

Алимова Ж.Х.

**КОРРУПЦИЯЛЫК КЫЛМЫШТАРДЫН СУБЪЕКТИСИНИН
МАСЕЛЕЛЕРИ ЖӨНҮНДӨ**

Алимова Ж.Х.

К ВОПРОСУ О СУБЪЕКТЕ КОРРУПЦИОННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

J.Kh. Alimova

TO A QUESTION ON THE SUBJECT OF CORRUPTION CRIMES

УДК: 343.9/2.7

Бул макалада Казакстан Республикасынын мыйзамдарына боюнча коррупциялык кылмыштардын субъектисинин маселелери каралат.

Негизги сөздөр: коррупциялык кылмыштар, мыйзамдар, субъект, кылмыш-жаза жоопкерчилиги, кызмат адамы, мүлктүк баалуулуктар.

В данной статье рассматриваются вопросы субъекта коррупционных преступлений по законодательству Республики Казахстан.

Ключевые слова: коррупционные преступления, законы, субъект, уголовная ответственность, должностное лицо, имущественные блага.

This article discusses the issues of the subject of corruption crimes under the legislation of the Republic of Kazakhstan.

Key words: corruption crimes, the laws, subject, criminal liability of the official property benefit.

При квалификации коррупционных преступлений наиболее важное теоретическое и практическое значение имеет определение и установление субъекта, позволяющее отграничить данный вид преступлений от других смежных составов преступлений.

При определении статуса субъекта коррупционного преступления, а именно: является ли он лицом, уполномоченным на выполнение государственных функций, либо приравненным к нему лицом, должностным лицом, либо занимающим ответственную государственную должность, необходимо исходить из норм Уголовного кодекса Республики Казахстан - статьи 3.

Для установления наличия у лица управленческих, организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций либо статуса представителя власти следует исходить из содержания пунктов 5), 9), 37) статьи 3 Уголовного кодекса Республики Казахстан

Следует также выяснить вопросы, касающиеся использования лицом, привлекаемым к уголовной ответственности, его статуса, служебных полномочий и связанных с ними возможностей при совершении преступления. Под входящими в служебные полномочия действиями должностного лица следует понимать такие действия, которые оно имеет право и (или) обязано совершить в пределах своей служебной компетенции.

Субъектами коррупционных преступлений являются лица, указанные в пунктах 16), 19), 26), 27) и 28) статьи 3 Уголовного кодекса Республики Казах-

стан, и должностные лица иностранного государства или международной организации.

Субъектами данных преступлений следует признавать и тех лиц, которые, хотя и не обладали полномочиями для выполнения в интересах взяткодателя соответствующих действий, но в силу своего должностного положения могли принять меры к совершению этих действий другими лицами.

Иные физические лица, которые являлись соучастниками в совершении коррупционных преступлений либо в целях подкупа указанных выше лиц противоправно предоставляли им имущественные блага и преимущества, либо способствовали этому, несут ответственность за коррупционные преступления.

К должностным лицам иностранного государства или международной организации, указанным в статьях 366, 367 Уголовного кодекса Республики Казахстан, относятся лица, признаваемые таковыми международными договорами Республики Казахстан в области противодействия коррупции.

Должностным лицом иностранного государства признается любое назначаемое или избираемое лицо, занимающее какую-либо должность в законодательном, исполнительном, административном или судебном органе иностранного государства, и любое лицо, выполняющее какую-либо публичную функцию для иностранного государства, в том числе для публичного ведомства, предприятия.

Должностным лицом международной организации признается международный гражданский служащий или любое лицо, уполномоченное такой организацией действовать от ее имени.

В Уголовном кодексе Республики Казахстан ответственность лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческих или иных организациях, регламентируется отдельной главой 9.

Таким образом, существуют некоторые противоречия в законодательных определениях должностного лица. На наш взгляд, существующие отраслевые нормы, регламентирующие понятие должностного лица, должны быть согласованы и редакционно между собой увязаны. В нормах Закона РК «О противодействии коррупции», сформулированы общие признаки должностного лица, как субъекта коррупционных правонарушений, а именно должностное лицо – лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющее функции представителя власти либо выполняющее организа-

ционно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, субъектах квазигосударственного сектора, органах местного самоуправления, а также в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан; а также даются понятия:

- лицо, занимающее ответственную государственную должность, – лицо, занимающее должность, которая установлена Конституцией Республики Казахстан, конституционными и иными законами Республики Казахстан для непосредственного исполнения функций государства и полномочий государственных органов, в том числе депутат Парламента Республики Казахстан, судья, а равно лицо, занимающее согласно законодательству Республики Казахстан о государственной службе политическую государственную должность либо административную государственную должность корпуса «А»; (т.е. административные государственные должности управленческого уровня, для которых предусмотрены особый порядок отбора в кадровый резерв, конкурсного отбора, прохождения и прекращения государственной службы, а также специальные квалификационные требования);

- лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций, – государственный служащий в соответствии с законами Республики Казахстан о государственной службе, депутат маслихата, а также лицо, временно исполняющее обязанности, предусмотренные государственной должностью, до назначения его на государственную службу;

- лицо, приравненное к лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, – лицо, избранное в органы местного самоуправления; гражданин, зарегистрированный в установленном законом Республики Казахстан порядке в качестве кандидата в Президенты Республики Казахстан, депутаты Парламента Республики Казахстан или маслихатов, акимы городов районного значения, поселков, сел, сельских округов, а также в члены выборного органа местного самоуправления; служащий, постоянно или временно работающий в органе местного самоуправления, оплата труда которого производится из средств государственного бюджета Республики Казахстан; лицо, исполняющее управленческие функции в государственной организации или субъекте квазигосударственного сектора, служащие Национального Банка Республики Казахстан и его ведомств.

Рассмотрение иностранного должностного лица или должностного лица международной организации в качестве субъекта должностных преступлений в Уголовном кодексе Республики Казахстан обусловлено рекомендацией Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции.

К должностным лицам иностранного государства или международной организации, указанным в статьях 366, 367 Уголовного кодекса Республики Казахстан, относятся лица, признаваемые таковыми международными договорами Республики Казахстан в области противодействия коррупции.

Должностным лицом иностранного государства признается любое назначаемое или избираемое лицо, занимающее какую-либо должность в законодательном, исполнительном, административном или судебном органе иностранного государства, и любое лицо, выполняющее какую-либо публичную функцию для иностранного государства, в том числе для публичного ведомства, предприятия.

Должностным лицом международной организации признается международный гражданский служащий или любое лицо, уполномоченное такой организацией действовать от ее имени.

Так, среди должностных лиц – работников государственных и местных исполнительных органов выделяется категория лиц, относящихся к числу представителей власти. В юридической литературе практически единодушно отмечается, что характерной особенностью представителей власти является обладание функциональной властью вне границ организации, где они занимают государственные должности. Представители власти наделены правом в пределах своей компетенции предъявлять юридические властные требования, а также принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, не находящимися в их служебном подчинении, должностными лицами или органами, учреждениями и организациями независимо от их форм собственности и ведомственной подчиненности. К представителям власти относятся лица, осуществляющие функции государственной власти: законодательной, судебной и исполнительной.

В соответствии с п. 9 статьи 3 Уголовного кодекса Республики Казахстан «Представитель власти – лицо, находящееся на государственной службе, наделенное в установленном законом Республики Казахстан порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости, в том числе сотрудник правоохранительного или специального государственного органа, органа военной полиции, военнослужащий, участвующий в обеспечении общественного порядка».

Следующая группа должностных лиц, предусмотренных в Уголовном кодексе Республики Казахстан, характеризуется выполнением организационно-распорядительных и административно-хозяйственных функций, которые в понятийном плане раскрываются следующим образом:

– административно-хозяйственные функции – предоставленное в установленном законом Республики Казахстан порядке право управления и распоряжения имуществом, находящимся на балансе организации;

– организационно-распорядительные функции – предоставленное в установленном законом Республики Казахстан порядке право издавать приказы и распоряжения, обязательные для исполнения подчиненными по службе лицами, а также применять меры поощрения и дисциплинарные взыскания в отношении подчиненных [1, с. 19].

Организационно-распорядительные функции заключаются в руководстве подчиненными по службе работниками в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РК и иных воинских формированиях.

Административно-хозяйственные функции заключаются в распоряжении и управлении материальными ценностями, в организации их учета и контроля за их расходованием и т.п.

В отличие от организационно-распорядительных административно-хозяйственные функции предполагают распоряжение материальными ценностями. Однако это не означает, что все материально ответственные лица являются должностными. Например, продавцы, кассиры, проводники вагонов являются материально-ответственными лицами, но не являются должностными. Имущество вверено им государством для выполнения хозяйственных функций, и признание данных лиц материально ответственными не является основанием для признания их должностными лицами.

Таким образом, должностными лицами, ответственными за совершение коррупционных преступлений признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, а также в Вооруженных Силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан.

Под понятием «постоянно» следует понимать то, что лицо занимает определенную должность на неопределенный срок или на определенное время, оговариваемое в договоре. «Временно» выполняющий рассматриваемые функции означает, что лицо замещает отсутствующего ввиду отпуска, командировки и др., либо может быть назначен исполнять обязанности на вакантное место, но без утверждения его на постоянную работу в этой должности. «По специальному полномочию» означает, что лицу в разовом порядке поручено проделать работу, связанную с выполнением рассмотренных выше функций.

В своей работе А.К. Квициния отмечает, что «сохранение в Уголовном кодексе такой категории субъектов, как лиц, выполняющих должностные функции по специальному полномочию, нецелесообразно, поскольку она охватывается более общей категорией лиц, выполняющих постоянно или временно обязанности организационно-распорядительного или административно-хозяйственного характера» [2, с. 203]. Данная позиция автора не является бесспорной.

В настоящее время ученые-правоведы достаточно единодушны в том, что специальные полномочия, на основании которых лица выполняют функциональные обязанности представителя власти, организационно-распорядительные, административно-хо-

зяйственные обязанности, должны быть надлежащим образом и с соблюдением установленного порядка юридически оформлены (постановлением, приказом, письменным распоряжением уполномоченного должностного лица, иным официально выданным документом, например, генеральной доверенностью и т.п.) Однако фактическое выполнение должностных функций при отсутствии надлежаще оформленного специального полномочия исключает ответственность за коррупционные преступления.

Следовательно, исполнение функций должностного лица по специальному полномочию означает, что на лицо в соответствии с нормативным правовым актом, приказом, распоряжением соответствующего государственного органа возлагаются функции представителя власти, организационно-распорядительные, административно-хозяйственные или контрольно-ревизионные функции. Данные функции могут осуществляться лицом одновременно или на определенный период времени.

Многие должностные лица выполняют одновременно и организационно-распорядительные, и административно-хозяйственные функции. Однако для признания субъекта должностным лицом, ответственным за совершение коррупционных преступлений, достаточно наличия у лица правомочий, относящихся хотя бы к одной из этих функций.

Так, Б.В. Здравомыслов считает, что «преподаватели и учителя ни в процессе обучения и передачи знаний, ни в процессе контроля за усвоением учебного материала (проверка контрольных заданий, рубежные контроли, экзамены) не выполняют никаких организационных функций: организация же занятий в классе или в студенческой аудитории носит чисто технический характер. Таким образом, рядовой преподаватель и учитель не наделены функциями, указанными в законе как функции должностного лица. Следовательно, есть все основания утверждать, что действие нормы, определяющей признаки должностного лица, указанные категории работников не подпадают». Также по этому поводу Ю.И. Ляпунов отмечает, что «принятие врачом презента за «хорошее лечение», «удачно сделанную операцию», «за внимательное отношение» к больному не является взяткой, так как врач в таких случаях выполняет не организационно-распорядительные, а производственно-профессиональные функции. Вместе с тем, такое поведение медицинского работника является, конечно, нарушением этических норм врачебной деятельности, если речь не идет о букете цветов, коробке конфет как знаках обычной человеческой благодарности» [3, с. 90].

Закон Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года №416-V «О государственной службе Республики Казахстан в ст. 3 «Сфера действия настоящего Закона» отмечает, что действие настоящего Закона не распространяется на:

1) лиц, осуществляющих техническое обслуживание и обеспечивающих функционирование государственных органов;

2) служащих и технических служащих Национального Банка Республики Казахстан и его ведомств;

3) лиц, осуществляющих деятельность в государственных органах на основании трудового договора в соответствии с трудовым законодательством Республики Казахстан, в том числе иностранных работников государственных органов [4].

Квалифицирующим признаком в некоторых составах коррупционных преступлений предусматривается особый статус должностного лица, виновного в совершении противоправного деяния, – должностное лицо, занимающее ответственное положение. Опасность злоупотребления или превышения должностных полномочий повышается в силу ответственного положения виновного лица, который наделен значительно большим объемом полномочий по сравнению с другими должностными лицами, и, следовательно, большей ответственностью. Ранее уголовное законодательство точно не определяло, кого нужно относить к лицам, занимающим ответственное положение. Судебная практика для определения данного критерия учитывала занимаемую лицом должность; важность осуществляемых функций; права и полномочия, которыми наделено должностное лицо; характер организации, в которой работает это лицо. То есть данное определение носило оценочный характер.

Так, в действующем Уголовном кодексе Республики Казахстан к лицу, занимающему ответственную государственную должность относится лицо, занимающее должность, которая установлена Конституцией Республики Казахстан, конституционными и иными законами Республики Казахстан для непосредственного исполнения функций государства и полномочий государственных органов, в том числе депутат Парламента, судья, а равно лицо, занимающее согласно законодательству Республики Казахстан о государственной службе политическую государственную должность либо административную государственную должность корпуса «А».

В случае признания виновного должностным лицом, занимающим ответственное положение, суд должен привести в приговоре мотивы, по которым он пришел к выводу о наличии данного квалифицирующего признака.

Уголовный кодекс Республики Казахстан относит к лицу, уполномоченному на выполнение государственных функций, – государственного служащего в соответствии с законодательством Республики Казахстан о государственной службе, депутат маслихата; а в п. 28 ст. 3 Уголовного кодекса Республики Казахстан отмечается: «лицо, приравненное к лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, – лицо, избранное в органы местного самоуправления; гражданин, зарегистрированный в установленном законом Республики Казахстан

порядке в качестве кандидата в Президенты Республики Казахстан, депутаты Парламента Республики Казахстан или маслихатов, а также в члены выборного органа местного самоуправления; служащий, постоянно или временно работающий в органе местного самоуправления, оплата труда которого производится из средств государственного бюджета Республики Казахстан; лицо, исполняющее управленческие функции в государственной организации или организации, в уставном капитале которой доля государства составляет более пятидесяти процентов, в том числе в национальном управляющем холдинге, национальном холдинге, национальной компании, национальном институте развития, акционером которых является государство, их дочерней организации, более пятидесяти процентов голосующих акций (долей участия) которой принадлежат им, а также юридическом лице, более пятидесяти процентов голосующих акций (долей участия) которого принадлежит указанной дочерней организации; служащие Национального Банка Республики Казахстан и его ведомств».

В нормативном постановлении прямо указано: «Судам необходимо строго выполнять положения закона о дифференцированном подходе к назначению наказания лицам, признанным виновными в преступлениях, связанных с коррупцией.

При этом суды должны исходить из характера и степени общественной опасности содеянного, не допуская назначения как чрезмерно мягких, так и чрезмерно суровых мер уголовного наказания с учетом разъяснений нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 25 июня 2015 года №4 «О некоторых вопросах назначения уголовного наказания» [5].

Литература:

1. Уголовный кодекс Республики Казахстан: Практич. пособие. - Алматы: «Изд. «Норма-К», 2015. - С. 240.
2. Квициния А.К. Проблемы ответственности за должностные преступления: дисс. ... д-ра юр.наук: 12.00.08 / А.К. Квициния. - Сухуми, 1990. - С. 203.
3. Здравомыслов Б.В. Должностные преступления. Понятие и квалификация. / Б.В. Здравомыслов. - М., 1975. - С. 168.
4. Закон Республики Казахстан от 23.11.2015г. №416-V «О государственной службе Республики Казахстан» [Электронный ресурс]. - 2015. – URL: [http:// online.zakon.kz/Document/?doc_id=36786682](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=36786682) (дата обращения: 20.10.2017).
5. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 25.06.2015 г. №4 «О некоторых вопросах назначения уголовного наказания» [Электронный ресурс]. - 2015. – URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=37778719(дата обращения: 11.09.2017).

Рецензент: к.ю.н., доцент Орозов Ж.Ж.