

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

Кафедра «Уголовное право и криминология»

030900.62 «Юриспруденция»

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Уголовно-правовой

(направленность (профиль))

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему «Злоупотребление должностными полномочиями, понятие, виды,
вопросы квалификации»

Студент

О.С.Ольхова

(И.О. Фамилия)

_____ (личная подпись)

Руководитель

О.Ю.Савельева

(И.О. Фамилия)

_____ (личная подпись)

Допустить к защите

Заведующий кафедрой

«Уголовное право и

криминология» к.ю.н., доцент Т.М.Клименко

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

_____ (личная подпись)

« _____ » 2016 г.

Тольятти 2016

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

Кафедра «Уголовное право и криминология»

УТВЕРЖДАЮ

Зав. кафедрой «Уголовное право и
криминология» _____

_____ Т.М.Клименко
(подпись) (И.О. Фамилия)

« » _____ 2015 г.

ЗАДАНИЕ
на выполнение бакалаврской работы

Студент **Ольхова Ольга Сергеевна**

1. Тема «**Злоупотребление должностными полномочиями, понятие, виды, вопросы квалификации**»
2. Срок сдачи студентом законченной бакалаврской работы – **20.05.2016 г.**
3. Исходные данные к бакалаврской работе: **Конституция РФ, Уголовный кодекс РФ, Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 №19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностными полномочий».**
4. **Содержание бакалаврской работы (перечень подлежащих разработке вопросов, разделов): Глава 1. Общая характеристика должностных преступлений; Глава 2. Уголовно-правовая характеристика злоупотребления должностными полномочиями**
5. Ориентировочный перечень графического и иллюстративного материала

6. Консультанты по разделам

Руководитель бакалаврской работы _____

(подпись)

О.Ю.Савельева

(И.О. Фамилия)

Задание принял к исполнению _____

(подпись)

О.С.Ольхова

(И.О. Фамилия)

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

Кафедра «Уголовное право и криминология»

УТВЕРЖДАЮ

Зав. кафедрой «Уголовное право и
криминология»

Т.М.Клименко

(подпись)

(И.О. Фамилия)

« ____ » _____ 2015 г.

**КАЛЕНДАРНЫЙ ПЛАН
выполнения бакалаврской работы**

Студента Ольховой Ольги Сергеевны

по теме «Злоупотребление должностными полномочиями, понятие, виды, вопросы
квалификации»

Наименование раздела работы	Плановый срок выполнения раздела	Фактический срок выполнения раздела	Отметка о выполнении	Подпись руководителя
Выбор и обоснование темы бакалаврской работы	До 15 октября 2015 г.	15.10.2015	Выполнено	
Подбор библиографии	До 15 декабря 2015 г.	15.12.2015	Выполнено	
Глава 1	С 15 января 2016 г. по 15 марта 2016 г.	15.02.2016	Выполнено	
Глава 2		15.03.2016		
Введение	До 15 апреля 2016 г.	15.04.2016	Выполнено	
Заключение		15.04.2016	Выполнено	
Оформление бакалаврской работы	До 1 мая 2016 г.	01.05.2016	Выполнено	
Представление бакалаврской работы на кафедру	Не позднее 20 мая 2016г.	20.05.2016	Выполнено	

Руководитель бакалаврской работы

_____ (подпись)

О.Ю.Савельева
(И.О. Фамилия)

Задание принял к исполнению

_____ (подпись)

О.С. Ольхова
(И.О. Фамилия)

АННОТАЦИЯ

Актуальность темы исследования. Должностные преступления, коррупция и преступления, связанные с ней, существуют в мире с древних времен. С развитием экономического рынка, произошел всплеск преступной деятельности. И это неудивительно, ведь с давних пор использование служебного положения в личных и корыстных целях стало приносить пользу и существенный доход. В европейских странах уже давно в законе прописан запрет на коррупционные действия. В России за незаконную деятельность, осуществленную с помощью должностных полномочий, предусмотрена ответственность по ст. 285 УК РФ.

Предметом исследования являются: правовая норма, предусматривающая ответственность за злоупотребление должностными полномочиями, судебная практика, теоретические концепции ученых-правоведов по данной теме.

Объектом исследования являются общественные отношения, связанные с уголовно-правовым противодействием злоупотреблению должностными полномочиями.

Целью является раскрытие сущности должностных преступлений в соответствии с российским законодательством.

Структура работы обусловлена целями и задачами исследования.

Объем работы в целом составляет 46 листов.

Содержание

Введение	6
Глава 1. Общая характеристика должностных преступлений	8
1.1. История развития законодательства о должностных преступлениях	8
1.2. Понятие должностного лица	13
Глава 2. Уголовно-правовая характеристика злоупотребления должностными полномочиями.....	23
2.1. Объективные признаки.....	23
2.2. Субъективные признаки.....	29
2.3 Квалифицированные и особо квалифицированные виды злоупотребления должностными полномочиями	35
Заключение	40
Список использованной литературы	43

Введение

Актуальность темы исследования. Должностные преступления, коррупция и преступления, связанные с ней, существуют в мире с древних времен. С развитием экономического рынка, произошел всплеск преступной деятельности. И это неудивительно, ведь с давних пор использование служебного положения в личных и корыстных целях стало приносить пользу и существенный доход. В европейских странах уже давно в законе прописан запрет на коррупционные действия. В России за незаконную деятельность, осуществленную с помощью должностных полномочий, предусмотрена ответственность по ст. 285 УК РФ.

Злоупотребление должностными полномочиями, закрепленное в ст. 285 УК РФ конкурирует с нормами, предусмотренными главой 23 УК; предусмотренными в главе 22 УК «Преступления в сфере экономической деятельности»; предусмотренными в других главах УК РФ.

Степень разработанности исследования. Анализу вопросов уголовной ответственности за служебные преступления, в том числе и за злоупотребление должностными полномочиями в науке уголовного права уделяли и продолжают уделять пристальное внимание.

Научная новизна работы определяется тем, что она является монографической работой, которая посвящена комплексному анализу признаков состава злоупотребления полномочиями на основе сравнительного исследования со смежным составом злоупотребления, должностными полномочиями, а также с учетом последних данных практики применения уголовно-правовых норм об этих преступлениях.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования являются общественные отношения, связанные с уголовно-правовым противодействием злоупотреблению должностными полномочиями. Предметом исследования являются: правовая норма, предусматривающая ответственность за

злоупотребление должностными полномочиями, судебная практика, теоретические концепции ученых-правоведов по данной теме.

Цель и задача бакалаврской работы – раскрытие сущности должностных преступлений в соответствии с российским законодательством.

Для достижения поставленной цели в ходе работы будут решены следующие задачи:

1. Анализ истории развития должностных преступлений.
2. Определение понятие должностного лица.
3. Изучение состава преступления предусмотренную статьей 285 УК РФ.

Теоретическая основа исследования. На сегодняшний день, существует большое количество научной и правовой литературы посвященной злоупотреблению должностных полномочий, таких авторов как: А.Я. Аснис, Е.В. Благова., А.В. Галахова, Л.Д. Гаухмана, С. Гордейчика, М. Ю. Горлач, С.В. Изосимова, А. Квициния, С.Г. Келина, И.А. Клепицкого, Ю.П. Кравец, А.И. Кирпичников, Н.М.Ковалев, С.О. Макаров, Ю.И. Ляпунова, Г.К. Мишин, А.В.Наумова, А.И. Рарога, И.И.Слуцкого.

Нормативная база исследования. Нормативная база работы состоит из Конституции РФ, Уголовного кодекса РФ, постановлений Пленума Верховного суда РФ и иных уголовно-правовых норм.

Методы и методика исследования. Для написания бакалаврской работы был использован теоретический метод, общенаучный метод, формально-логический метод толкования права, исторический метод, метод обобщения, сравнительно-правовой и логико-юридический методы.

Структура бакалаврской работы. Работа состоит из введения, двух глав, объединяющих пять параграфов, заключения и списка использованной литературы.

Глава 1. Общая характеристика должностных преступлений

1.1. История развития законодательства о должностных преступлениях

В уголовном законодательстве первоначально для пресечения должностных злоупотреблений использовались не только уголовно-правовые средства, но и другие меры государственного воздействия.

«В период удельно-вечевого правления древнерусского государства (XI в.) существовали три основных органа - великий князь, вече и дружинная дума (совет при князе)»¹.

«Если уставные правила нарушал князь, то община на него ополчалась, хотя, убийство нарушившего установленные ограничения не допускалось. По между княжескому уговору князь подлежал суду и наказанию в виде лишения власти союзом князей. «В Новгороде и Пскове, а также в других землях князя подлежали суду веча: в 1136 г. новгородцы судили князя Всеволода за неисполнение им обязанностей князя как вождя и правителя, в 1209 г. в Новгороде судили и казнили посадника за превышение власти (незаконное наложение податей)»².

По выражению Благова Е.В. «составление мятежных скопищ было обыкновенным явлением при вечаевоом складе общества»³

«Первоначально общины имели право на раскладку повинностей и податей между собой, и решение об их распределении принималось выборными доверенными людьми данной местности»⁴. «В компетенции вече находилось решение наиболее важных жизненных вопросов, однако оно было не в состоянии само вырабатывать пространные решения и проводить их в

¹Альгин А.П. Риск и его роль в общественной жизни. - М., 2012. – С. 47

² Аснис А.Я. Уголовная ответственность за служебные преступления. - М., 2014. - С. 341

³ Благов Е.В. Квалификация преступлений (теория и практика). - Ярославль, 2013. - С.654

⁴ Власть: Криминологические и правовые проблемы/Отв. ред. А.И. Долгова, Н.Н. Даниленко. - М., 2011. – С.289

жизнь. Для этого были предназначены выборные органы исполнительной власти - посадник и тысяцкий. Посадник не получал определенного жалования, а пользовался доходами с волостей»⁵.

«Чем больше развивалась военная деятельность князей и их дружинников, тем меньше становилось значение органов местного самоуправления. Вече стало находиться в непосредственном ведомстве князей».⁶

Наместники собирали судебные и торговые пошлины, часть которых они присваивали себе в свою пользу, за выполнение тех или иных действий служебного характера. Злоупотребление должностным полномочием выражалось, главным образом, в излишних поборах с населения.

«В Русской Правде, первом русском законодательном сборнике (XI в.) не содержалось как таковых норм, направленных на борьбу со злоупотреблениями должностных лиц. Очевидно, таких преступлений не могло быть до тех пор, пока нарушенное право восстанавливалось самим потерпевшим. Как и в первых установлениях, содержащихся в нормах обычного права, в целях упорядочения единых норм по обеспечению наместников в Русской Правде было сделано указание на размеры этого обеспечения общиной (статьи 41, 42, 43 Русской Правды Краткой редакции и статьи 9, 86, 96, 97, 107 и 109 Русской Правды Пространной редакции)».⁷

«Помимо установлений Русской Правды интересен также другой древнерусский законодательный сборник, пособие для судей - «Мерило праведное» (вторая половина XIII в.), первая часть которого содержала установления о праведных и неправедных судах»⁸.

⁵ Овсянко Д.М. Административное право и Уголовное право: учебное пособие.- М.: Юрист, 2001. – С.93

⁶ Уголовное право. Общая часть: учебник в трех частях Ч.1./Под ред.Н.А. Беляева. - СПб.: СПбГУ, 2002. – С.178

⁷ Уголовное право РФ. Особенная часть: учебник/под ред. Б.В. Здравомыслова.- М.: Юрист, 2001. – С.962

⁸ Гаухман Л.Д. Квалификация преступлений: закон, теория, практика. - М., 2012. – С.365

Для охраны населения от злоупотреблений должностными полномочиями со стороны управляющих, издавались специальные уставные грамоты, которые также являлись законодательными актами, с помощью которых государственная власть осуществляла контроль над деятельностью аппарата местного управления.

К таким документам можно отнести - Двинская (1397 - 1398 г.г.) и Белозерская (1488 г.) уставные грамоты, Запись о душегубстве (1456-1462 г.г.).

В грамотах упоминаются такие преступления как излишние поборы и «посулы». После издания грамот, урегулировались поборы, необходимые для содержания наместника и выполнения им своих должностных обязанностей, порядок распределения и количество посулов (ст. 8 Двинской уставной грамоты, ст. 4 Записи о душегубстве, ст.ст. 2, 9, 16 грамоты). В ст. 1 Белозерской уставной грамоты говорится о так называемом «въезжем корме», который взимается кормленщиком по прибытию к месту своей службы, размер корма не был установлен, что позволяло наместнику осуществлять неограниченные поборы.

Записи о душегубстве регламентировали судебную деятельность управляющих лиц (ст.6). Белозерская уставная грамота была своего рода помощником для местного населения и тщательно регламентировала всевозможные повинности населения по отношению к государственной власти - наместникам, детально разработанные административные и судебно-финансовые полномочия должностных лиц, ограничивающих дозволенное от недозволенного.

Так же сделаны первые успешные шаги в представлении законодателя относительно несправедности поступков: в грамотах указывались нормы обеспечения наместников и различных пошлин, так же проведена граница между дозволенным и недозволенным, выделяются посулы разрешенные и «тайные». Наместнику строго запрещалось расширять понятие самосуда (ст. 6 Двинской уставной грамоты).

«Следовательно, непосредственным объектом состава превышения должностных полномочий являются интересы конкретного органа государственной власти, государственной службы или службы органов местного самоуправления, а также интересы и законные права населения.

Как справедливо отмечает А.Я. Аснис, «определение содержания объекта служебных преступлений основано на дефиниции общего объекта преступления, однако на нем мы не останавливаемся, т.к. он един для всех преступных посягательств».⁹

В дальнейшем законодательство сначала смягчало, вскоре ужесточало санкции за должностные преступления. Но самым главным остается то, что уголовная ответственность за должностные преступления существовала.

Так, в статье 401 Уложения о наказаниях уголовных и исправительных 1845 года, говорится о мздоимстве - получение каких-либо благ, путем совершения законных действий либо бездействий на службе, лицом, который состоит на государственной или общественной службе. Либо получение тем же лицом каких-либо благ, но путем совершения незаконных действий либо бездействий, т.е.- лихоимство, которые указываются в статье 402 Уложения о наказаниях уголовных и исправительных 1845 года. Данные преступления могли совершаться в любой системе власти. Размеры и виды благ, а так же ущерб причиненный обществу не устанавливался данным уложением¹⁰.

В 1917 году после Октябрьского переворота начался процесс создания нового законодательства. Стали издаваться отдельные акты, которые устанавливают уголовную ответственность за опасные преступления для нового строя. К таким относилась уголовно-правовая норма о взяточничестве, которая содержалась в декрете СНК от 08.05.1918 года¹¹.

Особенная часть Уголовного кодекса РСФСР от 27 октября 1960 года предусматривала нормы, которые содержались в специальной главе - VII

⁹ Аснис А.Я. Уголовная ответственность за служебные преступления. - М.,2014.- С.289

¹⁰ Двинская уставная грамота 1397-1398 гг. Российское законодательство X-XX веков.- М.: Юрид. лит, 1985. - С. 159.

¹¹ Сборник постановлений Пленума Верховного Суда РСФСР 1961-1971 гг. – М., 2001.- С.168

«Должностные преступления» (ст.170-175), предусматривающую ответственность за должностные преступления.

Предмет преступления в УК РСФСР был представлен только в должностном подлоге в ст. 175. «О предмете так же шла речь в преступлении за дачу - получении взятки».

В ст. 170 УК РСФСР сформулировано понятие о должностном лице. Должностное лицо – это лицо, постоянно или временно осуществляющее функции государственной или гражданской службы, а так же постоянно или временно занимающие должности в государственных и общественных организациях, связанные с выполнением своих обязанностей и полномочий.

В главу VIII «Преступления против правосудия» УК РСФСР были помещены отдельные должностные преступления, которые имели специальный характер. К таким относится: Принуждение к даче показаний (ст.179), привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст.176). Так же в главе «Преступления против собственности» существует состав преступления, который можно отнести к должностным преступлениям – хищение государственного имущества путем злоупотребления должностным лицом своего служебного положением.

В период развития и существования СССР, к уголовной ответственности были привлечены и осуждены должностные лица, которые занимали государственные посты, в основном за такие преступления как: взяточничество, хищение имущества, злоупотребление должностными полномочиями, дача и получение взятки.

После распада ССР количество должностных преступлений возросло и приобрело массовость.

В связи с принятием Уголовного кодекса РФ в 1996 году, должностные преступления сформулированы особенной части УК РФ и находятся в разделе X «Преступления против государственной власти» в главе 30 УК РФ «Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления».

Таким образом, следует отметить, что злоупотребление должностными полномочиями является далеко не новым преступлением, которое характерно для российского уголовного законодательства, а наоборот, берет начала еще в середине XI в. Так же во времена СССР в уголовном законодательстве была предусмотрена уголовная ответственность за злоупотребление должностными полномочиями, которые совершали должностные лица.

В любой период развития и существования государства существовали нормы, при которых государство регулировала деятельность должностных лиц. В дореволюционном, советском и российском законодательствах, нормы, которые регулировали преступления о злоупотреблении должностных полномочий, схожи между собой, а именно в составе преступления.

Сходством между советским и российским законодательством является то, что в СССР и конкретно РСФСР не разграничивали между собой преступления совершенные должностными лицами органов государственной власти и руководством предприятий. Это связано с тем, что во все времена вся экономика регулировалась непосредственно государством, в результате чего различием в положении виновных людей действительно можно было пренебречь.

Так же необходимо отметить, что Уголовный кодекс РФ сохранил многовековую историю развития законодательства о злоупотреблении должностными полномочиями, но и установил нормы, являющиеся для российского законодательства новыми.

1.2. Понятие должностного лица

В российском законодательстве нет определенного понятия должностного лица. Определение «должностное лицо» как субъекта преступлений, предусмотренного главой 30 УК РФ, дано в примечании 1 к статье 285 УК РФ.

В соответствии с примечанием 1 к ст. 285 УК РФ «должностными признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, государственных компаниях, государственных и муниципальных унитарных предприятиях, акционерных обществах, контрольный пакет акций которых принадлежит Российской Федерации, субъектам Российской Федерации или муниципальным образованиям, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ».

Исходя из понятия, можно выделить три основные группы признаков, которые характеризует лицо как должностное.

К ним следует отнести:

- Характер выполняемых лицом своих должностных полномочий;
- Правовое основание наделения полномочий;
- Круг государственных органов, учреждений и организаций, в которых исполняет свои обязанности должностное лицо¹².

Характер выполняемых должностным лицом функций позволяет четко разграничить круг лиц, которые являются должностными, и исключить из него круг лиц, которые и находятся на работе или службе в государственном учреждении или иной государственной организации, но выполняют иные технические функции¹³.

Организационно-распорядительные функции (не связанные с управлением коллективом), которые лицо выполняет в органе исполнительной власти, довольно трудно отграничить от полномочий по осуществлению функций органов исполнительной власти, т.е. функций представителя власти: реализация в конкретном случае и властных, и организационно-

¹² Хеллман А. Злоупотребление полномочиями: Учебное пособие. - М., 2012. – С. 258

¹³ Демидов У.В. Должностные преступления. - М., 2011. – С.289

распорядительных полномочий по определению влечет юридические последствия.

Например, когда речь идет о разрешении какой-либо деятельности (выдаче лицензии) либо регистрации. Высший судебный орган, насколько можно судить по публикуемым им решениям, не настаивает на обязательном разграничении функций представителя власти и организационно-распорядительных полномочий в указанных случаях, признавая лицо должностным по обоим из названных оснований¹⁴.

В соответствии с п.5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 №19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностными полномочий»¹⁵ (далее – Постановление Пленума ВС РФ от 16.10.2009г. №19) административно-хозяйственные функции состоят в управлении и распоряжении имуществом, а также контролем за его движением, расходом, хранением и т.д. Под такими полномочиями следует понимать предоставленные лицу право и обязанность самостоятельно решать вопрос о юридической судьбе имущества: о реализации товара, об использовании имущества путем передачи его в аренду, о выдаче кредитов и т.п.

Возложенная на лицо обязанность производить по указанию лиц, уполномоченных на распоряжение имуществом, чисто технически перемещение имущества, его выдачу другим лицам, доставку, использование в производственной деятельности (соответствующими полномочиями наделены, например, водитель-экспедитор-инкассатор, кассир, рядовой бухгалтер) не означает наличия у него полномочий по распоряжению, управлению имуществом¹⁶.

Должностное лицо является представителем власти. Как у любого представителя власти существуют задачи, которые он осуществляет путем

¹⁴ Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 26 июня 2002 г. №386п02пр // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2002. - №11.

¹⁵ Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2009. - №12

¹⁶ Волженкин Б.В. Служебные преступления. - СПб., 2005. - С.95.

выполнения своих должностных обязанностей, распоряжений и других предписаний, или непосредственно выполняющий свой служебный контракт.

Не всегда представители власти непосредственно общаются только с людьми (подбирают кадры, руководят подчиненными, обеспечивают план и т.п.), но и могут распоряжаться материальными ценностями (хранение ценных вещей, реализация услуг, совершение сделок и т.п.)¹⁷.

Например, в Курганской области был вынесен обвинительный приговор бывшему заместителю губернатора Курганской области, в совершении преступления предусмотренной частью 2 и 3 статьи 160 УК РФ и частью 2 статьи 285 УК РФ. А именно, злоупотребление должностными полномочиями, лицом, занимающим государственную должность субъекта РФ, а так же растрата, с использованием своего служебного положения группой лиц по предварительному сговору в особо крупной размере. Заместитель губернатора похитил у госпредприятия более 7 млн. рублей, путем скупки товара по ценам значительно выше среднерыночных.¹⁸

В большинстве случаев, должностные лица одновременно выполняют функции по организационно-распорядительной и административно-хозяйственной деятельности.

Обязательным условием, который позволяет определить субъект должностного преступления, является совершение должностным лицом действий (бездействий), имеющее юридическое значение и которое обусловлено служебной необходимостью, при выполнении своих полномочий.

К правовым основаниям наделения лица соответствующими функциями относятся – служебный контракт, закон, устав, инструкция, приказ или иной нормативно-правовой акт назначения на должность, в котором прописаны права и обязанности лица, постоянно или временно занимающего должность¹⁹.

¹⁷ Манин Р.П. История права. - СПб., 2014. – С.457

¹⁸ Определение районного суда Курганской области от 11.12.2009 № 75-УД986 //http://base.consultant.ru/

¹⁹ Ваучер К.У. Уголовное право. - СПб., 2013. – С. 514

В соответствии с примечанием к ст. 285 УК РФ, лица, которые не назначены на соответствующие должности, но фактически выполняют функции должностного лица, могут признаваться должностными, если они выполняют организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности, а также функции представителей власти по специальному полномочию. Специальное полномочие должностного лица предоставляет управомоченный на это орган, должностное лицо, трудовой коллектив. Специальное полномочие обязательно оформляется приказом, решением трудового коллектива и т.п.²⁰.

Обязательным признаком должностного лица является принадлежность учреждения или органа государственной власти, в котором работает или служит лицо, к государственным, муниципальным и органам местного самоуправления. В соответствии с УК РФ к ним относятся - государственные органы, органы местного самоуправления, государственные и муниципальные учреждения, а также Вооруженные Силы РФ, другие войска и воинские формирования РФ. Не относятся к должностным лицам, лица, работающие в общественных и коммерческих организациях. Такие лица несут ответственность по ст. 201-204 УК РФ²¹.

Выделяют четыре уровня должностных лиц, в соответствии с положениями, и содержащимися в ст. 285 УК РФ и в главе 30 УК РФ норм.

Первый уровень – должностные лица, которые занимают государственные должности РФ. В соответствии с примечанием 2 к ст. 285 УК РФ - это лица, занимающие должности, устанавливаемые Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий государственных органов

²⁰ Голдман М. История права. - М.: ФСПИ «Тренды», 2014. – С. 455

²¹ Квициния А. Должностные преступления: уголовно-правовые и криминологические аспекты. - Тбилиси, 2012. – С. 643.

(Президент РФ, Председатель Правительства РФ, Председатели палат Федерального Собрания РФ, федеральные министры и т.д.)²².

Перечень государственных должностей РФ содержится в Реестре государственных должностей федеральных государственных служащих.²³

Второй уровень - должностные лица, которые занимают государственные должности субъектов РФ. «В соответствии с примечанием 3 к ст. 285 УК РФ- это лица, занимающие должности, устанавливаемые конституциями или уставами субъектов РФ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов (президенты республик, губернаторы краев, областей, депутаты законодательной (представительной) власти и т.д.).

Субъектами преступлений, предусмотренных ч.2 и ч.3 ст. 285 УК РФ могут быть должностные лица первого и второго уровня.

Третий уровень – должностные лица, которые занимают должности главы органа местного самоуправления. В соответствии со ст. 16 Федерального закона от 6 октября .2003г. №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ»²⁴ (далее – Закон от 06.10.2003г. №131-ФЗ) глава органа местного самоуправления избирается на территории муниципального образования и наделяется собственной компетенцией по решению вопросов местного значения. Субъектом преступлений, предусмотренных ч.1 и ч.3 ст. 285 УК РФ является глава органа местного самоуправления.

В ст. 2 Закона от 06.10.2003г. №131-ФЗ приводится определение должностного лица местного самоуправления.

Должностное лицо - выборное либо работающее по контракту (трудовому договору) лицо, выполняющее организационно-распорядительные функции в органах местного самоуправления и не относящееся к категории

²² Указ Президента РФ от 11 января 1995 г. №32 «Сводный перечень государственных должностей РФ» //Собрание законодательства РФ.- 1995. - №11-12.

²³ Указ Президента РФ от 3 сентября 1997г. №981 «Об утверждении перечней государственных должностей Федеральной государственной службы»// Собрание законодательства РФ.- 1997. - №36. - Ст. 4129.

²⁴ Федеральный закон от 6 октября 2003г. №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» // Собрание законодательства РФ. - 2003. - № 40. - Ст.3822

государственных служащих; выборное должностное лицо местного самоуправления - должностное лицо, избранное населением непосредственно или представительным органом местного самоуправления из своего состава, наделенное согласно уставу муниципального образования полномочиями на решение вопросов местного значения».

Четвертый уровень – иные должностные лица, которые отвечают общим признакам в примечании 1 к ст. 285 УК РФ.

Должностные лица, которые относятся к трем первым выше названным уровням, должны обладать такими признаками как: вменяемость и достижение общего возраста наступления уголовной ответственности – 16 лет.

Исполнителями преступлений являются лица, имеющие специальные признаки. В качестве организаторов и пособников, а так же подстрекателей, могут быть иные лица, которые используют должностное положение своего исполнителя. Данные действия (бездействия) следует квалифицировать в соответствии со статьями предусмотренными главой 30 УК РФ со ссылкой на ст. 33 УК РФ²⁵.

В заключении следует отметить, что при выделении четырех уровней, в качестве классифицирующих признаков собраны особенности полномочий должностных лиц. Это очень важно, потому что данные преступления посягают на интересы службы, в связи со злоупотреблением должностных полномочий.

При квалификации преступления должностных лиц следует учесть тот факт, что лицо не просто занимает определенную должность, а совершает деяние при осуществлении или в связи с осуществлением служебных полномочий, которые и придают ему статус должностного лица. Нельзя признавать должностными лицами тех, кто выступает в качестве подставного лица и лишь инсценирует управленческую деятельность.

Следовательно, специфическими признаками представителя власти являются:

- а) нахождение лица на государственной или иной службе;

²⁵ Трайнин А.Н. Должностные преступления. - М.: Экономика, 2014. – С. 118

б) наделением должностного лица полномочиями в отношении лиц, которые не находятся в непосредственной служебной подчиненности.

Властное полномочие – это право представителя власти предписывать определенное указание на основе самостоятельного решения. Поэтому не следует говорить о представителе власти в таких ситуациях, когда лицо внешне обладает некой «властью» (охранник, вахтер и т.п.), но не может принимать самостоятельных управленческих решений. Такие лица являются всего лишь исполнителями властных предписаний своего руководства, и ни имеют отношения к должностным лицам²⁶.

Само понятие должностного лица, многократно используется Конституции РФ В ст. 41 Конституции РФ, говорится об ответственности должностных лиц, которые скрыли факты, создающую угрозу для жизни и здоровья людей. В ст. 46 Конституции РФ так же говорится, что решения и действия, либо бездействия органов государственной власти, общественных объединения, должностных лиц и органов местного самоуправления, могут быть обжалованы в судебном порядке.

Следует отметить, что ранее судами применялось Постановление Пленума Верховного Суда от 30 марта 1990 года №4 «О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или служебным положением, превышении власти или служебных полномочий, халатности и должностном подлоге» (далее по тексту – Постановление 1990 г.).

Теперь же вся судебная практика по делам предусмотренной главой 30 УК РФ обобщена в Постановлении Пленума ВС РФ от 16.10.2009 г. №19.

Заметим, что не так давно – Федеральным законом от 13 июля 2015г. №265-ФЗ²⁷ были внесены изменения в УК РФ, которые, в частности, коснулись п.1 примечаний ст.285 о понятии должностного лица. А именно, расширен круг субъектов, относимых к должностным лицам: теперь помимо уже известных, таковыми признаются лица, выполняющие организационно-

²⁶ Уголовное право. Общая часть: Учебник в трех частях Ч.1./Под ред. Н.А. Беляева.- СПб.: СПбГУ, 2005. - С.98

²⁷ Собрание законодательства РФ.- 2015. - № 29. - Ст. 4391

распорядительные, административно-хозяйственные функции в «государственных компаниях, государственных и муниципальных унитарных предприятиях, акционерных обществах, контрольный пакет акций которых принадлежит Российской Федерации, субъектам Российской Федерации или муниципальным образованиям». Государственные компании весьма схожи с государственными корпорациями, эти юридические лица фактически выполняют функции государственных органов²⁸. Поэтому долгое отсутствие в УК РФ упоминания о государственных компаниях как месте осуществления должностными лицами управленческих функций было не вполне логичным.

Предложения о признании должностными лицами субъектов, выполняющих управленческие функции в государственных или муниципальных унитарных предприятиях, в науке уголовного права вносились в течение всего времени действия нынешнего УК РФ. Обращалось внимание на публичный статус таких лиц²⁹.

Но весьма вероятны сложности при квалификации деяний управленцев таких организаций по признаку субъекта, в связи с тем, что в законодательстве не урегулирован вопрос о размере доли «контрольного пакета акций». В итоге – отсутствие единообразной практики применения норм о должностных преступлениях названных лиц, поскольку в одних случаях такие управленцы будут признаваться должностными лицами, в других – нет.

Представляется, что применительно к п.1 примечаний к ст.285 УК РФ под акционерными обществами, контрольный пакет акций которых принадлежит РФ, субъектам РФ или муниципальным образованиям, следовало бы понимать только акционерные общества, где перечисленным субъектам принадлежит более 50% обыкновенных акций. Это соответствовало бы п.1, п.2 ст.49, ст.59 Федерального закона от 26.12.1995 №208-ФЗ «Об акционерных обществах»³⁰ и

²⁸ Саркисов А.К. Государственные корпорации и государственные компании в законодательстве Российской Федерации // Административное и муниципальное право. - 2010. - №2. - С.36-42.

²⁹ Борков В.Н. Уголовно-правовое предупреждение коррупции: монография. - Омск: Омская академия МВД России, 2014. - С.69-71.

³⁰ Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 1. - Ст. 1

способствовало бы стабильности правоприменительной практики. Считаем, что разъяснениями по данному вопросу необходимо дополнить Постановление Пленума ВС РФ от 16.10.2009г. №19.

Глава 2. Уголовно-правовая характеристика злоупотребления должностными полномочиями

2.1. Объективные признаки

В качестве основного объекта злоупотребления должностных полномочий выступают общественные отношения, которые регулируют нормальную деятельность государственного аппарата, аппарата местного самоуправления. В качестве дополнительного объекта выступают права и законные интересы граждан, организаций, интересы общества и государства.

Объективная сторона преступления характеризуется тремя признаками:

- осуществление должностным лицом полномочий, вопреки интересам службы, интересам и правам граждан и организациям;
- наступление общественно опасного последствия, в связи с осуществлением своих полномочий;
- наличие причинной связи между действием (бездействием) лица и наличием общественно опасного последствия.

Должностным злоупотреблением является такое действие (бездействие) должностного лица, которое относится к служебным полномочиям, и было связано с осуществлением своих прав и обязанностей, вопреки интересам службы.

Строгое толкование ст.285 УК РФ позволяет, как отмечал В.Б. Волженкин, отнести к должностному злоупотреблению только такое бездействие, которое входит в полномочия должностного лица³¹. Однако полномочия по бездействию представить себе довольно сложно, во всяком случае, в судебной практике такая формулировка не встречается, а по ст.285 УК РФ практика квалифицирует бездействие должностного лица, состоящее в несовершении им действий по службе, которые оно должно было совершить при наступлении определенных обстоятельств.

³¹Волженкин В.Б. Указ. соч. С.103

Правильность данной позиции подтверждает Постановление Пленума ВС РФ от 16.10.2009г. №19, в абз.2 п.15 которого указано, что ответственность по ст.285 УК РФ наступает также и за умышленное неисполнение должностным лицом своих обязанностей в том случае, если подобное бездействие было совершено из корыстной или иной личной заинтересованности, повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства.

При обеспечении правильного применения нормы о злоупотреблении должностными полномочиями, необходимо установить круг и характер прав и обязанностей должностного лица, закон, мотив, цель и обстоятельства преступления, наличие причинной связи между нарушением или неисполнением своих должностных обязанностей и наступившими последствиями.

К служебным полномочиям следует относить права и обязанности должностного лица, которыми оно наделено законом. Отсюда следует, что служебными полномочиями признаются те действия, которые существуют в его служебной компетенции, права и обязанности лица, возложенные на него законом. Если деяние не входит в полномочия или компетенцию должностного лица, то данное деяние не рассматривается как злоупотребление должностными полномочиями.

Следует разграничивать понятие злоупотребление должностными полномочиями и злоупотребление должностным положением. Служебное полномочие определяется законом, либо иным нормативным правовым актом. Должностные инструкции и приказы содержат порядок выполнения действий и процедуру исполнения прав и обязанностей, но не устанавливают нормы права и не влияют на содержание полномочий должностного лица.

Так же не образуют состав использование должностным лицом своего авторитета, для совершения неправомерных действий. Авторитет относится к моральной категории и не рассматривается как признак злоупотребления должностным положением. Так же использование личных отношений, не

связанных с занимаемой должностью, не рассматривается как злоупотреблением должностным положением.

В случае, когда должностное лицо злоупотребляет должностным положением для устранения опасности, либо непосредственно идет угроза личности, законным интересам общества или государства, и нет возможности устранить данную опасность иначе, то такое деяние не может быть преступным, при условии, что не было допущено превышение пределов крайней необходимости.

Этой точки зрения придерживается и Б.В. Волженкин, утверждавший, что не могут быть признаны преступными в соответствии с положениями закона о крайней необходимости действия должностного лица, связанные с нарушением каких-либо правил, положений, инструкций, если они были совершены в целях предупреждения вредных последствий, более значительных, чем фактически причиненный вред, когда этого нельзя было сделать другими средствами (ст.39 УК РФ), а также при обоснованном риске (ст.41 УК РФ)³².

В.И. Радченко занимает похожую позицию, в соответствии с которой в случае чрезвычайных обстоятельств (стихийных бедствий, промышленных катастроф, террористических актов и т.п.) должностным лицам приходится предпринимать действия, формально нарушающие требования нормативных актов, регулирующих деятельность организаций, но направленные на защиту общественных интересов и личных интересов граждан. Вред при этом ущербе должен оцениваться с учетом ст.39 и ст.41 УК РФ, предусматривающих основания для освобождения от уголовной ответственности лиц, действующих в таких условиях³³.

Так же не могут быть признаны злоупотреблением должностным положением, в случае, когда должностное лицо совершило преступление, повлекшее за собой причинение вреда, но оно было совершено при исполнении приказа или распоряжения.

³² Волженкин Б.В. Указ. соч. С.104-105.

³³ Научно-практическое пособие по применению УК РФ / Под ред. В.М. Лебедева. - М., 2005. - С.674

Злоупотребление должностными полномочиями выражается в различных формах – использование целевых денежных средств не по назначению, нарушение финансовой дисциплины, сбыт или отпуск каких-либо ценностей по заниженным ценам, извлечение выгоды без изъятия и обращения чужого имущества в свою пользу, использование труда, помещений, транспортных средств в личных целях без оплаты, заключение договоров на заведомо невыгодных условиях и т.д.

Например, злоупотреблением должностными полномочиями были признаны действия директора МОУ СОШ № 129, который не желая выплачивать 10 учащимся школы денежные средства в общей сумме 50 000 рублей, перечисленные городским отделом занятости населения на счет школы за работу учащихся по благоустройству города. Директор обязал классного руководителя подписать платежную ведомость у школьников о получении ими денежных средств (по 1 000 рублей). После чего директор дал распоряжение главному бухгалтеру о выдаче денежных средств для нужд школы. Уголовное дело в отношении директора судом прекращено, в связи с его деятельным раскаянием. Постановление суда в кассационном порядке не обжаловалась.³⁴

Использование своих служебных полномочий, своеобразная форма осуществления прав и обязанностей должностного лица. И почти всегда предполагает активную форму поведения, в виде действия. Но судебная практика не исключает и совершение преступления путем бездействия. Для этого необходимо определить, какие обязательные предписания лицо должно было выполнить, входит ли совершение невыполненных действий в компетенцию лица и возлагается ли на лицо обязанность совершения действий, а так же необходимо выяснить, имеется ли у лица фактическая возможность совершения ожидаемых от него действий. Только при совокупности данных условий можно говорить о бездействии лица.

³⁴ <http://base.consultant.ru/>

Так, главный лесничий ФГУ «Лесхоз Петровский» был признан судом виновным, в том, что он вопреки своим должностным обязанностям по пресечению пользования лесным фондом без соответствующих документов, а так же по осуществлению государственного контроля за состоянием, использованием и владением лесов, установленными должностной Инструкцией по организации и проведения государственными органами управления лесным хозяйством и государственного контроля за состоянием, использованием, охраной и защитой лесов в РФ (утв. Приказом Федеральной службы лесного хозяйства № 224 от 24.10.1994), зная о незаконной вырубке лесов на своем участке, из корыстных побуждений, не пресек их противоправные действия и скрыл правонарушение от управления Росприроднадзора.³⁵

Совершение лицом преступного деяния вопреки интересам службы уже говорит о незаконности. Любое должностное преступление уже нарушает определенные правовые предписания, при этом преступление формально может осуществляться в пределах своих полномочий, но с нарушением закона, либо при противоречии выполненного действия общими задачами, требованиями к государственным органам.

Деяние, совершаемое вопреки интересам службы, объективно противоречит как общим задачам и требованиям, предъявляемым к государственному аппарату и аппарату органов местного самоуправления, так и задачам, выполняемым отдельными управленческими системами и звеньями, нарушает основные принципы и методы работы³⁶.

Состав данного преступления материальный. Преступление считается оконченным в момент наступления последствий. Последствия должны выражаться в виде существенных нарушенных прав и законных интересов граждан, организаций, а так же обществу и государству, либо при наступлении тяжких последствий. В случае, если отсутствуют указанные последствия и вред признан несущественным, то состав преступления исключается.

³⁵ <http://base.consultant.ru/>

³⁶ Комментарий к Уголовному Кодексу Российской Федерации / Под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова. - М., 2009. - С.1078.

Существенное нарушение охраняемых законом интересов общества и государства можно видеть в создании помех и сбоев в работе государственных органов и органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, подрыве авторитета органов государственной власти и местного самоуправления, сокрытии и попустительстве совершению серьезных преступлений и т.п.³⁷

При решении вопроса о существенности причиненного вреда, следует учесть степень отрицательного влияния противоправного деяния на работу органов государственной власти или государственного учреждения, размер и характер понесенного материального ущерба, количество потерпевших, тяжесть вреда и т.п.

Существенное нарушение прав и интересов может выражаться в причинении материального, морального вреда, в нарушении деятельности учреждения, в выпуске недоброкачественной продукции в значительном размере и т.д. В каждом случае наличие существенного нарушения прав и интересов граждан и организаций определяется судом.

Материальный вред может быть причинен в результате серьезной аварии на производстве из-за нарушения технологического режима должностным лицом, в результате упущенной выгоды при срыве переговоров о поставках сырья, остановке производства, заключении невыгодных контрактов и т.п.

Моральный вред причиняется в случае нарушения трудовых, жилищных и иных прав и интересов граждан, например, незаконного увольнения, отказа в предоставлении жилой площади³⁸.

В международном уголовном праве в качестве нарушения прав человека должностными лицами признается причинение вреда вследствие «безразличного отношения властей к душевным мукам и страданиям» лица. Так, в решении Европейского суда по правам человека по делу «Kurtv. Turkey» существенным нарушением прав граждан было признано бесчеловечное или

³⁷ Волженкин Б.В. Указ. соч. С.106.

³⁸ Комментарий к Уголовному Кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. В.М. Лебедева. - М., 2007. - С.813

унижающее достоинство обращение, возникшее в результате бездействия государственных властей³⁹.

Согласно п.18 Постановления Пленума ВС РФ от 16.10.2009г. №19 под нарушением законных интересов граждан или организаций в результате злоупотребления должностными полномочиями следует понимать, в частности, создание препятствий в удовлетворении гражданами или организациями своих потребностей, не противоречащих нормам права и общественной нравственности (например, создание должностным лицом препятствий, ограничивающих возможность выбрать в предусмотренных законом случаях по своему усмотрению организацию для сотрудничества).

2.2. Субъективные признаки

С субъективной стороны злоупотребление должностными полномочиями является умышленным преступлением. Умысел может быть как прямым, так и косвенным. Субъект преступления осознает общественную опасность деяния, используя свои служебные полномочия вопреки интересам службы, предвидит возможность или неизбежность наступления последствий, существенно вредных для охраняемых законом прав и интересов граждан, организаций либо государственных или общественных интересов, и желает либо сознательно допускает наступление этих последствий, либо относится к ним безразлично. В отношении последствий, умысел чаще всего бывает неконкретным, когда должностное лицо предвидит размер и масштабность последствий лишь в общих чертах, но желает или допускает любые из возможных последствий.

Вместе с тем для привлечения к ответственности за умышленное должностное преступление необходимо доказать не только предвидение, желание, допущение и т.д. виновным общественно опасных последствий, но и

³⁹ Волосюк П.В. Значение в уголовном праве России решений Европейского суда по правам человека. - Ставрополь, 2007. - С.157.

прежде всего осознание им общественно опасного характера своих действий или бездействия.

Таким образом, хотя форма вины и вид умысла в преступлениях с материальным составом определяются по отношению лица к причиняемым его действиями (бездействием) общественно опасным последствиям, неустановление осознания незаконного характера указанных действий (бездействия) исключает квалификацию содеянного как преступления, предусмотренного ст. 285 УК РФ.

Обязательным криминообразующим признаком субъективной стороны должностного злоупотребления является мотив. Мотив выражается в корыстной или иной личной заинтересованности.

При предъявлении обвинения должно быть конкретно указано, что должностное лицо, совершившее злоупотребление, имел мотив личного характера.

Корыстный мотив теперь понимается в Постановлении Пленума ВС РФ от 16.10.2009г. №19 шире, нежели в действовавшем ранее Постановлении 1990 г.: ныне корыстная заинтересованность определяется как стремление должностного лица путем совершения неправомерных действий получить выгоду имущественного характера не только для себя, но и для других лиц. Причем круг этих лиц Пленум не ограничивает только близкими виновному лицами.

В практике корыстная заинтересованность понимается, в том числе, как стремление обогатиться, увеличив свои материальные активы (за исключением их увеличения за счет похищенного) либо приобрета выгоду путем избавления от материальных затрат⁴⁰. Получение должностным лицом взятки за использование им полномочий вопреки интересам службы тоже определяет

⁴⁰ Апелляционное определение Верховного Суда РФ от 22 октября 2013 г. №78-АПУ13-39 // <http://base.consultant.ru/>

корыстную заинтересованность должностного лица как признак должностного преступления⁴¹.

Например, из 6 преступлений, предусмотренных ст. 285 УК РФ, по которым приняты в 2012 году судебные решения, 3 из которых совершены из корыстной заинтересованности. Действия виновных должностных лиц, были обусловлены имущественной выгодой в результате использования своих должностных полномочий вопреки интересам службы.

Так, мастер леса, вопреки своим должностным обязанностям по порядку отвода и таксации леса, умышленно занижил объем кубатуры леса, что повлекло существенное нарушение интересов государства в лице лесничества, в виде занижения оплаты лесных налогов.

Иная личная заинтересованность может выражаться в стремлении получить или извлечь выгоду неимущественного характера. К таким относятся протекционизм, карьеризм, семейственность, получение взаимной услуги, скрытие своей некомпетентности, уход от ответственности за допущенные ошибки и недостатки, получение поддержки в решении какого-либо вопроса, месть, зависть, подхалимство и т.д.

Эту точку зрения разделяет ряд ученых, в том числе, А.В. Галахова⁴², Б.В. Волженкин⁴³, С.В. Изосимов⁴⁴. Иллюстрацией может служить следующий пример: следователь не стал возбуждать уголовное дело в отношении своего друга, либо искусственное повышение показателей работы старшего уполномоченного полиции.

Корыстная или иная личная заинтересованность может проявляться, например, в стремлении приобрести какое-либо имущество без признаков хищения. Например, должностное лицо отвлекает технику или рабочую силу со строительства или профилактического ремонта социальных объектов для

⁴¹ Определение Верховного Суда РФ от 18 марта 2004 г. №78-О03-221 // <http://base.consultant.ru/>

⁴² Галахова А.В. Должностные преступления. - М., 1998. - С.17-18.

⁴³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. - СПб., 2007. - С.603.

⁴⁴ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова. - М., 2009. - С.1079.

строительства собственной дачи. И хотя им оплачены выполненные на даче работы, срок окончания работ на общественно значимых объектах сорван (не завершена подготовка систем отопления к зимнему периоду, например).

В п.16 Постановления Пленума ВС РФ от 16.10.2009г. №19 дается толкование корыстной и иной личной заинтересованности. Корыстная заинтересованность – стремление должностного лица путем совершения неправомерных действий получить для себя или других лиц выгоду имущественного характера, не связанную с незаконным безвозмездным обращением имущества в свою пользу или пользу других лиц (например, незаконное получение льгот, кредита, освобождение от каких-либо льгот, кредита, освобождение от каких-либо имущественных затрат, возврата имущества, погашения долга, оплаты услуг, уплаты налогов).

Иная личная заинтересованность – это стремление должностного лица извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленное такими побуждениями, как карьеризм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса, скрыть свою некомпетентность и т.п.

Например, личная заинтересованность, которая выражается в нежелании организовать и выполнить предусмотренных УПК действий и в снижении объема работы, направленной на раскрытие неочевидных преступлений, с целью созданию благоприятных условий в своей работе.

Так, сотрудник полиции от имени заявительницы и от имени ее мужа составил объяснения, в которых указал заведомо ложные показания. Данные объяснения передал неустановленному лицу, который расписал от имени мужа заявительницы. В этот же день сотрудник полиции вынес постановление об отказе в возбуждении уголовного дела, тем самым скрыл преступление с учета. Данные действия, суд квалифицировал по ч.1 статьи 285 УК РФ.

Приведенный Пленумом перечень видов иной личной заинтересованности – открытый, практика относит к ним и иные негативные

побуждения виновного, например, стремление оказать содействие своим товарищам и непосредственному руководителю⁴⁵.

Так руководитель департамента здравоохранения, используя свое служебное положение, подписывал приказы на надбавку и премии своим сотрудникам, значительно выше установленных (в 6 раз превышающих сумму окладов). При этом, другим работникам заработная плата выплачивалась в обычном режиме. Так в период двух кварталов, работникам учреждения, незаконно выплачивались премии и надбавки. После чего, руководитель учреждения требовала от работников выплаченные им денежные суммы, в связи с тем что другие работники не получали денежные вознаграждения, в связи с нарушением выплат в банке.

Сами по себе ложно понятые интересы службы не могут отождествляться с мотивом в виде иной личной заинтересованности, поскольку последний представляет собой желание извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленное различными низменными, аморальными устремлениями, а действующее из ложно понятых интересов службы лицо стремиться совершить полезное, по его мнению, и исходя из предполагаемого им результата, действие, хотя очевидно незаконным путем. Однако указанные мотивы могут сопутствовать друг другу⁴⁶.

Субъект преступления – специальный. Должностное лицо, представитель власти, в некоторых случаях государственный или муниципальный служащий, постоянно или временно выполняет свои полномочия, является субъектом преступления.

Субъекты различаются между собой статусом, должностным положением, объемом и содержанием представленных полномочий.

Как было указано выше, в основе определения должностного лица, существуют признаки, которые указывают, что лицо занимает должность в

⁴⁵ Кассационное определение Верховного Суда РФ от 21 июля 2011 г. №35-О11-20сп // <http://base.consultant.ru/>

⁴⁶ Определение Верховного Суда РФ от 20 ноября 2008 г. №88-О08-39// <http://base.consultant.ru/>

органе государственной власти, руководит коллективом, выполняет свои административные или хозяйственные функции, а так же наделено полномочиями административного или властного характера.

К должностным лицам относятся государственные служащие и лица, замещающие государственные должности. Являясь должностным лицом, они обретают особый должностной статус. Правовое определение лиц, дано в примечаниях 2 и 3 к статье 285 УК РФ.

В главе 30 УК РФ закреплён перечень норм, предусматривающий ответственность за преступления, совершенные должностным лицом в органе государственной власти, используя свой статус и должностные полномочия.

В п.3 Постановления Пленума ВС РФ от 16.10.2009г. №19 раскрывается содержание такой категории должностных лиц, как представитель власти. Пленум дополнил законодательную дефиницию (примечание к ст.318 УК РФ) указанием на лиц, осуществляющих функции органов законодательной, исполнительной или судебной власти. Данное в Постановлении 2009 г. определение исключает из круга представителей власти, работающих в правоохранительных или контролирующих органах, тех должностных лиц, которые в отношении неподчиненных им лиц не обладают ни распорядительными полномочиями, ни правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, организациями и т.д. Например, «главный бухгалтер или начальник отдела снабжения прокуратуры – безусловно, должностное лицо, но отнюдь не представитель власти⁴⁷».

В заключении следует отметить, что субъективная сторона предусматривает умышленное преступление, в форме корыстной или иной личной заинтересованности. Субъект преступления специальный, а именно должностное лицо.

⁴⁷ Волженкин Б.В. Указ. соч. С.100.

2.3 Квалифицированные и особо квалифицированные виды злоупотребления должностными полномочиями

Деяния, закрепленные в основном составе преступления, отражают преступления средней тяжести, в квалифицированном и особо квалифицированном виде – тяжкие преступления.

Квалифицированными видами злоупотребления должностными полномочиями является, что совершенные лицом действия (бездействия), занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно главой органа местного самоуправления (ч. 2 ст. 285), а также использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если это деяние совершено из корыстной или иной личной заинтересованности и повлекло тяжкие последствия (ч. 3 ст. 285).

К квалифицированным видам относится совершение преступления, лицом занимающую государственную должность или государственную должность субъекта РФ.

К особо квалифицированным видам относится причинение тяжких последствий.

Считаем правильной точку зрения Б.В. Волженкина о том, что тяжкие последствия должностного преступления – это не какое-то качественно иное последствие по сравнению с существенным нарушением прав и законных интересов граждан, организаций, общества и государства. Увеличились лишь размеры (объем) нарушений этих прав и законных интересов⁴⁸.

В п.21 Постановления Пленума ВС РФ от 16.10.2009г. №19 разъяснения о содержании тяжких последствий даны путем приведения нескольких довольно очевидных примеров, это – крупные аварии, причинение значительного материального ущерба, причинение смерти по неосторожности, самоубийство и др. Практика относит к тяжким последствиям должностных преступлений

⁴⁸ Волженкин Б.В. Указ. соч. С.113.

значительный материальный ущерб, например, причиненный путем неуплаты налогов и таможенных платежей, небоеготовность, снижение обороноспособности, укрывательство особо тяжкого преступления⁴⁹.

Неумение обосновать в приговоре тяжесть наступивших последствий должностного лица может привести к изменению судебного решения и исключению из обвинения указания на соответствующий квалифицирующий признак.

При квалификации по ч. 3 ст. 285 УК РФ должен быть доказан умысел на причинение тяжких последствий. Должностное лицо предвидело хотя бы возможность наступления последствий и желало или сознательно допускало (безразличное отношение) злоупотребление должностными полномочиями.

Трактование причинения смерти или тяжкого вреда здоровью как тяжких последствий должностного преступления вызывает сомнения, так как они означают посягательство на другой более важный объект, не охватываемый ч.3 ст.285 УК РФ. Этот факт находит отражение, в том числе, в работах А.И. Рарога⁵⁰.

По практике на территории Самарской области не было случаев осуждения лиц по части 3 статьи 285 УК РФ, по признаку причинения тяжких последствий. Так же не поступали в суд уголовные дела с таким обвинением.

Если в результате злоупотребления должностными полномочиями наступили последствия, предусмотренные ч.1 или ч.2 ст.111 УК РФ, либо причинена смерть, содеянное образует совокупность преступлений. Степень общественной опасности этих преступлений против личности, выраженная в санкциях соответствующих норм закона, выше, чем у особо квалифицированного вида должностного преступления.

К одним из сложных теоретических и практических вопросах следует отнести отграничение злоупотребления должностными полномочиями,

⁴⁹Определение Верховного Суда РФ от 31 января 2003 г. №48-о02-43 // <http://base.consultant.ru/>; Кассационное определение Верховного Суда РФ от 31 января 2012 г. №48-О11-122 <http://base.consultant.ru/>

⁵⁰ Российское уголовное право. Особенная часть. Т. 2 / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рарога. - М., 2006. – С.265

связанного с причинением материального ущерба государству, муниципальным органам или гражданам, от хищения чужого имущества, совершенного должностным лицом с использованием служебного положения путем мошенничества, присвоения или растраты.

К примеру, приговором Сергиевского районного суда, Омельченко осуждена по ст. 159 ч.3 , и ст. 285 ч.1 УК РФ. Она признана виновной в совершении мошенничества с использованием своего служебного положения и злоупотреблением должностными полномочиями вопреки службы. Таким образом, одни и те же действия осужденной одновременно квалифицируются по ст. 159 ч.3 УК РФ и по ст. 285 ч. 1 УК РФ. Судебная коллегия исключила из приговора суда ссылку на осуждение по ч.1 статьи 285 УК РФ, поскольку противоправное обращение должностным лицом имущества в свою пользу, совершенное с корыстной целью и с использованием своим должностным положением охватывается диспозицией статьи 159 ч. 3 УК РФ и дополнительной квалификации по статье 285 ч.1 УК РФ не требуется.⁵¹

Критерием для разграничения вышеуказанных составов преступления является способ причинения ущерба. Если ущерб причинен путем непередачи должного, состоит в упущенной выгоде, то такой вред является признаком преступления, предусмотренного ст.285 УК РФ (разумеется, при его существенности). Если же ущерб возник в результате изъятия чужого имущества, то он определяется как реальный и требует квалификации содеянного как хищения.

Противоправное безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, совершенное с корыстной целью должностным лицом государственного органа, органа местного самоуправления, государственного или муниципального учреждения с использованием своего служебного положения, полностью охватывается диспозициями п. «в» ч. 2 ст. 159 и п. «в» ч. 2 ст. 160 УК и дополнительной

⁵¹ //http://base.consultant.ru/

квалификации по ст. 285 УК не требует. Данное правило применяется Верховным Судом РФ, изменяющим решения нижестоящих судов и прекращающим дело в части обвинения по ст.285 УК РФ⁵².

Однако, Постановление Пленума ВС РФ от 16.10.2009г. №19 допускает реальную совокупность названных преступлений: «В тех случаях, когда должностное лицо, используя свои служебные полномочия, наряду с хищением чужого имущества совершило другие незаконные действия, связанные со злоупотреблением должностными полномочиями из корыстной или иной личной заинтересованности, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности указанных преступлений».

Находит применение в судебной практике и правило о том, что служебный подлог является специальным случаем должностного злоупотребления⁵³. Хотя имеет место и иная точка зрения, согласно которой норма об ответственности за служебный подлог является специальной не по отношению к ст.285 УК РФ, а к ст.286 УК РФ⁵⁴.

Особо квалифицированным видом злоупотребления должностными полномочиями является причинение этим деянием тяжких последствий. Вопрос о том, являются ли последствия тяжкими, разрешается в каждом отдельном случае с учетом конкретных обстоятельств дела.

Злоупотребление должностными полномочиями, допущенное человеком, который тем или иным образом действовал от имени государства или муниципальной власти, наиболее опасно. Действуя в своих собственных интересах или же выполняя заказ других лиц, чиновник способен причинить огромный вред, как конкретным лицам, так и самой власти в целом.

⁵² Определение Верховного Суда РФ от 09 сентября 2010 г. №70-Д10-16 // <http://base.consultant.ru/>; Определение Верховного Суда РФ от 02 июня 2011 г. №5-Д11-33 // <http://base.consultant.ru/>.

⁵³ Надзорное определение Верховного Суда РФ от 16 апреля 2012 г. №33-Д12-2 // <http://base.consultant.ru/>.

⁵⁴ Определение Верховного Суда РФ от 31 июля 2007 г. №48-О07-46сп // <http://base.consultant.ru/>.

Последнее связано с тем, что незаконные действия, так или иначе подрывают авторитет власти и тем самым способствуют правовому нигилизму. Наблюдая, как нарушают закон должностные лица, простые граждане поневоле начинают думать: «А мы чем хуже?» Они начинают уклоняться от исполнения обязанностей и выполнения не только незаконных, но вполне легитимных распоряжений. Такая ситуация совершенно недопустима в правовом обществе, и именно поэтому уголовное право здесь предусматривает разные виды наказаний, самым тяжким из которых является лишение свободы на срок от 4 (в общем случае) до 10 (если последствия преступления оказались тяжкими) лет.

Заключение

На основании проведенного нами исследования и анализа можно сделать следующие выводы и предложения.

Анализируя историю развития должностных преступлений, следует отметить, что злоупотребление должностными полномочиями является далеко не новым преступлением, которое характерно для российского уголовного законодательства, а наоборот, берет начала еще в середине XI в. Так же во времена СССР в уголовном законодательстве была предусмотрена уголовная ответственность за злоупотребление должностными полномочиями, которые совершали должностные лица.

В любой период развития и существования государства существовали нормы, при которых государство регулировала деятельность должностных лиц. В дореволюционном, советском и российском законодательствах, нормы, которые регулировали преступления о злоупотреблении должностных полномочий, схожи между собой, а именно в составе преступления.

Сходством между советским и российским законодательством является то, что в СССР и конкретно РСФСР не разграничивали между собой преступления совершенные должностными лицами органов государственной власти и руководством предприятий. Это связано с тем, что во все времена вся экономика регулировалась непосредственно государством, в результате чего различием в положении виновных людей действительно можно было пренебречь.

Так же необходимо отметить, что Уголовный кодекс РФ не только сохранил многовековую историю развития законодательства о злоупотреблении должностными полномочиями, но и установил нормы, являющиеся для российского законодательства новыми.

В связи с принятым Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 №19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностными полномочий»,

решены многочисленные вопросы по квалификации состава преступления, кого необходимо отнести к должностными лицам, какие действия или бездействия должностных лиц характеризуются составом преступления о злоупотреблении должностными полномочиями.

Государство постоянно работает над совершенствованием законодательства, и противодействию злоупотребления должностных полномочий.

Злоупотребление должностными полномочиями предусмотрены статьей 285 УК РФ.

Объектом преступления является правильная деятельность государства.

Объективная сторона преступления выражается в «использовании своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если это повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Должностным злоупотреблением является такое действие (бездействие) должностного лица, которое относится к служебным полномочиям, и было связано с осуществлением своих прав и обязанностей, вопреки интересам службы.

Состав преступления - материальный.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме умысла (прямого или косвенного). Обязательным признаком должностного злоупотребления является мотив. Мотив выражается в корыстной или иной личной заинтересованности а также мотивом в виде корыстной или иной личной заинтересованности.

Субъект – специальный, должностное лицо, представитель власти, в некоторых случаях государственный или муниципальный служащий, постоянно или временно выполняет свои полномочия, является субъектом преступления.

Должностное лицо – лица постоянно, временно или по специальному полномочию выполняют возложенные на него законом служебные полномочия, в органах местного самоуправления, государственных органах и учреждениях.

Субъектом квалифицированного состава (ч. 2 ст. 285 УК РФ) является лицо, занимающее государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а также глава органа местного самоуправления.

Причинение тяжких последствий является признаком особо квалифицированного состава преступления (ч. 3 ст. 285 УК РФ)».

Использование служебного положения включает три составляющие:

- 1) использование служебных полномочий;
- 2) использование служебного положения, основанного на авторитете лица, связанном с его служебными функциями;
- 3) использование служебного положения при совершении лицом действий, выходящих за пределы его служебных полномочий (превышение полномочий).

В заключение следует отметить, что преступления о злоупотреблении должностными полномочиями были и остаются главной проблемой в российском законодательстве. Наблюдается рост должностных преступлений в таких сферах как: государственная власть, экономика, нотариальная служба, приватизация, медицинские учреждения, образовательные учреждения, различные государственные органы исполнительной власти, военная служба.

При совершении злоупотребления должностных полномочий, непосредственно подрывается авторитет государственной власти. Данная преступность негативно влияет на все сферы деятельности государства.

Список использованной литературы

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием 12.12.1993
2. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 1996. - №25 . - Ст. 2954.
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001г. № 195-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 2002. - № 1. - Ст. 1.
4. Федеральный закон «О воинской обязанности и военной службе» от 28.03.1998г. №53-ФЗ// Собрание законодательства РФ. - 1998. - № 13. - Ст. 1475.
5. Федеральный закон «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» от 6 октября 2003г. №131-ФЗ// Собрание законодательства РФ. - 2003. - № 40. - Ст. 3822.
6. Указ президента РФ от 11.01.1995г. №32 «Сводный перечень государственных должностей РФ» // Собрание законодательства РФ.- 1995. - №11-12.
7. Указ Президента РФ от 3 сентября 1997г. №981 «Об утверждении перечней государственных должностей Федеральной государственной службы»// Собрание законодательства РФ.- 1997. - №36. - Ст. 4129.

Специальная литература

8. Альгин А.П. Риск и его роль в общественной жизни. - М., 2012. - 192 с.
9. Аснис А.Я. Уголовная ответственность за служебные преступления. - М., 2014. - 396 с.
10. Борков В.Н. Уголовно-правовое предупреждение коррупции: Монография. - Омск: Омская академия МВД России, 2014. - 92 с.

11. Благов Е.В. Квалификация преступлений (теория и практика).- Ярославль, 2013. - 829 с.
12. Ваучер К.У. Уголовное право.- СПб., 2013. - 628 с.
13. Волженкин Б.В. Служебные преступления. - СПб., 2005. – 560 с.
14. Волосюк П.В. Значение в уголовном праве России решений Европейского суда по правам человека. - Ставрополь, 2007. - С.157
15. Власть: Криминологические и правовые проблемы / Отв. ред. А.И. Долгова, Н.Н. Даниленко.- М., 2011. - 400 с.
16. Гаухман Л.Д. Квалификация преступлений: закон, теория, практика. - М., 2012. - 457 с.
17. Галахова А.В. Должностные преступления. - М., 1998. - 64 с.
18. Goldman M. История права. - М.: ФСПИ «Тренды», 2014. - С. 455
19. Двинская уставная грамота 1397-1398 гг. Российское законодательство X-XX веков. - М.Юрид.Лит., 1985. - С. 159
20. Демидов У.В. Должностные преступления. - М., 2011. - 458 с.
21. Квициния А. Должностные преступления: Уголовно-правовые и криминологические аспекты. - Тбилиси, 2012. - 689 с.
22. Комментарий к Уголовному Кодексу Российской Федерации / Под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова. - М., 2009. - 1159 с.
23. Комментарий к Уголовному Кодексу Российской Федерации / Под общ.ред. В.М. Лебедева. - М., 2007. – 967 с.
24. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. В.И. Радченко. - СПб., 2007. - С.603
25. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова. - М., 2009. - 1252 с.
26. Манин Р.П. История права. - СПб., 2014. - С.457
27. Научно-практическое пособие по применению УК РФ / Под ред. В.М. Лебедева. - М., 2005. - 928 с.
28. Овсянко Д.М. Административное право и Уголовное право. Учебное пособие.- М.Юрист, 2001. - С. 93

29. Российское уголовное право. Особенная часть. Т. 2 / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рарога. - М., 2006. - 560 с.
30. Саркисов А.К. Государственные корпорации и государственные компании в законодательстве Российской Федерации // Административное и муниципальное право. - 2010. - №2. - С.36-42.
31. Трайнин А.Н. Должностные преступления. - М.: Экономика, 2014. - С.118
32. Хеллман А. Злоупотребление полномочиями: учебное пособие. – М., 2012. - 583 с.
33. Уголовное право. Общая часть: Учебник в трех частях Ч.1./Под ред. Н.А. Беляева. - СПб.: СПбГУ, 2002. - С.178, 340
34. Уголовное право РФ. Особенная часть: Учебник/Под ред. Б.В. Здравомыслова. - М.: Юрист, 2001. - С.962
35. Уголовное право РФ. Особенная часть: Учебник/Под ред. Б.В. Здравомыслова. - М.: Юрист, 2005. - С.98

Материалы судебной практики

36. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 №19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностными полномочий» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2009. - №12
37. Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 26 июня 2002 г. №386П02ПР// <http://base.consultant.ru/>
38. Апелляционное определение Верховного Суда РФ от 22 октября 2013 г. №78-АПУ13-39 // <http://base.consultant.ru/>
39. Надзорное определение Верховного Суда РФ от 16 апреля 2012 г. №33-Д12-2. // <http://base.consultant.ru/>

40. Кассационное определение Верховного Суда РФ от 21 июля 2011 г. №35-О11-20СП// <http://base.consultant.ru/>
41. Определение Верховного Суда РФ от 20 ноября 2008 г. №88-О08-39// <http://base.consultant.ru/>
42. Определение Верховного Суда РФ от 09 сентября 2010 г. №70-Д10-16; // <http://base.consultant.ru/>
43. Определение Верховного Суда РФ от 02 июня 2011 г. №5-Д11-33. // <http://base.consultant.ru/>
44. Определение Верховного Суда РФ от 31 июля 2007 г. №48-О07-46сп. // <http://base.consultant.ru/>
45. Определение Верховного Суда РФ от 18 марта 2004 г. №78-О03-221. // <http://base.consultant.ru/>
46. Определение районного суда Курганской области от 11.12.2009 № 75-УД 986 // <http://base.consultant.ru/>
47. Определение районного суда Волжского района Самарской области № 985-Д-936 // <http://base.consultant.ru/>
48. Решение суда г. Самары от 19.07.2008 №789-Д-2008 // <http://base.consultant.ru/>
49. Решение суда Красноярского района Самарской области от 13.09.2002 № 25-Д-2002 // <http://base.consultant.ru/>

Электронный ресурс

50. <http://base.consultant.ru/>