

Калканова Ж.С., Канаева М.

**УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕВЫШЕНИЯ ВЛАСТИ
ИЛИ ДОЛЖНОСТНЫХ ПОЛНОМОЧИЙ**

Zh.S. Kalkanova, M. Kanaeva

**CRIMINAL-LEGAL CHARACTERISTIC OF ABUSE OF POWER
OR OFFICIAL AUTHORITY**

УДК: 343.851.5:343.615(574)

В статье дается правовой анализ состава превышения власти или должностных преступлений. Проводится разграничение между превышением власти или должностных полномочий и злоупотребления должностными полномочиями.

In article the legal analysis of structure of excess of the power or malfeasances is given. Differentiation between excess of the power or powers of office and abuses of powers of office is carried out.

Обязательным признаком объективной стороны превышения власти или должностных полномочий является общественно опасное деяние, выразившееся в существенном нарушении прав и законных интересов граждан или организаций, охраняемых законом интересов общества или государства. Понятие «существенное нарушение» интересов общества, использованное в законе для обозначения общественно опасного последствия в составе анализируемого преступления, носит оценочный характер. Оценочный характер последствия не исключает необходимости его анализа в целях установления критериев, которые способствовали бы решению вопроса о наличии или отсутствии требуемого последствия в каждом конкретном случае.

К понятию «существенное нарушение» можно использовать имеющую место в юридической литературе применительно к понятию «существенный вред» характеристику последствия с количественной и качественной сторон. Качественная сторона содержит констатацию факта нарушения названных в законе ценностей: прав и законных интересов граждан и организаций, законных интересов общества или государства. Количественная сторона выражена в определении «существенное» и состоит в оценке размера, степени нарушения этих ценностей.

Обязательным признаком объективной стороны превышения власти или должностных полномочий является причинная связь между деянием и его последствием.

Специфический характер причинной связи в составе превышения власти или должностных полномочий состоит в том, что причиной являются действия лиц, описанные в законе, следствием - существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых интересов общества или государства. В каждом случае, для констатации наличия причинной связи необходимо

установить, что действие лица предшествовало существенному нарушению прав и законных интересов граждан или организаций, охраняемых интересов общества или государства во времени, являлось необходимым условием наступления предусмотренных последствий [1].

Субъективная сторона превышения власти или должностных полномочий характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла (конкретизированного или неконкретизированного). Лицо сознает, что совершает действие, которое явно (т.е. очевидно, бесспорно) для него самого выходит за пределы предоставленных ему законом или иными нормативными актами полномочий, предвидит возможность или неизбежность наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций, общества или государства, желает наступления этих последствий или сознательно их допускает либо относится к ним безразлично.

Превышение власти или должностных полномочий может быть совершено по любым мотивам и целям (месть, карьеризм, иные личные побуждения, корысть, ложно понимаемые интересы службы и т.д.), которые не имеют значения для квалификации, но учитываются при назначении наказания.

Субъектом преступления по ч. 1 ст. 308 УК РК является лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций либо приравненное к нему лицо.

Часть 2 ст. 308 УК РК предусматривает ответственность за совершение данного преступления должностным лицом, часть 3-лицом, занимающим ответственную государственную должность.

Особо квалифицированными видами превышения власти или должностных полномочий признаются деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей ст. 308 УК РК, повлекшие тяжкие последствия, а равно, если они совершены:

- а) с применением насилия или угрозы его применения;
- б) с применением оружия или специальных средств;
- в) в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц или организаций, либо нанесения вреда другим лицам или организациям (ч. 4 ст. 308 УК РК).

Понятие «тяжкие последствия» рассмотрено при анализе злоупотребления должностными полномочиями.

Превышение власти или должностных полномочий с применением насилия или с угрозой его применения (п. «а» ч. 4 ст. 308 УК РК) имеет место, когда действия виновного сопряжены с причинением потерпевшему легкого или средней тяжести вреда здоровью, ограничением его свободы, а также с угрозой применения физического насилия. В тех случаях, когда превышение должностных полномочий было сопряжено с убийством или умышленным причинением тяжкого вреда здоровью, содеянное должно квалифицироваться по совокупности преступлений по п. «а» ч. 4 ст. 308 и ст. ст. 96 или 103 УК РК.

Под применением оружия или специальных средств понимается незаконное фактическое использование огнестрельного или холодного оружия, а также специальных средств (резиновых палок, наручников, слезоточивого газа, водометов и т.д.) для физического воздействия на потерпевшего путем причинения ему смерти или вреда здоровью, а также для психического воздействия путем угрозы причинения такого вреда, если у потерпевшего имелись основания считать, что его жизни и здоровью грозила реальная возможность (п. «б» ч. 4 ст. 308).

Совершение данного преступления в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц или организаций либо нанесения вреда другим лицам или организациям, представляет собой побуждения, связанные со стремлением получить имущественные выгоды без незаконного безвозмездного обращения средств в свою пользу либо пользу третьих лиц, о чем было сказано выше [2].

Превышение власти или должностных полномочий следует отграничить от злоупотребления должностными полномочиями. Разграничение проводится по объективной стороне - характеру деяния: в первом случае общественно опасное деяние выходит за пределы должностной компетенции, во втором - совершается в ее пределах. Это положение дополняется указанием на то, что злоупотребление должностными полномочиями может совершаться как путем действия, так и путем бездействия, тогда как превышение власти или должностных полномочий только путем действия. С субъективной стороны конструктивным признаком злоупотребления должностными полномочиями является цель извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц или организаций либо нанесения вреда другим лицам или организациям, при превышении власти или должностных полномочий такая цель является особо квалифицирующим признаком (п. «в» ч. 4 ст. 308 УК).

Умышленный выход лица за пределы предоставленных ему полномочий свидетельствует о его повышенной общественной опасности, о более глубоком и осознанном пренебрежении к службе, к деятельности государственного аппарата, нежели злоупотребление должностными полномочиями, которое совершается в пределах компетенции лица, уполномоченного на выполнение государственных функций, либо приравненным к нему лицом.

Превышения власти или должностных полномочий отличается от преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 145 УК РК, с той лишь разницей, что действия, выразившиеся в нарушении неприкосновенности жилища, являются специальной разновидностью деяния, предусмотренного ст. 308 УК.

Правильное представление об объекте и субъекте превышения власти или должностных полномочий является достаточным основанием для разграничения этого состава преступления и превышения полномочий служащими частных охранных служб, предусмотренного ст. 230 УК «Превышение полномочий служащими частных охранных служб».

Основное отличие сравниваемых преступлений заключается в объекте посягательства и субъекте этих преступлений. Объектом превышения полномочий служащими частных охранных служб выступает установленный порядок осуществления частной охранной деятельности.

Превышение должностных полномочий определено как совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. В 2002 г. было зарегистрировано 5,4 тыс. преступлений по ст. 286 УК.

Основной объект превышения должностных полномочий не отличается от объекта преступного посягательства при злоупотреблении должностными полномочиями. Дополнительными объектами этого преступления могут быть здоровье, свобода, честь и достоинство личности, конституционные права и свободы человека и гражданина и другие ценности.

Объем прав и полномочий представителя власти и других работников государственных и муниципальных органов и учреждений определяется их должностной компетенцией, которая закрепляется в различных нормативных актах (законах, уставах, положениях, инструкциях, приказах). Поэтому для того, чтобы установить, что должностное лицо совершило действия, явно выходящие за пределы его полномочий, необходимо выяснить, каким именно правовым актом они регулируются и какие конкретно положения этого акта были нарушены.

В судебной практике наиболее характерными случаями превышения должностных полномочий признаются следующие:

- 1) совершение должностным лицом действий, которые относятся к полномочиям другого должностного лица;
- 2) совершение должностным лицом действий, которые могли быть совершены им самим только при наличии особых обстоятельств, указанных в законе;
- 3) совершение должностным лицом действий, которые никто и ни при каких обстоятельствах не вправе совершить.

Помимо действия, явно выходящего за пределы прав и полномочий, предоставленных законом долж-

ностному лицу, обязательными признаками объективной стороны превышения власти или служебных полномочий является наступление последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, а также причинная связь между действиями и последствиями.

Последствие преступного превышения должностных полномочий чаще всего выражается в причинении физического вреда личности, нарушении конституционных прав и свобод граждан, однако оно может быть связано и с причинением имущественного ущерба гражданам и юридическим лицам и с иными существенными нарушениями интересов общества и государства [3].

Ответственность за превышение должностных полномочий наступает лишь в том случае, когда должностное лицо обладало какими-либо полномочиями по отношению к потерпевшему физическому лицу или к организации, права и интересы которых существенно нарушены действиями данного должностного лица.

Субъективная сторона превышения должностных полномочий характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла (конкретизированного или неконкретизированного). Должностное лицо при этом сознает, что совершает действия, которые явно (т.е. бесспорно, очевидно) для него самого выходят за пределы имеющихся у него полномочий, предвидит последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций, общества или государства, желает наступления этих последствий или сознательно их допускает либо относится к ним безразлично.

Мотивы и цели совершения преступления могут быть любыми (месть, карьеризм, иные личные побуждения, корысть, ложно понимаемые «интересы дела» и т.д.) и не имеют никакого значения для квалификации, хотя и учитываются при назначении наказания.

Особо квалифицированным видом превышения власти или служебных полномочий закон считает деяние, предусмотренное ч. 1 или 2 данной статьи, если оно сопровождалось насилием или угрозой его применения, применением оружия или специальных средств, причинением тяжких последствий. Каждого из названных обстоятельств достаточно для квалификации по ч. 3, хотя нередко они наличествуют одновременно.

Сам факт совершения должностным лицом незаконных действий с насилием или угрозой его применения, применением оружия или специальных средств является грубым посягательством против охраняемых законом прав граждан, интересов общества или государства и рассматривается как существенное их нарушение независимо от наступления каких-либо иных вредных последствий.

Насилие при превышении должностных полномочий может выражаться в нанесении должност-

ным лицом потерпевшему побоев, причинении вреда здоровью любой тяжести, истязании, лишении его жизни, незаконном лишении свободы. Угроза применения насилия при превышении должностных полномочий - это угроза совершения вышеназванных действий.

Убийство и причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, совершенные представителем власти или иным должностным лицом при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, квалифицируются только по ст. 108 или 114. Такое решение вытекает из положений ст. 37, где сказано, что право на необходимую оборону имеют в равной мере все лица независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения.

Применение оружия или специальных средств как квалифицирующее обстоятельство превышения должностных полномочий имеет место в случаях, когда по делу установлено фактическое использование поражающих свойств этих предметов для физического воздействия на потерпевшего путем причинения ему смерти или вреда здоровью, а также для психического воздействия путем угрозы причинения такого вреда, если у потерпевшего имелись основания считать, что его жизни и здоровью грозила реальная опасность, и к тому же создавалась реальная опасность для его жизни или здоровья.

Превышение должностных полномочий также относится к преступлениям средней тяжести, однако наличие квалифицирующих обстоятельств превращает это общественно опасное деяние в тяжкое преступление.

Закон определяет превышение должностных полномочий как совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Непосредственный объект превышения должностных полномочий не отличается от объекта преступного посягательства при злоупотреблении должностными полномочиями. В зависимости от: характера преступной деятельности должностного лица, превышающего свои полномочия, дополнительными объектами этого преступления могут быть здоровье, свобода, честь и достоинство личности, конституционные права и свободы человека и гражданина и другие ценности [4].

Объем прав и полномочий представителя власти и других работников государственных и муниципальных органов и учреждений определяется их должностной компетенцией, которая закрепляется в различных нормативных актах (законах, уставах, положениях, инструкциях, приказах). Поэтому для того, чтобы установить, что должностное лицо совершило действия, явно выходящие за пределы его полномочий, необходимо выяснить, каким именно

правовым актом они регулируются и какие конкретно положения этого акта были нарушены.

С объективной стороны в судебной практике наиболее характерными случаями превышения должностных полномочий признаются следующие: 1) совершение должностным лицом действий, которые относятся к полномочиям другого должностного лица; 2) совершение должностным лицом действий, которые могли быть совершены им самим только при наличии особых обстоятельств, указанных в законе; 3) совершение должностным лицом действий, которые никто и ни при каких обстоятельствах не вправе совершить.

Общим для всех этих случаев является то, что должностное лицо совершает действия, явно выходящие за пределы прав и полномочий, предоставленных ему законом. Другими обязательными признаками объективной стороны превышения власти или служебных полномочий являются наступление последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, а также причинная связь между действиями и последствиями.

Последствие преступного превышения должностных полномочий чаще всего выражается в причинении физического вреда личности, нарушении конституционных прав и свобод граждан, однако оно может быть связано и с причинением имущественного ущерба гражданам и юридическим лицам и с иными существенными нарушениями интересов общества и государства.

Ответственность за превышение должностных полномочий наступает лишь в том случае, когда должностное лицо обладало какими-либо полномочиями по отношению к потерпевшему физическому лицу или к организации, права и интересы которых существенно нарушены действиями данного должностного лица.

Литература:

1. Нукунов Ш.О. Коррупционные преступления: криминологический и уголовно-правовой анализ. Алматы, 2007.
2. Долгов А.И. Власть как криминологическая проблема. М., 2008.
3. Борков В. Как избежать аналогии при квалификации корыстных злоупотреблений должностными полномочиями. Научно-практический жур. «Уголовное право», №1, 2008.
4. Голубев В.В. Злоупотребление должностными полномочиями как основа отечественной коррупции. / «Законодательство», №6, июнь 2002.

Рецензент: д.ю.н. Айтбаев К.Т.