

УДК 343

**ОБЩЕСТВЕННАЯ ОПАСНОСТЬ НАРУШЕНИЯ ПРАВИЛ
УСТАНОВЛЕНИЯ И ВЫПЛАТЫ ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ
И СОЦИАЛЬНЫХ ВЫПЛАТ***А.А. Бикеев, М.В. Талан***Аннотация**

В статье дан анализ состава преступления, предусматривающего ответственность за невыплату заработной платы и социальных выплат. Показана общественная опасность данного деяния в современных условиях. Предложена редакция уголовно-правовой нормы об ответственности за нарушение порядка установления заработной платы.

Ключевые слова: невыплата заработной платы, социальные выплаты, уголовная ответственность, работодатель.

Общественная опасность деяния проявляется в его способности причинять вред существующим общественным отношениям или создавать угрозу причинения такого вреда. Общественная опасность деяния может меняться в зависимости от особенностей современной политики, социально-экономической и политической ситуации. Однако среди социальных ценностей, которые имеют большое значение, неизменным остается право человека на достойную жизнь, во многом зависящую от материальных благ, которые являются результатом человеческой деятельности, создаются в процессе труда и неотделимы от человеческой личности. Отсутствие возможности получать необходимый прожиточный минимум создает угрозу человеческой жизни. В большинстве случаев обеспечение этого минимума напрямую зависит от тех средств, которые человек получает за свою трудовую деятельность. Недаром среди конституционных прав человека одним из важнейших является право на труд. Согласно Конституции РФ, каждый имеет право на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации (КР, ст. 37).

Нарушение этого права подрывает основу существования человеческой жизни. Специалисты подчеркивают повышенную общественную опасность невыплаты социальных пособий и заработной платы в условиях глобализации. Так, Н.А. Лукьянова отмечает: «процесс интеграции России в международное сообщество обязывает рассматривать права человека в сфере труда в качестве основы прогрессивного развития и процветания государства» [1, с. 8].

В середине 90-х годов XX в. Россия переживала непростые времена, которые отразились в том числе и на реализации права на труд. Невыплата заработной платы, массовая отправка работников в отпуска без сохранения заработной

платы без их волеизъявления, выдача заработной платы в натуральной форме и другие подобные факты стали массовым явлением.

Государство было вынуждено обратить внимание на ситуацию, складывавшуюся в сфере реализации права граждан на труд, и осуществить необходимые охранительные меры. Одной из таких мер стало принятие 18 июля 1995 г. Федерального закона № 109-ФЗ, целью которого являлась охрана важнейшего конституционного права работников – на своевременную и в полном объеме выплату заработной платы. Настоящим законом была установлена уголовная ответственность за задержку выплаты заработной платы (ИД). В ст. 138 УК РСФСР «Нарушение законодательства о труде» были внесены изменения. К нарушениям законодательства о труде были отнесены не только незаконные увольнения, но и задержка выплаты заработной платы, а равно иное существенное нарушение законодательства о труде. Однако подобная норма просуществовала только до 1 января 1997 г., когда вступил в силу УК РФ 1996 г. (УК). В первоначальной редакции уголовная ответственность за невыплату зарплаты в нем не предусматривалась. В дальнейшем законодатель вернулся к необходимости предусмотреть уголовную ответственность за данное деяние, и ФЗ РФ от 15 марта 1999 г. № 48-ФЗ была введена ст. 145¹ УК РФ «Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат», которая получила новую редакцию в связи с принятием ФЗ РФ от 23 декабря 2010 г. № 382-ФЗ. Практика по этой статье за десять лет имеет тенденцию к росту. В 2001 г. в России было зарегистрировано 51 такое преступление, выявлено 28 лиц, в 2010 г. – 825 преступлений и 658 лиц, в 2011 г. – 690 преступлений и 518 лиц.

Законодатель поместил рассматриваемую норму в главу УК РФ о преступлениях против конституционных прав и свобод человека и гражданина, что и позволяет рассматривать объект этого преступления через призму причинения вреда общественным отношениям, связанным с реализацией прав человека, в частности, права на труд. В качестве непосредственного объекта преступления, предусмотренного ст. 145¹ УК РФ, называют общественные отношения, охраняющие право на вознаграждение за труд и социальное обеспечение граждан [2, с. 147], или «гарантированное Конституцией право человека на получение законных выплат» [3, с. 609]. В литературе встречаются предложения об изменении названия ст. 145¹ УК РФ в части унификации понятия различных выплат. Так, Е.И. Соктоева предлагает такое название ст. 145¹ УК РФ «Невыплата социальных выплат» [4, с. 10]. С таким вариантом вряд ли стоит согласиться, так как правовая природа заработной платы, о которой идет речь в данной статье, иная, чем у социальных выплат. В качестве предмета преступления выступают заработная плата, пенсии, стипендии, пособия и иные установленные законом выплаты.

В ст. 1 Конвенции Международной организации Труда от 1 июля 1949 г. № 95 «Об охране заработной платы» заработная плата означает «независимо от названия и метода исчисления всякое вознаграждение или всякий заработок, исчисления в деньгах и устанавливаемые соглашением или национальным законодательством, которые в силу письменного или устного договора о найме предприниматель уплачивает трудящемуся за труд, который либо выполнен, либо должен быть выполнен, или за услуги, которые либо оказаны, либо должны быть оказаны».

Понятие заработной платы раскрывается в Трудовом кодексе РФ. Под заработной платой понимается вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные выплаты (доплаты и надбавки компенсационного характера, в том числе за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, работу в особых климатических условиях и на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению, и иные выплаты компенсационного характера) и стимулирующие выплаты (доплаты и надбавки стимулирующего характера, премии и иные поощрительные выплаты) (ТК, ст. 129).

В целях охраны прав на оплату труда государство устанавливает определенные гарантии, среди которых можно выделить федеральный государственный надзор за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, включающий в себя проведение проверок полноты и своевременности выплаты заработной платы и реализации государственных гарантий по оплате труда; ответственность работодателей за нарушение требований, установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями; сроки и очередность выплаты заработной платы.

Реализация указанных гарантий осуществляется путем установления определенных правил выплаты заработной платы, в частности, ст. 136 ТК РФ устанавливает, что заработная плата выплачивается не реже чем каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным договором, трудовым договором. Таким образом, невыполнение данного положения рассматривается как правонарушение, влекущее за собой различные виды юридической ответственности.

Во-первых, это материальная ответственность работодателя за задержку выплаты заработной платы и других выплат, причитающихся работнику в соответствии со ст. 236 ТК РФ. При нарушении работодателем установленного срока соответственно выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и (или) других выплат, причитающихся работнику, работодатель обязан выплатить их с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже одной трехсотой действующей в это время ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от невыплаченных в срок сумм за каждый день задержки начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Размер выплачиваемой работнику денежной компенсации может быть повышен коллективным договором, локальным нормативным актом или трудовым договором. Обязанность выплаты указанной денежной компенсации возникает независимо от наличия вины работодателя.

Нарушение порядка выплаты заработной платы может быть подведено под нормы Кодекса об административных правонарушениях РФ, содержащие такой состав правонарушения, как нарушение законодательства о труде и об охране труда. Объективная сторона указанного правонарушения может включать в себя такие деяния, как задержка выплаты заработной платы, занижение оплаты труда (КОАП, ст. 5.27).

Кроме указанных мер, обеспечивающих защиту конституционных прав работников, государство устанавливает другие способы защиты указанных прав, а именно самозащиту работником своих прав в соответствии со ст. 142 ТК РФ путем приостановления работы на весь период до выплаты задержанной суммы с предварительным письменным уведомлением.

Таким образом, действующее трудовое, административное и уголовное законодательство содержат положения, направленные на защиту права работников на полную и своевременную выплату заработной платы.

Однако ст. 145¹ УК РФ предусматривает уголовную ответственность за нарушения не только в сфере оплаты труда, но и в сфере выплат социального характера.

Законодательство в сфере социального обеспечения предусматривает два основных вида пенсий: пенсия по государственному пенсионному обеспечению и трудовая пенсия. В соответствии с Федеральным законом «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации» к первому виду пенсий отнесены пенсии, установленные в целях компенсации им заработка (дохода), утраченного в связи с прекращением государственной службы при достижении устанавливаемой законом выслуги при выходе на трудовую пенсию по старости (инвалидности); в целях компенсации вреда, нанесенного здоровью граждан при прохождении военной службы, в результате радиационных или техногенных катастроф; в случае наступления инвалидности или потери кормильца, при достижении установленного законом возраста; пенсия нетрудоспособным гражданам в целях предоставления им средств к существованию (ГПО).

Трудовая пенсия регламентируется Федеральным законом «О трудовых пенсиях в Российской Федерации», согласно которому трудовая пенсия – это ежемесячная денежная выплата в целях компенсации гражданам заработной платы или иного дохода, которые получали застрахованные лица перед установлением им трудовой пенсии либо утратили нетрудоспособные члены семьи застрахованных лиц в связи со смертью этих лиц, право на которую определяется в соответствии с условиями и нормами, установленными законом (ТП).

Предметом преступления также являются стипендии, то есть денежные выплаты, назначаемые студентам, аспирантам, докторантам, обучающимся на очной форме обучения в образовательных учреждениях и научных организациях. Порядок выплаты таких стипендий регулируется «Типовым положением о стипендиальном обеспечении...» (СО).

Предметом преступления выступают и социальные пособия, под которыми в соответствии с Федеральным законом «О государственной социальной помощи» понимается «безвозмездное предоставление гражданам определенной денежной суммы за счет средств соответствующих бюджетов, бюджетной системы РФ» (ГСП). Предметом преступления могут быть и иные выплаты, определяемые в соответствии с действующим законодательством РФ.

Объективная сторона основного состава преступления в редакции Федерального закона от 23 декабря 2010 г. № 382-ФЗ выражается в частичной невыплате свыше трех месяцев указанных выше сумм (ВИ). При этом под частичной невыплатой в соответствии с примечанием к ст. 145¹ УК РФ понимается осуществление платежа в размере менее половины подлежащей суммы. Если

в 90-е годы наиболее распространенной формой нарушения права на вознаграждение за труд являлась невыплата заработной платы вообще или существенная длительная задержка ее выплаты, то в настоящее время работодатель прибегает к другим способам.

Субъектом данного преступления выступает руководитель организации, работодатель – физическое лицо, руководитель филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения организации. Следует отметить, что второй названный признак характеризует только некоторые виды рассматриваемого специального субъекта. Субъектом преступления может быть не только должностное лицо, но и лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также физическое лицо, выступающее работодателем (например, при найме охранника, шофера, гувернантки и т. д.)

Субъективная сторона преступления характеризуется не только прямым умыслом, но и обязательными мотивами – корыстной или иной личной заинтересованностью. Корыстная заинтересованность выражается в стремлении получить для себя или других лиц выгоды имущественного характера, в том числе погашение кредитов, уплату налогов, освобождение от имущественных затрат и т. д. Корысть как мотив совершения преступления, по мнению Б.С. Волкова, «означает, что в основе побудительных причин общественно опасного деяния лежит стремление получить какую-нибудь материальную выгоду, пользу» [5, с. 45]. Личная заинтересованность выражается в первую очередь в стремлении получить выгоды лично для себя. Личная заинтересованность также подразумевает и стремление получить неимущественные выгоды.

Ч. 2 ст. 145¹ УК РФ в новой редакции содержит самостоятельный состав преступления (ДУК). Объективная сторона этого деяния выражается: 1) в полной невыплате свыше двух месяцев заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат; 2) в выплате заработной платы свыше двух месяцев ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда (далее МРОТ).

Таким образом, данная норма устанавливает ответственность за нарушение гарантированного международно-правовыми актами и Конституцией РФ минимального размера оплаты труда.

В Конвенции Международной Организации труда «Об установлении минимальной заработной платы с особым учетом развивающихся стран» обращается внимание на то, что «минимальная заработная плата имеет силу закона и не подлежит понижению; неприменение этого положения влечет за собой соответствующие уголовные и другие санкции в отношении ответственного лица или лиц» (МЗП, ст. 2). Размер МРОТ в России устанавливается Федеральным законом «О минимальном размере оплаты труда» (МРОТ). С 1 июня 2011 г. МРОТ в России составляет 4611 рублей в месяц.

Субъект и субъективная сторона деяния, предусмотренного ч. 2 ст. 145¹ УК РФ, аналогичны отраженным в ч. 1 ст. 145¹ УК РФ.

Известны два способа «теневой» выплаты заработной платы: «черная» заработная плата и «серая» заработная плата. Первая выплачивается физическому лицу без надлежащего документального оформления возникших отношений, вопреки требованиям ст. 67–68 ТК РФ. Во втором случае заработная плата

выплачивается работнику, трудовые отношения с которым надлежащим образом оформлены, но заработная плата выплачивается двумя способами. Первый – официальный, фиксируемый в документах бухгалтерского учета, при котором размер заработной платы соответствует размеру, указанному в трудовом договоре, штатном расписании и в других локальных нормативных актах. При этом заработная плата выплачивается регулярно, в установленные сроки, что не дает оснований для установления состава преступления, предусмотренного ст. 145¹ УК РФ. В то же время данная заработная плата не соответствует фактически выполненной работе, поскольку ее размер либо соответствует минимальному размеру оплаты труда, либо ненамного его превышает.

Второй способ установления заработной платы заключается в том, что работодатель выплачивает работнику по «взаимной договоренности» с ним «реальную» (скрытую) заработную плату «в конверте» либо в иной форме.

Данное деяние работодателя можно охарактеризовать как выплату теневой заработной платы (или скрытой заработной платы) – выплату работнику вознаграждения, не отраженного в документах бухгалтерской отчетности и не попадающего в категорию объектов обложения страховыми взносами.

На первый взгляд, такая ситуация даже выгодна работнику, так как он получает причитающуюся ему сумму, «сэкономив» на уплате налогов и сборов. Однако следует иметь в виду, что работник оказывается в подобном положении вынужденно, поскольку его законные интересы в части получения вознаграждения за труд существенно нарушаются, так как работодатель в любое время по различным причинам может отказаться от выплаты «теневой» части заработной платы, а соответствующих правовых способов, обеспечивающих получение указанных денежных средств, в настоящее время не существует.

Общественная опасность такой частичной невыплаты заработной платы прежде всего проявляется в непоступлении соответствующих платежей, налогов и сборов в бюджет, социальных взносов во внебюджетные фонды. Так, в соответствии с положениями Федерального закона «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования» плательщики страховых взносов, к которым относятся лица, производящие выплаты и иные вознаграждения физическим лицам, организации, индивидуальные предприниматели, физические лица, не признаваемые индивидуальными предпринимателями, обязаны своевременно и в полном объеме уплачивать страховые взносы, вести в установленном порядке учет объектов обложения страховыми взносами, начислений страховых взносов, представлять в установленном порядке в орган контроля за уплатой страховых взносов по месту учета расчеты по начисленным и уплаченным страховым взносам, представлять в органы контроля за уплатой страховых взносов и их должностным лицам документы, подтверждающие правильность исчисления и полноту уплаты (перечисления) страховых взносов, выполнять законные требования органа контроля за уплатой страховых взносов об устранении выявленных нарушений законодательства Российской Федерации о страховых взносах, а также не препятствовать законной деятельности должностных лиц органов контроля за уплатой страховых взносов при исполнении ими своих служебных обязанностей, обеспечивать в течение

шести лет сохранность документов, подтверждающих исчисление и уплату сумм страховых взносов (СВ).

Состояние финансовой и бухгалтерской дисциплины в определенной степени способствует выплате теневой части заработной платы, поскольку она возможна при условии «обналичивания» денежных средств работодателя. Таким образом, указанные обстоятельства способствуют нарушению законных прав тех лиц, которые добровольно-вынужденно принимают условия работодателя, что в конечном итоге существенно влияет на реализацию конституционного права на получение пенсии и иных социальных выплат.

Ввиду того что объектом обложения страховыми взносами для плательщиков страховых взносов наряду с другими платежами признаются выплаты и иные вознаграждения, начисляемые плательщиками страховых взносов в пользу физических лиц в рамках трудовых отношений, а база для начисления страховых взносов для плательщиков страховых взносов определяется как сумма выплат и иных вознаграждений, начисленных плательщиками страховых взносов за расчетный период в пользу физических лиц при фиксированных тарифах страховых взносов, меньший размер заработной платы влечет за собой меньший размер социальных взносов. При достаточно низкой официальной заработной плате отчисления в пенсионный фонд минимальны, однако фактически работник получает и зарабатывает значительно больше, что не может быть учтено при сложившемся порядке. Следовательно, при достижении пенсионного возраста гражданин будет иметь право только на определенный, более низкий размер пенсии, чем тот, на который он фактически имеет право. Кроме того, при так называемой «серой» зарплате работодатель уклоняется от уплаты налогов и сборов.

Вышеуказанные обстоятельства предоставляют возможность установить уголовную ответственность руководителя организации, работодателя – физического лица, в том числе индивидуального предпринимателя, за нарушение конституционных прав граждан на реальное социальное обеспечение в виде пенсий, пособий и иных социальных выплат. Она может быть закреплена в ст. 145² гл. 19 УК РФ «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина», которая может быть представлена в следующей редакции:

«Статья 145². Нарушение правил установления заработной платы.

1. Умышленное нарушение правил установления заработной платы, повлекшее уменьшение объекта обложения страховыми взносами, –

наказывается штрафом в размере до двухсот пятидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до одного года.

2. Деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи, если оно повлекло тяжкие последствия, –

наказывается штрафом в размере от пятисот тысяч до миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от пяти лет до семи лет либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет или без такового.

Подобная мера позволит повысить уровень правовых гарантий при реализации конституционных прав граждан и будет способствовать укреплению финансовой и бухгалтерской дисциплины».

Summary

A.A. Bikeev, M.V. Talan. The Social Danger of Violating the Rules of Determination and Payment of Wages and Social Benefits.

In this paper, the essential elements of the crime of delay in payment of wages and social benefits are analyzed. The social danger of this crime in modern conditions is revealed. A new version of the criminal law regulation concerning the responsibility for violation of the wage determination procedures is proposed.

Key words: delay in payment of wages, social benefits, criminal responsibility, employer.

Источники

- КР – Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 дек. 1993 г.) // СЗ РФ. – 2009. – № 4. – Ст. 445.
- ИД – Федеральный закон Российской Федерации от 18 июля 1995 г. № 109-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Кодекс законов о труде Российской Федерации, Основы законодательства Российской Федерации об охране труда, Кодекс РСФСР об административных правонарушениях и Уголовный кодекс РСФСР» // СЗ РФ. – 1995. – № 30. – Ст. 2865.
- УК – Уголовный Кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 № 63-ФЗ // СЗ РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.
- ТК – Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 дек. 2001 № 197-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 1, ч. 1. – Ст. 3.
- КОАП – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 дек. 2001 г. № 195-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 1, ч. 1. – Ст. 1.
- ГПО – Федеральный закон Российской Федерации от 15 дек. 2001 г. № 166-ФЗ «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации» // СЗ РФ. – 2001. – № 51. – Ст. 4831.
- ТП – Федеральный закон Российской Федерации от 17 дек. 2001 г. № 173-ФЗ «О трудовых пенсиях в Российской Федерации» // СЗ РФ. – 2001. – № 52. – Ст. 4920.
- СО – Постановление Правительства Российской Федерации от 27 июня 2001 г. № 487 «Об утверждении Типового положения о стипендиальном обеспечении и других формах материальной поддержки учащихся федеральных государственных образовательных учреждений начального профессионального образования, студентов федеральных государственных образовательных учреждений высшего и среднего профессионального образования, аспирантов и докторантов» // СЗ РФ. – 2001. – № 28. – Ст. 2888.
- ГСП – Федеральный закон Российской Федерации от 17 июля 1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» // СЗ РФ. – 1999. – № 29. – Ст. 3699.
- ВИ – Федеральный закон Российской Федерации от 23 дек. 2010 г. № 382-ФЗ «О внесении изменения в статью 145.1 Уголовного кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. – 2010. – № 52, ч. 1. – Ст. 6997.
- ДУК – Федеральный закон Российской Федерации от 15 марта 1999 г. № 48-ФЗ «О дополнении Уголовного кодекса Российской Федерации статьей 145.1» // СЗ РФ. – 1999. – № 11. – Ст. 1255.

МРОТ – Федеральный закон Российской Федерации от 19 июля 2000 г. № 82-ФЗ «О минимальном размере оплаты труда» // СЗ РФ. – 2000. – № 26. – Ст. 2729.

МЗП – Конвенция № 131 Международной Организации Труда «Об установлении минимальной заработной платы с особым учетом развивающихся стран» (принята в г. Женеве 22 июня 1970 г. на 54-й сессии Генеральной конференции МОТ). – URL: <http://www.zonazakona.ru/law/abro/539/>, свободный.

СВ – Федеральный закон Российской Федерации от 24 июля 2009 г. № 212-ФЗ «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования» // СЗ РФ. – 2009. – № 30. – Ст. 3738.

Литература

1. *Лукьянова Н.А.* Преступления против трудовых прав граждан: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Н. Новгород, 2005. – 17 с.
2. Уголовное право России. Особенная часть / Под ред. Ф.Р. Сундурова, М.В. Талан. – М.: Статут, 2012. – 943 с.
3. Полный курс уголовного права: в 5 т. / Под ред. А.И. Коробеева. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2008. – Т. II. – 682 с.
4. *Соктоева Е.И.* Уголовная ответственность за невыплату заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат: по материалам судебной и прокурорской практики Уральского, Сибирского и Дальневосточного федеральных округов: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2005. – 22 с.
5. *Волков Б.С.* Мотивы преступления. – Казань: Изд-во Казан. ун-та, 1982. – 152 с.

Поступила в редакцию
21.05.12

Биксеев Асхат Ахатович – старший преподаватель кафедры экологического, трудового права и гражданского процесса Казанского (Приволжского) федерального университета.

Тел.: (843) 233-72-13

Талан Мария Вячеславовна – доктор юридических наук, профессор кафедры уголовного права Казанского (Приволжского) федерального университета.

E-mail: mtalan@inbox.ru