До реєстр. № 2515

(друге читання)

**ЗАУВАЖЕННЯ**

**до проекту Закону України**

**«Про внесення змін до Кодексу України про адміністративні правопорушення щодо посилення адміністративної відповідальності за незаконну торгівлю пальним»**

У Головному юридичному управлінні розглянуто підготовлений до другого читання проект Закону України «Про внесення змін до Кодексу України про адміністративні правопорушення щодо посилення адміністративної відповідальності за незаконну торгівлю пальним».

Проектом пропонується шляхом доповнення Кодексу України про адміністративні правопорушення новою статтею 1611 встановити адміністративну відповідальність за порушення порядку торгівлі пальним, виключити статтю 21 цього Кодексу та внести зміни до статей 22, 221 та 255 зазначеного Кодексу.

1. Перш за все звертаємо увагу на те, що з огляду на визначену в пояснювальній записці до законопроекту мету його підготовки, виключення статті 21 та запропоновані зміни до статті 22 не є предметом регулювання даного законопроекту. Крім того, виключення з Кодексу статті 21, яка передбачає можливість передачі матеріалів про адміністративне правопорушення на розгляд громадської організації або трудового колективу, на нашу думку, потребує попереднього комплексного вирішення питання щодо застосування цієї статті на практиці та необхідності її виключення. Відтак, виключення лише однієї статті 21 без внесення змін до інших статей Кодексу та без узгодження з відповідними положеннями Кодексу законів про працю, свідчить про те, що підготовлений законопроект не містить достатніх і завершених правових механізмів реалізації його положень, як того вимагає конституційний принцип правової держави та не враховує рішення Конституційного Суду України від 30.05.2001 року №7рп/2001 щодо повноти законодавчого регулювання суспільних відносин, його системності та комплексності.

2. Законопроектом пропонується встановити адміністративну відповідальність за оптову або роздрібну торгівлю пальним без отримання ліцензії (нова стаття 1611 КУпАП). Зазначена норма викликає такі застереження.

По-перше, стаття 15 Закону України «Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового, коньячного і плодового, алкогольних напоїв, тютюнових виробів, рідин, що використовуються в електронних сигаретах, та пального» допускає відповідну торгівлю пальним за наявності ліцензії, у зв'язку з чим у запропонованій нормі проекту мало б вживатися слово «наявності», а не «отримання».

По-друге, норма проекту не враховує положень статті 15 цього Закону, згідно з яким суб’єкти господарювання, які здійснюють роздрібну, оптову торгівлю пальним або зберігання пального виключно у споживчій тарі до 5 літрів, ліцензію на роздрібну або оптову торгівлю пальним або ліцензію на зберігання пального *не отримують*.

Тобто таких суб'єктів за законопроектом пропонується притягувати до відповідальності за здійснення законної діяльності з торгівлі пальним.

Більш того, запровадження адміністративної діяльності за безліцензійну оптову чи роздрібну торгівлю пальним щодо громадян та посадових осіб (тобто на фізичних осіб) є юридично некоректним і нелогічним виходячи з суті вказаного правопорушення та характер правовідносин у сфері торгівлі пальним.

Так, адміністративним правопорушенням (проступком) визнається протиправна, винна (умисна або необережна) дія чи бездіяльність, *яка посягає на громадський порядок, власність, права і свободи громадян, на встановлений порядок управління* і за яку законом передбачено адміністративну відповідальність (стаття 9 КУпАП).

Слід зазначити, що оптову та/або роздрібну торгівлю пальним здійснює саме суб'єкт господарювання, а не його посадова особа чи власник. Тобто сама по собі фізична особа навіть теоретично не може отримати ліцензію на оптову чи роздрібну торгівлю пальним, оскільки отримання відповідної ліцензії законом передбачено лише для суб'єктів господарювання.

Відтак, у разі здійснення фізичною особою торгівлі пальним перевірка факту наявності чи відсутності у неї ліцензії є алогічною, оскільки фізична особа a priori не мала права здійснювати господарську діяльність не будучи суб’єктом господарювання.

При цьому згідно зі статтею 238 Господарського кодексу України за порушення встановлених законодавчими актами правил здійснення господарської діяльності до суб'єктів господарювання можуть бути застосовані уповноваженими органами державної влади або органами місцевого самоврядування адміністративно-господарські санкції, тобто заходи організаційно-правового або майнового характеру, спрямовані на припинення правопорушення суб'єкта господарювання та ліквідацію його наслідків.

Вказані санкції передбачені у статті 17 Закону України «Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового, коньячного і плодового, алкогольних напоїв, тютюнових виробів, рідин, що використовуються в електронних сигаретах, та пального». Так, за оптову торгівлю пальним без наявності ліцензії передбачено штраф у розмірі 500000 гривень, а за роздрібну торгівлі – у розмірі 250000 гривень.

Враховуючи наведене, а також характер правовідносин у сфері торгівлі пальним, запровадження адміністративної відповідальності за оптову або роздрібну торгівлю пальним без отримання ліцензії є неприпустимим.

В разі необхідності посилення відповідальності у даній сфері, відповідні зміни слід вносити до статті 17 Закону України «Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового, коньячного і плодового, алкогольних напоїв, тютюнових виробів, рідин, що використовуються в електронних сигаретах, та пального».

З огляду на характер викладених зауважень законопроект пропонується відхилити.

**Заступник керівника**

**Головного управління В.МІЛОВАНОВ**