

LOYS

ATTORNEYS AT LAW

Спорные вопросы квалификации преступлений коррупционной направленности

Признаки преступления коррупционной направленности*

- **надлежащий субъект (публичное должностное лицо (прим. к ст. 285 УК РФ), коммерческое должностное лицо (прим. к ст. 201 УК РФ))**
- **связь деяния со служебным положением субъекта**
- **обязательное наличие у субъекта корыстного мотива (деяние связано с получением им имущественных прав и выгод для себя или для третьих лиц)**
- **совершение преступления только с прямым умыслом**

* Указание Генпрокуратуры России N 487/11, МВД России N 1 от 12.07.2019 «О введении в действие перечней статей Уголовного кодекса Российской Федерации, используемых при формировании статистической отчетности»

ПЕРЕЧЕНЬ N 23

преступлений коррупционной направленности*

1. Преступления, относящиеся к перечню без дополнительных условий
2. Преступления, относящиеся к перечню при наличии определенных условий:
 - 2.1. наличие отметки коррупционной направленности основного преступления / 2.1 + международный акт
 - 2.2. наличие отметки о корыстном мотиве
 - 2.3. наличие отметки о совершении преступления надлежащим субъектом коррупционного преступления / 2.3 + корыстный мотив / 2.3 + корыстный мотив + время (дата) совершения преступления либо даты выявления
 - 2.4 наличие отметки о коррупционной направленности преступления, о совершении преступления надлежащим субъектом коррупционного преступления, с использованием своего служебного положения / 2.4 + корыстный мотив
3. Преступления, которые могут способствовать совершению преступлений коррупционной направленности, при наличии в статистической карточке сведений о совершении преступления, связанного с подготовкой, в том числе мнимой, условий для получения субъектом коррупционного преступления выгоды в виде денег, ценностей, иного имущества либо незаконного представления такой выгоды

*** Указание Генпрокуратуры России N 487/11, МВД России N 1 от 12.07.2019 «О введении в действие перечней статей Уголовного кодекса Российской Федерации, используемых при формировании статистической отчетности»**

Федеральный закон от 04.05.2011 № 97-ФЗ

«О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с совершенствованием государственного управления в области противодействия коррупции»

- дифференцирована ответственности за взяточничество в зависимости от размеров:
 - простая взятка - до 25 тысяч рублей;
 - взятка в значительном размере - от 25 тысяч рублей до 150 тысяч рублей;
 - взятка в крупном размере - от 150 тысяч рублей до 1 миллиона рублей;
 - взятка в особо крупном размере - свыше 1 миллиона рублей
- в качестве отдельного самостоятельного состава введена ответственность за посредничество во взяточничестве
- расширен перечень специальных субъектов за счет включения иностранных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций
- увеличены размеры штрафов за коммерческий подкуп, дачу взятки, получение взятки и посредничество во взяточничестве до стократной суммы коммерческого подкупа или взятки, но не более пятисот миллионов рублей;
- перечень преступлений, в результате совершения которых полученное имущество подлежит конфискации, дополнен за счет преступлений корыстной направленности, включенных в уголовный закон в последние годы

Федеральный закон от 03.07.2016 N 324-ФЗ

«О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации»

- в ст.ст. 184, 204, 290 УК РФ расширен перечень лиц, получающих встречное обогащение, за счет отнесения к ним других физических или юридических лиц, если обогащение передается по указанию должностного лица (коммерческого должностного лица)
- продолжена дифференциация ответственности за взяточничество (коммерческий подкуп) в зависимости от размера, введены самостоятельные составы ст. 204.2 (Мелкий коммерческий подкуп) и ст. 291.2 (Мелкое взяточничество)
- в качестве отдельного самостоятельного состава введена ответственность за посредничество в коммерческом подкупе (ст. 204.1 УК РФ)
- уточнен (расширен) круг лиц, в отношении которых возможна провокация взятки
- расширена вариативность видов наказаний за ряд коррупционных преступлений, санкции которых дополнены альтернативными видами наказаний с назначением дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на длительные сроки

Недостатки законодательной техники

ч. 1 ст. 204 УК РФ (Коммерческий подкуп)

Незаконные передача лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, оказание ему услуг имущественного характера, предоставление иных имущественных прав, а также **незаконное предложение этого имущества либо услуг**, за совершение действий (бездействие) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением

Термин «предложение» не отвечает критерию ясности, недвусмысленности правовой нормы и может вызвать неоднозначность его трактовки в правоприменительной практике

7) дополнить статьей 291.1 следующего содержания:

"Статья 291.1. Посредничество во взяточничестве

5. Обещание или **предложение** посредничества во взяточничестве -

наказывается штрафом в размере от пятнадцатикратной до семидесятикратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или штрафом в размере от двадцати пяти тысяч до пятисот миллионов рублей с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишением свободы на срок до семи лет со штрафом в размере от десятикратной до шестидесятикратной суммы взятки

Проблемы пенализации

положения ч. 5 ст. 291¹ УК РФ, предусматривающей в качестве одного из видов наказания за обещание или предложение посредничества во взяточничестве штраф в размере кратном от суммы взятки, нуждаются в дополнительном обсуждении, поскольку данный проектный состав является усеченным и будет считаться оконченным с момента предложения посредником во взяточничестве своих услуг, сумма взятки для квалификации данного вида преступления не подлежит доказыванию и, соответственно, вряд ли может быть основанием для размеров штрафа

7) дополнить статьей 291.1 следующего содержания:

"Статья 291.1. Посредничество во взяточничестве

5. Обещание или предложение посредничества во взяточничестве -

наказывается штрафом **в размере от пятнадцатикратной до семидесятикратной суммы взятки** с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или штрафом в размере от двадцати пяти тысяч до пятисот миллионов рублей с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишением свободы на срок до семи лет со штрафом в размере от десятикратной до шестидесятикратной суммы взятки

Признаки взятки

- а) это имущественное вознаграждение, которое носит материальный характер;
- б) оно вручается субъекту коррупционного преступления;
- в) наличие у субъекта корыстного мотива (деяние связано с получением им имущественных прав и выгод для себя или для третьих лиц)
- г) передача вознаграждения обусловлена совершением или несовершением в интересах дающего каких-либо действий, которые входят в компетенцию данного должностного лица и которые оно правомочно или должно выполнить в соответствии с возложенными на него служебными обязанностями, либо неправомερных действий, которые вытекают из служебного положения должностного лица или совершаются вопреки интересам службы



К объектам гражданских прав относятся вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права; результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага (ст. 128 ГК РФ)

К предмету вымогательства по смыслу статьи 163 УК РФ относится, в частности, чужое имущество, а именно вещи, включая наличные денежные средства, документарные ценные бумаги; безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, а также имущественные права, в том числе права требования и исключительные права.

Под правом на имущество, с передачей которого могут быть связаны требования при вымогательстве, в статье 163 УК РФ понимается удостоверенная в документах возможность осуществлять правомочия собственника или законного владельца в отношении определенного имущества

(п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.12.2015 N 56 "О судебной практике по делам о вымогательстве (статья 163 Уголовного кодекса Российской Федерации)"

Предметом взяточничества (статьи 290, 291 и 291.1 УК РФ) и коммерческого подкупа (статья 204 УК РФ), наряду с деньгами, ценными бумагами, иным имуществом, могут быть незаконное оказание услуг имущественного характера и предоставление имущественных прав.

Под незаконным оказанием услуг имущественного характера судам следует понимать предоставление должностному лицу в качестве взятки любых имущественных выгод, в том числе освобождение его от имущественных обязательств

Имущественные права включают в свой состав как право на имущество, в том числе право требования кредитора, так и иные права, имеющие денежное выражение, например исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (статья 1225 ГК РФ).

Переданное в качестве взятки или предмета коммерческого подкупа имущество, оказанные услуги имущественного характера или предоставленные имущественные права должны получить денежную оценку на основании представленных сторонами доказательств, в том числе при необходимости с учетом заключения эксперта

(п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 N 24 "О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях«)

Статья 290. Получение взятки (в ред. Федерального закона от 03.07.2016 N 324-ФЗ)

Получение должностным лицом, иностранным должностным лицом либо должностным лицом публичной международной организации лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества либо в виде незаконных оказания ему услуг имущественного характера, предоставления иных имущественных прав **(в том числе когда взятка по указанию должностного лица передается иному физическому или юридическому лицу)** за совершение действий (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если указанные действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо если оно в силу должностного положения может способствовать указанным действиям (бездействию), а равно за общее покровительство или попустительство по службе -

23. Если за совершение должностным лицом действий (бездействие) по службе имущество передается, имущественные права предоставляются, услуги имущественного характера оказываются не лично ему либо его родным или близким, а заведомо другим лицам, в том числе юридическим, и должностное лицо, его родные или близкие не извлекают из этого имущественную выгоду, содеянное не может быть квалифицировано как получение взятки (например, принятие руководителем государственного или муниципального учреждения спонсорской помощи для обеспечения деятельности данного учреждения за совершение им действий по службе в пользу лиц, оказавших такую помощь). При наличии к тому оснований действия должностного лица могут быть квалифицированы как злоупотребление должностными полномочиями либо как превышение должностных полномочий.

Если лицо, передавшее имущество, предоставившее имущественные права, оказавшее услуги имущественного характера за совершение должностным лицом действий (бездействие) по службе, осознавало, что указанные ценности не предназначены для незаконного обогащения должностного лица либо его родных или близких, содеянное им не образует состав преступления, предусмотренный статьей 291 либо статьей 291.1 УК РФ

ППВС РФ ОТ 09.07.2013 № 24

Корыстный мотив как признак взятки

«По смыслу закона получение взятки - преступление, совершаемое из корыстных побуждений, когда должностное лицо сознает, что материальные ценности ему переданы как взятка за совершение определенных действий, входящих в его служебные полномочия, в интересах взяткодателя» (См., например, Обзор судебной практики Верховного Суда РФ от 24.04.2002 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2002. № 8; Кассационное определение Верховного Суда РФ от 16.05.2012 № 16-О12-19 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 9).

Указание Генпрокуратуры России N 487/11, МВД России N 1 от 12.07.2019 «О введении в действие перечней статей Уголовного кодекса Российской Федерации, используемых при формировании статистической отчетности»

обязательное наличие у субъекта корыстного мотива (деяние связано с получением им имущественных прав и выгод для себя или для третьих лиц)

ВЫВОД: Передачу предмета взятки по указанию должностного лица иным физическим и юридическим лицам следует рассматривать как частный случай ее получения самим чиновником. Дополнение текста ч. 1 ст. 290 УК начинается с фразы "в том числе", т.е. указание должностного лица о передаче материальных ценностей иному физическому или юридическому лицу является способом получения взятки им самим. Используя такую схему, должностное лицо может рассчитываться с кредиторами, оплачивать услуги, которые в будущем будут оказаны ему или его родственникам

Преступление с множественностью участников

**Взяткополучатель + взяткодатель + ♦
иные соучастники и (или) посредник**



«Федеральным законом от 4 мая 2011 года № 97-ФЗ в Уголовный кодекс РФ введена статья 291-1 УК РФ, предусматривающая ответственность за посредничество во взяточничестве. Из диспозиции названной статьи следует, что содержание понятия «посредничество во взяточничестве» идентично понятию «пособничество во взяточничестве», ответственность за которое до введения в УК РФ статьи 291-1 УК РФ предусматривалась ст. 290 или ст. 291 УК РФ со ссылкой на ч. 5 ст. 33 УК РФ»

(Апелляционное определение Верховного Суда РФ от 21.11.2013 № 14-АПУ13-16СП // СПС Консультант плюс)

непосредственная передача взятки по поручению взяткодателя или взяткополучателя либо иное содействие взяткодателю и (или) взяткополучателю в достижении либо реализации соглашения между ними о получении и даче взятки

пособником признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы

Норма не может считаться законом, если она не сформулирована с достаточной степенью точности, позволяющей гражданину соотносить с ней свое поведение

«Принцип формальной определенности закона, предполагающий точность и ясность законодательных предписаний, будучи неотъемлемым элементом верховенства права, выступает как в законотворческой, так и в правоприменительной деятельности в качестве необходимой гарантии обеспечения эффективной защиты от произвольных преследования, осуждения и наказания.

Уголовная ответственность может считаться законно установленной и отвечающей требованиям статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации лишь при условии, что она адекватна общественной опасности преступления и что уголовный закон ясно и четко определяет признаки этого преступления, отграничивая его от иных противоправных и тем более - от законных деяний»

Постановление Конституционного Суда РФ от 27.05.2008 N 8-П «По делу о проверке конституционности положения части первой статьи 188 Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки М.А. Асламазян»



Юлия Радостева

Научный консультант, старший
юрист уголовно-правового
направления

LOYS Attorneys at law

24 Tokarey Street
Ekaterinburg, Russia
620028

Tel.: +7 (343) 310-24-27

E-mail: office@loys.law

www.loys.law