



К НАРУШЕНИЮ УСТАНОВЛЕННЫХ ЗАКОНОМ ОГРАНИЧЕНИЙ ПО ПОЛУЧЕНИЮ ПОДАРКА (ПОЖЕРТВОВАНИЯ)

И. ГРАБЕЦ,

начальник отдела защиты интересов граждан и государства
в сфере земельных отношений Главного управления представительства в суде, защиты интересов граждан и государства при исполнении судебных решений Генеральной прокуратуры Украины, старший советник юстиции

SUMMARY

The article addressed the issue of solving the problem of bribery by accepting gifts, donations, charity or other assistance from both natural and legal persons, as and referred to the Law of Ukraine "On Principles of Prevention and Combating Corruption", as well as in the new chapter of the Code Ukraine on Administrative Offences and other legal acts.

Keywords: corruption, bribery, gift, donation, anti-corruption law, philanthropy, prevention, reaction.

В статье рассмотрен вопрос о решении проблемы взяточничества путём принятия подарков, пожертвований, благотворительной или иной помощи как от физических, так и юридических лиц, о чём и идёт речь в Законе Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции», а также в новой главе Кодекса Украины об административных правонарушениях и в других нормативно-правовых актах.

Ключевые слова: коррупция, взяточничество, подарок, пожертвование, антикоррупционный закон, благотворительная деятельность, предотвращение, противодействие.

Постановка проблемы. Одной из задач было решение проблемы взяточничества определённых субъектов под видом получения подарков, пожертвований, благотворительной помощи и пр.

В связи с этим, статьёй 5 Закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции» [1] для отдельных субъектов ответственности за коррупционные правонарушения введены ограничения и запреты на получение подарков.

Актуальность темы. В 2011 году в Украине был принят так называемый пакет новых антикоррупционных законов, призванных заполнить пробелы в законодательстве, которое регулирует правоотношения в сфере предотвращения и противодействия коррупции как в публичной, так и в частной сферах общественных отношений, восстановления нарушенных прав, свобод и интересов физических и юридических лиц, а также государства.

Цель статьи – анализ нарушений, установленных Законом Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции» по поводу получения подарка (пожертвования) отдельными субъектами ответственности за коррупционные правонарушения.

Изложение основного материала. Данные правонарушения посягают на порядок прохождения государственной службы, службы в правоохранительных органах, противоречат нормам общественной морали, несовместимы с честью и достоинством государственного служащего, сотрудника правоохранительного органа, суда, прокуратуры.

Законодательством, которое определяет организацию и порядок деятельности органов государственной власти, органов местного самоуправления, предоставление отдельных видов государственных услуг или деятельности

категорий лиц, уполномоченных на выполнения государственных функций, органов местного самоуправления, могут устанавливаться специальные требования для поведения данных лиц.

Об этом идёт речь в ч. 3 ст. 7 Конвенции ООН против коррупции от 23.10.2003 года [2] (ратифицирована Украиной 18 октября 2006 года), в которой сказано, что каждое государство-участник рассматривает возможность принятия нормативно-правовых актов и соответствующих административных мер по выполнению целей этой Конвенции и соответствующих нормам национального законодательства.

Согласно статье 2 Дисциплинарного устава прокуратуры Украины [3], сотрудники прокуратуры должны иметь высокие моральные качества, быть принципиальными и непримиримыми к нарушениям законодательства, совмещать выполнение своих служебных обязанностей с гражданской мужественностью, справедливостью и неподкупностью.

Аналогичные меры дисциплинарной ответственности содержатся и в Законе Украины «О государственной службе», Дисциплинарном уставе органов внутренних дел Украины и др.

Вопросы, связанные с этикой поведения государственного служащего в Украине, регламентированы статьёй

5 Закона Украины «О государственной службе» [4], согласно которой государственный служащий должен добросовестно выполнять свои служебные обязанности, уважительно относиться к гражданам, руководителям и сотрудникам, придерживаться высокой культуры общения, не допускать действий и поступков, которые могут навредить интересам государственной службы и негативно повлиять на репутацию государственного служащего.

Государство содействует укреплению норм профессиональной этики и других требований к осуществлению видов деятельности в кодексах поведения представителей соответствующих профессий.

С 1 декабря 2012 года вступил в силу Кодекс профессиональной этики и поведения сотрудников прокуратуры, который является сборником высоких морально-этических стандартов поведения сотрудников органов прокуратуры как при исполнении служебных обязанностей, так и в повседневной жизни.

Под подарком следует понимать вещь, которую подарили или дарят [5]. Под подарком также следует понимать кроме вещей материального характера также и право на имущество или действия имущественного характера (дарение документов, которые дают право на получение имущества, требование выполнить обязательства материального характера, бесплатное предоставление имущественной выгоды, оздоровительных или туристических путёвок, а также предметов, которые могут быть носителями других видов информации, иметь двойное предназначение и пр.).

В статье 718 Гражданского кодекса Украины [6] при определении предмета договора дарения сказано, что подарком



может являться движимое имущество, в том числе деньги и ценные бумаги, а также недвижимое имущество. Также подарком могут являться имущественные права, которыми владеет даритель или которые могут возникнуть у него в будущем.

Следует иметь в виду, что в статье 729 Гражданского кодекса Украины определяется понятие пожертвования, которое является дарением недвижимого и движимого имущества, в том числе денег и ценных бумаг, лицами, определёнными частью 1 статьи 720 этого же Кодекса. При этом, в отличии от дарения, в соответствии со статьёй 730 Гражданского кодекса Украины, жертвователю имеет право не только контролировать использование пожертвования согласно цели, определённой договором о пожертвовании, но и требовать разрыва договора в том случае, если пожертвование используется не по назначению.

Законом Украины «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» [7] определено понятие благотворительной деятельности как добровольной личной и/или материальной помощи для достижения определённых этим Законом целей, которая не предусматривает получение благотворителем прибыли, а также оплаты любого вознаграждения или компенсации благотворителю от имени или по поручению бенефициара.

Статьёй 722 Гражданского кодекса Украины регламентированы действия и последствия принятия подарка. Если подарок направлен одаряемому без его предварительного согласия, то подарок считается принятым, если одаряемый немедленно не заявит об отказе в его принятии.

Ответственность за нарушения установленных законом ограничений по получению подарка (пожертвования) установлена в статье 172-5 Кодекса Украины об административных правонарушениях [8]. В этой статье закреплено, что нарушение установленных законом ограничений по получению подарка (пожертвования) влечёт за собой наложение штрафа от двадцати пяти до пятидесяти необлагаемых минимумов доходов граждан с конфискацией этого подарка (пожертвования).

Нарушение установленного законом запрета по получению подарка (пожертвования) влечёт за собой наложения штрафа от пятидесяти до ста необлагаемых минимумов доходов граждан с конфискацией этого подарка (пожертвования).

В примечание к статье сказано, что субъектами правонарушений по этой

статье являются лица, определённые в пункте 1, подпунктах «а» и «б» пункта 2 части 1 статьи 4 Закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции».

Для наличия состава проступка, предусмотренного ч. 1 ст. 172-5 Кодекса Украины об административных правонарушениях, достаточно факта дарения подарка (пожертвования), не соответствующего ограничениям, установленным вышеуказанной статьёй. По сути, эта статья является всеохватывающей к статье 8 Закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции».

Способ получения подарка может быть любым (от намёка или вымогательства подарка до получения в добровольном порядке, по почте, путём обмена на другой подарок, получение подарка через других лиц и так далее).

В случае принятия предложения, обещания или получения неправомерной выгоды служебным лицом при наличии состава преступления, предусмотренного статьёй 368 Уголовного кодекса Украины, наступает уголовная ответственность.

Ограничения, предусмотренные частью 1 статьи 172-5 Закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции» в отношении получения подарка (пожертвования) определёнными лицами, распространяется на лиц, которые могут принимать лишь те подарки, которые соответствуют общепринятым понятиям о гостеприимстве, и пожертвования, кроме случаев, предусмотренных частью 1 этой статьи, если стоимость таких подарков (пожертвований) не превышает 50 % минимальной заработной платы, установленной на день принятия подарка (пожертвования) единоразово, а совокупная стоимость таких подарков (пожертвований), полученных из одного источника на протяжении года, - одной минимальной заработной платы, установленной на первое января текущего года.

В соответствии с Законом Украины «Об оплате труда» [9], минимальная зарплата – это законодательно установленный размер заработной платы за простой, неквалифицированный труд, ниже которого не может производиться оплата за выполненную рабочим месячную, а также почасовую норму труда (объём работ).

Министерством юстиции Украины по этому поводу дано разъяснение «Получение подарков лицами, уполномоченными на выполнение функций государства или местного самоуправления» [10].

Ограничения стоимости подарков

(пожертвований) не распространяются на подарки (пожертвования), которые:

1) дарятся (осуществляются) близкими лицами;

2) получаются как общедоступные скидки на товары, услуги, общедоступные выигрыши, призы, премии, бонусы.

Понятие «близкие лица» приводится в статье 1 Закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции».

Стоимость подарков плательщику налогов не включается в общее месячное (годовое) налогообложение дохода плательщика налогов и не подлежит налогообложению, если она не превышает 50% одной минимальной заработной платы (из расчёта за месяц), установленной на первое января отчётного налогового года, за исключением денежных выплат в любой сумме. В ином случае этот доход подлежит налогообложению.

Кроме этого, частью 2 статьи 172-5 Кодекса Украины об административных правонарушениях предусмотрен категорический запрет на принятие подарка (пожертвования) для установленных пунктом 1 и подпунктами «а» и «б» пункта 2 части 1 статьи 4 Закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции» лиц, который состоит в том, что согласно статье 8 этого же Закона им запрещается непосредственно или через других лиц принимать подарки (пожертвования) от юридических или физических лиц:

1) за решение, действия или бездействие в интересах дарителя, которые принимаются, совершаются как непосредственно таким лицом, так и по его содействию другим должностным лицом;

2) в случае, если лицо, которое дарит (осуществляет) подарок (пожертвование), подчинено такому лицу.

В статье 1 Закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции» понятие «непосредственное подчинение» разъясняется как отношения прямой организации или правовой зависимости подчинённого лица от руководителя, в том числе при принятии решений (участие в принятии решений) о зачислении на работу, увольнении с работы, применении поощрений, дисциплинарных взысканий, предоставлении указаний, поручений, контроля за их исполнением.

Подарки, полученные лицами, указанными в п. 1 и подпунктах «а» и «б» п. 2 ч. 1 ст. 4 Закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции», как подарки государству, Автономной Республике

Крым, территориальному обществу, государственным или коммунальным учреждениям, являются соответственно государственной или коммунальной собственностью и должны быть переданы органу, учреждению или организации в порядке, определённом Кабинетом Министров Украины.

Постановлением Кабинета Министров Украины №1195 «Об утверждении Порядка передачи подарков, полученных как подарки государству, Автономной Республике Крым, территориальному обществу, государственным или коммунальным учреждениям или организациям» [11] утверждён порядок передачи таких подарков.

Уполномоченное лицо, которое приняло подарок, обязано передать его соответствующему органу на протяжении месяца. В противном случае наступает ответственность, предусмотренная ст. 172-5 Кодекса Украины об административных правонарушениях за коррупцию.

Ответственность должно нести лицо, которое официально получило подарок и которое должно контролировать и следить за передачей такого подарка. В случае наличия состава преступления наступает уголовная ответственность, например, за присвоение имущества.

Передача подарка происходит в административном помещении органа, о чём составляется акт принятия-передачи (в двух экземплярах одинаковой юридической силы). Один экземпляр остаётся в органе и передаётся материально ответственному лицом подразделению, которое ведёт бухгалтерский учёт, а другой остаётся уполномоченному лицу.

Операции, связанные с передачей подарка органу, отображаются в бухгалтерском учёте в соответствии с законодательством.

Для оценки стоимости подарка, принятия решения о возможности его использования, места и срока хранения орган образует комиссию в составе не менее трёх лиц, одно из которых является специалистом в области оценки имущества.

Постановлением Кабинета Министров Украины №1195 определены права и организация деятельности такой комиссии, утверждён образец акта принятия-передачи подарка.

Субъективная сторона правонарушений, предусмотренных статьёй 172-5 Кодекса Украины об административных правонарушениях, характеризуются виной в форме прямого умысла, то есть субъект осознаёт то, что получает личный подарок (пожертвование) или то, что он нарушает установленный законодательством запрет на его приняти-

е в связи с выполнением служебных обязанностей, своими должностными обязанностями или положением.

Для квалификации принятия подарка имеет значение осведомлённость служебного лица о том, что оно принимает подарок и о характере совершаемых им действий.

Так, принятие лицом, уполномоченным на выполнение функций государства или органа местного самоуправления или приравненным к ним лицом, именных подарков от близких родственников, даже во время празднования официальных торжеств на рабочем месте, получение государственных, религиозных и других именных наград от общественных организаций или благотворительных фондов, в случае определения его победителем международных или государственных соревнований, номинаций, премий, что предусмотрено уставами таких организаций, или в случае принятия личного подарка на официальном мероприятии с одновременной передачей на протяжении месяца подарка соответствующему государственному органу, учреждению или организации, не создают состава административного проступка, предусмотренного статьёй 172-5 Кодекса Украины об административных правонарушениях.

Размеры, виды благотворительной и другой помощи, вознаграждения, подарки (пожертвования) и т.д., которые принимаются лицами, отмеченными в п. 1, подпунктах «а» и «б» пункта 2 части 1 статьи 4 Закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции», не могут являться конфиденциальной, коммерческой или банковской тайной или относиться к информации с ограниченным доступом.

Субъектами правонарушений по ч. 1, 2 статьи 172-5 Кодекса Украины об административных правонарушениях могут быть только лица, определённые в пункте 1, подпунктах «а» и «б» пункта 2 части 1 статьи 4 Закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции».

Таким образом, к этим субъектам нельзя относить лиц, которые временно или на постоянной основе занимают должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей, а также специально уполномоченных на выполнение определённых обязанностей в юридических лицах частного права независимо от организационно-правовой формы соответственно с п. 3 ст. 4 Закона Украины «О принципах предотвращения и

противодействия коррупции», с учётом требований подпункта «б» пункта 2 этого же Закона.

К лицам, привлечённым к ответственности по этой статье, может быть применено административное наказание по ч. 1 ст. 172-5 Кодекса Украины об административных правонарушениях в форме взыскания штрафа от двадцати пяти до пятидесяти необлагаемых минимумов доходов граждан с конфискацией такого подарка (пожертвования).

По ч. 2 вышеуказанной статьи возможно взыскание штрафа в размере от пятидесяти до ста необлагаемых минимумов доходов граждан с конфискацией такого подарка (пожертвования).

Следует отметить, что запреты и ограничения по принятию подарков государственными служащими в других странах не обязательно закреплены в Уголовном кодексе или Кодексе об административных правонарушениях. Например, положение о том, что не допускается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда, государственным служащим и служащим органов муниципальных образований в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей закреплено в статье 575 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Выводы. Таким образом, можно прийти к выводам о том, что новый пакет антикоррупционных законов в Украине направлен в том числе на решение проблемы взяточничества путём принятия подарков, пожертвований, благотворительной или иной помощи как от физических, так и юридических лиц.

Закон Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции», новая глава в Кодексе Украины об административных правонарушениях и другие нормативно-правовые акты определяют действия конкретных лиц, связанные с принятием этими лицами вышеуказанных благ, которые представляют собой коррупционные правонарушения, а также предусматривают ответственность за их совершение.

Вместе с тем, некоторые неточности и пробелы в законодательстве имеют место. Так, например, остаётся неопределённой возможность считать коррупционными действия служебного лица по принятию подарка от сослуживцев по поводу дня рождения, повышения в звании, рождения ребёнка и т.д., а также то, можно ли считать этот подарок полученным из одного источника или всё-таки разных.



Так, устранение этих и других проблемных вопросов могло бы стать темой отдельной дискуссии.

Список использованной литературы:

1. «О принципах предотвращения и противодействия коррупции». Закон Украины «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины в отношении ответственности за коррупционные правонарушения»: Научно-практический комментарий // Ответств. ред. С.В. Кивалов и Е.Л. Стрельцов. – Х.: Одиссей, 2011. – 344 с.
2. Конвенция ООН против коррупции // Ведомости Верховного Совета Украины (ВСУ). – 2007. - № 49.
3. Дисциплинарный устав прокуратуры Украины. // Ведомости Верховного Совета Украины (ВСУ). – 1992. - № 4.
4. Закон Украины «О государственной службе» // Ведомости Верховного Совета Украины (ВСУ). – 1993. - № 52.
5. Электронный словарь / Толковый словарь русского языка [Электронный ресурс]. – Режим доступа : formaslov.ru.
6. Гражданский кодекс Украины // Ведомости Верховного Совета Украины (ВСУ). – 2003. - № 40-44.
7. Закон Украины «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» // Голос Украины. – 2013. - № 22.
8. Кодекс Украины об административных правонарушениях // Ведомости Верховного Совета Украины УССР. – 1984. - № 51.
9. Закон Украины «Об оплате труда» // Ведомости Верховного Совета Украины (ВСУ). – 1995. - № 17.
10. Разъяснение Министерства юстиции Украины от 28.07.2011г. «Принятие подарков лицами, уполномоченными на выполнение функций государства или местного самоуправления» [электронный ресурс] – режим доступа: umdpl.info.
11. Постановление Кабинета Министров Украины «Об утверждении Порядка передачи подарков, полученных как подарки государству, Автономной Республике Крым, территориальному обществу, государственным или коммунальным учреждениям или организациям». // Правительственный курьер. – 2011. - № 233.

УПРАВЛЕНИЕ В СФЕРЕ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ ПРЕСТУПНОСТИ ТРЕБУЕТ ЦЕНТРАЛИЗАЦИИ

А. ВАВРЕНЮК,

соискатель кафедры надзора за исполнением судебных решений в уголовном производстве Национальной академии прокуратуры Украины

SUMMARY

The article presents the analyses of current state of research of governance issues in the field of crime combating and also the practice of its implementation. Proposes to centralize such activities and create a single nation-wide body with regional offices, without law enforcement powers.

Keywords: management, combating, preventing, criminological security, facilities management, control subjects, centralize.

В статье проведен анализ современного состояния исследования проблем управления в сфере противодействия преступности и практики ее осуществления. Предлагается централизация этой деятельности и создание единого в масштабе страны органа с региональными отделениями, без правоохранительных функций.

Ключевые слова: управление, противодействие, предотвращение, криминологическое обеспечение, объекты, субъекты управления, централизация.

Постановка проблемы. Как известно, эффективность функционирования любой социальной системы зависит в первую очередь от ее управляемости и способности к саморегуляции. Объективная потребность в управлении социальной деятельностью распространяется на все ее разновидности, в том числе и на деятельность в сфере противодействия и предотвращения преступности.

Актуальность темы. Вопрос о необходимости осуществления управления в сфере борьбы с преступностью впервые в криминологии советского периода был поднят Г.А. Аванесовым еще в 1975 году в монографии «Криминология. Прогностика. Управление» [1, С. 347-354]. Он отметил, что в сфере борьбы с преступностью складываются управленческие отношения, и поэтому есть необходимость внедрения научных методов управления. Однако выдвигание управленческого аспекта в сфере борьбы с преступностью хотя и было актуальным, но в работе имело только постановочный характер и рассматривалось автором с целью более глубокого изучения проблем прогнозирования и планирования мер борьбы с преступностью. К тому же, объектом управления определялась преступность, а не деятельность, направленная на противодействие ей соответствующими правоохранительными органами, иными социальными образованиями. После постановки этой проблемы Г.А. Аванесовым она, к сожалению, не получила своего дальнейшего фундаментального развития в криминологической теории ни в период Советского Союза, ни после его распада.

И только известный украинский криминолог профессор В.С. Зеленецкий, развивая общую теорию борьбы с преступностью, к ее предмету отнес организацию труда и управления в сфере борьбы с преступностью, включивши в нее: субъекты, объекты управления, виды управленческих функций, формы и методы управления, прогнозирование, информационное правовое ресурсное и научно-методическое обеспечение [2, С. 86]. Таким образом, управленческая тематика в сфере противодействия преступности в этой работе обозначена уже более рельефно, но только на уровне общей теории, не касаясь ее смыслового праксиологического наполнения.

Целью статьи является анализ современного состояния исследования проблем управления в сфере противодействия преступности, определение понятия и сущности этой деятельности, ее целей и задач.

Изложение основного материала исследования. В целом же вопросы управления в сфере противодействия и предотвращения преступности в юридической литературе развивались преимущественно в русле рассмотрения проблем управления правоохранительной деятельностью. В этом направлении