

Агыбаев А.
**Уголовная ответственность
за взяточничество**

В статье исследуется понятие и виды взяточничества, совершенствование уголовных норм против взяточничества, актуальность борьбы со взяточничеством.

Ключевые слова: взятка, подкуп, продажность, дача взятки, посредничество взятки, вымогательство взятки.

Агыбаев А.
**Criminal responsibility for a
bribery**

The article explores the concept of bribery. improving criminal laws against bribery, the urgency of combating bribery.

Key words: graft, subornation, corruption, summer residence of graft, mediation of graft, extortion of graft.

Агыбаев А.
**Парақорлық үшін қылмыстық
жауаптылық**

Мақалада парақорлықтың түрі мен түсінігі, парақорлыққа қарсы қылмыстық құқықтық норманы жетілдіру, парақорлықпен күрестің өзектілігі зерттеледі.

Түйін сөздер: пара, параға сатылу, сатқындық, пара беру, парақорлыққа делдал болу, пара талап ету.

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ВЗЯТОЧНИЧЕСТВО

Взяточничество – наиболее опасный вид коррупционного преступления. Опасность его обусловлена тем, что оно нередко переплетается с совершением других корыстных преступлений. Посягая на нормальную деятельность государственного аппарата, взяточничество к тому же подрывает их авторитет, дискредитирует органы власти и управления, извращает принципы законности, ведет к нарушениям принципа справедливости, ущемляет конституционные права и интересы граждан, препятствует проведению социально-экономических, политических реформ в стране.

Взяточничество есть одно из разновидностей коррупции. По новому Уголовному Кодексу Республики Казахстан ответственность за взяточничество предусмотрена специальными нормами уголовного закона. Понятием взяточничество охватывается 3 самостоятельных состава преступления: получение взятки ст. 366 УК; дача взятки ст. 367 УК; и посредничество во взяточничестве ст. 368 УК РК [1].

Объектом получения взятки является нормальная деятельность государственного аппарата, ее авторитет.

Объективная сторона получения взятки заключается в получении виновным лицом лично или через посредника взятки за совершение в пользу взяткодателя действий (или бездействия) с использованием своего служебного положения. Необходимым признаком данного состава является его предмет – взятка.

Взятка как предмет посягательства представляет собой незаконную выгоду имущественного характера. Извлечение виновным лицом благодаря служебному положению выгод неимущественного характера (характеристика, отзыв, рецензия, рекомендация, аттестация и др.) не может рассматриваться как взятка. Предметом взятки могут быть деньги, ценные бумаги, материальные ценности, оказываемые безвозмездно подлежащие оплате услуги, дорогие вещи и техника, антикварные и коллекционные предметы, а также льготы, дающие право на имущество (производство строительных, реставрационных, ремонтных работ; предоставление санаторных или туристических путевок; проездных билетов; предоставление на льготных условиях ссуд или кредитов и т.п).

В современных условиях огромные трудности в проведении реформ по переходу к рыночной экономике породили новые формы взяточничества: взятки, во-первых, берутся за получение помещений, офисов, земли, за возможность перевести безналичные деньги в наличие, получение выгодного банковского кредита. Во-вторых, сама взятка приобрела новое содержание. За оказание со стороны виновных лиц названных и иных услуг им открываются счета в банках, приобретается недвижимость, под разными предлогами организуется выезд за рубеж в качестве специалистов, консультантов не только с оплатой поездок, но и с выдачей больших денежных сумм в СКВ.

В качестве взятки могут передаваться автомобили, валюта, скот, промтовары, продукты, предметы роскоши, а равным образом и представление иных выгод материального характера (например, взяткой может быть предоставление квартиры, бесплатное угощение, если последнее имело место исключительно в выгодном для взяткодателя направлении). Для квалификации взяточничества размер вознаграждения так же имеет значение, последний учитывается следственно-судебным органом лишь при определении наличия особо квалифицирующих обстоятельств, а также учитывается судом при назначении меры наказания.

Передача вознаграждения может быть произведена в различных формах. В ст. 366 УК говорится о получении взяток лично или через посредника. Состав данного преступления налично, когда виновное лицо получает взятку непосредственно от взяткодателя, так и в случаях, когда он получает ее и через посредника. Не исключается состав данного преступления и тогда, когда предмет взятки вручается членам семьи виновного лица или его близким (ценные подарки, антикварные вещи и т.п.), при этом необходимо лишь чтобы предмет взятки вручался с ведома и согласия виновного лица и именно за использование им своего служебного положения в интересах взяткодателя.

В законе не указывается форма получения взятки. Отсутствие примерного перечня способа получения взятки вполне оправданно, так как невозможно заранее предусмотреть все многообразие конкретных способов взяточничества.

В судебной практике РК известны две формы получения взятки: открытая и замаскированная. При открытой форме налично непосредственная дача-получение предмета взятка. Замаскированная форма облакает получение взятки по

внешне законному виду: совместительство, получение виновным лицом денег займа без последующего возвращения, премии, различные разовые выплаты, мнимый проигрыш в карты, фиктивное оформление на работу членов семьи или родственников взяткополучателя, передача материальных ценностей должностному лицу за якобы выполненную им работу по трудовому соглашению, контракту или как члену кооператива, а также оплата должностному лицу в явно завышенном размере фактически выполненной работы или оказанной услуги, даже не входивших в его служебные обязанности и т.д. Однако во всех случаях обязательным условием для признания в качестве взятки переданной материальной выгоды является ее одобрение со стороны взяткополучателя, хотя бы путем молчаливого согласия. Таким образом, получение взятки, независимо от ее форм, – это всегда принятие виновным лицом вознаграждения в частном, не предусмотренном законом порядке, носящее характер личного вознаграждения данного виновного лица со стороны заинтересованных в его действиях лиц.

Взятка получается виновным лицом за совершение или несвершение каких-либо действий в пользу взяткодателя или представляемых им лиц с использованием служебного положения. Действия, совершаемые за взятку, могут быть разными: 1) совершаемые действия могут входить в служебную компетенцию виновного лица; 2) эти действия могут не входить в обычные служебные полномочия виновного лица, но в силу своего авторитета, влияния лицо, получившее взятку, может воздействовать на тех, кто непосредственно совершает действия в пользу взяткодателя или представляемого им лица.

Таким образом, под использованием служебного положения понимается не только совершение (несовершение) действия, входящего в служебные полномочия виновного лица, но и использованием служебного авторитета. При этом формы использования виновным служебного положения в широком смысле могут быть разнообразными. Однако при всем этом обязательным является наличие между виновным лицом и другими лицами отношений, которые обусловлены именно служебным положением взяткополучателя. Ведь только благодаря этому субъект получает возможность воздействовать на тех, кто непосредственно совершает действия в его пользу. Виновное лицо за взятку может оказывать общее покровительство (например, продвижение по службе взяткодателя,

незаконное предоставление трудового отпуска, представление его к незаслуженным наградам и т.п.).

За взятку виновное лицо может оказывать попустительство, то есть непресечение незаконных действий взяткодателя, нереагирование на явку на работу в нетрезвом состоянии.

Для состава рассматриваемого преступления не имеет значения время получения взятки – до или после совершения виновным желательно взяткодателя действия (бездействия).

Получение взятки относится к преступлениям с формальным составом. Состав получения взятки считается с момента ее обусловленности или принятия предмета взятки (или хотя бы ее части). Если же обусловленная взятка не была получена виновным по не зависящим от его воли обстоятельствам, содеянное должно квалифицироваться как покушение на получение взятки. Покушением считается и одностороннее предложение или требование взяткополучателя дать взятку. Вызывающий в практике затруднения вопрос о том, можно ли считать пресеченную правоохранительными органами взятку в момент ее дачи-получения окончанным составом взяточничества, всегда следует решать положительно. И вот почему: с субъективной стороны получение взятки, исходя из специфики данного состава, может характеризоваться только прямым умыслом и корыстной целью. Виновный сознает, что он получает взятку за совершение деяний по службе (или воздержание от них) с использованием служебного положения и желает получить ее. Косвенный умысел взятки вообще невозможны. Умысел взяткополучателя заключается прежде всего в представлении о том, что вознаграждение, получаемое им, совершение в интересах взяткодателя действий, возможных исключительно вследствие его служебного положения.

Субъектом получения взятки является лицо, только специально указанное в ст. 366 УК РК. Закон предусматривает целый ряд квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков получения взяток (ч. 2, 3, 4 ст. 366 УК).

Если за взятку виновное лицо совершает действие (бездействие), содержащее состав какого-либо преступления, то его опасность повышается. С учетом этого обстоятельства в новом Уголовном кодексе РК (ст. 366 ч. 2) данный признак предусмотрен как квалифицированный вид получения взятки. Таким образом, новый УК РК возродил «деление взяточничества на мздоимство и лихоимство, известное доре-

волюционному русскому уголовному законодательству».

Пленум Верховного суда РК в Постановлении «О практике применения судами законодательства» об ответственности за взяточничество от 22 декабря 1995 г. разъяснил, что ответственность за дачу и получение взятки не исключает одновременного привлечения к уголовной ответственности за действия, хотя и связанные со взяточничеством, но образующие самостоятельное преступление (злоупотребление служебным положением, соучастие в хищениях чужого имущества и т.п.) [2]. В таких случаях содеянное необходимо квалифицировать по совокупности преступлений. Это указание высшей судебной власти вносит полную ясность в рассматриваемый вопрос: действие, совершаемое за взятку, не охватывается составом получения взятки; если они образуют самостоятельный состав преступления, совершенное следует квалифицировать по совокупности; как получение взятки и как преступление, совершенное за взятку.

Следующий квалифицирующий признак получения взятки в значительном размере (ч. 2 ст. 366 УК РК). Значительный размер – в статье 366 и 367 – сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгоды имущественного характера от пятидесяти до трех тысяч месячных расчетных показателей (п. 2 ст. 3 УК РК).

Квалифицированные виды получения взятки (ч. 3 ст. 366 УК):

- а) вымогательство;
- б) получение взятки по предварительному сговору или организованной группой лиц;
- в) в крупном размере;
- г) неоднократное получение взятки в крупном размере [1].

Вымогательство может проявляться в двух формах: открытой и завуалированной. Открытая форма вымогательства предполагает наличие прямого требования со стороны виновного лица взятки под угрозой совершения незаконных или невыполнения законных действий по службе в отношении взяткодателя. Пример такого вымогательства: требование взятки под угрозой незаконного увольнения с работы, отказ в восстановлении на прежней работе по решению суда, перевод без имеющихся к тому оснований на нижеоплачиваемую или невыгодную работу, отказ в выдаче банковского кредита при наличии у лица права на него и т.п.

Замаскированная форма вымогательства проявляется в создании лицу ситуации вынуж-

дено дать взятку, чтобы предотвратить вредные последствия своих конкретных правоохраняемых интересов. В данном случае отсутствует прямое требование взятки и открытой угрозы ущемления правоохраняемых интересов взяткодателя. Однако взяткодатель вынужден дать взятку для предотвращения вредных последствий его правоохраняемым интересам. С этой целью, к примеру, виновное лицо с целью получение взятки искусственно ухудшает условия работы подчиненного, умышленно затрудняет решение каких-либо важных для лица вопросов (жилищные вопросы, прием на работу, учебу, решение вопроса прописки, выдача различных свидетельств и т.п.).

Открытая и замаскированная форма обоснованно расценивается Пленумом Верховного суда республики как вымогательство, поскольку лицо и в том, и в другом случае различными способами принуждается дать взятку. Тем самым для «взяткодателя исключается добровольность дачи взятки, а для взяткополучателя возрастает опасность совершенных действий, сопряженных с подавлением воли потерпевшего, с принуждением его к взяточничеству». Следует особо подчеркнуть, что требование дать взятку, не подкрепленное открытой или замаскированной (скрытой) угрозой ущемить законные интересы взяткодателя, не может рассматриваться как вымогательство взятки. Если вымогательство взятки со стороны виновного лица не привело к желаемому результату, то эти действия виновного квалифицируются как покушение на получение взятки, совершенное с вымогательством.

К квалифицированным видам получения взятки также относится получение взятки в крупном размере. Крупным размером взятки признается сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера – свыше трех тысяч до двести тысяч месячных расчетных показателей, установленных законодательством РК. Имея в виду, что от размера взятки зависит квалификация преступления, любой предмет взятки должен получить денежную оценку на основании договорных (рыночных) цен или тарифов на услуги, а при их отсутствии – на основе заключения эксперта.

Если обусловленная крупная сумма взяток получается виновным лицом частями, но эти действия представляют собой эпизоды одного продолжаемого преступления, содеянное должно квалифицироваться как получение единой взятки в крупном размере. Особо квалифицирую-

щим признаком получения взятки также является неоднократность (понятие неоднократность в ст.12 УК РК).

Другом особо квалифицирующим признаком данного состава является получение взятки, если они совершены преступной группой, а равно в особо крупном размере. Понятие преступной группы дано в п.24 ст. 3 УК РК. Особо крупной размер – сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгоды имущественного характера от пятнадцати до трех тысяч месячных расчетных показателей (п 2 ст. 3 УК РК) [1].

Не является преступлением в силу малозначительности и преследуется в дисциплинарном или административном порядке получение впервые лицом, указанным в части первом настоящей статьи, имущества, права на имущества или иной имущественной выгоды в качестве подарка при отсутствии предварительной договоренности за ранее совершенные законные действия (бездействие), если стоимость подарка не превышала двух месячных расчетных показателей (применение к ст. 366 УК [1].

Дача взятки предусмотрена ст.367 УК РК, в которой, однако, не дается законодательного определения этого преступления [1].

Под дачей взятки следует понимать в передаче должностному лицу предмета взятки или в предоставлении ему выгод имущественного характера лично или через посредника за выполнение (или невыполнение) последним в интересах взяткодателя действий с использованием своего служебного положения.

С объективной стороны данное преступление выражается в различных способах передачи или вручения взяткодателем должностному лицу материального вознаграждения (или предоставления имущественных выгод за выполнение), действий по службе или воздержание от их выполнения в интересах дающего взятку. Способ передачи или вручения взятки для состава преступления не имеет значения. Взятка может быть передана лично взяткополучателю или по договоренности с ним его близким родственникам. Она может быть переслана по почте, в виде зарплаты за работу, которую взяткополучатель фактически не выполнял.

С субъективной стороны дача взятки характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что незаконно вручает или передаёт должностному лицу предмет взятки, на что оно не имеет права; вознаграждение вручается или передаётся за совершение должностным лицом (или за воздержание) от совершения действий в

его интересах; эти действия (или воздержание от них), связанные с использованием должностным лицом своего служебного положения.

Мотивы дачи взятки могут быть самыми разнообразными: стремление виновного незаконным путём обеспечить не только свои личные, но и интересы его родственников, близких знакомых или учреждения, на котором работает взяткодатель.

Дача взятки считается неоднократной в том случае, если виновный совершил это преступление не менее двух раз, и при этом не истекли предусмотренные законом сроки давности привлечения к уголовной ответственности. Неоднократной также признается дача взятки одному и тому же должностному лицу, если за каждую из них оно совершило действия в интересах дающего, и эти взятки не были частями заранее обусловленной одной, более крупной. Неоднократной признается и дача взятки несколькими должностным лицам, если каждое из них совершило в интересах взяткодателя отдельные действия или воздержалось от определённого действия. Особо квалификация или унификация дачи взятки указаны в ч. 4 ст. 367 УК РК:

Ответственность за получение взятки без учета от различного способа его получения, характера и общественной опасности деяния предусмотрена только лишь ст. 366 УК. Сущность данного состава заключается в получении виновным лицом государственного аппарата незаконного вознаграждения за выполнение (или невыполнение) определенных действий по службе в интересах взяткодателя [1].

В борьбе со взяточничеством важная роль принадлежит совершенствованию уголовно-правовых норм, повышению эффективности их применения. По результатам проведенного нами теоретического исследования проблем уголовной ответственности за получение взятки в Республики Казахстан установлено, что по времени вручения взяток, по характеру деяний, осуществляемых за взятку, получение взятки подразделяется на следующие виды: взятка – вознаграждение; взятка – подкуп; получение взятки за предоставление должности; вымогательство взятки. Характер и степень общественной опасности их неодинаково.

Исходя из этого, предлагается внести в действующий Уголовный Кодекс Республики Казахстан следующий вариант редакции состава поучения взятки:

Ст. 366-1. Взятка-вознаграждение.

1) получение лицом, уполномоченным на выполнение государственных функций, либо приравненным к нему лицом, либо должностным лицом, а равно должностным лицом иностранного государства или международной организации лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества, права на имущество или выгод имущественного характера для себя или других лиц за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия этого лица, либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию), а равно за общее покровительство или попустительство по службе наказываемся.

2) деяния, предусмотренное в части первой настоящей статьи, если оно совершено: а) должностным лицом, занимающим ответственную государственную должность, б) неоднократно, в) крупном размере г) за незаконные действия (бездействия) неоднократно наказываемся;

3) деяния, предусмотренные частью первой, второй настоящей статьи, если они совершены преступной группой, а равно в особо крупных размерах – наказываются.

Понятие крупного размера и особо крупного размера дано в п. 3 и п. 38 ст. 3 УК РК.

Ст. 366-2. Взятка-подкуп.

1. Получение лицом, уполномоченным на выполнение государственных функций, либо приравненным к нему лицом, либо должностным лицом, а также должностным лицом иностранного государства или международной организаций лично или через посредника обусловленной заранее взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества, права на имущество или выгод имущественного характера за действия (бездействия) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействия) входят в служебные полномочия виновного лица либо оно в силу служебного положения может способствовать такому действию (бездействию), а равно за общее покровительство, попустительство по службе – наказываемся.

2. То же деяние, совершенное:

- а) группой лиц по предварительному сговору
- б) организованной группой
- в) должностным лицом, занимающим ответственную государственную должность
- г) неоднократно
- д) в крупной размере – наказываемся.

Ст. 366-3. Получение взятки за предоставление должности.

1. Получение лицом, уполномоченным на выполнение государственных функций, либо приравненным к нему лицом, либо должностным лицом взятки лично или через посредника за предоставление должности в системе государственной службы – наказывается.

2. То же деяние, совершенное:

а) неоднократно

б) в крупном размере

в) должностным лицом, занимающим ответственную государственную должность – наказывается.

Ст. 366-4. Вымогательство взятки.

1. Вымогательство взятки, то есть требование лицом, уполномоченном на выполнение государственных функций, либо приравненным к нему лицом, либо должностным лицом взятки за выполнение или невыполнение в интересах дающего действия (бездействия), нарушающего его законные права, а равно постановление его в такие условия, которые его вынуждают дать взятку с целью предотвращения наступления вредных последствий его правоохраняемым интересам – наказывается.

2. Вымогательство взятки:

а) неоднократно

б) в крупном размере

в) должностным лицом, занимающим ответственную государственную должность – наказывается [1].

Неоправданно различаются меры наказания взяткодателей и взяткополучателей. На наш взгляд, меры наказания взяткополучателя и взяткодателя должны быть равными, поскольку бездачь не может быть получение взятки, поэтому общественная опасность этих деяний равноценна.

По действующему уголовному законодательству субъектом получения взятки является

только лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций, либо приравненное к нему лицо государственных органов. Однако материалы следственно-судебной практики нередко показывают, что получают взятки государственные служащие и служащие органов местного самоуправления (помощники акимов, референты должностных лиц, работники канцелярий и т.д.). Их деяния не менее общественно опасны, чем продажность участников профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов. Несмотря на это, указанные категории государственных служащих избавлены от уголовной ответственности за получение взятки. В связи с этим предлагается признать субъектом получения взятки всех государственных служащих, независимо от занимаемой должности и в ст.3 УК РК дать соответствующее понятие государственного служащего как субъекта преступления.

В действующем Уголовном Кодексе Республики Казахстан предусматривается освобождение от уголовной ответственности только взяткодателя, если он добровольно сообщил о даче взятки органу, имеющему право возбудить уголовное дело, или если имело место вымогательство взятки со стороны виновного лица. Но не предусмотрено освобождение от уголовной ответственности взяткополучателя, добровольно сообщившего о получении взятки органу, имеющему право возбуждать уголовное дело, даже в том случае, если подкуп сопровождался шантажом, угрозой, применением физического насилия. Исходя из вышеизложенного, предлагается введение в Уголовный Кодекс РК специальной нормы, предусматривающей освобождение от уголовной ответственности взяткополучателей.

Литература

- 1 Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V // <http://online.zakon.kz>
- 2 Постановления Верховного суда РК «О практике применения судами законодательства» об ответственности за взяточничество от 22 декабря 1995 г.

References

- 1 Ugolovnyj kodeks Respubliki Kazahstan ot 3 ijulja 2014 goda № 226-V // <http://online.zakon.kz>
- 2 Postanovlenija Verhovnogo suda RK «O praktike primenenija sudami zakonodatel'stva» ob otvetstvennosti za vzjatochničestvo ot 22 dekabrtja 1995 g.