

УДК 343.3.7

УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ПРИЗНАКОВ СОСТАВОВ ПРЕСТУПЛЕНИЙ, ХАРАКТЕРИЗУЮЩИХ КОРРУПЦИОННЫЕ ДЕЙСТВИЯ ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ

Мошкин Сергей Владимирович

канд. юрид. наук
Кубанский государственный университет (филиал), Армавир
smoshkin65@mail.ru

Аннотация. В предлагаемой статье рассматривается уголовно-правовой анализ признаков составов преступлений, характеризующих коррупционные действия должностных лиц. Дается понятие должностного лица, а так же приводятся виды преступлений коррупционной направленности.

Ключевые слова: коррупция; должностные лица; должностные полномочия; должностные преступления.

CRIMINAL LEGAL ANALYSIS EVIDENCE OF A CRIME, DESCRIBING THE CORRUPTION OF OFFICERS

Moshkin Sergey Vladimirovich

candidate of jurisprudence
Kuban State University (branch), Armavir

Abstract. In the present article deals with the analysis of criminal evidence of the crimes that characterize acts of corruption of officials. Introduces the official, as well as provides views of corruption crimes.

Keywords: corruption; officials; officials of the authority; official misconduct.

Понятие коррупции как уголовно-правового явления в законодательстве России до сих пор не сформулировано. Однако анализ действующего Уголовного кодекса РФ (далее – УК) позволяет с полным основанием отнести к числу коррупционных такие виды посягательств, как:

- преступления против свободы, чести и достоинства личности (Незаконное помещение в психиатрический стационар – ст. 128 УК);
- некоторые преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина (Нарушение равноправия граждан – ст. 136 УК; Нарушение неприкосновенности частной жизни – ст. 137 УК; Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений – ст. 138 УК; Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий – ст. 141 УК; Фальсификация избирательных документов, документов референдума или неправильный подсчет голосов – ст. 142 УК; Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них – ст. 149 УК);
- против собственности (Мошенничество – ст. 159 УК; Присвоение или растрата – ст. 160 УК);
- в сфере экономической деятельности (Воспрепятствование законной предпринимательской деятельности – ст. 169 УК; Регистрация незаконных сделок с землей – ст. 170 УК; Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных незаконным путем – ст. 174 УК; Контрабанда – ст. 188 УК; Неправомерные действия при банкротстве – ст. 195 УК);
- против интересов службы в коммерческих и иных организациях (Злоупотребление полномочиями – ст. 201 УК; Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами – ст. 202 УК; Коммерческий подкуп – ст. 204 УК);
- против государственной власти, интересов государственной службы или службы в органах местного самоуправления (Злоупотребление

должностными полномочиями – ст. 285 УК; Превышение должностных полномочий – ст. 286 УК; Незаконное участие в предпринимательской деятельности – ст. 289 УК; Получение взятки – ст. 290 УК; Служебный подлог – ст. 292 УК);

- против правосудия (Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования – ст. 294 УК; Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности – ст. 299 УК; Незаконное освобождение от уголовной ответственности – ст. 300 УК; Незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей – ст. 301 УК; Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта – ст. 305 УК);
- некоторые другие.

Несмотря на столь обширный перечень коррупционных деяний, наиболее ярко, на наш взгляд, характеризуют коррупционную преступность виды преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

Как нами уже отмечалось, в последние годы наблюдается крайне высокая степень пораженности сферы государственной власти, государственной службы и службы в органах местного самоуправления коррупционными и иными видами криминальных деяний. Это уже признается не только средствами массовой информации, государственными и общественными деятелями, но и всеми слоями населения страны. Острота проблемы уголовно-правового противодействия дальнейшему негативному развитию ситуации в рассматриваемой сфере заключается, прежде всего, в том, что:

во-первых, эта сфера, как и всякая другая сфера социальной деятельности подвержена преступным посягательствам в защите от которых она нуждается;

во-вторых, это та сфера деятельности, состояние которой значительно снижает или усиливает криминогенность общества в целом, активно влияет на динамику, структуру и уровень преступности;

в-третьих, система государственной власти является главным субъектом борьбы с преступностью, обеспечивая правоохранительную функцию государства [1, с. 6].

Прогнозируемые тенденции динамики этого вида преступности не внушают оптимизма. Например, в ближайшей перспективе ожидается рост активности сформировавшихся масштабных вертикальных коррупционных связей, увеличение количества криминального совместительства государственными и муниципальными служащими своей деятельности с работой в подконтрольных им коммерческих структурах, рост участия должностных лиц с использованием своих полномочий в организации и руководстве коммерческими структурами, обеспечения им неправомерно полученных льгот, использовании положения должностного лица в незаконной передаче коммерческим организациям государственных финансов, предназначенных для социальных нужд [5, с. 26-27]. В этой связи борьба с коррупционными преступлениями в изучаемой сфере остается одним из приоритетных направлений уголовной политики.

Действующее уголовное законодательство не содержит определения понятия преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. В ранее действующем уголовном законе России рассматриваемая группа деяний называлась должностными преступлениями, то есть преступными посягательствами, совершенными должностными лицами либо в связи с занимаемым должностным положением. К числу должностных преступлений можно отнести злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК), превышение должностных полномочий (ст. 286 УК), отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию или Счетной палате Российской Федерации (ст. 287 УК), незаконное участие в

предпринимательской деятельности (ст. 289 УК), получение взятки (ст. 290 УК), халатность (ст. 293 УК).

Вместе с тем, совершение служебного подлога (ст. 292 УК) предусмотрено как должностным лицом, так и иным государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом. Присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК) может быть совершено только государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, а дача взятки (ст. 291 УК) может быть совершена общим субъектом.

Согласно примечания 4 к ст. 285 УК государственные служащие и служащие органов местного самоуправления, не относящиеся к числу должностных лиц, несут уголовную ответственность по статьям главы 30 УК в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями. Таким образом, приведенная формулировка приравнивает отдельные деяния не должностных лиц, предусмотренные статьями 292 и 288 УК, к должностным преступлениям. Следовательно, в состав включенных в главу 30 УК преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления входят как должностные преступления, так и приравненные к ним в порядке исключения деяния государственных служащих и служащих органов местного самоуправления, не являющихся должностными лицами, а также деяния, совершенные иными лицами (ст. 291 УК).

Родовым объектом преступлений, включенных в главу 30 УК, является нормальная деятельность государственных органов, деятельность органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, а также нормальную деятельность соответствующих органов Вооруженных сил, других войсках и воинских формирований РФ (ст. 285 УК).

Под государственной властью в Российской Федерации понимаются органы законодательной, исполнительной и судебной власти [6, с. 6].

В соответствии с ст. 11 Конституции РФ государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент Российской Федерации, Федеральное собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство Российской Федерации, Суды Российской Федерации.

Государственную власть в субъектах Российской Федерации осуществляют образуемые ими органы государственной власти.

В соответствии с Федеральным законом «Об основах государственной службы Российской Федерации» от 31 июля 1995 года [7] под государственной службой понимается профессиональная деятельность по обеспечению исполнения полномочий государственных органов. Государственная служба включает: 1) федеральную государственную службу, находящуюся в ведении Российской Федерации; 2) государственную службу субъектов Российской Федерации, находящуюся в их ведении. Функции государственной службы осуществляются государственными служащими, которыми признаются граждане Российской Федерации, исполняющие в порядке, установленном федеральным законом, обязанности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или бюджета соответствующего субъекта Российской Федерации, достигшие восемнадцатилетнего возраста.

В соответствии с Федеральным законом «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 28 августа 1995 года [8] органами местного самоуправления являются выборные и другие органы, наделенные полномочиями на решение вопросов местного значения и не входящие в систему органов государственной власти. Вопросами местного значения закон признает вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования (городского, сельского поселения, нескольких поселе-

ний, объединенных общей территорией, части поселения, иной населенной территории, в пределах которой осуществляется местное самоуправление, имеется муниципальная собственность, местный бюджет и выборные органы местного самоуправления) отнесенные к таковым его уставом.

Согласно Федеральному закону «Об основах муниципальной службы в Российской Федерации» от 8 января 1998 года [9] под муниципальной службой (службой в органах местного самоуправления) понимается оплачиваемая профессиональная деятельность по обеспечению полномочий органов местного самоуправления, которую осуществляют муниципальные служащие.

К видам преступлений против государственной власти интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления относятся:

- злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК);
- превышение должностных полномочий (ст. 286 УК);
- отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию Российской Федерации или Счетной палате Российской Федерации (ст. 287 УК);
- присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК);
- незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК);
- получение взятки (ст. 290 УК);
- дача взятки (ст. 291 УК);
- служебный подлог (ст. 292 УК);
- халатность (ст. 293 УК).

Непосредственным объектом преступлений против государственной власти, государственной службы и службы в органах местного самоуправления являются различные стороны видового объекта, то есть нормальная деятельность государственных или муниципальных уч-

реждений, создаваемых государством или органами местного самоуправления, для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемых полностью или частично государством или органом местного самоуправления. Объектом рассматриваемых преступлений может быть также нормальная деятельность органов, действующих в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях. Согласно ст. 11 Федерального закона «Об обороне» от 31 мая 1996 года [10] Вооруженные Силы РФ состоят из органов управления, объединений, соединений, воинских частей, учреждений, военных академий, институтов и училищ. К другим войскам и воинским формированиям, согласно Федеральному закону «О воинской обязанности и военной службе» от 28 марта 1998 года [11] относятся: пограничные войска, внутренние войска МВД РФ, войска ФАП-СИ, железнодорожные войска, войска ГО, инженерно-технические и дорожно-строительные воинские формирования при федеральных органах исполнительной власти, Служба внешней разведки РФ и другие

Большая часть преступлений этой группы характеризуется отсутствием предмета преступления, тогда как в отдельных составах наличие предмета обязательно: документы, материалы, как носители информации (ст. 287 УК); деньги, ценные бумаги, иное имущество (ст. 290, 291 УК); официальные документы (ст. 293 УК).

Объективная сторона преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления выражается, как в правило, в действиях. Путем бездействия могут быть совершены только некоторые виды злоупотребления должностными полномочиями (ст. 285 УК) и халатность (ст. 293 УК).

С **объективной стороны** рассматриваемые преступления характеризуются следующими признаками:

во-первых, совершаются должностным лицом с использованием своих должностных полномочий;

во-вторых, совершаются не должностным лицом, но связаны с последующим использованием полномочий должностного лица;

в-третьих, совершаются вопреки интересам государственной службы или службы в органах местного самоуправления.

Должностным лицом с использованием своих должностных полномочий (или в связи с ними) совершаются преступные деяния, предусмотренные ст. 285-287, 289, 290, 292, 293 УК. Указанный признак предполагает, во-первых, наличие у виновного статуса должностного лица и, во-вторых, использование виновным своих должностных полномочий для совершения преступления, или совершение преступления в связи с этими полномочиями (ст. 293 УК).

К разряду деяний, совершаемых не должностным лицом, но связанных с последующим использованием полномочий должностного лица, можно отнести дачу взятки должностному лицу (ст. 291 УК), которая может быть совершена любым не должностным лицом, но дается должностному лицу и для последующего использования этим должностным лицом своих должностных полномочий в интересах взяткодателя.

Обе разновидности должностных преступлений совершаются вопреки интересам государственной службы или службы в органах местного самоуправления, то есть находятся в противоречии с целями и задачами государственной или муниципальной службы, нанося ощутимый вред ее интересам.

Только путем действия совершаются приравненные к должностным преступления, совершенные государственными служащими и служащими органов местного самоуправления, не относящимися к числу должностных лиц (ст. 288, 292 УК). Они сходны с должностными преступлениями тем, что, во-первых, посягают на тот же объект, во-вторых, совершаются с использованием служебного (но не должностного) положения, в-третьих, совершаются вопреки интересам государственной или муниципальной службы.

Преступления, предусмотренные ст. 287, 289-292 УК, имеют формальный состав, то есть признаются оконченными с момента совершения указанных в диспозициях действий. Другая часть рассматриваемой группы преступлений имеет материальные составы (ст. 285, 286, 288, 283 УК), преступление признается оконченным с момента существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций или наступления иных предусмотренных уголовным законом последствий. В этом случае необходимо установление наличия не только самого деяния (действия или бездействия) виновного, но также наступления вредных последствий и причинной связи между деянием и наступившими последствиями.

С **субъективной стороны** все преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления являются умышленными, за исключением халатности. Ряд составов кроме умысла предусматривает в качестве обязательных признаков наличие определенного мотива – корыстной или иной личной заинтересованности (ст. 285, ст. 292 УК).

Анализ составов преступлений, предусмотренных статьями 285-293 УК и примечания 1 к статье 285 УК, дает основания признать субъектами рассматриваемой группы преступлений следующие категории лиц:

- должностные лица, не занимающие государственных должностей Российской Федерации и государственных должностей субъектов Российской Федерации;
- должностные лица, занимающие государственные должности Российской Федерации и государственные должности субъектов Российской Федерации;
- государственные служащие и служащие органов местного самоуправления, не относящиеся к числу должностных лиц;

– лица, не являющиеся государственными служащими или служащими органов местного самоуправления.

Как уже отмечалось, основную часть рассматриваемых деяний составляют должностные преступления, поэтому ключевым здесь является понятие должностного лица, определенное законодательно. В соответствии с примечанием 1 к ст. 285 УК должностными лицами в статьях главы 30 УК признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Указанные в примечании 1 к ст. 285 УК функции должны выполняться постоянно, временно или по специальному полномочию. В связи с этим необходимо в каждом случае совершения должностного преступления устанавливать, устанавливая на основании какого именно нормативного акта виновный выполнял те или иные функции должностного лица. Особенно важно выяснять данное обстоятельство при выполнении виновным должностных функций временно или по специальному полномочию.

В соответствии с требованиями п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или служебным положением, превышении власти или служебных полномочий, халатности и должностном подлоге» от 30 марта 1990 г. № 4 (в редакции Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 № 6) [3, с. 298-302] *суды должны иметь в виду, что лицо, временно исполняющее обязанности по определенной должности или осуществляющее специальные полномочия, может быть признано субъектом должностного преступления при условии, если указанные обязанности или полномочия возложены на данное лицо в установленном законом порядке.*

В п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе» от 10 февраля 2000 г. № 6 [4, с. 5-9] обращается внимание судов на то, что выполнение перечисленных в примечании к ст. 285 УК функций *по специальному полномочию означает, что лицо исполняет определенные функции, возложенные на него законом (стажеры органов милиции, прокуратуры и др.), нормативным актом, приказом или распоряжением вышестоящего должностного лица либо полномочным на то органом или должностным лицом. Такие функции могут осуществляться в течение определенного времени или однократно либо совмещаться с основной работой (народные и присяжные заседатели и др.)*. Например, работавший переводчиком в газете А. был признан должностным лицом и осужден за получение взятки, поскольку одновременно выполнял обязанности общественного контролера по проверке предприятий торговли и общественного питания [2, с. 5].

В соответствии с п. 2 названного Постановления Пленума Верховного Суда РФ *к представителям власти следует относить лиц, осуществляющих законодательную, исполнительную или судебную власть, а также работников государственных, надзорных или контролирующих органов, наделенных в установленных законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от них в служебной зависимости, либо правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, а также организациями независимо от их ведомственной подчиненности (например, члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, депутаты законодательных органов государственной власти субъектов Российской Федерации, члены Правительства Российской Федерации и органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, судьи федеральных судов и мировые судьи, наделенные соответствующими полномочиями работники прокуратуры, налоговых, таможенных орга-*

нов, органов МВД Российской Федерации и ФСБ Российской Федерации, состоящие на государственной службе аудиторы, государственные инспекторы и контролеры, военнослужащие при выполнении возложенных на них обязанностей по охране общественного порядка, обеспечению безопасности и иных функций, при выполнении которых военнослужащие наделяются распорядительными полномочиями).

В п. 3 указанного постановления даны разъяснения понятий *организационно-распорядительных* и *организационно-хозяйственных* функций и обращено внимание судов на необходимость тщательно исследовать, какие из указанных функций (постоянно или временно) выполняло лицо, привлеченное к ответственности за получение взятки.

Организационно-распорядительные функции включают в себя, например, руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применения мер поощрения и дисциплинарных взысканий.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

Должностными лицами признаются лица, выполняющие функции представителя власти, организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции только в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в вооруженных силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Не являются должностными лица, выполняющие постоянно, временно или по специальному полномочию организационно-

распорядительные или административно-хозяйственные функции в коммерческих организациях, которые не являются государственным органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением, а также в различных общественных объединениях.

Лица, занимающие государственные должности Российской Федерации или субъектов Российской Федерации, относятся к особой категории должностных лиц, с совершением преступлений которыми закон связывает повышенную уголовную ответственность.

В соответствии с примечанием 2 к ст. 285 УК РФ под лицами, занимающими государственные должности Российской Федерации, понимаются лица, занимающие должности, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами и федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий государственных органов. Такими лицами являются Президент Российской Федерации, Председатель правительства Российской Федерации, Председатель Палат Федерального Собрания Российской Федерации, федеральные министры и иные категории должностных лиц, занимающие должности, отнесенные ст. 1 Федерального закона «Об основах государственной службы Российской Федерации» к государственным должностям категории «А».

В соответствии с примечанием 3 к ст. 285 УК под лицами, занимающими государственные должности субъектов Российской Федерации, понимаются лица, занимающие должности, устанавливаемые конституциями или уставами субъектов Российской Федерации для непосредственного исполнения полномочий государственных органов. К таким лицам относятся руководители органов законодательной и исполнительной власти субъектов Российской Федерации, депутаты, судьи и другие лица субъекта Российской Федерации, занимающие государственные должности категории «А».

Субъектами дачи взятки должностному лицу (ст. 291 УК) могут быть любые лица. В этом случае, в отличие от остальных составов преступлений, предусмотренных главой 30 УК, субъект преступления общий, а не специальный.

В заключение можно отметить, что под преступлением против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления следует понимать группу преступлений, посягающих на порядок осуществления государственной власти, государственной службы и службы в органах местного самоуправления, совершаемых должностными лицами в связи с занимаемым должностным положением, а также в исключительных случаях, предусмотренных уголовным законом, государственными служащими и служащими органов местного самоуправления, не относящимися к числу должностных лиц, либо иными лицами.

Список использованных источников

1. Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1992. № 1. С. 6.
2. Криминогенная ситуация в России на рубеже XXI века. М., 2000. С. 26-27.
3. Конституция Российской Федерации, Ст. 10. М., Ось-89, 2003. С. 6.
4. ФЗ «Об основах государственной службы Российской Федерации» от 31 июля 1995 г. СЗ РФ. 1995. № 31.
5. ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 28 августа 1995 г. СЗ РФ. 1995. № 35.
6. ФЗ «Об основах муниципальной службы в Российской Федерации» от 8 января 1998 г. СЗ РФ 1998. № 2.
7. ФЗ «Об обороне» от 31 мая 1996 г. СЗ РФ. 1996. № 23.
8. ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» от 28 марта 1998 г. Российская газета. 1998. 2 апреля.
9. Постановление Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или служебным положением, превышении власти или служебных полномочий, халатности и должностном подлоге» от 30 марта 1990 г. (в редакции Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 № 6) // Сборник постановлений Пленумов Верховного Суда Российской Федерации (СССР, РСФСР) по уголовным делам. М., 2000. С. 298-302.
10. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе» от 10 февраля 2000 г. № 6 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 4. С. 5-9.
11. Долгова А.И. Власть как криминологическая проблема. // Преступность и власть. Материалы конференции. М., 2000. С. 5.