# **КИСЛОВОДСКИЙ ИНСТИТУТ**

ЭКОНОМИКИ И ПРАВА.

##### ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ.

## *ДИПЛОМНАЯ*

## *РАБОТА*

## 

## НА ТЕМУ:

## «Ответственность за должностные преступления

**по российскому законодательству».**

#### Студентки Топаловой

V курса Мариам

очного отделения Ильясовны

#### группы Ю 6 \_ \_ \_ \_ \_ \_

Руководитель дипломной Синигибский Иван

работы: к.ю.н. профессор Алексеевич

\_ \_ \_ \_ \_ \_

### Декан юридического Тараян Сергей

### факультета, доцент Филиппович

\_ \_ \_ \_ \_ \_

Кисловодск 2001г.

## 

Содержание:

стр

# Введение

Глава 1

Понятие должностного лица…………………………………………1

§ 1.1

История законодательства о должностных преступлениях ……….10

§ 1.2

Должностные преступления – понятие ……………………………..15

Глава 2

Виды должностных преступлений: квалификация и ответственность……………………………………………………….16

§ 2.1

Уголовная ответственность за злоупотребление полномочиями лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческих и иных организациях, и коммерческий подкуп……………………….44

Глава 3

Коррупция и коррупционное преступление ………………………..46

§ 3.1

Причины распространения коррупции в России……………………49

§ 3.2

Необходимые меры по искоринению коррупции …………………..52

Заключение

# Библиография

# ВВЕДЕНИЕ

На протяжении всей своей жизни человек очень часто оказывается перед моральным выбором: делать или не делать. Как он поступит во многом зависит от уровня его сознания, социального развития, уважения к собственной личности, обществу и государству в целом. Выбор человеком определенного поведения – это, как правило, результат воздействия на личность всего комплекса воспитательных мер, влияния общества.

Правила, регулирующие поведение людей, действия социальных групп, коллективов, организаций, в своей совокупности составляют социальные нормы.

Целостная, динамическая система социальных норм является необходимым условием жизни общества, средством общественного управления, организации и функционирования государства, обеспечения согласованного взаимодействия людей, прав человека. Человек, в своем поведении может либо придерживаться этих норм, либо отступать от них.

В настоящее время материальные ценности в нашем обществе приобрели большее значение нежели моральные. И в таких условиях поведение человека, в первую очередь, зависит от его моральных устоев.

Актуальность данной темы является в том, что количество должностных преступлений с каждым днем растет. Это происходит от того, что должностные лица так или иначе, в большинстве случаев, избегают уголовной ответственности или подвергаются ей, но не в той степени, в которой требуется в обстоятельствах, сложившихся в настоящее время в стране. А это влечет за собой довольно плачевные последствия, - как подрыв общественного порядка в стране, что в свою очередь, ведет к разрушению аппарата управления обществом и государством в целом.

В данной работе предполагается показать актуальность и чрезвычайную важность борьбы с должностными преступлениями. А также необходимые меры по искоренению должностных преступлений, в любых его проявлениях, будь то взяточничество, подлог, халатность и коррупция, как наиболее опасная форма должностных преступлений.

Это и будет объектом данного исследования.

Данная тема достаточно глубоко проанализирована работами таких авторов как: Б. В. Волженкин - «К вопросу о понятии должностного лица, как субъекта должностных преступлений»; П. И. Гришаев, Б. В. Здравомыслов – «Взяточничество: понятие, причины, квалификация»; А. К. Ковисиния - «Должностные преступления»; А. В. Галахова - «Должностные преступления»; Б. В. Волженкин, В. Е. Квашис, С. Ш. Сагикян - «Ответственность за взяточничество: уголовно- правовые и криминологические проблемы»; Н. И. Коржанский - «Квалификация следователем должностных преступлений».

**ПОНЯТИЕ ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА.**

Понятие должностного лица, как субъекта большинства предусмотренных в главе 30 УК РФ преступление дано в примечании 1 к статье 285: должностными признаются лица, постоянно, или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ.\*

Данная формулировка позволяет выделить три блока признаков, которые лежат в основе признания лица должностным:

* характер выполняемых лицом функций (полномочий и обязанностей);

- правовое основание наделения его этими функциями;

- принадлежность (характеристика) тех органов, учреждений, в которых трудится лицо.

При этом определяющим является характер выполняемых должностным лицом функций. Указание в законе на характер выполняемых функций позволяет четко очертить круг лиц, признаваемых должностными, и исключает возможность расширительного толкования субъекта этой группы преступлений. Этот признак позволяет отличить его от иных лиц, хотя и занятых на работе в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях и т.д., но выполняющих иные, технические функции.

Содержание функции власти, а следовательно и характер действий представителя власти, определяется задачами, стоящими перед органом, который он представляет. Например, представитель власти – работник милиции осуществляет свои функции власти в сфере охраны общественного порядка, собственности, прав и законных интересов граждан, предприятий, организаций и учреждений от преступных посягательств и иных антиобщественных действий, а также предупреждение и пресечение преступлений и других антиобщественных действий, быстрого и полного раскрытия преступлений, всемерного содействия устранению причин, порождающих преступление и иные правонарушения. Вся его деятельность строится на взаимоотношениях с лицами, не находящимися в его

-------------------------------------------

\*Уголовный кодекс РФ с постатейными материалами. Москва. «Спарк». 1998.

административном подчинении. Это – неопределенно широкий круг лиц, в отношения с которыми представитель власти вступает в силу предоставленных ему и строго регламентированных полномочий для осуществления конкретных задач.

Полномочия некоторых представителей власти, хотя и распространяются на неопределенный круг лиц, но имеют силу в определенных ведомственных границах. Так, сотрудники налоговой полиции, таможенных органов выступают как представители власти лишь в рамках отношений, возникающих при выполнении возложенных на них задач; судебные приставы действуют как представители власти, когда исполняют решения суда по различного рода взысканиям.

Деятельность представителя власти выражается в основанных на законе распоряжениях или действиях, имеющих юридическое значение, в отношении отдельных граждан, должностных лиц учреждений, организаций и предприятий независимо от их ведомственной принадлежности и подчиненности. Например, представитель власти – работник милиции имеет право в определенных случаях проверять у граждан и должностных лиц документы, удостоверяющие личность, входить беспрепятственно в жилые и иные помещения граждан.

Законные распоряжения представителя власти, обусловленные предоставленными ему полномочиями, обязательны для исполнения. Обязательность исполнения законных распоряжений представителя власти обеспечивается авторитетом государственного органа власти, от имени которого он действует. В предусмотренных законом случаях деятельность представителя власти может быть подкреплена принудительным воздействием. Например, в целях защиты граждан от нападения, угрожающего их жизни или здоровью, работники милиции имеют право в исключительных случаях в качестве крайней меры применить физическую силу, специальные средства и огнестрельное оружие. Такое же право предоставлено, например, и сотрудникам таможенных органов, судебным приставам.

Представитель власти как лицо, осуществляющее функции власти, в соответствии с законом является должностным лицом. В примечании к статье 318 УК РФ сказано: «Представителем власти в настоящей статье и других статьях настоящего Кодекса признается должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости».\*

К признанию некоторых лиц представителями власти следует подходить дифференцировано. Так, рядовой милиционер, осуществляя функции власти по отношению к отдельным гражданам, обладает правом отдавать распоряжения или совершать действия, имеющие юридическое значение. В этом случае он – возможный субъект должностных преступлений. Во взаимоотношениях с другими сотрудниками различных подразделений милиции рядовые милиционеры не могут выступать как должностные лица ибо в подобных случаях они не имеют право отдавать распоряжения или совершать действия, имеющие юридическое значение.

Требования о том, что только законные распоряжения или действия представителя власти подлежат исполнению, обязывает в каждом случае разрешения вопроса о наличии в его действиях признаков преступления или иного правонарушения, уяснить его компетенцию, обусловленные ею права и обязанности. Обычно эти вопросы регламентированы в законах и иных нормативных актах.

Организационно-распорядительные функции связаны с управлением. Лицо, выполняющее их, руководит деятельностью учреждения, организацией, предприятия, отдела, участка и т.д.( подбирает кадры, руководит действиями находящихся в его подчинении работников и т.п.).Выполнение организационно-распорядительных обязанностей неизменно связано с руководством деятельностью других людей.

Для административно-хозяйственных функций признак руководства деятельностью других людей не обязателен. На первое место здесь выступают контроль и распоряжение материальными ценностями, организация их отпуска, получение, ответственного хранения, реализация и т.п. В большинстве случаев должностные лица выполняют одновременно организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции. Отнесение к должностным лиц, выполняющих иные функции , лишает смысла установленную законом уголовную ответственность специально для должностных лиц и ведет к утрате специфики, присущей рассматриваемой группе.

Критерием, который позволяет выделить из всех лиц, работающих в органах государственной власти и управления, в органах местного самоуправления тех, кто может стать субъектами рассматриваемой группы преступлений, является совершение ими

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. Изд. «Норма». Москва.2001.

Уголовный кодекс РФ. Москва. «Спарк». 1998.

при выполнении должностных обязанностей действий, имеющих

юридическое значение, то есть связанных с установлением, изменением, или прекращением прав и обязанностей физических и юридических лиц. Чтобы такие действия явились основанием для признания лица должностным, они должны быть обусловлены служебной необходимостью и вытекать из функций представителя власти или организационно-распорядительных либо административно-хозяйственных функций. Данное условие, наряду с выполнением указанных функций и совершением в связи с этим действий, имеющих юридическое значение, является обязательным для признания лица должностным

В то же время лица, хотя и имеющие отношение, например, к материальным ценностям. Но выполняющие чисто технические или производственные функции не признаются должностными. Именно поэтому заключение договора между работником и администрацией о полной материальной ответственности за сохранность вверенных ценностей само по себе не может служить основанием для признания такого лица субъектом должностного преступления, если при этом оно не осуществляет функций по управлению или распоряжению этими ценностями (например, организует их доставку, распределяет по другим снабженческим точкам).

Другие признаки должностного лица, указанные в законе, не являются определяющими. Для признания лица должностным не имеет значения, постоянно, временно или по специальному полномочию оно выполняет возложенные на него обязанности назначено на должность или избрано, работает за плату или бесплатно.

Правовым основанием наделения лица соответствующими функциями является закон, устав, инструкция или иные нормативные правовые акты, приказ о назначении на должность в которых сформулированы права и обязанности лица, занимающего конкретную должность. Установление такого правового основания в каждом конкретном случае обязательно. Игнорирование этого требования приводит к судебным ошибкам.

Озерским Городским судом Челябинской области 2 апреля 1999 года Панова осуждена по ч. 3 ст. 204 УК Рф, а Машковская по ч.1 ст. 204 УК РФ.

Машковская – директор ТОО «Фортуна» предложила представителю производственно объединения «Маяк» Пановой заключить договор на поставку объединению в 1998 году спецодежды, зная о том, что она является должностным лицом-руководителем группы материально – технического снабжения упомянутого объединения. По обоюдному согласию между собой, в случае заключения Договора, Машковская согласилась передавать Пановой денежные суммы в размере 5% от суммы оплаты за поставленную продукцию.

В октябре 1997г. Панова, получив калькуляцию расценок на предлагаемую продукцию от ТОО «Фортуна» и проект договора, будучи корыстно заинтересованной в заключении данного договора представили его начальнику отдела материально-технического снабжения и убедила в целесообразности его подписания. После заключения договора Панова, используя свое должностное положение прилагала усилия к ускорению оплаты, убеждала начальника отдела визировать в первую очередь платежные документы на оплату ТОО «Фортуна» поставленной продукции. Кроме того, вопреки договору Панова обеспечивала предоплату в адрес этого поставщика. За указанные действия Машковская передала Пановой 10 января 1998г. денежную сумму в размере 6 000 р., первого февраля 1998г. 3250 р. и 5 апреля 1998г. –9250 р., а всего 18500р.

Судебная коллегия по уголовным делам Челябинского областного суда 3 июня 1999г. приговор в отношении Машковской оставила без изменений. Панова в кассационном порядке приговор не обжаловала.

Президиум Челябинского областного суда судебные решения отменил, а дело направил на новое судебное рассмотрение, считая квалификацию действий Пановой и Машковской неправильной.

Зам генерального прокурора РФ в протесте поставил вопрос об отмене постановление Президиума областного суда и оставление без изменения приговора и кассационного определения

Судебная коллегия по уголовным делам ВС РФ 30.11.1999 г. протест удовлетворила, указав следующее.

Отменяя судебные решения, Президиум областного суда исходил из того, что Панова – руководитель группы материально-технического снабжения государственного унитарного предприятия – производственного объединения «Маяк», т.е. должностное лицо государственного предприятия. Согласно примечанию к главе 30 УК РФ, которая предусматривает ответственность за преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах МСУ, должностными лицами в статьях главы, в частности, признаются лица, осуществляющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных учреждениях. Между тем президиум областного суда не учел разницы между государственным учреждением и государственным предприятием, что привело к неправильному выводу о должностном положении Машковской и Пановой.

Как установлено материалами дела, производственное объединение «Маяк» является государственным унитарным предприятием, находящимся в федеральной собственности.

В соответствии с п. 1 ст. 113 ГК РФ унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней имущество. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия.

Действия ст. гл. 30 УК РФ согласно примечанию к ст. 285 УК РФ распространяются только на государственные учреждения. Государственное учреждение относится к некоммерческим организациям, порядок создания и деятельности которых регламентирован ст. 120 ГК РФ. Производственное объединение «Маяк» – это государственное предприятие, а не учреждение и действует как коммерческая организация в форме государственного унитарного предприятия. Поэтому действия Пановой и Машковской не могут быть квалифицированы по ст. гл. 30 УК РФ.

При таких обстоятельствах суд первой инстанции дал правильную квалификацию действиям Пановой и Машковской по ст. 204 УК РФ, предусматривающей ответственность лиц, выполняющих организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности в коммерческой организации, независимо от формы собственности. Следовательно, постановление президиума Челябинского областного Суда не может быть признано законным и подлежит отмене.\*

Установление прав и обязанностей представителей власти – должностных лиц в нормативном правовом акте обеспечивает их четкость и полноту. но даже при четкой регламентации прав и обязанностей допускаются различные толкования предоставленных лицу полномочий. Эти ситуации возможны, например, когда, назначая на должность или давая специальное полномочие на осуществление функций власти, лицу не разъясняют его права и обязанности. Если в подобных случаях представитель власти, например, превысил свои полномочия, привлекать его к ответственности надо весьма осторожно.

Для решения вопроса об ответственности важно знать, с какого момента лицо считается должностным. Лицо приобретает комплекс должностных прав и обязанностей со дня, указанного в приказе о зачислении на работу или в акте выборов, даже в тех случаях, когда необходимо последующее утверждение назначения. Если же вышестоящий орган государства выразил несогласие с

\*Бюллетень Верховного Суда РФ, 2000, № 8, с. 19.

назначением, то лицо всё-таки признается должностным, но лишь на период с момента издания приказа о зачислении на работу до момента выражения несогласия.

Лицо, выполняющее должностные обязанности во время болезни, отпуска, командировки должностного лица, признается

таковым, лишь в силу акта назначения. К нему приравнивается акт

перемещения с одной должности на другую, в соответствии с которым лицо, ранее не являвшееся должностным, может приобрести комплекс прав и обязанностей должностного лица.

Лица, принятые на работу, связанную с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций с испытательным сроком, признаются субъектами должностных преступлений, если преступление совершенно в этот период. Также решается вопрос о признании должностными лиц, проходящих обязательную стажировку (например, в должности народных судей, следователей, адвокатов, членов областных судов).

Должностным лицо считается до момента прекращения трудовых отношений. Они прекращаются вследствие наступления определенных юридических фактов: а) истечения срока должностных полномочий; б) досрочного отзыва с выборной должности; в) увольнения (в случае увольнения вопреки желанию и даже при наличии согласия профсоюзного комитета лицо считается должностным до издания приказа об увольнении); г) наступления смерти.

На практике вызывает затруднение вопрос о признании возможными субъектами должностных преступлений лиц, которые хотя и не назначены на соответствующие должности, но фактически выполняют функции должностного лица. В соответствии с примечанием к ст. 285 УК РФ они могут признаваться должностными, если выполняют организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности, а также функции представителей власти по специальному полномочию.

При определенных условиях это могут быть лица, которые получают специальные полномочия на выполнение должностных обязанностей в связи с основной занимаемой ими должностью, которая сама по себе не позволяет признать лицо должностным (рабочие, инженерно-технический персонал). Кроме того к ним следует отнести лиц, получающих специальные полномочия на выполнение должностных обязанностей не в связи с основной занимаемой должностью (общественные контролеры, инспекторы, ревизоры, народные дружинники, народные присяжные заседатели). Ими могут быть и пенсионеры.

Специальные полномочия предоставляют управомоченные на это органы или должностные лица (обычно руководители), трудовые коллективы (общее собрание). Специальное полномочие оформляется приказом, трудовым соглашением, доверенностью, решением трудового коллектива и т. п. Действие специального полномочия заканчивается, если: а) истек его срок; б) задание, для выполнения которого оно предоставлялось, выполнено; в) его отменило лицо или организация, давшее такое полномочие.

Самостоятельным признаком должностного лица является принадлежность (характеристика) тех органов, учреждений, в которых трудиться лицо. По закону это могут быть государственные органы, органы местного самоуправления, государственные и муниципальные учреждения. К ним относятся также Вооруженные Силы РФ, другие войска и воинские формирования РФ.\*

В соответствии с примечанием 1 к ст. 285 УК РФ не могут быть отнесены к должностным лица, занимающие должности не в перечисленных структурах, а в общественных объединениях различной ориентации, коммерческих организациях. Их ответственность наступает по ст. 201-204 УК РФ.

Недостаточное внимание к уяснению названного признака должностного лица приводит к затруднениям в квалификации.

Ставропольским краевым судом 27 .07.99г. Шильков осужден по п. «б» ч. 4, ст. 290 УК РФ.Он признан виновным в том, что, являясь врачом –терапевтом городской поликлиники и по совместительству – заместителем заведующего горздравотдела администрации г. Невинномыска, назначенным на должность председателя медицинской водительской комиссии при поликлинике и злоупотребляя своим служебным положением, из корыстных побуждений в течение 1997-98гг., при приеме граждан, проходящих медицинскую комиссию, получал взятки за выдачу медицинских справок о профессиональной пригодности.

Судебная коллегия по уголовным делам ВС РФ, рассмотрев дело по кассационным жалобам осужденного и его адвоката, приговор оставила без изменения, а кассационные жалобы, с доводами о том, что Шильков не является должностным лицом и следовательно субъектом преступления, предусмотренного ст. 290 УК РФ, – без удовлетворения, на основании приказа Министерства здравоохранения СССР № 555 от 29.09.1989 г. «О совершенствовании системы медицинских осмотров трудящихся и водителей индивидуальных транспортных средств», а также

постановления главы администрации Ставропольского края,

---------------------------------

\*ст. 2 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» от 28.03.1998г.//СЗ РФ. 1998. № 13. Ст. 1475; № 30. Ст. 3613.

приказом главного врача поликлиники г. Невинномыска, на основе

принципа добровольности, были укомплектованы хозрасчетные бригады из числа медицинских работников поликлиники.\*

Названные признаки должностного лица присущи всем четырем категориям работников, которые могут быть субъектами преступлений, предусмотренных в главе 30 УК РФ.

Первая категория субъектов – должностные лица, которые отвечают признакам, названным в примечании 1 к ст. 285 УК РФ. Эти должностные лица являются субъектами преступлений, предусмотренных ч. 1 и 3 ст. 285; ч. 1 и 3 ст. 286; ст. 289; ч. 1, 2 и 4 ст. 290; ч. 1 и 2 ст. 293 УК РФ.

Вторая категория субъектов – лица, занимающие государственные должности РФ. Под таковым в соответствии с примечанием 2 к ст. 285 УК РФ понимаются лица, занимающие должности, устанавливаемые Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий государственных органов. К ним в первую очередь относятся должности президента РФ, Председателя Правительства РФ, председателей палат Федерального Собрания РФ, федеральных министров, Председателей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, Генеральный Прокурор РФ, Председатель Счетной палаты и т. д.\*

Третья категория субъектов – лица, занимающие государственные должности субъектов РФ. К ним в соответствии с примечанием 3 к ст. 285 УК РФ относятся лица, занимающие должности, устанавливаемые конституциями или уставами субъектов РФ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов. Это – президенты республик, губернаторы краев, областей, депутаты органов законодательной власти и т. д.

Четвертая категория субъектов – лица, занимающие должность главы органа местного самоуправления. Глава органа местного самоуправления избирается на территории муниципального образования и наделяется полномочиями для решения вопросов местного значения в соответствии с уставом муниципального образования.\*

\*Бюллетень ВС РФ. Определение СК ВС РФ от 07.10.1999г.

\*Сводный перечень государственных должностей РФ, утвержденный Указом Президента РФ от 11.01.1995г.// СЗ РФ. 1995. № 3. Ст. 173; 1996. № 52. Ст. 5912; 1998.№ 43. Ст. 5337.

\*Ст. 16 Федерального закона РФ «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» от 28.08.1995г. // СЗ РФ. 1995. № 35. Ст. 3506.

Глава органа местного самоуправления может быть субъектом преступлений, предусмотренных ч. 2 и 3 ст. 285; ч. 2 и 3 ст. 286; ч. 3 и 4 ст. 290 УК РФ. Все рассмотренные категории должностных лиц, кроме специальных признаков, должны обладать и общими признаками субъекта: быть вменяемыми и достичь возраста уголовной ответственности – 16 лет. В отношении ряда должностей установлен возрастной ценз. Например, на государственную должность назначаются лица не моложе 18 лет; лицо моложе 25 лет не может быть судьей, прокурором, судебным приставом.

Исполнителями преступлений со специальным субъектом являются только лица, обладающие их признаками. В качестве орг8анизаторов, подстрекателей и пособников могут выступать и иные лица. Их действия следует квалифицировать по соответствующим статьям гл. 30 УК РФ со ссылкой на ст. 33 УК РФ при условии, если для совершения преступления они использовали должностное положение и это охватывалось его и их умыслом.\*

ИСТОРИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ДОЛЖНОСТНЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЯХ.

Законодательные акты первых лет Советской власти содержат указания на отдельные виды должностных преступлений, как правило, без определения признаков их составов.

Впервые четко упомянула о должностных преступлениях ст. 8 декрета СНК от 24.11.1917г. «О суде», которая отнесла к компетенции рабочих и крестьянских революционных трибуналов дела об опасных преступлениях, и в их числе – дела о злоупотреблениях чиновников.

В инструкции НКЮ от 19.12.1917г. «О революционном трибунале, его составе, делах, подлежащих его ведению, налагаемых им наказаниях порядке ведения его заседаний» предусматривалось отнесение к компетенции революционного трибунала дел о лицах, «которые, пользуясь своим общественным или административным положением, злоупотребляют властью, предоставленной им революционным народом».

Многое для уяснения понятия должностного преступления по уголовному праву того времени дает декрет СНК от 8 мая 1918 г. «О взяточничестве», определивший субъект этого преступления и предусмотревший основные признаки состава, а также и квалифицирующие обстоятельства. Декрет проводил различие между должностными лицами и прочими служащими, что сохранило свое принципиальное значение и в настоящее время.

\*А.В. Галахова. Должностные преступления. Москва. 1998.

\*Курс Советского Уголовного права. Издательство «Наука». Москва. 1971. С. 30.

Отдельные признаки должностных преступлений содержались также в циркуляре кассационного отдела ВЦИК «О подсудности революционных трибуналов». К ним относились: а) использование общественного или административного положения для злоупотребления властью, предоставленной революционным народом; б) совершение деяния при исполнении (в момент исполнения) служебных обязанностей или с использованием в каком-либо отношении своего положения на советской службе. Постановлением утвердительно решался вопрос о возможности соучастия недолжностных лиц в совершении должностных преступлений.

Заметной вехой в борьбе с должностными преступлениями явилось Постановление Чрезвычайного VI Всероссийского Съезда Советов от 8.11.1918г. «О точном соблюдении законов»,\* призвавшее «всех должностных лиц Советской власти к строжайшему соблюдению законов РСФСР, изданных и издаваемых центральной властью постановлений, положений и распоряжений».

Аналогичные цели преследовало и Постановление Совета Рабоче-Крестьянской обороны от 8.12.1918г. «О точном и быстром исполнении распоряжений центральной власти и устранении канцелярской волокиты».\*

Таким образом, в первые же месяцы существования Советской власти был издан ряд актов, направленных на борьбу с должностными преступлениями, а также на устранение условий, способствовавших совершению этих преступлений. В этих актах не было еще точного и исчерпывающего перечня признаков отдельных должностных преступлений, не во всех случаях определялись наказания за их совершение, но уже сами акты свидетельствовали о непоколебимой решимости Советского государства и партии вести непримиримую борьбу с должностными преступлениями, содействуя тем самым укреплению государственного аппарата.

О необходимости решительной борьбы с бюрократизмом, волокитой, халатностью говорилось также в принятой VIII съездом РКП (б) резолюции «По организационному вопросу».\*

В Положении о Революционных Военных Трибуналах, принятом ВЦИК 20.11.1918г., уже более детально, чем в предшествующих актах, раскрывались признаки должностных преступных деяний. К ним относились: а) саботаж; б) превышение и

---------------------------------------------- -

\*СУ РСФСР, 1918, № 35, ст. 467.

\*СУ РСФСР, 1918, № 98, ст. 929.

\*«КПСС в резолюциях и решениях съездов, конференций и пленумов ЦК», т.2. Политиздат, 1970, с. 44.

Бездействие власти при условии, если означенные деяния сопровождались существенным вредом для Республики или для дела революции, или же значительными убытками казны, или если могли сопровождаться указанными последствиями, не наступившими лишь случайно или ввиду принятых вовремя другими лицами предупредительных мер; в) присвоение, растрата или истребление вверенного по службе имущества; г) служебный подлог; д) вымогательство.\*

Важное значение для решения вопросов об ответственности за должностные преступления имело принятие VIII Всероссийской конференцией РКП (б) нового Устава партии (декабрь 1919г.). В качестве мер за неисполнение постановлений высших организаций и другие проступки, признаваемые преступными общественным мнением партии, п. 51 Устава предусматривал, в частности, временное отстранение от ответственной партийной и советской работы и временное отстранение от всякой партийной и советской работы.\* Тем самым подчеркивалась несовместимость совершения деяний, признаваемых преступными не только уголовным законом, но и общественным мнением партии (что важно подчеркнуть, т.к. уголовное законодательство в тот период ещё не было кодифицировано), с занятием ответственных должностей в партийном и государственном аппарате.

На устранение причины, способствовавших совершению должностных преступлений, был направлен декрет СНК от 30. 12.1919г. «Об устранении волокиты».**\***

В декрете ВЦИК «Амнистия к 1 мая 1920г.»\* предусматривалось, что амнистия не распространяется на «совершивших должностные преступления, явно дискредитирующие Советскую власть». 26.02.1921г. НКЮ РСФСР принял Постановление «Об усиленной ответственности должностных лиц за преступления, совершаемые при продовольственной работе»\*, согласно которому, в частности, различались: а) превышение власти с явно корыстной целью; б) превышение власти хотя и без корыстной цели, но сопровождавшееся дискредитированием Советской власти и имевшее важные последствия; в) преступное нерадение или бесхозяйственность, имевшие последствием порчу или гибель значительного количества заготовленных продуктов; г) иные

------------------------------------------------

\*СУРСФСР, 1919, № 58, ст. 549.

\*«КПСС в резолюциях…», т. 2, ст. 133.

\*СУ РСФСР, 1920, № 1-2, ст. 7.

\*СУ РСФСР, 1920, № 34, ст. 163.

\*СУ РСФСР, 1921, № 20, ст. 122.

преступные деяния, если совершение их обуславливалось совокупным действием нескольких лиц, а также если они носили организованный характер. Таким образом, и в этом акте содержались указания на необходимость учета тех отдельных признаков должностных преступлений, которые служили основой для индивидуализации ответственности.

Декретом СНК от 16 августа 1921г. «О борьбе со взяточничеством»\* были внесены изменения в декрет «О взяточничестве от в мая 1918г. и уточнены признаки составов соответствующих преступлений, а также обстоятельства, усиливающие наказание за взятку. Положения декрета от 16 августа 1921г. в основном сохранились и в последующем законодательстве.

Борьбе с отдельными видами должностных преступлений были посвящены также декреты СНК от 14.12.1921г. «Об ответственности заведующих государственными кооперативами и частными предприятиями за уклонение от дачи в установленные сроки сведений, требуемых центральными и местными учреждениями»\* и от 2.01.1922г. «Об ответственности должностных лиц за нарушение возложенных на них обязанностей по заготовке, хранению, доставке и использованию семенного материала»,\* а также ряд других нормативных актов.

Первым законодательным актом, кодифицировавшим это законодательство, был Уголовный кодекс РСФСР 1922г. В нем должностные преступления предусматривались в главе II Особенной части непосредственно вслед за государственными преступлениями. Отдельные виды специальных должностных и иных преступлений, совершаемых должностными лицами с использованием служебного положения, были предусмотрены также в других главах Особенной части. 9 октября 1922г. был принят декрет ВЦИК и СНК «Об изменении текста ст. 114 УК»\* предусматривавшей ответственность за взяточничество. Декрет усилил ответственность за получение и дачу взятки.

Декрет «Об изменениях и дополнениях Уголовного кодекса РСФСР»,\* уточнив признаки составов должностных преступлений и повысив в отдельных случаях наказание, этот декрет вместе с тем заменил уголовную ответственность ответственностью дисциплинарной за злоупотребление властью, превышение власти, бездействие власти и халатное отношение к службе, совершенные

-------------------------------------------

\*СУРСФСР, 1921, № 60, ст. 421.

\*СУ РСФСР, 1922, № 1, ст. 4.

\*СУ РСФСР, 1922, № 5, ст. 54.

\*А.А. Герцензон. Развитие социалистического уголовного законодательства до его кодификации. «Проблемы социалистического права», сб.4. Изд. «Сов. зак-во»,1938, с. 58.

\*СУ РСФСР, 1923, № 48, ст. 479.

без отягчающих обстоятельств. Такое решение вопроса создавало широкие возможности для индивидуализации ответственности.

За время действия Уголовного кодекса РСФСР 1926г. в него был внесен ряд весьма существенных изменений и дополнений, в которых учитывалась судебная и прокурорская практика, а также задачи, стоявшие перед государством на определенных этапах его развития.

Важным актом для борьбы с должностными преступлениями было Постановление ЦИК и СНК СССР от 25.06.1932г. «О революционной законности»\*, обращавшее внимание на «наличие все еще значительного числа нарушений революционной законности со стороны должностных лиц и искривлений в практике ее проведения, особенно в деревне».

27.03.1953г. был издан Указ Президиума Верховного Совета СССР «Об амнистии».\* 25.12.1958г. были приняты Основы уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик, а в 1959 – 1961гг. – уголовные кодексы союзных республик.

После принятия уголовных кодексов был издан ряд законов и указов, внесших существенное изменения в разрешение вопросов ответственности за совершение должностных преступлений. К их числу относятся указы Президиума Верховного Совета СССР от 24.05.1961г. «Об ответственности за приписки и другие искажения отчетности о выполнении плана»\* и от 20.02.1962г. «Об усилении уголовной ответственности за взяточничество»\*, принятые Верховным Советом РСФСР 25.07.1962г. Закон «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс РСФСР»\*, а также иные законы и указы, принятые в других союзных республиках.

Огромное принципиальное значение для дальнейшего укрепления советского государственного аппарата и улучшения его деятельности имеют Программа Коммунистической партии Советского Союза, а также материалы и решения XXII, XXIII, XXIV съездов КПСС. В Отчетном докладе Центрального Комитета КПСС Л. И. Брежнев подчеркнул, что «уважение к праву, к закону должно стать личным убеждением каждого человека. Это тем более относится к деятельности должностных лиц. Любые попытки отступления от закона или обхода его, чем бы они не мотивировались, терпимы быть не могут»\*.

---------------------------------------------

\*СЗ СССР, 1932, № 50, ст. 298.

\*«Ведомости Верховного Совета СССР», 1953, № 4.

\*«Ведомости Верховного Совета СССР», 1961, № 22, ст. 225.

\* «Ведомости Верховного Совета СССР», 1962, № 8, ст. 85.

\*“Ведомости Верховного Совета СССР”, 1962, № 29, ст. 449.

\*“Материалы XXIV съезда Коммунистической партии Советского Союза». Политиздат, 1971, с. 81.

ДОЛЖНОСТНЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ.

Понятие должностных преступлений.

Должностные преступления как общественное явление существуют во всех странах современного мира, однако в разных странах мира до сиз пор не дано единого определения понятию должностных преступлений.

Борьба с должностными преступлениями – проблема, с которой сталкиваются во всем мире. Западные ученые определяют должностные преступления тремя различными способами. Одни называют их «преступлениями белых воротничков». Такое понятие впервые ввел в 1939г. американский ученый Саселан. Оно предполагает стремление уважаемых обществом и обладающих довольно высоким социальным и экономическим положением людей к получению в процессе исполнения служебных обязанностей выгоды незаконными способами, при котором нарушаются нормы уголовного права. На Западе социальный класс «белых воротничков» выделяется по профессиональному критерию: относящиеся к нему люди занимаются умственным трудом, это в основном правительственные чиновники, судебные чиновники, юристы, преподаватели, врачи, менеджеры предприятий и другие служащие высокого уровня. Как видно, особенностью тем не менее «преступлений белых воротничков» является руководящее положение преступников в политике и экономике и то, что они используют свое служебное положение при совершении преступлений. Другие называют эти преступления «служебными». Это происходит потому, что на Западе уголовное право определяет субъектов этих преступлений как государственных служащих. Впервые понятие служебных преступлений было введено в Великобритании в середине 19 века. В США работников правительственных органов называют «государственными служащими», а во Франции так называют правительственных чиновников. Третьи называют должностные преступления «преступлениями общественного положения». При этом под «общественным положением» имеются в виду должностные полномочия. Другими словами, обладатель «общественного положения» должен заниматься государственной службой. Тем не менее государственная служба подразумевает работу по управлению государством и обществом. Особенностями государственной деятельности являются: ее властный, управленческий и принудительный характер. Преступления, лишенные вышеперечисленных особенностей, не являются «преступлениями общественного положения».

\*Кан Шухуа. «Понятие должностных преступлений». Изд. Пекинского университета. 2000.

**ВИДЫ ДОЛЖНОСТНЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ: КВАЛИФИКАЦИЯ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ.**

Родовой объект преступлений, рассматриваемых в главе 30 УК РФ, - общественные отношения, содержание которых составляет охраняемая уголовным законом, направленная на защиту личности, общества и государства деятельность органов государственной власти, интересы государственной службы и службы в органах местного самоуправления. Злоупотребление должностными полномочиями. В соответствии с ч. 1 ст. 285 УК РФ злоупотребление должностными полномочиями означает использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если это деяние совершено из корыстной или иной личной заинтересованности и повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.\*

С объективной стороны преступление характеризуется: а) использованием должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы; б) наступлением общественно опасного последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; в) наличием причинной связи между указанными в законе общественно опасными последствиями и использованием должностным лицом своих служебных полномочий. Использование служебных полномочий внешне проявляется весьма разнообразно и осуществляется, главным образом, путем активных действий. В действующем постановлении Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по делам о злоупотреблении властью и служебным положением, превышении власти или служебных полномочий, халатности и должностном подлоге» от 30.03.1990г. сказано, что должностным злоупотреблением могут быть признаны такие действия должностного лица, которые вытекали из его служебных полномочий и были связаны с осуществлением прав и обязанностей, которыми это лицо наделено в силу занимаемой должности (п.10)\*.

В пользу именно такого понимания говорит и новая формулировка в УК РФ ст.285. Для выяснения, были ли преступные действия связаны с использованием служебных полномочий, необходимо установить, что должностное лицо действует в пределах своих полномочий.

------------------------------------------------

\*Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР, РСФСР (РФ) по уголовным делам. М.: СПАРК, 1996. С.354.

\*Комментарий у Уголовному кодексу РФ. Изд-во «Норма». М. 2001.

Круг прав и обязанностей должностного лица предусмотрен в соответствующих нормативных актах и трудовых соглашениях. При ответе на этот вопрос немаловажную роль играет субъективный фактор. Лицо должно связывать их совершение со служебными полномочиями и сознавать, что они стали возможными исключительно благодаря последним. Ответственность за злоупотребление должностными полномочиями наступает, если должностное лицо, во-первых, нарушает установленный порядок рассмотрения предложений, заявлений и жалоб граждан; во-вторых, бюрократически относится к ним и, в-третьих, допускает волокиту при их рассмотрении. Все названные действия наказываются по ст. 285 УК РФ при умышленном отношении к ним и наличии корыстной или иной личной заинтересованности, а также причинении указанного в законе вреда или тяжких последствий.\*

Распространенной формой злоупотребления должностными полномочиями является так называемое временное позаимствование. Оно состоит в том, что должностное лицо, злоупотребляя полномочиями, из корыстной или иной личной заинтересованности пользуется денежными средствами, имуществом, имея намерение со временем возвратить их собственнику. На практике не редки случаи, когда эту форму должностного злоупотребления принимают за хищение. Однако при злоупотреблении должностными полномочиями нет безвозмездного изъятия и обращения чужих денег, имущества в свою пользу или пользу других лиц. В то же время присвоение имущества, которое должно было поступить в фонды государственных организаций, является хищением.

Одним из возможных вариантов должностного злоупотребления являются нарушения установленного порядка несения службы контролерами исправительно-трудовых учреждений и следственных изоляторов. Они могут состоять, например, в том, что контролер не изымает обнаруженные в посылках или передачах запрещенные предметы; не докладывает немедленно начальнику войскового наряда и ДПНК об отсутствии осужденного, побеге, о случаях неповиновения осужденных.\*

С субъективной стороны злоупотребление должностными полномочиями характеризуется умышленной формой вины. Лицо

-----------------------------------------------

\*п.2,3 постановления Пленума Верховного Суда СССР «О применении судами законодательства об ответственности должностных лиц за нарушение порядка рассмотрения предложений, заявлений и жалоб граждан и преследование за критику» от 18.04.1986г.- М.: СПАРК, 1996. С. 291.

\*постановление Пленума Верховного Суда СССР «О квалификации преступлений по службе, совершенных контролерами исправительно-трудовых учреждений и следственных изоляторов» от 16.01.1986г. – М.: СПАРК. 1992. С. 290.

должно осознавать общественно опасный характер действий (бездействия), совершаемых с использованием служебного

положения и вопреки интересам службы, предвидеть возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий в виде существенного нарушения соответствующих прав и интересов и желать или сознательно допускать их наступление либо относиться к ним безразлично. Обязательным является установление корыстной или иной личной заинтересованности.

Особо квалифицированный вид злоупотребления должностными полномочиями, предусмотренный в ч. 3, образуют деяния, о которых сказано в ч. 1 или 2 статьи, если они повлекли тяжкие последствия. Равно, как и последствия, названные в ч. 1, тяжкие последствия являются оценочной категорией. Они также могут быть материальными и нематериальными.

Высшие судебные инстанции разъясняют, что квалификация по признаку причинения тяжких последствий возможна, если в результате злоупотребления служебными полномочиями произошли крупная авария, длительная остановка транспорта или производственного процесса, дезорганизация работы учреждения, предприятия, срыв выполнения задания, причинен особо крупный материальный ущерб и т. п.\* Под понятие тяжкие последствия, предусмотренное ч. 3 ст. 285 УК РФ, подпадает причинение вреда здоровью в виде телесных повреждений, которые названы в ч. 2 ст. 112 и ч. 1 и 2 ст. 111 УК РФ. Если при злоупотреблениями должностными полномочиями наступили последствия, предусмотренные ч. 3 и 4 ст. 111 УК РФ, а тем более – смерть, требуется квалификация по совокупности преступлений. Степень общественной опасности этих преступлений против личности, выраженная в санкциях соответствующих норм закона, выше чем у особо квалифицированного вида должностного злоупотребления. При наступлении тяжких последствий с особой тщательностью надо устанавливать, что они наступили именно вследствие должностного злоупотребления.

Статья 285 УК РФ является общей нормой по отношению к специальным нормам, содержащим признаки иных должностных преступлений. По правилам квалификации при конкуренции норм в таких ситуациях применяется специальная норма. Однако, если в содеянном налицо реальная совокупность преступлений, возможно одновременное применение общей и специальной норм.

Подтверждением этому служит дело Кугута, осужденного Калининградским областным судом 17.09. 1997г. по ч. 1 ст. 285 и по

-----------------------------------------------

\*п. 10 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 30.03.1990г. – М.: СПАРК, 1992. С. 354.

п. «б» ч. 4 ст. 290 УК РФ. В кассационных жалобах осужденный Кугут и его адвокат, считая, что вина Кугута не доказана, просили приговор отменить и направить дело на дополнительное расследование. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ, оставив приговор без изменения, а кассационные жалобы без удовлетворения, пришла к выводу, что вина Кугута как в получении взяток, так и в злоупотреблении служебным положением, доказана. Кугут, работая старшим инспектором таможенного поста, из корыстной заинтересованности злоупотреблял своими должностными полномочиями и неоднократно при исполнении служебных обязанностей получал взятки. Доводы Кугута об излишней квалификации содеянного им по ч. 1 ст. 285 необоснованны. Исполняя свои обязанности, он являлся представителем власти, т.е. должностным лицом, и содеянное им содержит два самостоятельных состава преступления.\*

**Превышение должностных полномочий.**

Статья 286 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за превышение должностных полномочий, т.е. совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан и организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Объективная сторона преступления состоит из трех признаков: а) общественно опасного действия, явно выходящего за пределы полномочий , предоставленных должностному лицу законом; б) общественно опасного последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; в) причинной связи между общественно опасными последствиями и преступными действиями.

Закон не указывает конкретных форм превышения должностных полномочий, так как сфера действия государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений чрезвычайно широка, а должностные лица этих органов наделены весьма разнообразными полномочиями. Обобщение судебно-следственной практики позволяет назвать такие формы превышения должностных полномочий, когда должностное лицо совершает действия:

1) входящие в компетенцию другого должностного лица данного ведомства (контролер исправительно-трудового учреждения водворяет нарушителя режима в штрафной изолятор, в то время как

-------------------------------------------------------

\*Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 1. С. 5.

это может сделать только начальник или дежурный помощник); 2) входящие в компетенцию должностного лица другого ведомства (инспектор охотобщества, подозревая гражданина в том, что он охотился без соответствующего разрешения, производит обыск его автомашины); 3) которые могли быть совершены только коллегиально; 4) хотя и входящие в его компетенцию, но которые оно могло совершить при наличии указанных в законе или ином нормативном акте условий.В соответствии с разъяснением Пленума Верховного Суда СССР от 30.03. 1990г. превышение полномочий могут образовать такие действия должностного лица, на которые закон вообще не управомочивает ни одно должностное лицо ни при каких условиях, например, применение насилия, оружия. Однако поскольку квалифицирующие признаки не могут изменять существо основного состава преступления, заключающегося в совершении действий, правомерных при определенных условиях, постольку нельзя говорить о такой форме превышения, как совершение должностным лицом запрещенных действий.

С субъективной стороны превышение должностных полномочий – это умышленное преступление. Лицо осознает общественно опасный характер совершаемого действия, явный характер выхода за пределы предоставленных полномочий, осознает, что его поведение идет вразрез с направлением деятельности того учреждения, где оно работает; предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства именно вследствие совершения им явно выходящих за пределы его компетенции действий; желает или сознательно допускает наступление указанных последствий либо относится к ним безразлично, т.е. совершает преступление с прямым или косвенным умыслом.

Особо квалифицированный вид превышения должностных полномочий назван в ч. 3 ст. 286 УК РФ. Его образуют деяния предусмотренные ч. 1 или 2 ст., если они совершены: а) с применением насилия или с угрозой его применения; б) с применением оружия или специальных средств либо; в) с причинением тяжких последствий. Для квалификации по ч. 3 статьи достаточно хотя бы одного из перечисленных признаков. Насилие может иметь форму истязания, т.е. причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев или иных насильственных действий (ст. 117 УК РФ).\*

\*ст. 50 и 51 Правил судебно-медицинской экспертизы тяжести вреда здоровью, утвержденных приказом Минздрава РФ от 10.12.1996г. с изм., внесенными приказом от 5.03. 1997г.

Такое превышение совершается обычно в отношении лиц, находящихся в служебной зависимости от виновного. Для истязания как преступления против личности более характерна, например, материальная зависимость. Так же решается вопрос, если при превышении причинена смерть. Действия виновного, совершившего умышленное убийство при превышении должностных полномочий, должны квалифицироваться по совокупности преступлений, предусмотренных статьями, устанавливающими ответственность за умышленное убийство, и ч. 3 ст. 286 УК РФ.\* Применение оружия означает его фактическое использование, употребление в соответствии с целевым назначением, т.е. для поражения живой цели, а также как средства физического насилия для нанесения ударов, побоев, телесных повреждений. Понятием оружия охватывается огнестрельное, холодное, метательное, пневматическое, газовое оружие. По признаку применения оружия при превышении полномочий подлежит ответственности должностное лицо, применившее оружие любого назначения: гражданское, служебное, боевое ручное стрелковое и холодное оружие.\*

При отграничении превышения должностных полномочий от злоупотребления должностными полномочиями следует исходить из того, что в первом случае должностное лицо явно выходит за пределы предоставленных ему полномочий, во втором – действует в рамках предоставленных ему полномочий; в первом случае он совершает преступление только путем активных действий, во втором – путем действия либо бездействия; для превышения должностных полномочий корыстная или иная личная заинтересованность не является обязательным признаком состава, при злоупотреблении должностными полномочиями – без него нет состава преступления.

**Отказ в предоставлении информации федеральному собранию РФ или счётной палате РФ**.

В ст. 287 УК РФ ответственность за это преступление предусматривается впервые. Преступление образует неправомерный отказ в предоставлении или уклонение от предоставления информации, а также предоставление заведомо неполной либо ложной информации Федеральному Собранию РФ или Счетной палате РФ, если эти деяния совершены должностным лицом, обязанным предоставлять такую информацию.

Обязательным признаком преступления является предмет –

----------------------------------------------------------

\*п. 17 постановления Пленума ВС РФ «О судебной практике по делам об умышленных убийствах» от 22.12.1992г. Сб. Пост. Пленума ВС РФ (1961-1996гг.). М., 1997. С. 341.

\*ст. 1-5 Федерального закона РФ «Об оружии» от 13.12.1996г. СЗ РФ. 1996 .№ 51. ст. 5681.

это информация в виде документации, материалов. В свою очередь, это могут быть самые разнообразные справки, отчеты, материалы финансовых проверок и т.п. Документы в отличие от материалов, должны иметь соответствующие реквизиты (дату, название учреждения, подпись лица, его выдавшего, и т.д.). Запрашиваемая информация должна относиться к сфере деятельности того органа государственной власти, местного самоуправления, предприятия и компетенции того должностного лица, куда обращается Федеральное Собрание или Счетная палата. Уголовная ответственность за отказ в предоставлении информации установлена, если за такой информацией обращается только Федеральное Собрание или Счетная палата. Депутаты Совета Федерации и Государственной Думы имеют право при обращении в органы государственной власти, органы местного самоуправления, общественные объединения, на предприятия, в учреждения, организации получать информацию по вопросам, связанным с их депутатской деятельностью. В свою очередь должностные лица обеспечивают депутата такой информацией безотлагательно независимо от степени секретности документов или материалов в соответствии с федеральным законодательством о государственной тайне.\*

Все органы государственной власти в РФ, органы местного самоуправления, Центральный банк РФ, предприятия, учреждения, организации, независимо от форм собственности, и их должностные лица обязаны предоставлять по запросам Счетной палаты информацию, необходимую для обеспечения е деятельности. Равно все органы государственной власти в РФ, органы местного самоуправления, Центральный банк РФ, коммерческие банки и иные кредитно-финансовые учреждения обязаны предоставлять Счетной палате по требованию необходимые документальные подтверждения, операции и состояния счетов проверяемых объектов. Остальные предприятия, учреждения, организации обязаны предоставлять по требованию Счетной палаты справки и копии документов по операциям и расчетам с ними. Характер запрашиваемой Счетной палатой информации обусловлен тем, что Счетная палата является постоянным действующим органом государственного финансового контроля, образуемым Федеральным Собранием РФ.\*

**------------------------------------------------------------------------**

\*ст. 16 Федерального закона РФ «О статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Гос. Думы Федерального Собрания РФ» от 8.05.1994г.//СЗ РФ.1994. № 2. Ст. 74.

\*ст. 1и13 Федерального закона РФ «О счетной палате РФ» от 11.01.1995г. // СЗ РФ. 1995 .№ 3. Ст. 167.

Объективную сторону преступления составляют: а) неправомерный отказ в предоставлении информации (например, нежелание предоставить секретную информацию, несмотря на предусмотренность предоставления такой информации в

Федеральном Законе от 08.05.1994г. б) уклонение от предоставления информации (не отказывая прямо, лицо под предлогом отсутствия в его распоряжении таких материалов, не поступления их с мест и т.п. не предоставляет необходимую информацию) либо в) предоставление заведомо неполной либо ложной информации (предоставляя требуемую информацию, лицо сознательно изменяет ее содержание путем предоставления не всех сведений, расчетов, материалов, либо вообще искажает информацию, делая ее не соответствующей действительности).

Преступление может быть совершено как путем действия, так и путем бездействия. Оно имеет формальный состав. Преступление считается оконченным с момента совершения соответствующего действия (бездействия).

С субъективной стороны – это умышленное преступление. Оно совершается с прямым умыслом. Лицо осознает, что неправомерно отказывает в предоставлении информации Федеральному Собранию или Счетной палате РФ, будучи обязанным сделать это, либо уклоняется от предоставления информации, либо предоставляет неполную или ложную информацию и желает этого.\*

Субъектом преступления является должностное лицо, в чьи обязанности входит предоставление информации Федеральному Собранию или Счетной палате РФ. Таким образом, кроме обязательных признаков должностного лица, на субъекта должна быть возложена обязанность предоставлять такую информацию.\*

Квалифицированный вид преступления составляют деяния, предусмотренные в ч.2 ст.287 Ук РФ, совершенные лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ.

Особо квалифицированный вид данного преступления образуют деяния, предусмотренные в ч.1 или 2 ст. 287 УК РФ, если оно: а) сопряжены с сокрытием правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти. Под сокрытием правонарушений понимается как сокрытие преступлений, так и иных правонарушений. Если сокрытие преступлений подпадает под признаки укрывательства или

-----------------------------------------------------------

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. Изд. «Норма». М., 2001.

\*Уголовный кодекс РФ с постатейными материалами. М.: «СПАРК». 1998.

пособничества, содеянное квалифицируется по совокупности преступлений по ст. 287 и 316 (или по соответствующей статье Особенной части УК со ссылкой на ч. 5 ст.33 УК РФ). Под этот признак попадает сокрытие правонарушений совершенных должностными лицами только органов государственной власти (законодательной, исполнительной, судебной). Сокрытие может быть совершено в отношении как нескольких правонарушений, нескольких должностных лиц, так и правонарушения одного должностного лица. Совершая это деяние, должностное лицо искажает фактическое состояние дел; б) совершены группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Для квалификации по этому признаку необходимо, чтобы роль исполнителя выполняло должностное лицо, обязанное предоставлять информацию; в) повлекли тяжкие последствия. Это оценочный признак. В каждом конкретном случае он подлежит установлению, К тяжким последствиям можно отнести, например, искажение данных об экологической обстановке, состоянии здравоохранения, преступности, исполнения бюджета, принятия их на основе неадекватного нормативного акта, при условии, что это стало возможным в результате предоставления по запросам неполной либо ложной информации.

**Присвоение полномочий должностного лица.**

Преступление, предусмотренное ст. 288 УК РФ, состоит в присвоении государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, полномочий должностного лица и совершение им в связи с этим действий, которые повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций. В известной мере эта норма воспроизводит преступление, предусмотренное ст. 194 УК РСФСР.\*

Объективную сторону преступления составляют: а) присвоение полномочий должностного лица и совершение в связи с этим определенных действий; б) наступление общественно – опасных последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций; в) причинная связь между наступившими последствиями и совершенными действиями.\*

Преступное поведение в этом преступлении складывается из двух самостоятельных действий: присвоения полномочий должностного лица и совершения в связи с этим определенных действий. Присвоение должностных полномочий всегда

-----------------------------------------------------------

\*А.В. Галахова. Должностные преступления. М., 1998.

\*Уголовный кодекс с постатейными материалами. М.: «СПАРК», 1998.

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. Изд. «Норма». М., 2001.

совершается обманным путем и может осуществляться по-разному (лицо устно заявляет о наличии у него должностных полномочий; использует форменную одежду для совершения желаемых действий; представляет подложный документ. В последнем случае содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 288 и 327 УК РФ).

Лицо, присваивающее полномочия должностного лица, не имеет законных оснований выполнять его полномочия, и не смотря на это использует его права и обязанности по осуществлению организационно - распорядительных, административно -хозяйственных функций или функций представителя власти. Равно никакое должностное лицо не поручало ему осуществлять полномочия должностного лица. Для данного состава преступления требуется присвоение полномочий именно должностного лица. Присвоение лицом звания специалиста и совершения в связи с этим каких-либо действие не образует рассматриваемого преступления.

Присвоение должностных полномочий осуществляется для совершения определенных действий. Такие действия могут быть очень разными, но они всегда неправомерны, общественно опасны и по сути своей являются правонарушением. Это вытекает из текста ст. 288 УК РФ,Ю предусматривающей наступление от таких действий общественно опасных последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций. Присвоение полномочий должностного лица для осуществления общественно полезных действий (например, для задержания преступника) на является преступлением.

Между наступившими последствиями и присвоением полномочий должностного лица должна быть установлена причинная связь.

Данный состав сформулирован как материальный. Преступление считается оконченным, когда наступили общественно опасные последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан и организаций.

С субъективной стороны присвоение полномочий должностного лица – умышленное преступление. Лицо осознает, что присваивает полномочия должностного лица неправомерно и неправомерно совершает в связи с этим общественно опасные действия, предвидит возможность или неизбежность существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций вследствие совершения присвоенных им полномочий и желает или сознательно допускает такие последствия либо относится к ним безразлично.

Для квалификации по ст. 288 УК РФ не имеет значения, сознавали ли граждане или представители организаций, что они имеют дело с лицом, присвоившим должностные полномочия, либо принимали его за должностное лицо.

Субъектом этого преступления по сравнению со ст. 194 УК РСФСР может быть более узкий круг лиц. Им являются две категории служащих, достигших 16-летнего возраста: государственные служащие либо служащие органа местного самоуправления, не относящиеся к числу должностных лиц. Государственным служащим является гражданин РФ, исполняющий в порядке, установленном федеральным законом, обязанности по государственной должности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или средств бюджета соответствующего субъекта РФ. Под государственной службой понимается профессиональная деятельность по обеспечению исполнения полномочий государственных органов.\*

Служащим органа местного самоуправления является гражданин, исполняющий обязанности по муниципальной должности муниципальной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств местного бюджета.\*

Если должностные полномочия присваивает лицо, е являющееся государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, его действия квалифицируются по другим статьям УК РФ в зависимости от совершенных им действий (нарушение неприкосновенности частной жизни –ст. 137; мошенничество –159 и т.п.). Если полномочия должностного лица присваивает должностное лицо, при наличии всех признаков состава преступления оно должно отвечать за превышение должностных полномочий (ст. 286 УК РФ).

**Незаконное участие в предпринимательской деятельности.**

Незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст.289 УК РФ), означает учреждение должностным лицом организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, либо участие в управлении такой организацией лично или через доверенное лицо вопреки запрету, установленному законом, если эти деяния связаны с предоставлением такой организации льгот и преимуществ или с покровительством в иной форме.

====================================

\*ст. 2 и 3 Федерального закона РФ «Об основах государственной службы РФ» от 31.07.1995г. //СЗ РФ. 1995. № 31. Ст. 2990.

**\***ст. 7 Федерального закона РФ « Об основах муниципальной службы в РФ» от 8.01.1998г. //СЗ , РФ. 1998. № 2. Ст. 224.

Установление уголовной ответственности за названные действия в УК РФ имеет своим основанием запрет государственным служащим (к каковым относятся и должностные лица) заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных

лиц, а также состоять членом органа управления коммерческой организацией, если иное не предусмотрено федеральным законом или если в порядке установленном федеральным законом и законами субъектов РФ, ему не поручено участвовать в управлении этой организацией. Государственный служащий - должностное лицо также обязан передавать в доверительное управление под гарантию государства на время прохождения службы находящиеся в его собственности доли (пакеты акций) в уставном капитале коммерческих организаций в порядке, установленном федеральным законом.\*

Эти же ограничения (равно как и другие) распространяются на муниципальных служащих.\* Закон запрещает такую деятельность еще большой категории должностных лиц (судьям, прокурорским работникам, сотрудникам милиции, налоговой полиции, сотрудникам органов федеральной службы безопасности, таможенных органов и др.). Под предпринимательской деятельностью следует понимать любой вид деятельности предприятий, находящихся в муниципальной, частной собственности и собственности общественных организаций, связанной с извлечением доходов. Исключение составляют некоторые, названные в законе виды деятельности, которыми занимаются только государственные предприятия (например, изготовление наркотических средств, сильнодействующих и ядовитых веществ, лекарственных препаратов, производство оружия, боеприпасов).

Объективную сторону преступления образует: а) незаконное учреждение должностным лицом организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, либо б) незаконное участие должностного лица в управлении организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, лично или через доверенное лицо. Этот признак является обязательным для рассматриваемого преступления, он с неизбежностью вытекает из сформулированного в законе условия уголовной ответственности по ст.289 УК РФ. Каждый из этих двух вариантов действий субъекта преступления должен быть связан с предоставлением такой организации льгот и преимуществ или покровительством в иной форме. Если

\*п. 3 ч. 1 и 2 ст. 11 Федерального закона РФ «Об основах государственной службы в РФ» от 31.07.1995г. СЗ РФ. 1995. № 31. Ст. 2990.

\*ст. Федерального закона РФ «Об основах муниципальной службы в РФ» от 8.01.1998г. СЗ РФ. 1998. № 2. Ст. 224.

организация не получила льгот и преимуществ либо покровительства в иной форме, содеянное может образовать дисциплинарный проступок.

Данный состав преступления сформулирован как формальный и его окончание не связано с наступлением преступных последствий в результате незаконных действий должностного лица.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Лицо осознает общественную опасность своего незаконного поведения, знает о запрете для него на занятия предпринимательством, осознает, что использует свои должностные полномочия для учреждения организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, либо для управления ею с целью предоставления такой организации разного рода льгот и преимуществ, и желает так действовать.\*

Субъект преступления – должностное лицо, которому закон запрещает заниматься предпринимательской деятельностью.\*

**Получение взятки.**

В ч.1 ст.290 УК РФ получение взятки определено как получение должностным лицом лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию), а равно за общее покровительство или попустительство по службе.

Повышенная общественная опасность получения взятки обусловлена тем, что оно обычно сопряжено с другими преступлениями (в сфере экономики, должностными, экологическими, против правосудия и т.д.) и является одной из распространенных форм коррупции.

В законе полно раскрывается содержание предмета взятки. Это могут быть деньги, ценные бумаги (государственная облигация, вексель, чек, акция, депозитный и сберегательный сертификаты –ст. 143 ГК РФ), иное имущество (импортная техника, автомашины, мебель, драгоценные камни и металлы антиквариат и т.п.) или выгоды имущественного характера (например, оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате санаторные путевки, туры проездные билеты, ремонтные строительные работы, бесплатный проезд на воздушном, водном и др. транспорте). Имущественная выгода извлекается также, когда ценная вещь продается за бесценок,

=================================

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. Изд. «НОРМА». М., 2001.

\*Уголовное право РФ. Особенная часть. – М.: Юрист. 1996.

выполненная для взяткополучателя оплачивается им лишь частично, он получает незаконную премию. Как взятничество оценивается неосновательное получение например, выгодной работы, фиктивных дипломов, трудовых книжек. Дорогостоящее бесплатное угощение должностного лица в ресторане, подарки также рассматриваются как взятка.

В соответствии со ст. 575 ГК РФ допускается дарение подарков, стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда. Очевидно именно эти стоимостные рамки позволяют отграничить подарок от взятки.

В тех случаях когда предметом взятки является заведомо \добытое преступным путем имущество, действия взяткодателя следует квалифицировать по ст.290 и 175 УК РФ.

Не считается взяткой в уголовно-правовом извлечение должностным лицом благодаря служебному положению выгод неимущественного характера (положительной рецензии, рекомендации, характеристики).

Объективная сторона преступления складывается из: а) получения должностным лицом взятки, т.е. вознаграждения, и б) получения взятки за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц.\*

Получить взятку – это значит принять ее лично или через посредников. Если взятка передана лицу (положена в его письменный стол, в карман пальто), это еще не означает, что он принял ее. Если у должностного лица не было умысла на получение взятки, а обнаружив ее у себя, оно немедленно заявило об этом, вопрос об уголовной ответственности не возникает.\*

Если должностное лицо получает от взяткодателя деньги или иные ценности якобы для передачи должностному лицу в качестве взятки и, не намереваясь это сделать, присваивает их, содеянное образует мошенничество (п. «в» ч. 2 ст.159 УК РФ).

Способы получения взятки различны. Взятка может быть получена без какой бы то ни было маскировки либо в завуалированной форме (например, получение денег «взаймы» без отдачи; через родных, знакомых; в форме нотариально оформленного договора ; сберегательной книжки на предъявителя; бесплатного обслуживания в ресторанах; оплаты стоимости ремонта автомашины, принадлежащей взяткополучателю). При получении взятки не непосредственно, а через посредников следует установить,

-------------------------------------------------------------

\*А.В. Галахова. Должностные преступления. М., 1998г. Ст. 33.

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. Изд. «НОРМА». М., 2001.

что должностное лицо воспринимает получаемую таким образом имущественную выгоду именно как взятку.

В законе названы исчерпывающие варианты действий (бездействия), во имя совершения которых дается взятка: а) они входят в служебные полномочия должностного лица (перемещение по службе, прием на работу и увольнение. Например, заведующий бюро занятости населения города и специалист 1-й категории этого же бюро получали взятки за выделение ссуд из фонда занятости); б) лицо в силу своего должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию), т.е. может принять меры к совершению другими должностными лицами действий, желательных для взяткодателя (например, быстро получить лицензию, установить телефон). Использование при этом личных связей должностного лица не может рассматриваться как использование должностного положения; в) за общее покровительство со стороны должностного лица (незаслуженно представляет к премиям, необоснованно продвигает по службе, посылает в заграничные командировки), г) за попустительство по службе (оставляет без внимания, без наказания промахи, упущения, неквалифицированные действия, прогулы).\*

Выполнение обусловленного действия (бездействия) лежит за пределами состава преступления. Однако возможность выполнения этих действий (воздержание от них) обязательно должна быть обусловлена занимаемым должностным положением. Причем получатель взятки должен использовать в этих целях свое действительное, а не мнимое положение.

Условия получения имущественных выгод могут специально не оговариваться, однако участники преступления должны сознавать, что взятка вручается с целью удовлетворения интересов взяткодателя или представляемых им лиц.

Преступление признается оконченным с момента принятия должностным лицом хотя бы части взятки. При отсутствии такового налицо покушение на получение взятки. Взятка может быть получена как до совершения (воздержания) в интересах дающего того или иного действия (взятка – подкуп), так и после того, как это действие совершено (взятка – вознаграждение).\*

Взятка получается за совершение (воздержание) определенных действий в интересах взяткодателя или представляемых им лиц. Имеются в виду его близкие, друзья, организации, предприятия, чьи интересы он представляет.

С субъективной стороны получение взятки характеризуется

===============================

\*А.В. Галахова. Должностные преступления. М., 1998г. Ст. 34.

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. Изд. «Норма». М.,2001. Ст. 739.

прямым умыслом. Лицо осознает что получает взятку за действие (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, которые входят в его служебные полномочия совершению которых он может способствовать в силу своего служебного положения, либо за общее покровительство или попустительство по службе и желает сделать это. Получение взятки – корыстное преступление.

Субъектом получения взятки может быть только должностное лицо. Работники, временно исполняющие обязанности должностного лица хотя бы и по устному распоряжению руководителя, обладающего соответствующими полномочиями, если они получили взятки в связи с выполнением этих временных обязанностей, также подлежат ответственности за получение взятки.

Известные сложности возникают при признании взяткополучателями врачей, преподавателей, воспитателей и т.п. Их можно привлекать к ответственности по ст. 290 УК РФ лишь при условии, если они выполняли организационно-распорядительные или административно - хозяйственные обязанности в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в вооруженных силах РФ, других войсках и в воинских формированиях РФ. К таковым относятся, например, незаконная выдача врачом листков временной нетрудоспособности, установления основания и очередности госпитализации; завышение преподавателем оценок, следствием чего становятся незаконное получение стипендии, диплома. Указанные действия являются юридически значимыми, порождают определенные права и обязанности для других лиц.

Квалифицированный видполучения взятки предусмотрен ч.2 и 3 ст.290 УК РФ. В этом случае ответственность по ч.2 наступает за получение должностным лицом взятки за незаконные действия (бездействие). Относительно понимания этого признака высказаны различные точки зрения. Согласно мнению одних авторов под незаконными действиями (бездействием) понимаются только преступные действия.\* Другие допускают более широкое толкование. Кроме преступления, этим признаком охватываются и неправомерные действия, не являющиеся преступлением. В качестве возможных примеров указывается на «внеочередное предоставление квартиры, попустительство в связи с допущенными подчиненным прогулами, появление на работе в состоянии опъянения».\* На наш взгляд последний вариант толкования «незаконные действия (бездействия)» размывает законодательное

=============================

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. – М.: Юрист. 1996. С. 702.

\*Уголовное право РФ. Особенная часть. – М.: Юрист. 1996. С. 419-420.

понятие этого признака, вследствие чего утрачивается грань между этим признаком и «попустительством по службе», о котором сказано в ч.1 ст.290 УК РФ. Поэтому более предпочтительным является понимание под «незаконными действиями (бездействием)» только преступлений, иные же правонарушения подпадают под признак «попустительства». В пользу этого говорит и сопоставление санкций ч.1 и 2 статьи: в первом случае возможно назначение лишения свободы на срок от 6 мес. до 5 лет, во втором – от 3 до 7 лет.

Фактическое совершение незаконного действия (бездействия) взяткополучателя образует совокупность преступлений. Для субъективной стороны в этом случае обязательно установление осознанности взяткополучателем незаконного характера действия (бездействия) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц.

В соответствии с ч.3 ответственность за деяния, названные в ч.1 и 2 ст.290 УК РФ, несут лица, занимающие государственную должность РФ, государственную должность субъекта РФ либо глава органа местного самоуправления.

Особо квалифицированный вид получения взятки предусмотрен в ч. 4 ст. 290 УК РФ. Эти деяния, предусмотренные ч.1,2,3 статьи, если они совершены: а)группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) неоднократно; в) с вымогательством взятки; г) в крупном размере.

Получение взятки группой лиц по предварительному сговору совершается двумя и более должностными лицами, заранее договорившимися о совместном совершении преступления (ст. 35 УК РФ). Входящие в состав группы не должностные лица отвечают как соучастники в получении взятки.

Промежуток времени между сговором о получении взятки и ее принятием не имеет значения. Все взяточники в таком случае являются соисполнителями. Каждый несет ответственность, исходя из денежной суммы полученных взяток, независимо от того как деньги были поделены. Однако при этом следует учитывать содержание умысла, т.е. было ли желание получить взятку, например, в крупном размере или нет.

Должностное лицо, получившее без предварительной договоренности с другим должностным лицом взятку, а затем передавшее последнему в интересах взяткодателя или представляемых им лиц часть полученного, несет ответственность по совокупности преступлений за получение и дачу взятки.\*

Для квалификации по признаку получения взятки

=====================================

\*п. 9 постановления Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по делам о взяточничестве» от 30.03.1990г. – М.: СПАРК. 1992. С. 347.

организованной группой также требуется, чтобы в нее входили

хотя бы два должностных лица и она была устойчивой. Лицо, создавшее организованную группу взяточников, либо руководившее такой группой подлежит ответственности за все совершенные группой преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы несут ответственность за участие в ней, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали (ч.3,5 ст. 35 УК РФ).

Неоднократной считается взятка, полученная не менее двух раз, если при этом не истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности (ст.78 УК РФ). Неоднократное получение взятки предполагает совершение не менее двух раз именно получения взятки, а не дачи взятки. Взятка признается неоднократной, если: а) лицо получает взятку от одного и того же взяткодателя в разное время за совершение в интересах отдельных самостоятельных действий; б) лицо получает взятку от нескольких взяткодателей в разное время за совершение в отношении каждого из них самостоятельного действия; в) лицо получает взятку от нескольких взяткодателей одновременно, но за совершение в интересах каждого отдельного действия. Последний вариант понимания неоднократности наиболее сложен.

Не является неоднократным получение обусловленной взятки в несколько приемов, а равно получение взятки группой должностных лиц, совершающих преступление по предварительному сговору.

Вымогательство взятки возможно в двух формах. Чаще всего должностное лицо прямо требует взятку под угрозой совершения таких действий по службе, которые могут причинить ущерб законным интересам взяткодателя (совершить незаконные действия или воздержаться от законных). Нередки случаи, когда лицо, действуя завуалировано, умышленно ставит взяткодателя в такие условия, при которых он вынужден дать взятку для предотвращения вредных последствий его правоохраняемым интересам.\*

Однако одно требование взятки без угрозы совершения действий, которые могут причинить ущерб интересам взяткодателя, не образует данного признака.

Понятие крупного размера взятки раскрыто в примечании к ст. 290 УК РФ. Таковы признается сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера, превышающие 300 МРОТ. Стоимость предмета взятки устанавливается на момент ее получения.

=======================================

\*п. 11 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 30.03.1990г. – М.: СПАРК. 1992. С. 348.

Если действия взяткополучателя подпадают под признаки, предусмотренные разными частями ст.290, квалифицировать содеянное следует по части статьи, предусматривающей наиболее строгое наказание. Однако, в описательной части приговора надо указать все квалифицирующие признаки.

Квалифицирующие признаки, характеризующие повышенную опасность преступления, следует вменять в вину и соучастникам получения взятки, если они охватывались их умыслом. Признаки, характеризующие личность одного из соучастников (например, неоднократное получение им взяток), не должны вменяться другим соучастникам.\*

**Дача взятки**.

Дача взятки в соответствии со ст. 291 УК РФ – это вручение должностному лицу лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию), а равно общее покровительство или попустительство по службе.

Предмет дачи взятки, характер действий (бездействия), за совершение которых дается взятка, такие же, как и при получении взятки (ст.290 УК РФ).

Взятка должна быть \вручена только должностному лицу. По этому признаку от дачи взятки следует отграничивать \преступления, предусмотренные ст. 184 и 201 УК РФ.

Взятка передается лично либо через посредника. Если взятка передается через посредника, то он подлежит ответственности за пособничество в даче взятки при условии осознания передачи именно взятки за совершение определенных действий (ст.34 и 291 УК РФ).

Посредником является лицо, которое, действуя по поручению взяткодателя (взяткополучателя) непосредственно передает предмет взятки. При этом для квалификации не имеет значения, получил ли он от взяткодателя (взяткополучателя) вознаграждения за пособничество или нет.

Лицо, которое организует дачу (получения) взятки и одновременно выполняет посреднические функции, несет ответственность за соучастие в даче (получении) взятки. При этом

вопрос о квалификации его действий должен решаться с учетом

====================================

\*п. 8 указанного постановления Пленума Верховного Суда СССР от 30.03.1990. М.: СПАРК. 1992. С. 347.

направленности его умысла, исходя из того, в чьих интересах, на чьей стороне, по чьей инициативе (взяткодателя или взяткополучателя) он действует.\*

Дача взятки признается оконченным преступлением с момента ее принятия должностным лицом. При даче взятки в несколько приемов передача хотя бы части обусловленной суммы является оконченным преступлением, а не покушением. Когда предлагаемая взятка должностным лицом не принята либо отвергнута, действия взяткодателя следует квалифицировать как покушение на дачу взятки по ст.30 и 291 УК РФ. Действия посредника в таком случае квалифицируются как покушение на пособничество в даче взятки по ст. 30,33,291 УКРФ.

Взяткодатель должен отвечать за покушение на дачу взятки и в том случае, если посредник которому он вручил деньги или иные ценности для передачи должностному лицу в качестве взятки фактически их присваивает (мнимый, ложный посредник). При этом не имеет значения, называлось ли конкретное должностное лицо, которому предполагалось передать взятку, или нет.

Если дача взятки сопряжена с совершением другого преступления, в частности с хищением имущества, злоупотреблением должностными полномочиями, служебным подлогом, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений.

С субъективной стороны дача взятки характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что вручает должностному лицу взятку за выполнение или невыполнение им в интересах дающего или представляемых им лиц какого либо действия, связанного с использованием должностным лицом должностных полномочий, и желает этого. Обязательным является осознание незаконности вручения вознаграждения. Отсутствие такового исключает ответственность за дачу взятки.

Мотивы дачи взятки различны. Они не влияют на квалификацию.

Субъектом может быть должностное или частное лицо, которое добивается желательных преимуществ для себя, своих родных, знакомых. Если руководитель предприятия, учреждения, организации и их подразделений предлагает подчиненным по службе и другим лицам добиваться путем дачи взятки желаемого действия (бездействия), он должен отвечать как взяткодатель. Лица, вступающие по его указанию в сговор с должностными лицами о

========================================

\*п. 15и16 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 30.03.1990. – М.: СПАРК. 1993. С. 349.

выполнении за взятку тех или иных действий и вручающие взятку, являются соучастниками дачи взятки.

Если лицо получает от взяткодателя деньги якобы для передачи должностному и, не намереваясь этого сделать, присваивает их, содеянное образует соучастие в дачи взятки.

Квалифицированный вид образует дача взятки должностному лицу за совершение им: а) заведомо незаконных действий (бездействия) или б) неоднократно.

Заведомо незаконные действия (бездействие) – новый признак для данного состава. Его понимание такое же, как в части 2 ст.290 УК РФ. Квалификация по данному признаку возможна лишь при доказанности знания взяткодателем, что взятка дается за совершение должностным лицом незаконных действий (бездействия).\*

Дача взятки признается неоднократной, если: а) лицо совершило ее не менее двух раз, не будучи ранее судимым за такое преступление, при этом не должны истечь сроки давности привлечения к уголовной ответственности (ст. 78 УК РФ) или б) ее совершило ранее судимое за дачу взятки лицо, при этом судимость за ранее совершенную дачу взятки не должна быть погашена или снята (ст. 86 К РФ).

Данный признак отсутствует, если взятка передана группе должностных лиц, действующих по предварительному сговору, или организованной группе за совершение одного действия (бездействия) в пользу взяткодателя.

В примечании к ст. 291 УК РФ названы два основания освобождения взяткодателя от уголовной ответственности: а) если в отношении его имело место вымогательство взятки, либо б) после дачи взятки он добровольно сообщил о случившемся органу, имеющему право возбудить уголовное дело.\*

Понятие вымогательства в данном случае аналогично рассмотренному при получении взятки. Дача взятки в результате ее вымогательства свидетельствует о меньшей общественной опасности лица, совершившего это преступление, по сравнению с лицом, которое дает взятку по собственной инициативе, поэтому привлечение его к уголовной ответственности нецелесообразно.

Добровольным сообщение о даче взятки будет, если оно сделано по собственному желанию, но не в связи с тем, что о совершенном преступлении стало известно органам власти. Сообщение может быть устным и письменным. Такое сообщение свидетельствует о раскаянии, готовности помочь органам

\*А.В. Галахова. Должностные преступления. М. 1998. С. 41.

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. Изд. «Норма». М. 2001. С. 292.

расследования и суду в разоблачении должностного лица, получившего взятку.

Сообщение о даче взятки должно быть сделано органу, имеющему право возбудить уголовное дело, т.е. в прокуратуру, суд, органы следствия и дознания.

**Служебный подлог**.

Статья 292 УК РФ определяет служебный подлог как внесение должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности.

В качестве предмета преступления закон называет официальные документы. Под официальным документом следует понимать исходящий от соответствующих учреждений, предприятий, организаций письменный акт, удостоверяющий факты или события, имеющие юридическое значение. Такие документы содержат необходимые реквизиты и должны быть подписаны должностным лицом. Например, к официальным документам, как к предмету служебного подлога по конкретным делам были отнесены приказы, трудовые соглашения, издательские договоры, товарно-транспортные накладные, наряды о выполнении работ, бестоварные накладные, копии финансового лицевого счета, Книги записи актов гражданского состояния. Документ, полученный из автоматизированной информационной системы, приобретает юридическую силу и может рассматриваться как официальный после его подписания должностным лицом соответствующего учреждения и в соответствующем порядке.\* В соответствии со сложившейся практикой к предметам данного преступления относятся и находящиеся в делах государственного учреждения, предприятия или организации частные документы.

Документы, исходящие из коммерческих структур, различных некоммерческих организаций, не относящихся к государственным органам, органам местного самоуправления, государственным и муниципальным учреждениям, не являются предметом служебного подлога. Их подлог можно квалифицировать по ст. 327 УК РФ при наличии всех признаков этого состава преступления.

С объективной стороны служебный подлог состоит во внесении в официальные документы: а) заведомо ложных сведений или б) исправлений, искажающих их действительное состояние.

================================

\*п. 5 Федерального закона РФ «Об информации, информатизации и защите информации» от 20.02.1995г. СЗ РФ. 1995. № 8. Ст. 609.

Внесение в официальные документы заведомо ложных сведений – это заполнение подлинных документов сведениями, не соответствующих действительности. Например, начальник отделения милиции вносит в паспорт своего знакомого запись о расторжении брака, тогда как брак в установленном законом порядке на расторгался. По делу директора завода крупнопанельного домостроения совершенный им служебный подлог выразился во внесении в наряды ложных сведений о работе, якобы выполненной женами нескольких рабочих, хотя последние сами выполняли ее в свободное время.\*

Под внесением исправлений, искажающих действительное содержание официальных документов, следует понимать исправление отдельных реквизитов документа или замену их другими, переделку текста документа или даты его выдачи и т.д.. Все они осуществляются путем физического или химического воздействия на документ.

По способу совершения должностной подлог может быть материальным и интеллектуальным. Материальный подлог выражается в изменении содержания и вида документа: подделки, подчистки, приписки, вытравлении текста документа, переделке его реквизитов и т.п. Такой подлог оставляет невидимые, материальные следы и может быть установлен криминалистической экспертизой. Интеллектуальный подлог состоит в изготовлении документа ложного по содержанию, но правильного по форме, составленного на подлинном бланке соответствующего учреждения, скрепленного печатью учреждения и т.п. В этом случае подлог определяется путем доказывания ложности самих фактов или событий, о которых свидетельствует документ.\*

Указанные в законе действия образуют рассматриваемое преступление, когда они совершаются должностным лицом, государственным служащим, а также служащим органа местного самоуправления с использованием своего служебного положения и вопреки интересам службы. Если этого нет, при наличии определенных условий речь может идти об ответственности по ст. 327 УК РФ.\*

По конструкции рассматриваемый состав преступления является формальным. Преступление признается оконченным с момента совершения хотя бы одного из названных в законе действий.

С субъективной стороны служебный подлог характеризуется

===========================================

\*Российская юстиция, № 4. 1999г. Ст. 38.

\*А.В. Галахова. Должностные преступления. М. 1998г. Ст. 43.

\*Уголовный кодекс с постатейными материалами. М.: СПАРК. 1998. Ст.814.

прямым умыслом. Лицо осознает, что оно осуществляет подлог официальных документов, и желает совершить эти действия. Если лицо предписывает, например, фиктивную платежную ведомость на оплату труда, думая, что оформляет подлинный документ, в его действиях нет признаков служебного подлога. При установлении неосторожной вины и иных необходимых признаков оно может отвечать за халатность.

Обязательный признак данного преступления – корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстная заинтересованность при подлоге понимается традиционно как стремление обогатиться либо избежать имущественных расходов. Под иной личной заинтересованностью имеются в виду некорыстные, но антиобщественные мотивы – месть, карьеризм, зависть, желание помочь родственникам или друзьям, например, в приобретении жилья, садового участка, гаража, получить благоприятные отзывы о своей работе, поддержать выгодные приятельские отношения.\*

Субъектом преступления является должностное лицо, а также государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом.

Служебный подлог нередко выступает в качестве способа совершения или сокрытия другого преступления. В частности, если для сокрытия, присвоения или растраты чужого имущества в официальных документах совершаются подлоги, то содеянное образует реальную совокупность двух преступлений и квалифицируется по ст. 160 и 292 УК РФ. Если должностное лицо выдало частному лицу заведомо подложный документ для получения пенсии, пособия или других выплат, его действия следует квалифицировать по ст. 159 и 292 УК РФ при условии, что оно имело цель обратить в свою пользу или в пользу других лиц все незаконно полученные средства или их часть.\*

Квалификация служебного подлога по совокупности преступлений, предусмотренных ст.285, 293 УК РФ, возможно при наличии реальной совокупности преступлений.

Подлог не требует самостоятельной квалификации, если он является конструктивным признаком другого преступления.\*

**Халатность.**

Халатность, как сказано в ч. 1 ст. 293 УК РФ – это неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного

================================================

\*Уголовное право РФ. Особенная часть. М.: Юрист. 1996г. Ст. 435.

\*Законность. № 9. 2000г. Ст. 13.

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. М.: Юрист. 1996г. Ст. 715.

отношения к службе, если это повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организации либо охраняемых законом интересов общества или государства.

С объективной стороны халатность характеризуется: а) неисполнением или ненадлежащим исполнением должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного к ним отношения; б) существенным нарушением прав и законных интересов граждан и организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; в) наличием причинной связи между указанными вредными последствиями и неисполнением или ненадлежащим исполнением должностным лицом своих обязанностей.\*

Неисполнение должностным лицом своих обязанностей означает его бездействие при наличии обязанности действовать, т.е. выполнять определенные функции, вытекающие из его должностных полномочий. Если лицо не совершает действий, которые не входят в круг его обязанностей, оно не может отвечать за халатность.\*

Ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей – это выполнение их «спустя рукава», несвоевременно, неправильно, неточно (например, начальник лаборатории поручает неквалифицированному сотруднику монтировать оборудование).

Оба эти проявления преступного деяния обычно соседствуют друг с другом и складываются из ряда актов неисполнения или ненадлежащего исполнения должностных обязанностей. Не исключается и единичное преступное действие (бездействие) (нап - ример, кассир потеря полученную в банке большую сумму денег).

Формы халатности разнообразны. Например, уголовную ответственность по ст. 293 УК РФ влечет ненадлежащее рассмотрение писем, заявлений и жалоб граждан. Оно может заключаться в непринятии мер к устранению выявленных недостатков и нарушений; несвоевременном без уважительных причин разрешении жалоб; неосуществлении контроля за исполнением принятого решения; других проявлениях бюрократизма.\*

Ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей нередко приводит к недостаче, порче, утрате имущества. При этом халатность неправильно оценивается как хищение путем растраты.

Если с целью сокрытия недостачи, образовавшейся в

=========================================

\*Уголовное право. № 4. 1999г. Ст. 3.

\*Законность. № 6. 2000г. Ст. 2.

\*А.В. Галахова. Должностные преступления. М. 1998г. Ст. 44.

результате халатности, должностное лицо совершает обман потребителя, ответственность наступает по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 293 и 200 УК РФ.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих служебных обязанностей образует состав рассматриваемого преступления только в том случае, если эти деяния совершены вследствие недобросовестного (нечестного, формального) или небрежного (небрежного, невдумчивого, нерассудительного) к ним отношения. Для выяснения именно такого отношения к содеянному следует тщательно изучить круг обязанностей должностного лица и установить, относились ли к ним невыполненные действия (бездействия). Это помогут сделать законодательные и иные нормативные акты, регламентирующие полномочия конкретных должностных лиц.\*

Недобросовестное или небрежное отношение к своим обязанностям лишь тогда признается преступным, когда должностное лицо имело реальную возможность выполнить их надлежащим образом.

Если должностное лицо не исполнило или ненадлежаще исполнило свои обязанности вследствие неопытности, недостаточности квалификации, состав преступления отсутствует. Даже если в этом случае и наступили последствия они не могут рассматриваться как преступный результат халатности. Например, необоснованным является обвинение должностного лица в утверждении фиктивных счетов вследствие преступной небрежности, если по делу установлено, что оно фактически не имело возможности обнаружить их фиктивность.

Признавая лицо виновным в халатности, следует устанавливать и указывать в процессуальных документах, в чем она конкретно состояла.

Для привлечения к уголовной ответственности по ст. 293 УК РФ необходимо установить, что в результате халатности наступили преступные последствия. И хотя законодатель в с. 285, 286 и 293 УК РФ сформулировал их одинаково, содержание существенного нарушения соответствующих прав и интересов в умышленном и неосторожном преступлениях различно. В первую очередь это относится к размеру имущественного ущерба. При халатности он должен быть значительно больше. Ущерб при халатности может быть как нематериальным, так и материальным.\*

Существенным считается также нарушение работы предприятия, организации, учреждения.

=====================================

\*Уголовный кодекс с постатейными материалами. М.: СПАРК. 1998г. Ст.815.

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. М.: Норма. 2000г. Ст. 745.

В случае небольшого размера ущерба (например, при недостаче), возмещения причиненного ущерба, наложения на виновного дисциплинарного взыскания возможно применение ч.2 ст. 14 УК РФ.

Установление причинной связи между названными в законе последствиями и неисполнением или ненадлежащим исполнением должностным лицом своих обязанностей обязательно, так как в преступлениях, выражающихся в нарушении должностных обязанностей, временная последовательность причины и следствия не всегда предстает в виде: нарушения – результат.

Содеянное квалифицируется как оконченное преступление по ст. 293 УК РФ, когда названные в законе последствия наступили в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения должностным лицом своих служебных обязанностей.

С субъективной стороны халатность – это неосторожное преступление. Должностное лицо предвидит возможность наступления общественно опасных последствий в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения им своих служебных обязанностей, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий либо не предвидит возможности наступления таких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть.\*

Как халатность, а не по ч.5 ст.228 УК РФ, следует, например, квалифицировать нарушение должностным лицом по неосторожности правил производства, изготовления, хранения, отпуска и т.д. наркотических средств, если это повлекло существенное нарушение предусмотренных в ст. 293 последствий.

Если лицо не могло и не должно было предвидеть возможности наступления указанных последствий, его нельзя привлекать к ответственности за халатность (ст. 28 УК РФ).

Корыстные мотивы действий по службе исключают квалификацию по ст. 293 УК РФ.\*

По субъективной стороне халатность отличается от хищений и злоупотреблений должностными полномочиями. Если, например, установлено, что недостача образовалась в результате преступной небрежности, нет оснований обвинять должностное лицо в хищении. Преступно небрежное отношение лица к своим служебным обязанностям, выразившееся в несвоевременном принятии мер к пресечению злоупотреблений других лиц, при отсутствии

======================================

\*А.В. Галахова. Должностные преступления. М. 1998г. Ст. 46.

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. М.: Норма. 2000г. Ст. 746.

корыстной или иной личной заинтересованности, должно квалифицироваться как халатность, а не как злоупотребление должностными полномочиями.

Субъектом преступления является только должностное лицо. Технические работники (например, сторож при недобросовестном отношении к охране имущества) отвечают по иным статьям уголовного закона.

В нарушение требований ст.20 УПК РСФСР некоторые судьи поверхностно исследуют в судебном заседании либо вообще оставляют без внимания материалы, относящиеся к признанию лица должностным.

Изучение практики показало, что среди привлеченных к ответственности за халатность немало врачей, педагогов, инженерно-технических работников, выполнявших обязанности должностных лиц. К признанию этой категории работников субъектами должностных преступлений, и в частности халатности, следует подходить весьма осторожно. Они могут выступать в качестве таковых лишь при условии, если совершили юридически значимые действия при выполнении организационно-распорядительных, административно-хозяйственных обязанностей либо функций представителей власти.

Квалифицированный вид халатности образует неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей, если оно повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. По ч.2 ст. 293 УК РФ следует квалифицировать, например, неисполнение или ненадлежащее исполнение руководителем туристической группы обязанностей по организации и безопасному проведению туристического похода или путешествия, если это привело к гибели человека.\*

Характеристика иных тяжких последствий в каждом конкретном случае подлежит тщательному установлению.

Халатность в результате которой по неосторожности наступила смерть человека или иные тяжкие последствия, следует отграничивать , например, от преступлений, предусмотренных ч.2 ст.109, ч.2.ст.118, ч.4 ст.122 УК РФ.\* В названных преступлениях наступление смерти связано с выполнением профессиональных обязанностей, а не должностных, как при халатности. Субъектом преступления при халатности являются только должностные лица, в названных преступлениях – врачи, фармацевты и иной

=====================================

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. – М.: Юрист. 1996г. С. 721.

\*Комментарий к Уголовному кодексу РФ. – М.: НОРМА. 2000г. С. 746.

медицинский персонал при выполнении профессиональных обязанностей. Статья 293 УК РФ является общей нормой по отношению к ряду специальных норм (например, ст.143,216,217,238,283,299,305). В случае конкуренции общей и специальной норм применяется специальная норма. Квалификация по совокупности преступлений, предусмотренных общей и специальной нормами УК, допустима лишь при их реальной совокупности.

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕНОСТЬ ЗА ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПОЛНОМИЧИЯ ЛИЦАМИ, ВЫПОЛНЯЮЩИМИ УПРАВЛЕНЧЕСКИЕ ФУНКЦИИ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ И КОММЕРЧЕСКИЙ ПОДКУП.

Крупный Российский финансовый кризис, резко обострившийся во второй половине августа 1998 года и приведший к массовому разорению банков, пользовавшихся их услугами иных коммерческих организаций и клиентов – физических лиц, существенно актуализировал проблемы уголовной ответственности лиц, выполнявших управленческие функции в таких банках и иных коммерческих организациях, по вине которых был причинен огромный по своим масштабам и имеющий тенденцию к непрерывному увеличению ущерб. По данным МВД РФ, число выявленных в 1998 году преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях, 2/3 которых составляет злоупотребление полномочиями, увеличилось по сравнению с 1997 годом на 111,3 % и достигло 2817. Соответственно число выявленных фактов коммерческого подкупа увеличилось на 107,2 %.\*

Ответственность за злоупотребление полномочиями лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческой или иной организации, установлено ст. 201 УК РФ. УК РСФСР 1960 года не предусматривал обособленной в рамках отдельной статьи своей Особенной части ответственности за данное деяние. Вместе с тем, ответственность за злоупотребление полномочиями должностным лицами таких коммерческих организаций, как государственные и общественные предприятия до 01.01.1997 года должна была наступать по статье 170 «Злоупотребление властью или служебными полномочиями» УК РСФСР. При этом необходимо иметь в ввиду, что по уголовным делам о таких преступлениях, совершенных до 01.01.1997 года, в пределах сроков давности и после 01.01.1997 года должна применяться не статья 170 УК РСФСР, а статья 201 УК РФ,

=====================================

\* «Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях». Комментарий законодательства с справочные материалы. Ростов-на-Дону.: «Феникс». 1997г.

как имеющая обратную силу, согласно положениям статьи 10 УК РФ.\*

Также по статье 170 УК РСФСР до 01.01.1997 года должна была наступать ответственность за злоупотребление служебным положением должностными лицами некоммерческих общественных организаций.

Таким образом, можно говорить о том, что в новом УК РФ Законодатель криминализовал общественно-опасные посягательства на интересы службы лишь в тех коммерческих организациях, которые не являлись государственными или общественными, а также в некоммерческих организациях, которые не являлись общественными. Посягательства на интересы службы в иных видах коммерче6ских и некоммерческих организаций в новом УК РФ частично депенализированы.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления является общественное отношение, обеспечивающее интересы управления коммерческими либо некоммерческими организациями в соответствии с их законными интересами

Вред, причиняемый рассматриваемым преступлением данному объекту, состоит в нарушении установленного законами, иными нормативными актами, а также основанными на первых учредительными документами, порядка управления соответствующими коммерческими и некоммерческими организациями, влекущего причинение существенного вреда как имущественным или иным интересам (например, деловой репутации), таких организаций, так и любым законным интересам иных организаций, а также интересам граждан либо охраняемым законом интересам общества или государства в целом.

Предметом данного преступления могут выступать , как правило:

А) часть имущества (например, денежные средства) коммерческой или некоммерческой организации; гражданина, объединения граждан, не являющегося организацией; а также государства, не принадлежащего виновному на праве собственности и обладающего признаками вещи, либо

Б) предприятие (организация), как имущественный комплекс в целом при тех же условиях.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется:

=======================================

\*«Преступления против интересов службы в ком. и иных организациях». Комментарий законодательства и справочные материалы. Ростов- на- Дону. «Феникс». 1997г.

\*Яни П.С. Экономические и служебные преступления. М.: ЗАО «Бизнес-школа». «Интел-Синтез». 1997г.

1.деянием в форме использования лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации своих полномочий;

2. наличием фактического противоречия данного деяния законным интересам этой организации;

3. последствием в виде причинения существенного вреда альтернативно: а) правам и законным интересам граждан; б) таким же правам и интересам организаций; в) охраняемым законом интересам общества или государства;

4. наличием причинно-следственной связи между названным деянием и наступившими последствиями.

Коррупция коррупционное преступление.

В обще-социальном понимании коррупция – использование должностным лицом предоставленных ему полномочий и вытекающих из них возможностей для незаконного личного обогащения. Использование полномочий охватывает деятельность, как в рамках полномочий должностного лица, так и за их пределами, но в связи с его статусом. В обоих случаях это использование авторитета власти, который может распространятся в зависимости от уровня должностного положения на различные сферы, порой бесконечно многообразное.\*

Незаконное обогащение выражается в приобретении должностным лицом или других лиц, в судьбе которых оно так или иначе заинтересовано, материальных благ, помимо законного вознаграждения, за труд в виде заработной платы, премий, льгот и т.п. В принципе любая должность и связанная с нею власть, большая или малая, таит в себе возможность для незаконного обогащения. Реализация этой возможности, или наоборот, зависит от нравственных устоев человека, честности, уважения к самому себе, обществу и государству, от отношения к своему долгу и т.д.

С понятием коррупции в её обще-социальном значении связано понятие коррумпированности. Коррумпированность – это вовлеченность должностного лица в незаконное обогащение путем использования должностных полномочий, зараженность стремлением к незаконному обогащению посредством использования возможностей занимаемого служебного положения.\*

С позиции коррумпированности всех должностных лиц возможно дифференцировать на две категории: коррумпированные и некоррумпированные. Определить их соотношение практически невозможно. Между тем не исключено ретроспективное

=======================================

\*Министерство общего и профессионального образования РФ. Ростовская гос. экон. академия. Юридический вестник. № 3. 1999г.

\*С. В. Максимов. Коррупция. Закон. Ответственность. М.: Юр-инфор. 2000г.

установления коррумпированности по такому, например, критерию, как результаты приватизации.

Гипотеза, согласно которой значительная часть государственного имущества в процессе приватизации была распределена между должностными лицами, могла бы быть подтверждена или, напротив, опровергнута в результате сплошной ревизии документации о передачи

этого имущества в собственность должностных лиц, их родственников, близких и т.д.

Способы коррумпированности бесконечно разнообразны: от примитивных и явных в виде получения взяток, до сложных и завуалированных в виде участия должностных лиц, их родственников и близких самолично или через доверенных лиц в различных сферах предпринимательской деятельности, а коррумпированности должностных лиц высшего уровня, участвующих в законотворчестве, - в виде лоббирования законов за вознаграждения и т.д.\*

С позиции генезиса коррумпированные должностные лица подразделяются на лиц, ставших коррумпированными в процессе исполнения должностных полномочий, и тех кто до вступления в должность преследовал цель использовать служебные полномочия для незаконного личного обогащения. Последних обычно назначают на должности вышестоящие коррумпированные должностные лица из-за их личной преданности, дружеских отношений и т.д.

В основе определения коррупции в её политэкономическом значении лежит известный постулат, согласно которому бюрократия фактически является хозяином государственных ресурсов и все существующее в нем представляет собой собственность бюрократии. А сама она объединяет должностных лиц всех государственных органов местного самоуправления, государственных муниципальных учреждений, Вооруженных Сил и других воинских формирований.\*

Коррупция в указанном понимании означает присвоение должностными лицами собственности и иных выгод опосредованно – путем получения власти. Присвоение собственности характеризует экономический аспект, а получение власти и предоставление преимуществ и льгот, в том числе при нарушении ими закона, - политический.

Поскольку эти аспекты органически взаимосвязаны, постольку их соединение выражает политэкономический аспект коррупции.

==================================

\*Уголовное право. № 1. 2000г. Ст. 7.

\*Социальные и гуманитарные науки. Отечественная и зарубежная лит-ра. Серия 2. «Экономика». Реферативный журнал. М.: 2000г.

На современном этапе коррупция в криминологическом значении – это антисоциальное, общественно опасное, угрожающее экономической и политической безопасности РФ явление, пронизавшее ветви власти, составляющее, совокупность преступлений, совершаемых должностными лицами в целях личного обогащения за счет государства, коммерческих и иных организаций и граждан. Достигается это путем получения с использованием должностных полномочий материальных и иных благ в ущерб интересам государства. А объективно такие действия выражаются в сращивании государственной власти и организованной преступности.

Одним из факторов благоприятствующих коррупции, является закон, сформулированный неоднозначно или содержащий оценочные признаки и тем самым предоставляющий должностным лицам возможность применять его по собственному усмотрению, произвольно с целью личного обогащения. Устранить этот фактор коррупции в идеале способен законодатель посредством точно определенного и однозначного формулирования правовых норм, которые обязывали бы должностных лиц лишь зафиксировать решение, заложенное в самом законе.\*

В уголовно-правовом значении коррупция представляет собой предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния субъектом которых являются должностные лица, и которые совершаются посредством использования должностных полномочий из корыстной заинтересованности и в целях личного обогащения. Эти деяния обоснованно, на наш взгляд, именовать коррупционными преступлениями. Они составляют наиболее опасное проявление коррупции.\*

Повышение эффективности уголовно-правовой борьбы с данными преступлениями может быть обеспечено путем совершенствования действующего уголовного, гражданского законодательства и Конституции РФ в разнообразных направлениях. Основными, первоочередными и неотложными из таких направлений являются:

1. преобразование специальных норм о должностных преступлениях, в частности, с привилегированными составами, в специальные нормы с квалифицирующими составами либо составами, соответствующими по степени общественной опасности, отраженной в санкциях, основному;

2.исключение из санкций статей об ответственности за

===================================

\*С. В. Максимов. Коррупция. Закон. Ответственность. М.: «ЮрИнфор». 2000г.

\*Уголовное право. № 4. 2000г. Ст. 11.

должностные преступления всех основных видов наказания, кроме лишения свободы, причем на срок не ниже двух лет, а за преступление предусмотренное ст. 289 УК РФ, - не ниже пяти лет;

3. установление за совершение этих преступлений абсолютно определенных санкций с запрещением применять ст. ст. 64-65 УК РФ и включением в санкции таких дополнительных наказаний, как лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград и конфискация имущества;

1. исключение из УК РФ ст. 304;
2. исключение из ГК РФ п. 3 ст. 575;
3. включение в ст. ст. 91, 98 и 122 Конституции РФ оговорки, согласно которой статус неприкосновенности неприменим в случаях совершения лицами, указанными в этих статьях, общественно опасных деяний, предусмотренных УК РФ. Последнее направление может быть реализовано путем референдума.\*

Коррупция в любой системе управления включает две существенно отличающиеся составляющие:

а) коррупция в аппарате – классическая проблема обеспечения надежности всех звеньев управленческой системы; применительно к корпоративному управлению основные рецепты давно известны; не идеальные, но практические решения найдены, и проблема заключается лишь в желании их осуществить;

б) коррупция «на самом верху» управленческой системы, как правило, изо всех сил замалчиваемая и растворяемая в первой проблеме. Именно она является ключевой проблемой развития современного российского общества.

ОСНОВНЫЕ ПРИЧИНЫ РАСПРОСТРАНЕНИЯ КОРРУПЦИИ В РОССИИ.

Экономические причины.

Коррупция была усилена реформами, причем не только личными склонностями реформаторов и их зарубежных операторов, но и крайней нерациональностью их политики.\*

Главная причина разгула коррупции в России таит экономический характер. Заведомо ложный лозунг «рынок сам все исправит» привел к агрессивному, враждебному предпринимательскому климату, создаваемому отсутствием механизмов защиты права собственности, чрезмерно жесткой финансовой политикой и лишь в третью очередь – нерациональной

======================================

\*Стратегия для России: Повестка дня для Президента. М.: Вагриус. 2000г.

\*Законность. № 6. 2000г. Ст. 3.

налоговой системой. Ставя любого бизнесмена на грань выживания эти факторы выталкивают его в «теневой сектор», который оказывает сильнейшее разлагающее воздействие на все общество, и в первую очередь на государство.

Первичное накопление капитала происходило за счет дележа государственной собственности, т.е. решением государственных служащих назначались (и до сих пор назначаются) миллионеры. Этот процесс не мог быть бескорыстным и стал мощным стимулятором коррупции.

Не эффективность судебной системы, практически полная безнаказанность мошенничеств возникшая в результате принципиального отрицания реформаторами созидательной роли государства на этапе перехода к рынку и их враждебности государству, сформировали в России, используя слова Е.М. Примакова, «экономику недоверия». Необходимость найти среди огромного количества новых экономический субъектов надежных привела к тому, что не только для крупных компаний, но и для государства оказалось проще назначить этих «надежных партнеров». Понятно, что практика подобных назначений носит принципиально антирыночный характер и является питательной средой для коррупции.

Либерализация внешнеэкономической деятельности без учета необходимости поддержания конкурентоспособности национальной экономики, превратила коррупцию в один из стихийно возникших механизмов неформальной защиты внутреннего рынка, особенно важных в условиях, когда формализованные, т.е. официальные механизмы ликвидировались прямым давлением мирового сообщества. Суть этих стихийно возникших механизмов заключается в создании своего рода «культурного барьера», в виде плохого предпринимательского климата, в котором часть российского бизнеса ещё может выжить, а зарубежный погибает.\*

Политические причины.

Мировой опыт доказывает, что при резком изменении фундаментальных условий жизни уровень коррупции подскакивает практически всегда.

Значительную роль в развитии коррупционных процессов оказали как «родимые пятна тоталитаризма», включая общественную психологию, так и общие закономерности перехода к рыночным отношениям, проявляющиеся в первую очередь в неподготовленности общества и государства к решению объективно

====================================

\*Социальные и гуманитарные науки. Отечественная и зарубежная литература. Серия 2. Экономика. Реферативный журнал. М.: 2000г.

встающих перед ними задач. Слабость государства выражается прежде всего в том, что его административная, контрольная, финансовая и судебная мощность не позволяют ему выполнить его обязательства перед гражданами и предприятиями.

С одной стороны, это создает дифицит его услуг. А там где дифицит, - появляются очереди, на которых вырастает коррупция как массовое явление.

С другой стороны, невозможность для государства обеспечить исполнение своих обязанностей создаёт стимул для максимальной закрытости его действий, т.к. прозрачность государства вызовет предъявление обществом разнообразных требований. Закрытость же функционирования систем государственного управления, исключая возможность общественного контроля, объективно поощряет коррупцию. В частности, именно непрозрачность механизма принятия финансовых решений оказало решающее воздействие на формирование самодостаточного класса чиновников, превратившихся в касту.

Вместо партийного, политического и профессионального принципа формирования власти возобладал клановый принцип «команды единомышленников», который до сих пор ещё преподносится как достижение. На самом деле он породил безответственность, клановость, семейственность, стремление угодить первому лицу (Закрепление этого принципа является одним из недостатков действующей Конституции).\*

Правовые причины.

Разрушение старой системы государственного контроля и незавершенность создания новой действенной системы правового контроля и правовой ответственности.

Наличие большого числа законов непрямого действия, оставляющих простор для чиновного произвола, а значит и для коррупции. Клинический пример – Таможенный кодекс, о необходимости превратить который в закон прямого действия говорят ли не едва с момента его принятия. Число подобных законов не уменьшается, и даже в новых проектах, например, в проекте бюджета 2000г., содержатся серьёзные и крайне опасные с коррупционной отступления от достижений прошлого.\*

Слабость судебной системы. Нищета судов и отсутствие контроля качества судебных решений - заменяют формальную независимость судов их реальной зависимостью от почти любого источника финансирования, который может носить, в том числе, и преступный характер.\*

========================================

\*Стратегия для России: Повестка дня для Президента. М.: Вагриус. 2000г.

\*С.В. Максимов. Коррупция. Закон. Ответственность. М.: ЮрИнфор. 2000г.

Таким образом, слабость суда не просто лишает общество и государство инструментария борьбы с коррупцией, но и делает невозможным судебное, т. е. полностью легальное, решение споров, вынуждая дополнять его неформальными и, как правило, незаконными действиями. А это – классическая услуга, оказываемая организованной преступностью при помощи неразрывно связанной с нею коррупции.

**Необходимые меры по искоренению коррупции.**

Оздоровление общественной жизни в целом.

Отказ государства от заведомо неисполнимых обещаний, включая стопроцентное и своевременное исполнение бюджета, и по всем расходным статьям, а не по общей сумме расходов в течение года. Только в этом случае удастся создать гарантию того, что бюджето получателю не нужно будет идти на поклон к конкретному чиновнику.

Укрепление и развитие добросовестной конкуренции, включая усиление борьбы не с самими монополиями, а лишь со злоупотреблениями с их стороны своим монопольным положением. Создание благоприятных правохозяйственных условий для деловой и инвестиционной активности, включая совершенствование налоговой системы и существенное сужение числа видов деятельности, основанных на разрешительном, а не уведомительном принципе, прежде всего, в малом и среднем бизнесе.

Создание действенных механизмов защиты института частной собственности как ключевого элемента общественной стабильности. Обеспечение реализации контрактных прав, прав собственников и акционеров, установление прозрачности деятельности предприятий для акционеров.

Проведение судебной реформы, направленной на достижение следующих основных целей:

* создание механизмов исполнения судебных решений;
* создание системы независимого контроля их качества;
* реализацию программ защиты судей, потерпевших и свидетелей.

Органы судебной власти должны быть абсолютно независимы от органов исполнительной власти – в том числе, в нынешней российской системе власти – и от президента как фактического главы исполнительной власти.

Не только органы прокуратуры, но и контрольно счетные органы, депутаты и, - более того, сами граждане должны иметь неограниченное право выступать в судах с исками в защиту

=======================================

\*Стратегия для России: Повестка дня для Президента. М.: Вагриус. 2000г.

\*С. В. Максимов. Управление персоналом. № 4. 1999г. Ст. 64.

интересов общества и государства, в том числе о признании незаконными действий органов власти и их должностных лиц, расторжении незаконных договоров и соглашений, заключенных органами исполнительной власти с иными лицами.

Правоохранительные органы должны в полном объеме использовать возможности борьбы с коррупцией, предоставляемые им действующим УК в части деяний, в которых проявляются результаты коррупции: злоупотребление служебным положением, превышение власти, фальсификация, подлог, вымогательство, мошенничество, халатность, преступное бездействие, особенно в правоохранительных и судебных органах и т.д.

Список использованной литературы:

Ст. 2 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» от 28 марта 1998г.

Сводный перечень государственных должностей РФ, утвержденный Указом Президента РФ от 11 января 1995г.

Реестр государственных должностей федеральных государственных служащих, утв. Указом Президента РФ от 11 января 1995г.

Ст. 16 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» от 28.08.1995г.

Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР, РСФСР (РФ) по уголовным делам. – М.: Спарк, 1996г. ст.354.

Пункт 2,3 постановления Пленума ВС СССР «О применении судами законодательства об ответственности должностных лиц за нарушение порядка рассмотрения предложений, заявлений и жалоб граждан и преследование за критику» от 18.04.1986г. – М.: СПАРК, 1996. С. 291.

Постановление Пленума ВС СССР «О квалификации преступлений по службе, совершенных контролерами исправительно-трудовых учреждений и следственных изоляторов» от 16.01.1986г. – М.: СПАРК. 1992. С. 290.

П. 9 постановления Пленума ВС СССР от 30.03.1990г. – М.: СПАРК, 1992. С. 353.

П.10 указанного постановления Пленума ВС СССР от 30.03.1990г. – М.: СПАРК, 1992. С. 354.

Ст. 50 и51 Правил судебно-медицинской экспертизы тяжести вреда здоровью, утвержденных приказом Минздрава РФ от 10.12.1996г. с изм., внесенными приказом от 5.03.1997г.

П.17 постановления Пленума ВС РФ «О судебной практике по делам об умышленных убийствах» от 22.12.1992г. Сб. Пост. Пленума и ВС РФ (1961-1996гг.) М., 1997г. С.341.

Ст. 1-5 Федерального закона «Об оружии» от13.12.1996г. СЗ РФ. 1996. №51. Ст. 5681

Ст. 16 Федерального закона РФ «О статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания РФ» от 8.05.1994г. СЗ РФ 1994. №2 ст. 74.

Ст. 1 и 13 Федерального закона РФ «О счётной палате РФ от 11.01.1995г. СЗ РФ 1995. №3. Ст.167

Ст.2 и 3 Федерального закона РФ «Об основах гос.службы РФ от 31.07.1995г. СЗ РФ. 1995. №31. Ст.2990

Ст. 7 Федерального закона РФ «Об основах муниципальной службы в РФ» от 8.01.1998г. СЗ РФ, 1998. №2. Ст.224.

п. 9 постановления Пленума ВС СССР «О судебной практике по делам о взяточничестве» от 30 марта 1990г. – Спарк. 1992. С 347

п. 5 Федерального закона РФ «Об информации, информатизации и защите информации» от 20 февраля 1995г. СЗ РФ. 1995. № 8 ст. 609.

Бюллетень ВС РФ Опред. СК ВС РФ от 7.10.1999г.

Бюллетень ВС РФ, 2000, № 8 с.19.

Косвенные упоминания о должностных преступлениях имелись в некоторых актах, изданных и ранее. См., например, обращение Народного комиссара по Министерству почт и телеграфов от 9 ноября 1917г. «О борьбе с саботажем высших почтово-телеграфных чиновников» нормального течения работ высшими чиновниками вследствие легкомысленного или злостного преступного отношения к интересам народа.

СУ РСФСР, 1917, №4 ст. 50.

СУ РСФСР, 1917, №12, ст. 170.

СУ РСФСР, 1918, №90, ст.908.

СУ РСФСР, 1918, №98, ст.929.

СУ РСФСР, 1919, №58, ст. 549.

«КПСС в резолюциях…» т. 2, стр. 133.

СУ РСФСР, 192, № 1-2, ст.7.

СУ РСФСР, 1920, №34, ст.163.

СУ РСФСР, 1921, №20, ст. 122.

СУ РСФСР, 1921, № 6, ст.421.

СУ РСФСР, 1922, № 1, ст.4.

СУ РСФСР, 1922, № 6, ст.54.

СУ РСФСР, 1922, № 63, ст.808.

СУ РСФСР, 1923, № 48, ст. 479.

СЗ СССР, 1932, №50, ст.298.

«Ведомости Верховного Совета СССР», 1953, №4.

«Ведомости Верховного Совета СССР», 1961, №22, ст. 225.

«Ведомости Верховного Совета СССР», 1962, №8, ст. 85.

«Ведомости Верховного Совета РСФСР», 1962, №29, ст. 449.

«Материалы XXIV съезда Коммунистической партии Советского Союза». Политиздат, 1917, стр.81.

Уголовный кодекс РФ. М.: «Спарк» 1998.

Комментарий к Уголовному РФ. М.: «Норма» 2001г.

Уголовный кодекс РФ с постатейными материалами М.: «Спарк» 1998г.

Уголовное право РФ. Особенная часть. – М.: «Юрист», 1996г.

Комментарий к Уголовному коде6ксу РФ. – М.: «ЮРИСТ» 1996г.

Уголовное право № 4 1999г.

Уголовное право № 3 1999г.

Уголовное право № 1 2000г.

Уголовное право № 4 2000г.

Законность № 6 2000г.

Законность № 9 2000г.

Российская юстиция № 4 1999г.

Социальные и гуманитарные науки. Отечественная и зарубежная литература. Серия 2. Экономика. Реферативный журнал М., 2000г.

Курс Советского Уголовного права. М.: «Наука» 1971г.

Комментарий законодательства и справочные материалы. Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях. Ростов-на-Дону. «Феникс», 1997г.

А. В Галахова. Должностные преступления. М., 1998г.

Кан Шухуа. Изд. Пекинского университета. 2000г.

С.В. Максимов. Коррупция. Закон. Ответственность. М.: «ЮрИнфор» 2000г.

С.В. Максимов. Управление персоналом. №4. 1999г.

Стратегия для России: Повестка дня для Президента. М.: «Вагриус». 2000г.

П.С. Яни. Экономические и служебные преступления. М.: «Интел-Синтез». 1997г.