УДК 343.351:328.185

Лахман Анатолий Георгиевич – канд. юрид. наук, доцент, профессор кафедры гражданского права Дальневосточного института-филиала ФГБОУ ВПО «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации», заслуженный юрист РФ (г. Хабаровск). Тел.: (4212) 32 79 30

A.G. Lakhman

Criminal essence of the corruption

The article is dedicated to one of the key problems – the right-understanding of corruption as the especially criminal, publicly dangerous, criminal-punishable act. This right-understanding of corruption follows from the convention of the United Nations against the corruption and the Russian federal law “About the opposition to corruption”. In the article the innovations in the Russian legislation about the bribery are analyzed.

Keywords: corruption, criminal essence, criminal law, crime, punishment, deprivation of freedom, penalty, bribe.

Криминальная сущность коррупции

Статья посвящена одной из важнейших проблем – правопониманию коррупции как сугубо криминального, общественно опасного, уголовно-наказуемого деяния. Такое правопонимание коррупции следует из Конвенции ООН против коррупции и российского Федерального закона «О противодействии коррупции». В статье анализируются нововведения в российском законодательстве о взяточничестве.

Ключевые слова: коррупция, криминальная сущность, уголовное право, состав преступления, наказание, лишение свободы, штраф, взятка.

Определениями понятия коррупции, содержащимися в международных актах и в ФЗ «О противодействии коррупции», убедительно подтверждается обоснованность доводов тех исследователей, кто считает определяющим в коррупции ее криминальную составляющую.

Коррупция по своему содержанию и сущности – это в основе своей криминальные деяния, уголовные правонарушения. Без криминальной составляющей, вне общественной опасности и уголовной ответственности коррупция – уже не коррупция. Даже снижение коррупции до социально терпимого уровня резко повышает качество жизни населения и комфортность социальной среды.

Коррупция – сугубо криминальное, общественно-опасное социально-правовое явление, охватившее все наиболее важные сферы социальной,

экономической, политической и юридической жизни российского общества и государства. Она относится к числу наиболее серьезных проблем глобального характера. Мировое сообщество признало, что коррупция на современном этапе пронизывает все сферы жизни большинства стран, независимо от уровня демократии и социального благополучия.

Значительным шагом по противодействию коррупции стала Палермская конвенция ООН против транснациональной организованной преступности [1]. В конвенции даны основные понятия организованной преступности и коррупции в понимании мирового сообщества, поставлена задача криминализации коррупции в национальных правовых системах. Подчеркнем, что впервые коррупция отнесена к организованной преступности (ст. 2 конвенции).

В Палермской конвенции ООН определяются три уровня (вида) борьбы с коррупцией, это:

1. Коррупция в сфере государственной администрации, которая связана главным образом с представлениями граждан и опытом их взаимоотношений с государственными учреждениями, местными органами власти, полицией, таможней и т. д.

2. Коррупция в сфере коммерческой деятельности (связанная с опытом работы средних фирм и предприятий розничной торговли, а также с представлениями предпринимателей) нарушает рыночные процессы и связи и может способствовать образованию монополий и усилению нечестной конкуренции.

3. Коррупция на высоком уровне в финансовых, политических и административных коридорах власти. Это наиболее разрушительный вид коррупции, который может создавать серьезные проблемы в международных экономических и политических отношениях [2].

Настаивая на криминализации коррупции, Палермская конвенция предлагает целый ряд рекомендаций, которые должны быть учтены в национальном уголовном законодательстве. При ратификации конвенции российской стороной дана ей общая положительная оценка, но при этом некоторые положения, противоречащие или не соответствующие общим принципам национального уголовного права России, не были признаны.

Среди них:

а) введение в национальное законодательство уголовной ответственности для юридических лиц, признание предметом взятки преимущества нематериального характера (льготы, услуги и т. п.), в том числе предоставленные для иного физического или юридического лица (п. 1 ст. 8);

б) введение ответственности за участие в коррупции иностранных публичных должностных лиц или международных гражданских служащих (п. 2 ст. 8).

Принятая в развитие положений Палермской конвенции, Конвенция ООН против коррупции (2003 г.) содержит достаточно широкий перечень

коррупционных деяний [3]. Ратифицируя указанную Конвенцию ООН против коррупции, наша страна сделала заметный шаг к совершенствованию российского национального уголовного права. Положения и основные идеи конвенции учитываются при разработке отечественного законодательства.

Россия подтвердила свою юрисдикцию в отношении преступлений:

1) подкуп национальных публичных должностных лиц;

2) подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций;

3) неправомерное присвоение или иное нецелевое использование имущества публичным должностным лицом;

4) злоупотребление влиянием в корыстных целях;

5) злоупотребление служебным положением;

6) подкуп в частном секторе;

7) хищение имущества в частном секторе;

8) отмывание доходов от преступлений;

9) сокрытие (умышленное после совершения любого из преступлений, признанных таковыми в соответствии с настоящей конвенцией, без участия в совершении таких преступлений, сокрытие или непрерывное удержание имущества, если соответствующему лицу известно, что такое имущество получено в результате любого из преступлений, признанных таковыми в соответствии с настоящей конвенцией);

10) воспрепятствование осуществлению правосудия.

Частичная имплементация норм Конвенции ООН против коррупции в российское законодательство осуществлена Федеральным законом от 04.05.2011 №97-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с совершенствованием государственного управления в области противодействия коррупции» [4].

С учетом положений ст. 15 и п. 1ст. 16 Конвенции ООН против коррупции и в связи с курсом на дифференциацию, частичную либерализацию и коммерциализацию уголовной ответственности за взяточничество изменена редакция ст. 290 УК РФ (получение взятки), ст. 291 УК РФ (дача взятки).

Уголовный кодекс РФ дополнен новой статьей – 291.1 (посредничество во взяточничестве). В российском уголовном законодательстве в качестве субъектов взяточничества признаны иностранные должностные лица и должностные лица публичной международной организации.

Статья 290 УК РФ – получение взятки – имеет довольно сложную структуру. Она состоит из шести частей и двух примечаний, содержащих толкование ряда терминов и понятий, относящихся к получению взятки, даче взятки и посредничеству во взяточничестве. Часть первая статьи 290 УК РФ устанавливает общее понятие взятки как подкупа чиновника, а также структуру и содержание взятки, субъектов получения взятки и все другие элементы состава преступления.

Устанавливается ответственность за получение должностным лицом, иностранным должностным лицом либо должностным лицом публичной международной организации лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества либо в виде оказания ему незаконных услуг имущественного характера, предоставления иных имущественных прав за совершение действий (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица, либо, если оно, в силу должностного положения, может способствовать таким действиям (бездействию), а равно за общее покровительство или попустительство по службе (наказание – штраф в размере от двадцатипятикратной до пятидесятикратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет со штрафом в размере двадцатикратной суммы взятки).

По классификации взяточничества, принятой в новой редакции ст. 290 УК РФ (в ч. 1 ст. 290 УК РФ) приведены состав и санкция элементарной, т. е. «простой» взятки, не имеющей отягчающих квалифицирующих признаков. В частях 2 – 6 этой статьи сформулированы составы квалифицированной взятки, и четко обозначены отягчающие обстоятельства.

В части 2 ст. 290 УК РФ в качестве квалифицирующего отягчающего признака взятки законодателем установлен значительный размер взятки, которым для статьи 290 УК РФ (равно как и для статей 291 и 291.1 УК РФ) признается сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества, услуг имущественного характера, иных имущественных прав, превышающих двадцать пять тысяч рублей, данное противоправное деяние наказывается штрафом от тридцатикратной до шестидесятикратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере тридцатикратной суммы взятки.

Повышенная общественная опасность объективно присуща получению взятки за незаконные действия (бездействие), что предполагает и более жесткие санкции. В части 3 ст. 290 УК РФ получение взятки за незаконные действия (бездействие) наказывается штрафом в размере от сорокакратной до семидесятикратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок от трех до семи лет со штрафом в размере сорокакратной суммы взятки.

Примечательно, что из круга всех возможных субъектов получения взятки в части 4 ст. 290 УК РФ выделяется субъект с особым должностным статусом. Состав преступления для субъектов с особым должностным статусом и круг таких субъектов определены следующим образом: «Деяния, предусмотренные частями первой – третьей настоящей статьи, совершенные лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или

государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно главой органа местного самоуправления, наказываются штрафом в размере от шестидесятикратной до восьмидесятикратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишением свободы на срок от пяти до десяти лет со штрафом в размере пятидесятикратной суммы взятки».

Ужесточение уголовного наказания для высокопоставленных взяточников из числа лиц, занимающих государственные должности и глав органов местного самоуправления, – мера справедливая и ожидаемая для многих российских граждан.

В части 5 ст. 290 УК РФ законодатель вводит три вида отягчающих обстоятельств, объективно повышающих общественную опасность взяточничества, предусмотренного частями первой – третьей этой статьи. Это деяния, совершенные: а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) с вымогательством взятки; в) в крупном размере (в примечании к ст. 290 УК РФ крупным размером считается взятка, превышающая 150 тыс. руб.). Наказываются такие деяния значительно строже – штрафом в размере от семидесятикратной до девяностократной суммы взятки либо лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет со штрафом в размере шестидесятикратной суммы взятки.

За деяния, предусмотренные частями первой – четвертой ст. 290 УК РФ, совершенные в особо крупном размере (взятка свыше 1 млн. руб.), установлено наказание в виде штрафа в размере от восьмидесятикратной до стократной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо в виде лишения свободы на срок от восьми до пятнадцати лет со штрафом в размере семидесятикратной суммы взятки.

Что касается уголовной ответственности за дачу взятки, то и здесь осуществлены весьма серьезные изменения, дополнения, классификация и дифференциация составов этого преступления, существенное улучшение юридической стилистики текста и структуры статьи 291 УК РФ, состоящей и пяти частей и примечания.

По части 1 ст. 291 УК РФ дача взятки должностному лицу, иностранному должностному лицу либо должностному лицу публичной международной организации лично или через посредника наказывается штрафом в размере от пятнадцатикратной до тридцатикратной суммы взятки либо лишением свободы на срок до двух лет со штрафом в размере десятикратной суммы взятки.

В части 2 ст. 291 УК РФ, как и в части 2 ст. 290 УК РФ, в качестве квалифицирующего, отягчающего признака признана дача взятки в значительном размере (сумма взятки, превышающая 25 тысяч руб.). Наказывается такое преступление штрафом в размере от двадцатикратной до

сорокакратной суммы взятки либо лишением свободы на срок до трех лет со штрафом в размере пятнадцатикратной суммы взятки.

Существенно повышается уголовная санкция за дачу взятки за совершение заведомо незаконных действий (бездействие). Суд по части 3 ст. 291 УК РФ может назначить штраф в размере от тридцатикратной до шестидесятикратной суммы взятки либо лишение свободы на срок до восьми лет со штрафом в размере тридцатикратной суммы взятки.

Еще более строго караются деяния, предусмотренные частями первой – третьей ст. 291 УК РФ, если они совершены: а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) в крупном размере (взятка, превышающая 150 тыс. руб.).

Наказание по части 4 ст. 291 УК РФ – штраф в размере от шестидесятикратной до восьмидесятикратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишение свободы на срок от пяти до десяти лет со штрафом в размере шестидесятикратной суммы взятки.

В части 5 ст. 291 УК в качестве квалифицирующего и отягчающего признака дачи взятки, как и за получение взятки, признается особо крупный размер взятки. Деяния, предусмотренные частями первой – четвертой ст. 291 УК РФ, совершенные в особо крупном размере (свыше 1 млн. руб.), наказываются штрафом от семидесятикратной до девяностократной суммы взятки либо лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет со штрафом в размере семидесятикратной суммы взятки.

В примечании к ст. 291 УК РФ определены юридически значимые условия и обстоятельства освобождения от уголовной ответственности за дачу взятки.

Лицо, давшее взятку, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления и либо имело место вымогательство взятки со стороны должностного лица, либо после совершения преступления добровольно сообщило о даче взятки органу, имеющему право возбудить уголовное дело. Такая правовая конструкция отличается от «явки с повинной», это полноценная нормативная правовая новелла, соблюдение ее условий гарантирует взяткодателю полную реабилитацию, освобождение от уголовной ответственности. Правовые возможности привлечения взяткодателей к сотрудничеству с правоохранительными органами усиливает правовой арсенал изобличения матерых взяточников и реального подавления коррупции.

Значительным достижением в формировании эффективной и целостной системы антикоррупционного законодательства является дополнение Уголовного кодекса РФ новой статьей, устанавливающей уголовную ответственность за посредничество во взяточничестве.

В части 1 статьи 291.1 УК РФ посредничество во взяточничестве определяется как «… непосредственная передача взятки по поручению

взяткодателя или взяткополучателя либо иное способствование взяткодателю и (или) взяткополучателю в достижении либо реализации соглашения между ними о получении и даче взятки в значительном размере». Отсюда следует, что в составе посредничества как уголовного преступления объектом является взятка в значительном размере. Это сумма, превышающая 25 тыс. руб. Посредничество во взяточничестве при сумме взятки 25 тыс. руб. и менее уголовным преступлением не является. Посредничество во взяточничестве по части 1 ст. 291.1 УК РФ – наказывается штрафом в размере от двадцатикратной до сорокакратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере двадцатикратной суммы взятки.

В части 2 ст. 291.1 УК РФ предусмотрены два отягчающих признака, повышающих социальную опасность посредничества во взяточничестве. Это совершение заведомо незаконных действий (бездействие) лицом с использованием своего служебного положения. Наказание по части 2 ст. 291.1 – штраф в размере от тридцатикратной до шестидесятикратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишение свободы на срок от трех до семи лет со штрафом в размере тридцатикратной суммы взятки.

Посредничество во взяточничестве, совершенное: а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) в крупном размере (свыше 150 тыс. руб.) по части 3 ст. 291.1 УК РФ, – наказывается штрафом в размере от шестидесятикратной до восьмидесятикратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет со штрафом в размере шестидесятикратной суммы взятки.

Особо крупный размер взятки является отягчающим признаком и в посредничестве во взяточничестве и влечет более строгую уголовную санкцию. По части 4 ст. 291.1 УК РФ посредничество во взяточничестве, совершенное в особо крупном размере, наказывается штрафом в размере от семидесятикратной до девяностократной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет со штрафом в размере семидесятикратной суммы взятки.

Следуя линии международных конвенций на криминализацию всех форм и проявлений коррупции, российский законодатель установил уголовную ответственность за само обещание или предложение посредничества во взяточничестве.

В части 5 ст. 291.1 УК РФ обещание или предложение посредничества в даче или получении взятки признается самостоятельным составом преступления и наказывается штрафом в размере от пятнадцатикратной до

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

В примечании к ст. 291.1 УК РФ отмечается, что «… лицо, являющееся посредником во взяточничестве, освобождается от уголовной ответственности, если оно после совершения преступления активно способствовало раскрытию и (или) пресечению преступления и добровольно сообщило органу, имеющему право возбуждать уголовное дело, о посредничестве во взяточничестве».

Приглашение к сотрудничеству и гарантии полного освобождения от уголовной ответственности лиц, причастных к коррупционным преступлениям, более чем необходимы, ибо многообразные формы проявления коррупции во многих случаях не очевидны, латентны, обладают глубоко скрытым, криминальным, законспирированным характером, особенно в судебной системе.

Изменения и дополнения, внесенные в систему борьбы со взяточничеством ФЗ от 04.05.2011 № 97-ФЗ, значительно усиливают арсенал юридических средств подавления коррупции. Но далеко не все антикоррупционные идеи и предписания Конвенций ООН и Совета Европы получили признание и имплементацию в российском законодательстве.

В Конвенции ООН против коррупции подкуп определяется как вымогательство или принятие публичным должностным лицом лично или через посредников какого-либо неправомерного преимущества для самого должностного лица или иного физического или юридического лица с тем, чтобы это должностное лицо совершило какое-либо действие или бездействие при выполнении своих должностных обязанностей (ст. 15 конвенции). В этом случае речь идет о предмете взятки как любом неправомерном преимуществе без ссылки на его качества или свойства, т. е. блага как материального, так и нематериального характера. Из антикоррупционной практики известно, что услуги нематериального характера достаточно часто служат «двигателем» служебной деятельности должностных лиц (протекция, покровительство, трудоустройство после отставки близких или родственников и др.), но не являются предметом взятки, а значит, – и основанием для наступления уголовной ответственности. Введение такого состава преступления позволило бы профилактировать подобное поведение должностных лиц, получающих в результате принятия таких услуг еще более значительные выгоды и доходы, чем в некоторых случаях материальных вознаграждений в связи со своей служебной деятельностью [2].

В этой связи, нельзя не подчеркнуть, что среди проявлений коррупции, имеющих корыстную природу, имеют глубокие корни неформальные отношения обмена услугами (клиентизм), семейственность или клановость, которые в международной терминологии называются непотизмом [5], а в советской и российской традиции – протекционизмом, покровительством.

В г. Амурске Хабаровского края выявлены чиновники в районной и городской администрациях, проявляющие явный протекционизм по отношению к предпринимателям братьям Г. Им, вопреки действующим запретам, в нарушение земельного законодательства, было разрешено построить в парковой зоне города питейное заведение – ресторан «Амурск». В результате, в парке продаются спиртные напитки, спаиваются подростки, происходят драки. Братья Г. возводят в городе объекты самовольно, даже на земельных участках других владельцев, но чиновники покровительствуют и такому самоуправству. Выходит так, что один предприниматель может строить любые объекты в городе, даже не оформляя своевременно документы на землю, а другие – годами добиваются предоставления им земельных участков под реализацию бизнес-проектов. Едва ли есть сомнение в том, что чиновники оказывают явное покровительство и протекционизм не за спасибо, небескорыстно [6]. Протекционизм на приятельской основе в среде высшего эшелона чиновников также является источником коррупционных злоупотреблений.

Привлекает внимание общественности практика замещения высших государственных должностей в высших звеньях российской власти.

В юридической литературе, журнальных публикациях и СМИ нередко обсуждается вопрос: велика ли доля выходцев из г. Санкт-Петербурга во власти? Из 13 ключевых постов в верхних эшелонах власти страны 10 – заняты «питерскими» – теми, кто родился, учился либо долгое время работал в городе на Неве. Это: Президент РФ Д. Медведев и премьер-министр РФ В. Путин, спикеры обеих палат парламента Б. Грызлов и С. Миронов, глава администрации президента С. Нарышкин, председатель Высшего арбитражного суда А. Иванов, руководители Следственного комитета и ФСБ А. Бастрыкин и А. Бортников, секретарь Совета безопасности Н. Патрушев и председатель Счетной палаты С. Степашин. Из 34 ключевых сотрудников кремлевской администрации с Петербургом связаны 10; из 26 членов правительства (вице-премьеров и министров) – 10; из 59 глав федеральных служб и агентств «питерских» – набралось 14; среди членов Конституционного суда – 4 из 19; среди глав госкорпораций – 2 из 7 [7]. Вторая столица в системе генерации кадров высшей пробы занимает самое высокое место.

Российской Федерацией не ратифицированы нормы статьи 20 Конвенции ООН против коррупции об умышленном незаконном обогащении, т. е. значительном увеличении активов публичного должностного лица, превышающем его законные доходы, которое оно не может разумным образом обосновать. Есть исследователи, полагающие, да и

законодатель исходит из того, что такая норма существенно нарушила бы принцип презумпции невиновности. Следует согласиться с мнением, что для ведомственных нормативных актов, направленных на предупреждение коррупции, такая дисциплинарная норма вполне допустима, в частности для должностных лиц государственной гражданской службы, сотрудников правоохранительных органов, прокуратуры, судей.

В социологической и юридической литературе дискутируется вопрос об имплементации в российское законодательство положений Конвенции ООН о конфискации, взыскании и возвращении активов, незаконно нажитых коррупционерами-взяточниками. Конфискация имущества уличенных во взяточничестве трактуется как основной принцип противодействия коррупции. Однако российский законодатель пошел по другому пути. Как уже упоминалось в предыдущем изложении, ФЗ от 04 мая 2011 г №97-ФЗ ввел в систему уголовной ответственности за все виды взяточничества (получение взятки, дача взятки и посредничество во взяточничестве для публичных должностных лиц) довольно высокие кратные к сумме взятки штрафы как самостоятельное уголовное наказание, а также лишение свободы с обязательным кратным штрафом к сумме взятки. Президент РФ Д. Медведев высказал твердое убеждение в том, что крупные штрафы в отношении всех субъектов взяточничества намного эффективнее экономически и процессуально в сравнении с процессуальными и процедурными сложностями конфискации имущества.

Выявление всего многообразия и разнообразия признаков, проявлений, сторон, граней, характеристик и форм коррупции – системная и комплексная задача междисциплинарных научных исследований криминологической, юридической, социологической, психологической, экономической наук.

Литература и источники:

1. Конвенция принята 25.11.2000 Резолюцией 55/25 на 62-м пленарном заседании 55-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН в Палермо. Россия ратифицировала Конвенцию ФЗ от 26.04.2004 №26-ФЗ.

2. Кушниренко, С. Об имплементации в национальное законодательство России международных правовых норм, направленных на усиление борьбы с коррупцией / С. Кушниренко, А. Зоточкин // Уголовное право. – 2006. – № 6.

3. Принята Генеральной Ассамблеей ООН 31.10.2003. Ратифицирована Россией с заявлениями ФЗ от 6.3.2006 № 40-ФЗ.

4. Собр. законодательства РФ. – 2011. – № 19. – Ст. 2714.

5. Непотизм (лат.nepos, nepotis) – 1) раздача римскими папами доходных должностей, поместий и т.п.своим родственникам; 2) служебное покровительство родственникам, своим людям // Словарь иностранных слов ; составитель С.М. Ожегова. – М., 1966. – С. 198.

6. В Амурске жарят шашлыки и бьют предпринимателей // Тихоокеанская звезда. – 24.11.2010. – № 221.

7. Чьи земляки у власти? // Аргументы и факты. – 2010. – № 42. – С. 2.