

Преступления против государственной службы и службы в органах местного самоуправления

Постановление Пленума Верховного Суда РФ
от 16 октября 2009 г. N 19"О судебной практике по
делам о злоупотреблении должностными
полномочиями и о превышении должностных
полномочий»

Постановление Пленума Верховного Суда РФ
от 9 июля 2013 г. N 24"О судебной практике по
делам о взяточничестве и об иных
коррупционных преступлениях"

Понятие должностного лица

- В соответствии с примечанием к ст. 285 УК РФ должностные лица условно могут быть разделены на две группы: 1) **представители власти**; 2) лица, выполняющие **организационно-распорядительные** или **административно-хозяйственные функции** в государственных и муниципальных органах, в государственных и муниципальных учреждениях, в государственных корпорациях, в Вооруженных силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Признаки представителя власти.

- 1) представители власти наделены распорядительными полномочиями, а именно: они вправе требовать определенного поведения от граждан либо принимать в отношении граждан или организаций решения, имеющие юридическое значение;
- 2) требования или решения представителей власти распространяются на неопределенно большой круг субъектов, т. е. на физических или юридических лиц, не находящихся в служебной зависимости или ведомственной подчиненности у представителей власти;
- 3) требования или решения представителей власти являются обязательными для исполнения гражданами или организациями;
- 4) неисполнение требований или решений представителей власти может повлечь негативные правовые последствия для нарушителей.
- **Не связано с местом работы.(присяжные заседатели, капитан корабля)**

Организационно- распорядительные полномочия

- **Организационно-распорядительные функции включают в себя, например, руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий.**
- **в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.**

Административно-хозяйственные ПОЛНОМОЧИЯ

- *К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т. п.*
- *в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.*

Государственная корпорация

- Государственной корпорацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного взноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций (например, "Росатом", "Ростехнологии", корпорация по строительству олимпийских объектов). Правовой статус конкретной государственной корпорации и порядок ее создания определяются законом. Имущество, переданное государственной корпорации Российской Федерацией, является собственностью этой корпорации. Указанное имущество должно использоваться для целей, определенных законом, предусматривающим создание государственной корпорации

- В Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских (специальных) формированиях лица могут признаваться должностными по служебному положению и (или) по воинскому званию. К категории первых относятся лица, которым военнослужащие подчинены по службе, в т.ч. это лица гражданского персонала, которые являются начальниками для подчиненных военнослужащих в силу занимаемой штатной должности. Начальники по воинскому званию определены в Уставе внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации, в частности сержанты и старшины являются начальниками по воинскому званию для солдат и матросов, но только одной с ними воинской части.

Характер выполнения полномочий

- Постоянно , временно или по специальному полномочию
- Исполнение функций должностного лица по специальному полномочию означает, что лицо осуществляет функции представителя власти, исполняет организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, возложенные на него законом, иным нормативным правовым актом, приказом или распоряжением вышестоящего должностного лица либо правомочным на то органом или должностным лицом (например, функции присяжного заседателя). Функции должностного лица по специальному полномочию могут осуществляться в течение определенного времени или однократно, а также могут совмещаться с основной работой.
- При временном исполнении функций должностного лица или при исполнении их по специальному полномочию лицо может быть признано должностным лишь в период исполнения возложенных на него функций.

Государственные должности Российской Федерации

- под лицами, занимающими государственные должности Российской Федерации, понимаются лица, занимающие государственные должности, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами и федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий федеральных государственных органов.
- Сводный перечень государственных должностей Российской Федерации утвержден Указом Президента Российской Федерации от 11 января 1995 .(Президент, федеральный министр...)

Лица, занимающие государственные должности субъектов РФ

- под лицами, занимающими государственные должности субъектов Российской Федерации, - лица, занимающие должности, устанавливаемые конституциями или уставами субъектов Российской Федерации для непосредственного исполнения полномочий государственных органов субъектов Российской Федерации

Глава органа местного самоуправления

- глава муниципального образования - высшее должностное лицо муниципального образования, наделенное **уставом** муниципального образования собственными полномочиями по решению вопросов местного значения

Злоупотребление должностными полномочиями.

- Под использованием должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы (статья 285 УК РФ) судам следует понимать совершение таких деяний (**действия и бездействия**), которые хотя и были непосредственно связаны с осуществлением должностным лицом своих прав и обязанностей, однако не вызывались служебной необходимостью и объективно противоречили как общим задачам и требованиям, предъявляемым к государственному аппарату и аппарату органов местного самоуправления, так и тем целям и задачам, для достижения которых должностное лицо было наделено соответствующими должностными полномочиями. (выдача водительского удостоверения лицам, не сдавшим обязательный экзамен; прием на работу лиц, которые фактически трудовые обязанности не исполняют; освобождение командирами (начальниками) подчиненных от исполнения возложенных на них должностных обязанностей с направлением для работы в коммерческие организации либо обустройства личного домовладения должностного лица).

Последствия

- Под существенным нарушением прав граждан или организаций в следует понимать нарушение прав и свобод физических и юридических лиц, гарантированных общепризнанными принципами и нормами международного права, Конституцией Российской Федерации (например, права на уважение чести и достоинства личности, личной и семейной жизни граждан, права на неприкосновенность жилища и тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, а также права на судебную защиту и доступ к правосудию, в том числе права на эффективное средство правовой защиты в государственном органе и компенсацию ущерба, причиненного преступлением, и др.). При оценке существенности вреда необходимо учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу организации, характер и размер понесенного ею материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им физического, морального или имущественного вреда и т.п.

МОТИВ В 285 ст. УК

- корыстную 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 имущественных затрат, возврата имущества, погашения долга, оплаты услуг, уплаты налогов и т.п.);
- иную личную заинтересованность - 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.

Совокупности **нет.**

- Если использование должностным лицом своих служебных полномочий выразилось в хищении чужого имущества, когда фактически произошло его изъятие, содеянное полностью охватывается частью 3 статьи 159 УК РФ или частью 3 статьи 160 УК РФ и дополнительной квалификации по статье 285 УК РФ не требует.
- лицо в связи с исполнением своих служебных обязанностей внесло в официальные документы заведомо ложные сведения либо исправления, искажающие их действительное содержание, содеянное должно быть квалифицировано **только** по статье 292

Совокупность **есть**.

- наряду с совершением действий, влекущих уголовную ответственность по статье 285 УК РФ, (**реальная совокупность**) совершается служебный подлог, то содеянное подлежит квалификации по совокупности со статьей 292 УК РФ

Превышение должностных полномочий.

- совершения должностным лицом **активных действий**, явно выходящих за пределы его полномочий, которые повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, если при этом должностное лицо **осознавало**, что действует за пределами возложенных на него полномочий.

Примеры превышения должностных полномочий.

- **совершении должностным лицом при исполнении служебных обязанностей действий, которые:**
- относятся к полномочиям другого должностного лица (вышестоящего или равного по статусу);
- могут быть совершены только при наличии особых обстоятельств, указанных в законе или подзаконном акте (например, применение оружия в отношении несовершеннолетнего, если его действия не создавали реальной опасности для жизни других лиц);
- совершаются должностным лицом единолично, однако могут быть произведены только коллегиально либо в соответствии с порядком, установленным законом, по согласованию с другим должностным лицом или органом;
- никто и ни при каких обстоятельствах не вправе совершать.

Некоторые квалифицирующие признаки

- под применением оружия или специальных средств надлежит понимать умышленные действия, связанные с использованием лицом поражающих свойств указанных предметов, или использование их по назначению.
- под тяжкими последствиями как квалифицирующим признаком преступления, следует понимать последствия совершения преступления в виде крупных аварий и длительной остановки транспорта или производственного процесса, иного нарушения деятельности организации, причинение значительного материального ущерба, причинение смерти по неосторожности, самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего и т.п.

Субъект получения взятки. (*кроме должностного лица*)

- Субъектами получения взятки могут быть также иностранное должностное лицо либо должностное лицо публичной международной организации.

Иностранное должностное лицо.

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

Должностное лицо публичной международной организации

- Под должностным лицом публичной международной организации понимается международный гражданский служащий или любое лицо, которое уполномочено такой организацией действовать от ее имени.

Четыре вида служебного поведения
должностного лица, за которые может быть
получена взятка.

- 1) за совершение должностным лицом в пользу взяткодателя или представляемых им лиц законных действий (бездействие), входящих в служебные полномочия должностного лица; 2) за содействие должностным лицом в силу должностного положения совершению другими лицами законных действий (бездействию) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц; 3) за общее покровительство или попустительство по службе; 4) за незаконные действия.

- При этом получение должностным лицом вознаграждения за использование исключительно **личных, не связанных с его должностным положением,** отношений не может квалифицироваться по статье 290 УК РФ. В этих случаях склонение должностного лица к совершению незаконных действий (бездействию) по службе может при наличии к тому оснований влечь уголовную ответственность за иные преступления (например, за подстрекательство к злоупотреблению должностными полномочиями или превышению должностных полномочий).

Предмет взятки.

- предметом взятки признаются деньги, ценные бумаги, иное имущество, незаконные услуги имущественного характера либо иные имущественные права.

Иное имущество как предмет ВЗЯТКИ.

- Иное имущество — это вещи: предметы материального мира, обладающие экономической ценностью. Предметом взятки может быть как движимое, так и недвижимое имущество, как находящееся в свободном обращении, так и имущество, обращение которого ограничено, либо имущество, полностью изъятое из гражданского оборота.

Имущественные права.

- к имущественным правам относятся правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению имуществом, например безвозмездная передача права на пользование жилищем, машиной, иным имуществом.
- К имущественным правам относятся также обязательственные права (права, вытекающие из различного рода обязательств). Например, предметом взятки или коммерческого подкупа может быть уступка права требования: перемена лиц в обязательстве, при которой происходит замена кредитора — взяткодателя на взяткополучателя.

Момент окончания

- *Дача взятки, а равно их получение должностным лицом, считаются оконченными с момента принятия получателем хотя бы части передаваемых ценностей.*

Момент окончания

- Получение взятки — формальный состав преступления. Сами действия (бездействие) должностного лица, которые оно совершает в интересах взяткодателя, лежат за пределами состава преступления и требуют самостоятельной юридической оценки.
- *Время их передачи (до или после совершения действия (бездействия) в интересах дающего) на квалификацию содеянного не влияет.*

- Получение или дача взятки, в том числе через посредника, а равно получение либо передача незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе, если указанные действия осуществлялись **в условиях оперативно-розыскного мероприятия**, должны квалифицироваться как оконченное преступление вне зависимости от того, были ли ценности изъяты сразу после их принятия должностным лицом либо лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Предмет взятки получает родственник

- *Если имущественные выгоды в виде денег, иных ценностей, оказания материальных услуг предоставлены родным и близким должностного лица с его **согласия** либо если он не **возражал** против этого и **использовал** свои служебные полномочия в пользу взяткодателя, действия должностного лица следует квалифицировать как получение взятки.*



Отграничение от мошенничества.

- *Получение должностным лицом, денег, ценных бумаг и других материальных ценностей якобы за совершение действия (бездействие), которое он не может осуществить из-за отсутствия служебных полномочий или невозможности использовать свое служебное положение, следует квалифицировать при наличии умысла на приобретение указанных ценностей как мошенничество по статье 159 УК РФ.*

- Как мошенничество квалифицируются действия должностного лица и в тех случаях, когда составляются подложные документы о якобы совершенном кем-то правонарушении (используется якобы имеющаяся информация или другие виды обмана), с тем чтобы ввести в заблуждение человека и под предлогом наличия полномочий на решение вопроса завладеть чужим имуществом, тогда как на самом деле должностное лицо **не обладает соответствующими** полномочиями.

- Если же должностное лицо **обладает** соответствующими полномочиями и использует подложные документы или не соответствующую действительности информацию, угрожая нарушить права и законные интересы субъекта, действия должностного лица должны **квалифицироваться как вымогательство взятки.**

Мнимое посредничество

- *Если лицо получает от кого-либо деньги или иные ценности якобы для передачи должностному лицу, в качестве взятки и, не намереваясь этого сделать, присваивает их, содеянное им следует квалифицировать как мошенничество. Действия владельца ценностей в таких случаях подлежат квалификации как покушение на дачу взятки.*

Группа лиц по предварительному сговору

- *Взятку надлежит считать полученными по предварительному сговору группой лиц, если в преступлении участвовали **два и более должностных лица**, которые заранее договорились о совместном совершении данного преступления с использованием своего служебного положения. При этом не имеет значения, какая сумма получена каждым из этих лиц.*

Организованная группа

- в организованную группу могут входить и лица, не являющиеся специальными субъектами преступления. Вместе с тем не может быть признано наличие организованной группы, если в нее не входят как минимум **два** специальных субъекта. Действия лиц, не являющиеся спец. субъектами квалифицируются со ссылкой на ст.34 УК.

- В организованную группу (пункт "а" части 5 статьи 290 УК РФ и пункт "а" части 4 статьи 204 УК РФ), помимо **одного или нескольких** должностных лиц или лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, могут входить лица, не обладающие признаками специального субъекта получения взятки или коммерческого подкупа.
- В случае признания получения взятки либо предмета коммерческого подкупа организованной группой действия всех ее членов, принимавших участие в подготовке и совершении этих преступлений, **независимо от того, выполняли ли они функции исполнителя, организатора, подстрекателя или пособника, подлежат квалификации по соответствующей части статьи 290 или статьи 204 УК РФ без ссылки на статью 33 УК РФ.** Преступление признается оконченным с момента принятия незаконного вознаграждения любым членом организованной группы.

- Эксперт государственного учреждения М. за вознаграждение, полученное от сотрудника ГИБДД, дал заведомо ложное заключение о наличии состояния алкогольного опьянения у водителя Б. Впоследствии М. подтвердил свой вывод и на следствии и в ходе судебного разбирательства.
- Является ли М. должностным лицом? Как квалифицировать его действия? Обоснуйте свой ответ.

- Задача 2. Работая **следователем** Сидоров расследовал уголовное дело в отношении Заморина, Шилова и Подаруева. Нуждаясь в деньгах, он решил получить от Заморина 90 тысяч рублей, от Подаруева, – 80 тысяч рублей за обещание **прекратить уголовное дело**. Для этого он встретился с матерью Подаруева, и та обещала ему передать часть требуемой суммы – 40 тысяч рублей. Кроме того, Сидоров **предложил Заморину** за прекращение в отношении него уголовного дела дать ему 90 тысяч рублей, но у того денег не было. В назначенное время он приехал за деньгами домой к Подаруеву и **получил от нее 40 тысяч рублей и с поличным был задержан**.
- В процессе следствия было установлено, что Сидоров. при первом допросе Подаруева, обещая освободить его из-под стражи, предложил написать матери о необходимости передачи 40 тысяч рублей, что тот и сделал. Свидетель Заморин также пояснил, что Сидоров просил у него 90 тысяч рублей за прекращение уголовного дела, но у него Заморина денег не было.
- Дайте правовую оценку деятельности всех лиц. Обоснуйте свой ответ.

- . Профессор государственного вуза К. был приглашен в качестве председателя государственной квалификационной комиссии в негосударственное высшее учебное заведение. Перед экзаменами к нему обратились родители двух студентов с просьбой оказать покровительство их детям во время экзаменов, за что вручили К. 2 тыс. долларов США. Какое преступление совершено К? Обоснуйте свою позицию

- . Щербаков и Рудаков, работая оперуполномоченными УР УВД договорились путем шантажа принудить ювелира Ляуфера передать им крупную сумму денег. Щербаков от имени своей знакомой В. составил заявление об ее изнасиловании Ляуфером, приложил взятое из других материалов заключение судебно-медицинской экспертизы. Доставив Ляуфера в свой служебный кабинет, они ознакомили его с заявлением, со статьей УК, запугивали его всевозможными последствиями, инсценировали разговор с дежурной частью о вызове конвоя. Убедившись, что Ляуфер окончательно сломлен, высказали возможность уничтожить материалы, если за это будет заплачено 10000 долларов США, после чего договорились о времени и месте встречи.
- Ляуфер сообщил начальнику УВД о предстоящей передаче денег. При передаче денег Щербаков и Рудаков были задержаны.
- Как квалифицировать действия Щербакова и Рудакова? Обоснуйте свое решение.

- Козлов, узнав о том, что его знакомый Петров отправляется по служебным делам в Псков, попросил его зайти по указанному адресу к Зябликовой, забрать у нее посылку с книгами и привести ее. Петров, выполняя эту просьбу, забрал посылку у Зябликовой, однако во время поездки забыл ее в купе поезда. Проводник вагона Жгучая, обнаружив посылку, вскрыла ее и обнаружила в ней 2 кг. марихуаны. При попытке продать часть присвоенного наркотика Жгучая была задержана.
- Дайте правовую оценку деятельности всех лиц. Обоснуйте свой ответ.

- Круглова была задержана по подозрению в краже и помещена в КПЗ. Дежурный сотрудник милиции Денисов, ночью вывел ее из камеры и предложил вступить с ним в половое сношение. Круглова отказалась, пояснив, что она больна и у нее может открыться кровотечение.
- Денисов не прореагировал на ее слова и продолжал настаивать, сказав, что если она не уступит, то он составит протокол о том, что у нее якобы обнаружены наркотики, и тогда утром ее не освободят, а если уступит, то освободят, так как улики против нее по краже нет. Круглова испугалась и уступила Денисову.
- Квалифицируйте действия Денисова. Обоснуйте свой ответ. Какие квалификационные проблемы необходимо решить для правильной уголовно-правовой оценки содеянного?

- 28 ноября 2010 года, около 22-23 часов, оперуполномоченные отдела уголовного розыска Кочергин, Чурынов и Огородников, будучи при исполнении своих должностных обязанностей, для проверки информации о причастности к хищению имущества из торгового павильона задержали Г., и, применив в отношении него имевшиеся у Чурынова металлические наручники, доставили его в служебный кабинет, находящийся в здании УВД, где желая подавить волю к сопротивлению, оставив на его руках металлические наручники, стали требовать от него признания в хищении имущества из торгового павильона. Получив отрицательный ответ, в период времени с 23 часов 28 ноября до 00 часов 29 ноября, Кочергин, Огородников и Чурынов, угрожая Г. использованием деревянной биты, стали избивать его.
- Затем для получения признания в хищении имущества, Кочергин, Чурынов и Огородников вывезли на автомашине потерпевшего Г. за пределы города, где в период времени с 00.00 ч. до 04.00 ч. 29 октября с целью сокрытия противоправных действий совершенных в отношении Г. продолжили избивание потерпевшего, пока он не потерял сознание и не упал на землю.
- После этого Кочергин облил Г. заранее приготовленным бензином из пластиковой бутылки и при помощи спичек поджег находящуюся на нем одежду. При этом Кочергин, Огородников и Чурынов встали вокруг Г., не давая ему возможности потушить огонь и убежать. По мере утихания огня Кочергин вновь обливал Г. бензином и поджигал его, а когда Г. упал в рядом расположенный овраг и потерял сознание от болевого шока. Огородников и Чурынов найденной на месте деревянной палкой, передавая ее друг другу, нанесли каждый не менее 5-ти ударов Г. по голове. В результате указанных действий Г. скончался на месте происшествия.
- Затем Кочергин, Огородников и Чурынов вновь облили бензином труп Г., подожгли его, накрыли ветками и листьями, а затем выкопали яму, куда поместили труп Г. и засыпали его землей.
- Квалифицируйте действия Кочергина, Огородникова и Чурынова. Обоснуйте свой ответ. Какие квалификационные проблемы необходимо решить для правильной уголовно-правовой оценки содеянного?