

МАМЛЕКЕТ ЖАНА УКУК. ЮРИДИКАЛЫК ИЛИМДЕР
ГОСУДАРСТВО И ПРАВО. ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ
THE STATE AND LAW. LEGAL SCIENCE

Токтосунов К.Б.

**КЫРГЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНЫН КУРАЛДУУ КҮЧТӨРҮНҮН АСКЕР
КЫЗМАТКЕРЛЕРИ ПАРА АЛУУ КЫЛМЫШЫНЫН СУБЪЕКТИСИ КАТАРЫ**

Токтосунов К.Б.

**ВОЕННОСЛУЖАЩИЕ ВООРУЖЕННЫХ СИЛ КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ КАК
СУБЪЕКТЫ ПРЕСТУПЛЕНИЯ ЗА ПОЛУЧЕНИЯ ВЗЯТКИ**

К.В. Toktosunov

**SERVICEMEN OF THE ARMED FORCES OF KYRGYZ REPUBLIC AS A SUBJECT OF
CRIME FOR THE RECEIPT OF GRAFT**

УДК: 638.144.6 (575.2) (470+571)

Бул макалада, аскер кызматкерлери Кыргыз Республикасынын Кылмыш-жаза кодексинин 313/1-беренеси боюнча пара алуунун субъектиси катары каралат жана аскердик мыйзамдар салыштыруу аркылуу анализденип, аскер кызматкерлери пара алуу кылмышынын субъектиси катары өзгөчөлүктөрү аныкталган.

Негизги сөздөр: коррупция, пара алуу, пара алуунун субъектиси, кызмат адамы, аскер кызматкери.

В данной статье рассматривается категория военнослужащих, которые могут быть субъектами получения взятки в соответствии со статьей 313/1 УК Кыргызской Республики, проведен сравнительный анализ законодательства о военнослужащих и определены основные признаки, по которым можем соотносить военнослужащих к субъекту получения взятки.

Ключевые слова: коррупция, получения взятка, субъект получения взятки, должностное лицо, военнослужащий.

This article discusses the category of military personnel who may be subjects of receiving bribes in accordance with Article 313/1 of the Criminal Code of the Kyrgyz Republic, the comparative analysis of military law and the main grounds on which soldiers can relate to the subject of taking a bribe.

Key words: corruption, receipt of graft, subject of the receipt of graft, official, serviceman.

Данная работа выполнена методом системно-правового анализа законодательства о военной службе и иных источников права, в целях выявления особенностей субъекта получения взятки в виде военнослужащего.

Так, согласно Закону "О всеобщей воинской обязанности граждан Кыргызской Республики, о военной и альтернативной службах" от 9 февраля 2009 года, военная служба – это особый вид государственной службы, направленный на выполнение гражданами воинской обязанности в Вооруженных Силах Кыргызской Республики, других воинских формированиях и государственных органах, в которых законом предусмотрена военная служба, т.е. это вид службы исполняемой гражданами, не имеющими

гражданства (подданства) иностранного государства, в Вооруженных Силах Кыргызской Республики.

Следует отметить, что служащие воинских формирований Министерства чрезвычайных ситуаций Кыргызской Республики, внутренних войск Министерства внутренних дел Кыргызской Республики, Государственного комитета национальной безопасности Кыргызской Республики также являются по определению военнослужащими.

Но, назначения указанных государственных органов отличается спецификой выполняемых им задач и по этой причине они не входят в структуру Вооруженных Сил Кыргызской Республики.

Так, в соответствии со статьей 4 Закона Кыргызской Республики «Об обороне и Вооруженных Силах Кыргызской Республики», вооруженные силы - государственная военная организация, предназначенная для обеспечения надежной защиты государственного суверенитета, территориальной целостности, конституционного строя, общества и граждан Кыргызской Республики. То есть Вооруженные Силы предназначены для обороны страны от внешней угрозы, в их компетенцию не входят правоохранительная деятельность.

Согласно статье 6 вышеуказанного закона, Вооруженные Силы состоят из:

- 1) Органов военного управления;
- 2) Сухопутных соединений, частей и учреждений (организаций);
- 3) Сил воздушной обороны;
- 4) Национальной гвардии;
- 5) Пограничной службы.

Военные комиссариаты являются местными органами военного управления.

Таким образом, к числу Вооруженных Сил Кыргызской Республики относятся:

- Генеральный штаб Вооруженных Сил Кыргызской Республики,
- Государственный комитет по делам обороны Кыргызской Республики,

- Государственная пограничная служба Кыргызской Республики,

- Национальная гвардия Кыргызской Республики.

Для правильного уяснения рассматриваемого вопроса, т.е. субъекта, который является военнослужащим, необходимо установить - кем является военнослужащий, его правовой статус.

В соответствии с пунктом 5 *Устава внутренней службы Вооруженных сил Кыргызской Республики*, к военнослужащим относятся:

- офицеры, прапорщики, старшины, сержанты и солдаты, проходящие военную службу по контракту;

- курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования;

- старшины, сержанты и солдаты, проходящие срочную военную службу.

Статус военнослужащих согласно статьям 2 и 3 Закона Кыргызской Республики «*О статусе военнослужащих*», имеют граждане Кыргызской Республики, состоящие на военной службе в Вооруженных Силах, других воинских формированиях и государственных органах Кыргызской Республики, в которых законом предусмотрена военная служба, а также военнообязанные, находящиеся на военных сборах.

Статус военнослужащих граждане Кыргызской Республики приобретают со дня призыва (поступления в добровольном порядке и по контракту) на военную службу или призыва на сборы.

Статус военнослужащих утрачивается с увольнением с военной службы (со дня исключения из списков воинской части) или по окончании сборов.

Порядок прохождения военной службы в широком смысле слова включает в себя всю совокупность воинских правоотношений, охраняемых уголовным законом [1].

В случае совершения преступления военнослужащими, статус которых отличается от иных категорий государственных служащих, они несут уголовную ответственность предусмотренной главой 33 УК Кыргызской Республики.

В статье 354 УК Кыргызской Республики дается определение воинским преступлениям, т.е. воинскими преступлениями признаются преступления против установленного порядка прохождения военной службы, совершенные военнослужащими, проходящими военную службу в Вооруженных Силах, военно-строительных отрядах (частях), других войсках и воинских формированиях Кыргызской Республики, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

Но, в случае получения взятки со стороны должностных лиц Вооруженных Сил Кыргызской Республики они несут ответственность за должностное преступление, предусмотренного статьей 313/1 УК Кыргызской Республики, если в их действиях не предусматриваются состав иного преступления.

Данное правило четко определено в примечании к статье 304 УК Кыргызской Республики, согласно которой должностными лицами в статьях главы 30

УК КР признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные, контрольно-ревизионные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, **а также в Вооруженных Силах Кыргызской Республики и иных воинских формированиях.** Т.е. данным определением закон конкретно регламентирует, что должностные лица Вооруженных Сил в случае совершения преступления несут уголовную ответственность по соответствующим статьям главы 30 УК Кыргызской Республики.

Для более четкого и понятного определения военнослужащих как должностных лиц и представителей власти, необходимо их рассматривать системно.

В связи с отсутствием рекомендации судов Кыргызской Республики, обратимся к Постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 19 от 16 октября 2009 года «*О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий*», согласно которому - в Вооруженных Силах, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства, должностные лица, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющие организационно-распорядительные и (или) административно-хозяйственные функции, могут являться начальниками по служебному положению и (или) воинскому званию.

1-Начальниками по служебному положению являются лица, которым военнослужащие подчинены по службе. К ним следует относить:

- лиц, занимающих соответствующие воинские должности согласно штату (например, командира отделения, роты, начальника вещевого службы полка);

- лиц, временно исполняющих обязанности по соответствующей воинской должности, а также временно исполняющих функции должностного лица по специальному полномочию.

Лица гражданского персонала являются начальниками для подчиненных военнослужащих в соответствии с занимаемой штатной должностью.

В данном случае следует еще дополнить, что в Кыргызской Республике согласно статье 5 Закона «*О всеобщей воинской обязанности граждан Кыргызской Республики, о военной и альтернативной службах*», - военнослужащий может проходить военную службу не на воинских должностях в случаях прикомандирования к государственным органам и организациям в целях выполнения работ в интересах обороны и безопасности государства в соответствии с положениями о прохождении военной службы, утверждаемыми Правительством Кыргызской Республики или международными обязательствами.

2-Начальники по воинскому званию опреде-

ляются Уставом Вооруженных Сил (в частности, сержанты и старшины являются начальниками по воинскому званию для солдат и матросов только одной с ними воинской части).

В Кыргызской Республике в статье 4 Закона «*О всеобщей воинской обязанности граждан Кыргызской Республики, о военной и альтернативной службах*», военнотружущие и военнотружущие подразделены на следующие составы:

- солдаты;
- сержанты;
- старшины;
- прапорщики;
- офицеры.

В Вооруженных Силах, других воинских формированиях и государственных органах Кыргызской Республики, в которых законом предусмотрена военная служба, устанавливаются следующие воинские звания:

- солдаты - рядовой (курсант), ефрейтор;
- сержанты и старшины - младший сержант, сержант, старший сержант, старшина;
- прапорщики - прапорщик, старший прапорщик;
- офицерский состав:
- младшие офицеры - младший лейтенант, лейтенант, старший лейтенант, капитан;
- старшие офицеры - майор, подполковник, полковник;
- высшие офицеры - генерал-майор, генерал-лейтенант, генерал-полковник, генерал армии.

Соответственно, согласно пункту 33 *Устава внутренней службы Вооруженных сил Кыргызской Республики*, по своему воинскому званию начальниками являются состоящие на военной службе:

- генералы - для старших и младших офицеров, прапорщиков, сержантов, старшин, солдат;
- полковники - для младших офицеров, прапорщиков, сержантов, старшин, солдат;
- старшие офицеры в воинских званиях подполковник, майор - для прапорщиков, сержантов, старшин, солдат;
- младшие офицеры - для сержантов, старшин, солдат;
- прапорщики - для сержантов, старшин, солдат и одной с ними воинской части;
- сержанты - для солдат одной с ними воинской части.

Таким образом, начальники по служебному положению и начальники по воинскому званию, в случае получения взятки несут ответственность по статье 313/1 УК Кыргызской Республики, в зависимости от выполняемых функций и полномочий военнотружущего.

Согласно пункту 2 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 июля 2013 года №24 «*О судебной практике по делам о взятках и об иных коррупционных преступлениях*», ответственность за получение взятки установлена:

а) за совершение должностным лицом входящих в его служебные полномочия действий (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц,

б) за способствование должностным лицом в силу своего должностного положения совершению указанных действий (бездействию),

в) за общее покровительство или попустительство по службе,

г) за совершение должностным лицом незаконных действий (бездействие).

При этом получение должностным лицом вознаграждения за использование исключительно личных, не связанных с его должностным положением, отношений не может квалифицироваться как получение взятки.

Так и не образует состав получения взятки принятие должностным лицом денег, услуг имущественного характера и т.п. за совершение действий (бездействие), хотя и связанных с исполнением его профессиональных обязанностей, но при этом не относящихся к полномочиям представителя власти, организационно-распорядительным либо административно-хозяйственным функциям.

По этой причине при квалификации получения взятки как выше изложено, необходимо установить круг полномочий субъекта.

Далее, в числе основных признаков субъекта получения взятки выступает – представитель власти.

В статье 8 Закона Кыргызской Республики «*О статусе военнотружущих*» указывается, что военнотружущие при исполнении обязанностей военной службы являются представителями государственной власти и находятся под защитой государства.

Возникает вопрос, в каких случаях военнотружущие могут быть представителями власти?

Понятию представителя власти дается определение в примечании к статье 341 УК Кыргызской Республики.

Так, представителем власти 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.

По-другому говоря, представителя власти мы можем охарактеризовать как лица, наделенного правом в пределах своей компетенции предъявлять требования и принимать решения, обязательные для исполнения любыми гражданами и организациями, т. е. обладают властными полномочиями в отношении самого широкого круга физических и юридических лиц независимо от их, соответственно, служебной подчиненности или ведомственной принадлежности.

Представитель власти указанных групп, как должностное лицо должен обладать следующими признаками:

- наличие права принимать решения в отношении граждан или организаций, имеющие юридическое значение,
- требования или решения представителей

власти распространяются на неопределенно большой круг субъектов, т.е. на физических и юридических лиц, не находящихся в служебной зависимости или ведомственной подчиненности у представителя власти,

- требования или решения представителей власти являются обязательными для исполнения гражданами или организациями,

- неисполнение требований или решений представителей власти могут повлечь за собой негативные правовые последствия нарушителей.

К представителям власти военнослужащие относятся только в тех случаях, когда на них в установленном законом порядке возложены обязанности по охране общественного порядка, обеспечению безопасности и выполнению иных функций, если военнослужащие наделяются распорядительными полномочиями и т.д.

Исходя из анализа законодательства о военной службе, к военнослужащим – представителям власти мы можем отнести:

- начальника гарнизона,
 - военного коменданта гарнизона,
 - военного коменданта железнодорожного участка и станции, аэропорта,
 - начальника военно-автомобильной инспекции,
 - инспектора и патрульных контрольных постов ВАИ,

- начальника караула,
 - старшего военного городка,
 - начальника гарнизонной гауптвахты,

- часового (часовой в соответствии с пунктом 179 Устава *гарнизонной и караульной службы Вооруженных Сил Кыргызской Республики*, является лицом неприкосновенным. Неприкосновенность часового заключается - в особой охране законом его прав и личного достоинства, - в подчинении его строго определенным лицам, - в обязанности всех лиц беспрекословно выполнять требования часового, определяемые его службой, - в предоставлении ему права применять оружие в случаях, предусмотренных законом),

- выводного, который отвечает за охрану военнослужащих, содержащихся на гауптвахте, при сопровождении их в пределах гауптвахты,

- гарнизонного патруля и др.

Воинские части Вооруженных Сил Кыргызской Республики могут быть привлечены для ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций или для оказания помощи пострадавшему населению. В этом случае для охраны имущества, оставшегося или вынесенного с места аварии, катастрофы или стихийного бедствия, назначаются временные караулы, которые в момент исполнения своих обязанностей выступают в качестве представителя власти.

Таким образом, начальник по служебному положению, начальник по воинскому званию и представитель власти, эти три основные признаки военнослужащего который может быть субъектом получения взятки, и охватывают в себе – организационно-распорядительные, административно-хозяйственные, контрольно-ревизионные функции, функции представителя власти, представителя власти по специальному полномочию.

В целом, специфика военной службы коренным образом отличается от государственной или муниципальной гражданской службы и службы в правоохранительных органах. Но, несмотря на это, в главе 33 УК КР отсутствует понятие должностного лица применительно к военнослужащим, которые выступают в качестве специального субъекта.

По этому поводу специалист по должностным преступлениям Н.Н. Сулайманова в своей докторской работе отметила, что понятие должностного лица в УК КР должно быть универсальным и в уголовном законодательстве должно распространяться на все статьи Особенной части УК КР, предусматривающие в качестве субъекта преступления должностное лицо [2].

Литература:

1. Сарманова Б.О. Диссертация кандидата наук. Субъект преступления по уголовному законодательству Кыргызской Республики. - Бишкек, 2010.
2. Сулайманова Н.Н. Диссертация доктора наук. Уголовно-правовые и криминологические проблемы борьбы с должностными преступлениями. - Бишкек, 2012.
3. Токтосунов К.Б. Должностное лицо как объект получения взятки – сравнительно-правовой анализ уголовного законодательства Кыргызской Республики и Российской Федерации. // Республиканский научно-теоретический журнал «Наука, новые технологии и инновации Кыргызстана», №1. - Бишкек, 2016 год.

Рецензент: к.ю.н., доцент Арстанбеков М.С.