развития.

4.1 Правовая регламентация Азартных игр в гражданском законодательстве.

В настоящее время, азартные игры, это явление, которое с различных сторон урегулировано многими отраслями права, в том числе и гражданским. Законодательное закрепление данных отношений, нашло свое отражение в главе 58 ГК - "Проведение игр и пари". Данные вопросы урегулированы не так широко, как например в иных приводимых ранее отраслях законодательства и регламентация состоит всего лишь в двух специальных статьях:

- 1) Статья 1062. Требования, связанные с организацией игр и пари и участием в них
- 2) Статья 1063. Проведение лотерей, тотализаторов и иных игр государством и муниципальными образованиями или по их разрешению

По данному вопросу существует определенной массив теоретических разработок. В частности анализом с правовой точки зрения, в отношении вопроса о регулировании азартных игр занимались такие ученые, как М.Ю. Неруша в своей работе «Игры и пари: гражданско-правовой и криминалистический аспекты» и Багно Ю.В. В работе «Гражданско-правовое регулирование отношений, возникающих из игр и пари». Эти работы является одними из первых, которые были посвящены изучению института игр и пари, с точки зрения гражданско - правового аспекта.

Рассматривая действующую правовую регламентацию игр и пари с истоков, а именно с момента вступления в силу Части второй ГК РФ (1 марта

1996 года), представляется возможным установить, что азартные игры становятся неотъемлемой частью человеческой жизни и возникает из гражданско-правовых отношений, регламентированных гражданским кодексом. Введение в часть вторую ГК РФ главы 58 (статьи 1062, 1063) - «Проведение игр и пари» - повлекло за собой установленную нормой права возможность создания игорных домов, сети букмекерских организаций, залов игровых автоматов, а также послужило основой для комплексной регламентации игорного бизнеса со стороны государства (в том числе в вопросах лицензирования). Такая ситуация сложилась изначально и азартные игры были довольно распространенным явлением. Помимо этого, тесная связь положений находящихся ГК прослеживается и находит свое отражение в ФЗ "о лотереях".⁸¹

Соответствующая 58 глава ГК РФ, не случайно разделяет термины игра и пари.

Проанализировав различные точки зрения, можно сделать вывод о том, что игра и пари соотносятся как видовое и родовое понятие. Всякая игра представляет собою разновидность пари, причем, различные игры являются в качестве таковых по различным критериям (намерению сторон, влиянию случайности и др.)⁸² Таким образом, понятие игра – считается родовым понятием, а пари в свою очередь – видовым.

Помимо этого, существует и иная точка зрения, в силу которой понятие игры и пари очень близки по своей природе. Но при этом, понятие игры является родовым понятием, в свою очередь пари – видовым. Общим для игр и пари является то, что их основанием служит договор, а результатом — выигрыш одной и соответственно — проигрыш другой стороны. Традиционно же, различие между ними проводится по возможности участников влиять на результат. Так, если при игре ее участники способны своими действиями

⁸¹ Федеральный закон от 11.11.2003 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "О лотереях" // СПС «КонсультантПлюс»

⁸² Автореферат к.ю.н. Матин А. В. , Москва 2006 Гражданско-правовое регулирование игр и пари. С. 15

оказывать влияние на результат, который непременно должен наступить, то при заключении пари исход события неизвестен и его участники не имеют возможности на него воздействовать.⁸³ При этом, гражданский кодекс не дает определений данных понятий. Такая ситуация была до принятия ФЗ № 244, в силу которого:

Пари - азартная игра, при которой исход основанного на риске соглашения о выигрыше, заключаемого двумя или несколькими участниками пари между собой либо с организатором данного вида азартной игры, зависит от события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет. Но при этом, в законодательстве не встречается понятия "Игры", существует лишь Азартная игра. В этом вопросе нет определенного однообразия, судя по логике законодателя, данные понятия являются синонимичными. В данном случае мы предлагаем заменить термин "Игра" , содержащийся в ГК, на понятия азартной игры, в целях достижения единства в правовой терминологии, действующего законодательства. Это связано с тем, что термин "игра" является очень широким для законодательства.

По результатам проведенного исследования, касающегося доктринального и легального понимания термина «азартная игра», мы вынуждены признать, что в гражданском праве степень разработанности некоторых понятий, затрагивающих азартные игры, значительно отстает от иных отраслей права (уголовное, административное, налоговое).⁸⁴ Но при этом по нашему мнению не исключает возможности применения терминов, которыми оперируют данные отрасли.

По общему правилу, исходя из положений содержащихся в ГК Требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите, но есть из этого правила исключения.

⁸³ <http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/igry-i-pari-v-gk.html>

⁸⁴ Автореферат кюн Матин А. В., Москва 2006 Гражданско-правовое регулирование игр и пари. С. 22

Поэтому предлагаем использовать теоретически разработанную классификацию, в силу которой в зависимости от гражданско - правового значения, игры можно разделить на следующие виды:

1) игры и пари, порождающие обязательства по выплате выигрыша, но не подлежащие судебной защите; Это правило, закрепленное в статье 1062 ГК РФ, означает, что нарушение обязательств из организации игр и пари, либо обязательства из участия в них, не порождает какого-либо гражданского правоотношения охраняемого законом, содержанием которого было бы право на обращение в суд с целью защиты нарушенных субъективных прав. В данном случае защита гражданских субъективных прав, возникающих из организации и участия в азартных играх и пари, вопреки статье 11 ГК РФ не осуществляется судом. Выигравший не имеет право на иск (ни в материальном, ни даже в процессуальном смысле) к проигравшему о взыскании ставки в игре или пари, следовательно, имущество, переданное во исполнение обязательства из игры или пари, ни при каких условиях не может быть истребовано обратно, за исключением случаев, предусмотренных законом.

2) игры и пари, порождающие обязательства по выплате выигрыша, подлежащие судебной защите; Такие игры и пари перечислены в п. 5 ст. 1063 ГК РФ и включают в себя игры, проводимые государством и его субъектами; муниципальными образованиями; третьими лицами по разрешению государства или муниципальных образований. В данном случае юридическим фактом, лежащим в основании возникновения требования о выдаче выигрыша является состоявшаяся игра или пари.

В п. 3 статьи 1063 ГК РФ закреплено, что в случае отказа организатора игр от их проведения в установленный срок участники игр вправе требовать от их организатора возмещения понесенного ввиду отмены игры или переноса их срока реального ущерба. Учитывая, что приведенный в статье 1062 ГК РФ перечень подлежащих судебной защите требований участников игр является исчерпывающим, требования о возмещении реального ущерба, понесенного в

связи с отменой игр или переносом их срока, приходится признать не подлежащим судебной защите.

3) игры и пари, не порождающие обязательства по выплате выигрыша, но подлежащие судебной защите. В данном случае требования о возврате проигранного, возникшие в случае насилия, влияния обмана, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр и или пари, также подлежат судебной защите (ст. 1062 ГК РФ). Юридическим фактом, лежащим в основании возникновения требования о возврате проигранного, в этом случае является признание состоявшейся игры или пари недействительной сделкой и исполнение проигравшей стороной несуществующего обязательства.⁸⁵

В гражданском праве, игры и пари квалифицируются и относятся к группе, так называемых "алеаторных (рисковых) договоров". Еще со времен древнего Рима, сделки основанные на риске называются алеаторными. Несмотря на то, что каждый гражданско - правовой договор несет в себе некоторый риск наступления не благоприятных последствий, не исключается существование таких договоров, для которых распределение риска между сторонами составляет основную их цель. Именно по этой причине, данные договоры следует называть рисковыми.

На наш взгляд, необходимым следует считать введение в действующее законодательство понятия "риск", с целью достижения единообразия при трактовке данного термина. Мы предлагаем под Риском понимать - вероятность наступления непредсказуемых последствий, для субъекта правоотношений, которые могут привести к потере каких-либо имущественных благ. Данные изменения целесообразно ввести в ФЗ №244, в результате чего, возможность его применение распространиться на все отрасли права, в которых существует такая необходимость.

⁸⁵ Особенности правового регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр и пари: историко-правовой анализ и новый правовой режим. Диссертация к ю н Романова И.Н. Москва 2008

Как уже определялось ранее в настоящей работе, мы выделяем ряд признаков, характеризующих игры и пари: соглашение, рисковый характер, выигрыш, субъектный состав участников. По нашему мнению именно рисковый характер является определяющим и основным.

При этом в некоторых случаях, в качестве дополнительных признаков можно выделить мотивы, которыми руководствуются субъекты игры. К ним в частности по нашему мнению можно отнести следующие:

- Мотив личного обогащения (субъект рассчитывает на выигрыш с целью улучшения своего материального положения)
- Мотив личной немущественной потребности (субъект рассчитывает на удовлетворение интеллектуальных потребностей, либо самоутверждение, признания себя в качестве лидера и другие)

Помимо этого, гражданский кодекс более детально регулирует проведение лотерей, тотализаторов и других основанных на риске игр, проводимые государством или муниципальными образованиями или по их разрешению.

В качестве основания проведения подобной игры в силу ст 1063, является договор и закон.⁸⁶ Для анализа и понимания данных положений, которые являются бланкетными, следует обратиться к ФЗ о лотереях. Именно в нем сформулировано законодательное определение понятия лотерея - это игра, которая проводится в соответствии с договором и в которой одна сторона (оператор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а вторая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если она будет признана выигравшей в соответствии с условиями лотереи. Договор между оператором лотереи и участником лотереи заключается на добровольной основе.⁸⁷

⁸⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 29.06.2015) ст. 1063, СПС «Консультант Плюс»

⁸⁷ Федеральный закон от 11.11.2003 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "О лотереях" ст. 2 СПС «Консультант Плюс»

Примером договора может служить лотерейный билет то есть документ, удостоверяющий право на участие в лотерее и подтверждающий заключение договора между оператором лотереи и участником лотереи. Или лотерейная квитанция - фискальный документ, выдаваемый лотерейным терминалом, удостоверяющий право на участие в лотерее и подтверждающий заключение договора между оператором лотереи и участником лотереи.

Кроме этого, в качестве особой формы можно выделить и новеллу, появившуюся в современном мире высоких технологий - электронный лотерейный билет - электронный документ, удостоверяющий право на участие в лотерее, подтверждающий заключение договора между оператором лотереи и участником лотереи, содержащий защищенную информацию о зарегистрированной лотерейной ставке (лотерейных ставках), размещенную в центре обработки лотерейной информации и позволяющую идентифицировать участника лотереи, оплатившего лотерейную ставку (лотерейные ставки) в порядке, установленном условиями лотереи, с учетом требований Федерального закона от 27 июля 2006 года N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации".⁸⁸

На лотерейном билете, лотерейной квитанции, электронном лотерейном билете обязательно присутствие лотерейной комбинации, нанесенной (внесенной) на стадии изготовления (создания) соответствующего документа и (или) участником лотереи.

При этом существуют различные виды проводимых лотерей, которые различаются между собой в зависимости от способа ее проведения: тиражная (в которой розыгрыш призового фонда лотереи между всеми участниками лотереи проводится одновременно после распространения лотерейных билетов, лотерейных квитанций, электронных лотерейных билетов) и бестиражная (Бестиражная лотерея - лотерея, в которой информация,

⁸⁸ Федерального закона от 27 июля 2006 года N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации". // СПС «КонсультантПлюс»

позволяющая определить выигрыши, закладывается в лотерейные билеты, электронные лотерейные билеты на стадии их изготовления или создания) В зависимости от территории проведения : международная (проводимая на территории минимум двух государств) , всероссийская (проводимая на всей территории РФ).⁸⁹

В данных заключаемых договорах в форме лотерейный билет, квитанция, электронный билет, предусматриваются условия о сроке , порядке определения победителей и о размере положенного выигрыша. В результате лицам, которые оказались победителями, должен быть выплачен выигрыш, в установленный договором срок, в случае если срок не указан, не позднее 10 дней, после момента определения результатов.⁹⁰

Все возникшие правоотношения, исходя из данных положений подлежат судебной защите и предполагается возмещение убытков, в случае каких-либо нарушений со стороны организатора и конечно же выплата выигрыша в принудительном порядке для организатора. Как правило, наступление последних, из указанных действий, возможно в результате обращения в суд, при получении соответствующей защиты.

При этом, лотерейный билет в случае, даже если он является выигрышным, не может рассматриваться, как ценная бумага.⁹¹

В результате всего вышесказанного можно сделать определенные выводы. В настоящее время нормативно-правовая база в области регулирования отношений, по поводу проведения игр и пари представлена лишь двумя статьями ГК РФ (1062, 1063), а также Федеральным законом «О лотереях», в связи с чем можно говорить о недостаточном законодательном урегулировании данных отношений с точки зрения гражданского законодательства. Помимо

⁸⁹ Федеральный закон от 11.11.2003 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "О лотереях" ст. 2, СПС «Консультант Плюс»

⁹⁰ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016), ст 1063 СПС «Консультант Плюс»

⁹¹ Диссертация Гражданско-правовое регулирование игр и пари. К.ю.н. Матин А. В. Москва 2006 с. 68

этого возникает неоднозначное понимание понятия Игры и Азартной игры, в связи с чем мы видим целесообразным, изменить понятие именно на азартную игру. Группу игр и пари, определенную нормой ст. 1062 ГК РФ, нельзя приравнивать к играм и пари, перечисленным в 1063 ГК РФ, в связи с различной правовой природой указанных требований и условий.

Кроме этого мы полагаем, что к договорам игр и пари применяются последствия недействительности сделки.

А так же значение лотерейного билета, квитанции, электронного билета состоит в том, что он служит необходимым доказательством наличия у того, кто его предъявляет, права на участие в лотерее, а на случай выигрыша - права на получение того, что составляет выигрыш. Лотерейный билет не является ценной бумагой и его необходимо рассматривать только в рамках договора игры, не наделяя его не свойственными ему функциями.

Таким образом, азартные игры, это межотраслевой институт, урегулированный в том числе гражданским законодательством, но при этом в меньшей степени, чем иными отраслями права. Актуальность и дальнейшие изменения в рамках гражданского законодательства, мы предполагаем возможными, но как поведет себя законодатель по данным вопросам представить на сегодняшний день сложно, так как данные отношения в силу ГК урегулированы частично, либо представлены бланкетно, отсылая к нормам иных отраслей или к специальным Федеральным законам, в том числе к тем, которые приводились ранее. Лишь в совокупности, с анализом всего законодательного массива, различных нормативно - правовых актов, возможно всеобъемлюще рассматривать азартные игры, как правовое явление.

4.2 Правовая регламентация Азартных игр в налоговом законодательстве.

Налоговое право, это еще одна отрасль права регулирующая вопросы связанные с организацией и проведением азартных игр. Изначально, именно налоговый кодекс определял понятие Азартной игры, до вступления в силу ФЗ№244.

Налоговое право, регулирует азартные игры, путем введения налога на игорный бизнес, который закреплен в главе 29 налогового кодекса РФ (далее НК).

Данный налог отражает один из немногих плюсов, который свойственен азартным играм. Понятие налога раскрывается в действующем Налоговом кодексе, в силу которого, налог – это обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств, в целях финансирования обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований.⁹²

Налог на игорный бизнес – один из трех региональных налогов,

⁹² Налоговый кодекс РФ (часть первая) от 31.07.1998 N146-ФЗ (ред. От 26.04.2016) ст. 8 Консультант Плюс

поступления от которого являются источником доходов бюджета субъекта РФ, на территории которого он введен. Сфера его регулирования – налогообложение доходов, полученных от организации и проведения азартных игр.⁹³

Таким образом, налог на игорный бизнес, позволяет немногим субъектам РФ, в которых учреждены игорные зоны, получать дополнительные доходы. Такая ситуация, привлекает игроков, приезжать в данные субъекты с целью игры, в результате чего игорные заведения извлекают доходы и уплачивают разнообразные налоги.

Для определения порядка регулирования азартных игр, налоговым законодательством целесообразным представляется анализ налога на игорный бизнес в рамках рассмотрения всех элементов налогообложения.

Налог на игорный бизнес взимается с предпринимательской деятельности по организации и проведению азартных игр, связанной с извлечением организациями доходов в виде выигрыша и (или) платы за проведение азартных игр.⁹⁴

В силу 365 НК РФ Плательщиками данного налога, являются организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность в сфере игорного бизнеса.⁹⁵

Таким образом, можно сделать вывод, что таковыми организациями являются различные игорные заведения, а именно организаторы азартной игры, под которыми следует понимать юридическое лицо, осуществляющее деятельность по организации и проведению азартных игр.⁹⁶

⁹³ <https://www.nalog.ru/rn77/taxation/taxes/ib/>

⁹⁴ Налоговое право: учебник для академического бакалавриата / Ю.А. Крохина - 7 - е издание
издательство Юрайт, 2015. Стр. 486

⁹⁵ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 05.08.2000 N 117-ФЗ ст. 365 // СПС
«КонсультантПлюс»

96

Федеральный закон от 29.12.2006 N 244-ФЗ (ред. от 22.07.2014) "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные

В соответствии со статьей 377 НК РФ, Одним из основных элементов налогообложения является объект – то есть реализация товаров (работ, услуг), имущество, прибыль, доход, расход или иное обязательство, имеющие стоимостную, количественную или физическую характеристику, с наличием которого законодательство о налогах и сборах связывает возникновение у налогоплательщика обязанности по уплате налога.⁹⁷ В данном случае, объектом налога на игорный бизнес, являются:

1) игровой стол - это игровое оборудование, которое представляет собой место с одним или несколькими игровыми полями и при помощи которого организатор азартных игр проводит азартные игры между их участниками либо выступает в качестве их участника через своих работников;

2) Игровой автомат - игровое оборудование (механическое, электрическое, электронное или иное техническое оборудование), используемое для проведения азартных игр с материальным выигрышем, который определяется случайным образом устройством, находящимся внутри корпуса такого игрового оборудования, без участия организатора азартных игр или его работников;

3) Процессинговый центр тотализатора - часть игорного заведения, в которой организатор азартных игр проводит учет ставок, принятых от участников данного вида азартных игр, проводит на основе информации, полученной от центра учета переводов интерактивных ставок тотализаторов, учет интерактивных ставок, принятых от участников данного вида азартных игр, фиксирует результаты азартных игр, рассчитывает суммы подлежащих выплате выигрышей, осуществляет представление информации о принятых ставках, интерактивных ставках и о рассчитанных выигрышах в пункты приема ставок тотализатора и в центр учета переводов интерактивных ставок тотализаторов;

4) Процессинговый центр букмекерской конторы - часть игорного заведения, в

акты Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 22.08.2014) // СПС «КонсультантПлюс»

⁹⁷ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 05.08.2000 N 117-ФЗ ст. 38 // СПС «КонсультантПлюс»

которой организатор азартных игр проводит учет ставок, принятых от участников данного вида азартных игр, проводит на основе информации, полученной от центра учета переводов интерактивных ставок букмекерской конторы, учет интерактивных ставок, принятых от участников данного вида азартных игр, фиксирует результаты азартных игр, рассчитывает суммы подлежащих выплате выигрышей, осуществляет представление информации о принятых ставках, интерактивных ставках и о рассчитанных выигрышах в пункты приема ставок букмекерской конторы и в центр учета переводов интерактивных ставок букмекерских контор;

5) Пункт приема ставок тотализатора - территориально обособленная часть игорного заведения, в которой организатор азартных игр организует заключение пари между участниками данного вида азартных игр и осуществляет представление информации о принятых ставках, выплаченных и невыплаченных выигрышах в процессинговый центр тотализатора;

6) Пункт приема ставок букмекерской конторы - территориально обособленная часть игорного заведения, в которой организатор азартных игр заключает пари с участниками данного вида азартных игр и осуществляет представление информации о принятых ставках, выплаченных и невыплаченных выигрышах в процессинговый центр букмекерской конторы;

Данные объекты налогообложения, их понятия, не раскрываются в налоговом кодексе, но при этом они содержатся и подробно раскрываются в ФЗ №244.

Каждый объект налогообложения должен быть зарегистрирован в налоговой инспекции по месту установки не позднее чем за 2 рабочих дня с момента установки. При этом регистрации так же подлежат и все изменения, которые произошли в дальнейшем относительно данного оборудования, за аналогичный срок, даже в случае выбытия какого-либо объекта из перечисленных ранее. В свою очередь регистрация происходит и проводится в налоговом органе по результатам которой выдается свидетельство о

регистрации объекта налогообложения.

Следующим элементом налогообложения являются налоговая ставка, то есть величина налоговых начислений на единицу измерения налоговой базы, которые в силу НК РФ устанавливаются отдельно в отношении каждого объекта налогообложения специальными законами субъектов в РФ, в определенных пределах.

По данным ФНС, в России действуют только две игорные зоны : «Азов-Сити», расположенная на территории Краснодарского края. «Сибирская монета», расположенная на территории Алтайского Края.⁹⁸

Налоговая база определяется отдельно по каждому объекту налогообложения как общее количество соответствующих объектов.

Сумма налога равна произведению налоговой базы, установленной по каждому объекту налогообложения, и ставке налога по каждому объекту. При этом, налоговым периодом признается календарный месяц, что по своей сути является коротким периодом по отношению к другим видам налогов. Оплата налога происходит по месту регистрации объектов налогообложения не позднее 20 числа месяца, следующего за истекшим налоговым периодом.⁹⁹

При этом интересным представляется факт того, что данный налог не предусматривает в качестве дополнительного элемента - налоговых льгот (преимущество, которое предоставляется определенным категориям налогоплательщиков). Это свидетельствует о том, что тем самым государство не поощряет данную деятельность и не дает организаторам, каких-либо способов уменьшить налоговое бремя, в связи с тем что наша модель азартных игр, в первую очередь считается ограничительной.

Кроме того, рассматривая вопрос регламентации азартных игр налоговым законодательством важно отметить, что именно Федеральная налоговая служба

⁹⁸ <https://www.nalog.ru/rn77/taxation/taxes/ib/>

⁹⁹ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 31.07.1998 N 146-ФЗ ст. 370, СПС «Консультант Плюс»

является органом, который лицензирует деятельность по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах. Для получения лицензии необходимо выполнение определенных условий. Среди них разделение игорного заведения на зону обслуживания участников азартных игр и служебную зону, размещение нормативных документов (Федеральный закон от 29.12.2006 № 244-ФЗ), правил азартных игр и правил посещения игорного заведения в доступном для участников игр месте и другие.¹⁰⁰ Так же ФНС РФ является надзорным органом, следя за соблюдением требований, предъявляемых к техническому состоянию игрового оборудования, размещенного в игорных зонах, чтобы исключить мошенничество и технические злоупотребления. Также налоговые органы отслеживают и данные о собственниках, чья доля при организации игр составляет не менее 10 процентов от уставного капитала. Эту информацию обязаны будут ежегодно предоставлять организаторы азартных игр. Данные надзор осуществляется на федеральном уровне.

В результате проверок (плановых и внеплановых) информация о выявленных нарушениях размещаются на официальном сайте.

Таким образом, можно сделать вывод, что налог на игорный бизнес, это законодательный механизм, позволяющий извлечь пользу для региона, от данного негативного явления.

Проблема заключается в том, что невозможно полностью ограничить возникающие правоотношения, но законодатель всеми возможными способами строит определенные рамки и ограничения. В результате чего, азартные игры становятся сложно доступными, как для организаторов, так и для игроков, это подтверждает малое количество действующих игорных зон.

¹⁰⁰ Постановление Правительства Российской Федерации от 26.12.2011 №1130, СПС «Консультант Плюс»

4.3 Перспективы развития законодательства в сфере деятельности по организации и проведению азартных игр в РФ.

На протяжении развития нашего государства, начиная с 1993 года, правовая регламентация азартных игр развивалась и совершенствовалась. Мы предполагаем, что данный вопрос не останется без внимания законодателя и в будущем. Преступный мир прогрессирует, преступления, связанные с азартными играми продолжают совершаться, в связи с чем осуществляется поиск новых путей борьбы с данными явлениями, в том числе путем введения новых норм и совершенствованием действующих.

В первую очередь мы предполагаем, что в будущем, произойдет увеличение количества игорных зон. Их увлечение возможно только лишь путем принятия решения уполномоченными органами и включение соответствующих поправок в закон. Можно выделить две причины по которой это может произойти. Во - первых существующих игорных зон, несмотря на

ограничительную модель, на сегодняшний день мало. После их расширения, количество преступлений в данной сфере, может уменьшиться. При этом потребность в азартных игр у населения по статистическим данным ранее приведенным значительно выше, чем количество зон, в которых эти потребности возможно удовлетворить.

Во - вторых в связи с расширением игорного бизнеса, путем увеличения количества игорных зон в различных регионах, увеличится наполняемость бюджета данных регионов, за счёт налога на игорный бизнес. Помимо этого увеличится приток туристов, что так же положительно скажется на развитии подобных регионов.

Но однако, есть и иная позиция, прямо противоположная приведенной нами, свидетельствующая о том, что несмотря на то, что, игорных зон не так много, увеличение их количества не требуется и ни к чему не приведет. Это связано с тем, что из легализованных зон, реально функционирующих всего лишь две их них. Остальные зоны по прежнему находятся в состоянии строительства и требуют новых вложений. Поэтому нет смысла создавать новые зоны, пока остаются не достроенными старые. Мы не согласны с данной позицией, по той причине, что существующие игорные зоны и их текущее строительство напрямую не связано с созданием новых зон. Финансированием которых могут заниматься совершенно иные инвесторы и процесс организованный ими может осуществляться быстрее.

Дальнейшие действия законодателя по данным вопросам сложно предугадать и прогнозировать. Не исключено введения новых норм, касающихся организации азартных игр, которые бы уточнили недостающую терминологию, в том числе введение понятия риск, либо более точное законодательное разграничение понятия организации игр или проведение. В рамках данной работы, мы приводили различные точки зрения, которые вступали в противоречие между собой по тем или иным вопросам терминологии, но на практике нельзя допускать применения тех или иных

нормы, не единообразно. Законодатель при внесении различных изменений, по нашему мнению учитывает правоотношения между различными субъектами, которые все время прогрессируют и меняются. Появляются новые механизмы, явления, которые требуют законодательной регламентации, которая может отсутствовать по причине того, что те или иные явления ранее не существовали. В том числе на сегодняшний день в сфере организации и проведении азартных игр, появляются новые механизмы например такие как, игровой интернет бизнес, который стремительно набирает обороты и другие явления. Данные вопросы, новые угрозы и будут воплощаться в нормы права.

На основании этого можно сделать вывод, который заключается в том, что по нашему мнению, в будущем произойдет увеличение количества игорных зон, но при этом, нельзя забывать о старых и продолжать их строительство. Не исключено выделение дополнительных средств государственного бюджета на ускорение процессов обустройства данных мест, с целью дальнейшего притока средств для соответствующих регионов и их благоустройства.

Кроме этого, в законодательной базе, связанной с регламентацией азартных игр, есть некоторый беспорядок, поэтому мы предполагаем в будущем унификацию норм, то есть выработку государством правовых норм, единообразно регулирующих общественные отношения определенных видов¹⁰¹, в конкретном случае в сфере организации и проведении азартных игр. По нашему мнению, так же возможно введение новых и уточнение существующих терминов, о которых шла речь ранее в настоящей работе.

¹⁰¹ Современный толковый словарь, изд. «БСЭ», 2003 год С. 337

Заключение.

В данной работе был рассмотрен ряд вопросов, связанных с организацией и проведением азартных игр в РФ. В завершение приведенного исследования, необходимо остановиться на основных результатах. Законодатель в различных нормативно – правовых актах всесторонне регламентировал деятельность по организации и проведению азартных игр. Нами в первую очередь была определено понятие азартной игры и обозначен круг правовой регламентации, а так же приведены различные определения основных понятий в данной сфере с помощью применения научного и законодательного подходов. Кроме этого азартные игры – это явление, которое имеет многовековую историю, по причине этого менялась их правовая регламентация.

По нашему мнению, изучение данной темы, невозможно без обращения к историческим фактам, касающихся развития правовой регламентации азартных игр, которая прогрессировала и отношение государства к данным явлениям, на

различных этапах менялось. Данные положения нашли свое отражение в рамках вопроса о истории развития законодательства в сфере организации и проведения азартных игр.

Азартные игры – явление, которое стоит на стыке различных отраслей российского права. Поэтому нами рассматривалась правовая регламентация азартных игр в различных отраслях российского права, в том числе уголовного, административного, гражданского, налогового, предпринимательского. Нами были выделены особенности и найдены, некоторые пробелы в законодательстве по данным вопросам, а так же были приведены авторские определения некоторых понятий.

В рамках данной работы был рассмотрен и дан анализ состава преступления, предусмотренного ст. 171.2 УК РФ – «Незаконная организация и проведение азартных игр». В результате исследования, мы выделили и подробно рассмотрели все элементы состава преступления, а именно: объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона. На основании этого мы пришли к выводу, что установление уголовной ответственности за рассматриваемый нами состав преступления соответствует научно обоснованным критериям, а так же является востребованной мерой и необходимо с точки зрения юридической практики, в результате чего привели пример из судебной практики подтверждающий это утверждение.

Состав преступления, предусмотренный статьей 171.2 УК РФ, вызывает ряд проблем при квалификации. В связи с чем, мы провели сравнительный анализ состава преступления предусмотренного в статье 171.2 УК РФ, от состава преступления «Незаконное предпринимательство» и состава правонарушения, предусмотренного в КоАП РФ в ст.14.1.1. Выявили общие признаки, а так же отличительные, обозначив при этом ряд проблем, которые возникают при квалификации и пути их решения.

Руководствуясь всем выше сказанным, можно сделать вывод, который заключается в том, что азартные игры представляют большую опасность для

граждан, населения, общества, государства, экономике, поэтому возникла необходимость законодательного ограничения данного вида деятельности. При этом исключить азартные игры полностью не представляется возможным, законодатель выбрал путь запретов и ограничений.

Азартные игры – это вредная привычка, которая представляет опасность и привлекает игроков легкой прибылью, которая выражается в выигрыше, но при этом, многие забывают про риск, который может привести к разорению и нищете. Государство позволяет организацию и проведение азартных игр только в специально отведенных зонах.

Организаторы уходят в тень, распространяя данную деятельность в крупных городах и в других местах, в большинстве из которых она является запрещенной. Правоохранительные органы оказывают сопротивление, но при этом государство не успевает таким образом уследить за всеми нарушениями по всей территории России, не говоря о бескрайней сети Интернет, в чем и заключается главная проблема организации Азартных игр.

Именно поэтому игорный бизнес терпит ограничения. На сегодняшний день не достаточно сил, для борьбы и выявления данных преступлений, а так же специалистов, которые бы занимались данной проблематикой в сфере Азартных игр, благодаря чему обеспечивалась бы правильная квалификация каждого противоправного деяния. В связи с чем, мы приходим к выводу о том, что необходимо более детально урегулировать правоотношения в сфере Азартных игр.

Список использованных источников.

Нормативно-правовые акты.

1. Конституция Российской Федерации. (Принята всенародным голосованием

- 12 декабря 1993 г.) // СПС «КонсультантПлюс»
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994г. No 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016) //СПС «КонсультантПлюс».
 3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 г. No 14-ФЗ (ред. от 29.06.2015 г.), (с изм. и доп. вступ. в силу 01.07.2016) // СПС «КонсультантПлюс».
 4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001г. No 195-ФЗ (ред. от 01.05.2016 г.) //СПС «КонсультантПлюс».
 5. Налоговый кодекса Российской Федерации (часть первая) от 31 июля 1998 г. N 146-ФЗ (в ред. 26.04.2016) // СПС «КонсультантПлюс».
 6. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 5 августа 2000 года N 117-ФЗ (в ред. от 05.04.2016) // СПС «КонсультантПлюс»
 7. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. No 63-ФЗ (ред. от 01.05.2016 г.) //СПС «КонсультантПлюс».
 8. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. No 174-ФЗ (ред. от 01.05. 2016 г.) // СПС «КонсультантПлюс
 9. Федеральный закон от 29.12.2006 N 244-ФЗ (ред. от 01.05.2016) "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации" // СПС «КонсультантПлюс»
 10. Федеральный закон от 07 июля 2003 г. No 126-ФЗ (ред. от 01.05.2016) «О связи» // СПС «КонсультантПлюс»
 11. Федеральный закон от 27 июля 2006 г. No 149-ФЗ (ред. от 13.07.2015 г.) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // СПС «КонсультантПлюс».
 12. Постановление Правительства РФ от 26 декабря 2011г. No 1130 «О лицензировании деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах» (вместе с «Положением о лицензировании деятельности по организации и проведению азартных игр в

- букмекерских конторах и тотализаторах») // СПС «КонсультантПлюс»
13. Федеральный закон от 21.11.2011 N 325-ФЗ ((ред. от 30.12.2015) "Об организованных торгах" // СПС «КонсультантПлюс»
14. Федеральный закон от 11.11.2003 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "О лотереях" // СПС «КонсультантПлюс»
15. Федеральный закон от 04.05.2011 N 99-ФЗ (ред. от 13.07.2015, с изм. от 30.12.2015) "О лицензировании отдельных видов деятельности" (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.01.2016), // СПС «КонсультантПлюс»
16. Федеральный закон от 07.02.2011 N 3-ФЗ (ред. от 13.07.2015, с изм. От 14.12.2015) "О полиции" (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.09.2015) , // СПС «КонсультантПлюс»
17. Федеральный закон от 17.01.1992 N 2202-1 (ред. от 28.11.2015) "О прокуратуре Российской Федерации", // СПС «КонсультантПлюс»
18. Федеральный закон от 20.07.2011 N 250-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», // СПС «КонсультантПлюс»
15. Федерального закона от 22.07.2014 N 278-ФЗ « О внесении изменений в ФЗ о государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые другие законодательные акты РФ», // СПС «КонсультантПлюс»
20. Федерального закона от 22.12.2014 N 430-ФЗ "О внесении изменений в статью 171.2 Уголовного кодекса Российской Федерации и статьи 14.1.1 и 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях", // СПС «КонсультантПлюс»
21. Закона Волгоградской области от 19.03.2012 № 27-ОД., // СПС «КонсультантПлюс»
22. Распоряжение Правительства Российской Федерации от 31 марта 2011 г. N 558-р г. Москва, // СПС «КонсультантПлюс»

Монографии, учебники и учебные пособия.

23. Курс уголовного права. Общая часть. Том 1: Учение о преступлении / Под ред. Н. Ф. Кузнецовой и И. М. Тяжковой. М., 2002.
24. Уголовное право (часть особенная), 4 издание, д.ю.н. профессор Кругликов, Проспект 2013.
25. Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений М "Юридическая литература", 1972.
26. Налоговое право: учебник для академического бакалавриата / Ю.А. Крохина - 7 - е издание издательство Юрайт, 2015.
27. Современный толковый словарь, изд. «БСЭ», 2003 год.
28. Словарь Основных уголовно – процессуальных понятий и терминов. – Правовые технологии, А.М. Баранов, П.Г. Марфицин. 2011.
29. Курс уголовного права. Том 3. Особенная часть / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. М.: ИКД "Зерцало-М", 2002.
30. Полный курс уголовного права. Том II. Преступления против личности / под ред. А. И. Коробеева. СПб., 2008.
31. Наумов А. В. Российское уголовное право. Курс лекций. Т. 2: Особенная часть. М., 2004.
32. Уголовное право России Особенная часть учебник под редакцией д.ю.н., профессора Ф.Р. Сундурова и д.ю.н., профессора М.В. Талан. Статут Москва 2012.
33. Российское уголовное право Общая и Особенная части том 2 Особенная часть Учебник, допущен учебно-методическим советом по образованию в области юриспруденции Приволжского федерального округа Издательство "Юрлитинформ" Москва 2014.
34. «Толковый словарь русского языка» С.И. Ожегова, изд. Оникс 2010.
35. Азартные игры , энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона : в 86 т. -

СПб 1890-1907.

36. Научно-практический комментарий к УК РФ: в 2 т. Н. Новгород, 1996 т 1

Диссертации и авторефераты.

37 Авдеева, О.А. Незаконное предпринимательство: уголовно-правовая характеристика и ответственность: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08 / Авдеева Ольга Анатольевна. – Иркутск, 2009. – 245 с. 120.

38. Аистова, Л.С. Теоретические и практические проблемы квалификации незаконного предпринимательства: дис. ...канд. юрид. наук: 12.00.08 / Аистова Людмила Степановна. – СПб., 2001.

39. Автореферат к.ю.н. Матин А. В. , Москва 2006 Гражданско-правовое регулирование игр и пари.

40. Ю.В. Багно. Гражданско-правовое регулирование отношений, возникающих из игр и пари. Дисс. к. ю. н. Краснодар, 2004 г.

41. Диссертация Науменко О.П. Уголовная ответственность за незаконные организацию и проведение азартных игр.

42. Особенности правового регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр и пари: историко-правовой анализ и новый правовой режим. Диссертация к ю н Романова И.Н. Москва 2008

43. Рапопорт, Е.А. Уголовно-правовые основы предупреждения преступлений: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08 / Рапопорт Елена Анатольевна. – Ставрополь, 2001.

44. Севостьянов, Р.А. Проблемы уголовной ответственности за организацию и ведение незаконного игорного бизнеса: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08 / Севостьянов Роман Александрович. – Саратов, 2009.

45. Леготкин, В.Д. Уголовная ответственность за организацию азартных игр и предупреждение этих преступлений: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08. / Леготкин Владимир Дмитриевич. – Свердловск., 1991.

44. Лихолетов, А.А. Уголовно-правовые и криминологические проблемы противодействия незаконному игорному бизнесу: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08 / Лихолетов Александр Александрович. – Саратов, 2013.

Статьи.

45. Субъект незаконной организации и проведения азартных игр. Материалы научно - практической конференции 2012 год — Самара.

46. Незаконное предпринимательство в сфере организации азартных игр Вильчинский А. А. Журнал Проблемы современной науки и образования выпуск № 10 (28) 2014

47. Иванова О. А. Азартные игры как угроза общественной нравственности / О. А. Иванова // Молодой ученый. — 2013. — №9

48. Камынин И. Ответственность за незаконное производство и оборот алкогольной продукции // Законность. 1999. № 1;

49. Щиголев Ю. Ответственность за незаконные действия с подакцизными товарами и подделку средств их маркировки // Российская юстиция. 1999. № 12

50. Панфилова Э. А., Журнал: Теория и практика общественного развития, Выпуск № 4 / 2010, статья: Понятие риска: многообразие подходов и определений. стр 30-31. Издательский дом «ХОРС»

51. Олег Тарасов "Азартные игры в Советском Союзе"

52. Азартные игры , энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона : в 86 т. - СПб 1890-1907

53. к. ю. н. Романова И. Н. Особенности правового регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр и пари: историко-правовой анализ и новый правовой режим. 2008 год.

54. Проблемы установления уголовной ответственности за незаконную организацию и проведение азартных игр (ст. 171 2 УК РФ) Третьяк М. В.,

Журнал Юридическая наука, Выпуск № 1 / 2013

55. Упоров И.В. «Мертвые нормы в истории уголовного и уголовно-исполнительного права России», Материалы VII Межд. Науч.-практ. Конф. (Чебоксары, 15 янв. 2016 г.) в 2 т., Т.1

55. Уголовно-правовые и криминологические проблемы противодействия незаконному игорному бизнесу, 15 мая 2015 О. Жак, 15 мая 2015 - Познавательный открытый журнал.

Судебная практика:

56. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 июня 2010 г. No 12 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нем (ней)» // СПС «КонсультантПлюс».

57. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. No 23 (ред. от 23.12.2010 года) «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» // СПС «КонсультантПлюс».

58. Приговор мирового судьи судебного участка No 6 Ленинского района г. Астрахани в отношении З. от 06 июня 2012 г. по делу No1-15/2012. // СПС «КонсультантПлюс»

59. Приговор Кировского районного суда г. Красноярска (Красноярский край) в отношении Ж. от 12 февраля 2013 г. по делу No 1-133/2013. // СПС «КонсультантПлюс»

60. Решение Кировского районного суда г. Саратова от 27 марта 2014 г. по делу No 12-150/2014 // СПС «КонсультантПлюс»

Иные источники и электронные ресурсы:

61. Официальный сайт Новостного портала: <http://rgweek.ru/ru/article/vnimanie-vstupil-v-silu-noviy-zakon-opredelyayushchiy-otvetstvennost-za-nezakonnuyu-organizatsiyu-i-provedenie-azartnih-igr>
62. Официальный сайт Новостного портала :
http://www.vedomosti.ru/library/articles/2012/09/21/rezervaciya_azarta
63. Официальный сайт Новостного портала:
<http://ria.ru/spravka/20140701/1014142042.html>
64. Официальный сайт Новостного портала:
http://ria.ru/trend/closing_casino_30062009/#ixzz3MjOOq7A3
65. Официальный сайт Новостного портала: <http://rgweek.ru/ru/article/vnimanie-vstupil-v-silu-noviy-zakon-opredelyayushchiy-otvetstvennost-za-nezakonnuyu-organizatsiyu-i-provedenie-azartnih-igr>
66. Официальный сайт прокуратуры города Москвы:
<http://www.mosproc.ru/prokuratura-razjasnjaet/gosudarstvennoe-regulirovanie-dejatelnosti-po-organizacii-azartnyh-igr.php>
67. Официальный сайт Федеральной налоговой службы РФ :
<https://www.nalog.ru/rn77/taxation/taxes/ib/>
68. Справочно — правовая система Консультант Плюс

