



- уменьшение ставок налогов, даже если такое уменьшение приведет к временным потерям бюджета, но будет потенциально благоприятным для роста доходов предпринимателей, что в дальнейшем приведет к созданию новых субъектов предпринимательской деятельности. Необходимо переходить от линейной оценки поступлений в бюджет к комплексному учету взаимосвязанных факторов.

Список использованной литературы:

1. Налоговый кодекс Украины от 2 декабря 2010 г. № 2755-VI// Ведомости Верховного Совета Украины. – 2011. – № 13–14; № 15–16, № 17. – Ст. 112.
2. Саварина А. Совершенствование законодательства по вопросам налогообложения субъектов предпринимательской деятельности / А. Саварина // Право Украины. – 2005. – № 7. – С. 46-49.
3. Квасница А.В. Налоговое стимулирование развития малого бизнеса / А.В. Квасница // Финансы Украины. – 2002. – № 2. – С. 65-69.
4. Ластовецкий А. Совершенствование правового регулирования налогообложения как главного организационно-правового средства воздействия на предпринимательскую деятельность / А. Ластовецкий // Право Украины. – 2005. – № 5. – С. 56-60.
5. Майстренко А. Принятие Налогового кодекса как путь к эффективности системы налогообложения Украины / А. Майстренко // Право Украины. – 2010. – № 6. – С. 128-134.
6. О применении регистраторов расчетных операций в сфере торговли, общественного питания и услуг: Закон Украины от 6 июня 1995 г. № 265/95-ВР // Ведомости Верховного Совета Украины. – 1995. – № 28. – Ст. 205.
7. Труш И. Совершенствовать правовое регулирование малого предпринимательства / И. Труш // Право Украины. – 1999. – № 3. – С. 30-34.
8. О сборе и учете единого взноса на общеобязательное государственное социальное страхование: Закон Украины от 8 июня 2010 г. № 52354/2010 // Ведомости Верховного Совета Украины. – 2011. – № 2 – 3. – Ст. 11.
9. Хозяйственный кодекс Украины от 16 января 2003 г. № 436-IV// Ведомости Верховного Совета Украины. – 2003. – № 18; № 19–20; № 21–22. – Ст. 144.

СПЕЦИАЛЬНЫЙ СУБЪЕКТ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ПРЕСТУПНОЕ ПРЕПЯТСТВОВАНИЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ИЗБИРАТЕЛЬНОГО ПРАВА В УКРАИНЕ

А. ЯСЬ,
соискатель Национальной академии прокуратуры Украины

SUMMARY

In the offered article description is given to the special subject, as element of corpus delict, foreseen in the art. 157 of the Criminal code of Ukraine, which is set criminal responsibility for an obstacle realization of the right to vote or right to take part in a referendum, work of election committee or commission on a referendum or activity of official observer. As well as the problems determined and the status of members of the election committee and members of the referendum committee. Other than that, scientifically, that they should be referred to official persons, and thus they be subject to article 157 of the Criminal Code of Ukraine.

Key words: the special subject, crime, Criminal code of Ukraine, the status of a member of the election committee, referendum.

В предложенной статье предоставлена характеристика специального субъекта как элемента состава преступления, предусмотренного в статье 157 Уголовного кодекса Украины, которой установлена уголовная ответственность за препятствие осуществлению избирательного права или права принимать участие в референдуме, работе избирательной комиссии или комиссии по референдуму или деятельности официального наблюдателя. А также определены проблематика и статус членов избирательной комиссии и членов комиссии по референдуму. Кроме этого, научно обосновано, что их следует относить к служебным лицам, а значит, они подпадают под действие статьи 157 Уголовного кодекса Украины.

Ключевые слова: специальный субъект, преступление, Уголовный кодекс Украины, статус члена избирательной комиссии, референдум.

Постановка проблемы. Несмотря на то, что в юридической литературе достаточно много внимания уделено как учениям о субъекте преступления в целом, так и изучению специального субъекта преступления, данная проблематика в разрезе состава преступления предусмотренного статьей 157 УК Украины, стоит чрезвычайно остро, прежде всего, в практической плоскости.

Вопрос субъекта преступления, в том числе специального, изучали такие ученые как А. Н. Трайнин, П. П. Андрушко, Л. В. Багрий-Шахматов, Ю. В. Баулин, С. Б. Гавриш, Л. Д. Гаухман, В. А. Глушков, Н. Ф. Кузнецова, В. О. Навроцкий, А. В. Наумов, А. А. Музыка, В. В. Стаиш, С. А. Семенов, Е. Л. Стрельцов, В. Я. Таций, М. И. Хавронюк и другие. Также проблематика субъективных элементов состава преступления, предусмотренного статьей 157 УК Украины исследовалась С. Я. Беде, Л. П. Мединой, Н. А. Мягковым и другими.

Целью данной публикации является предоставление проблематики специального субъекта данного состава преступления и его характеристика с помощью анализа норм Уголовного кодекса Украины.

Изложение основного материала исследования. Достаточно основательное определение специального субъекта преступления предоставил В. В. Устименко, который основными

его характеристиками признал другие дополнительные юридические признаки, которые либо предусмотрены уголовным законом, либо вытекают из установленных им ограничений круга лиц, которые должны нести уголовную ответственность [1, с. 23]. В. В. Устименко основное значение специального субъекта преступления видит в ограничении круга лиц, которые должны нести уголовную



ответственность за отдельные общественно опасные деяния. В то же время лицо, которое не обладает необходимыми признаками специального субъекта, не может быть привлечено к уголовной ответственности именно по данному закону или должно отвечать за совершение преступления как общий субъект [1, с. 21]. Особенностью статьи 157 УК Украины является группирование в ней, даже в одной части статьи, нескольких составов преступлений, которые отличаются как объектом посягательства и действием, так и субъектным составом. В частности, для составов преступлений предусмотренных ч. 1 статьи 157 (в части препятствования свободному осуществлению гражданином своего избирательного права или права участвовать в референдуме, препятствование деятельности другого субъекта избирательного процесса, инициативной группы референдума, комиссии по референдуму, члена избирательной комиссии, члена инициативной группы референдума, члена комиссии по референдуму или официального наблюдателя при исполнении ими своих полномочий, соединенные с подкупом, обманом или принуждением), ч. 2 и ч. 3 статьи 157 (по признаку совершения преступления по предварительному сговору группой лиц) субъект общий – т. е. любое физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста [2, с. 192]. Для других составов преступления, содержащихся в статье 157 УК Украины, предусмотрен специальный субъект.

На законодательном уровне определение специального субъекта содержится в ч. 2 статьи 18 УК Украины, которой предусмотрено, что специальным субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, совершившее в возрасте, с которого может наступать уголовная ответственность, преступление, субъектом которого может быть лишь определенное лицо. С учетом содержания указанной нормы для установления признаков специального субъекта необходимо обращаться к статье Особенной части УК Украины.

В статье 157 УК Украины, как и в других статьях Уголовного кодек-

са, признаки специального субъекта четко не сформулированы и имеют отсылочный характер. Общими признаками для общего и специального субъектов остаются возраст и вменяемость. Однако проблемным является формулировка дополнительных признаков, позволяющих признать отдельных субъектов специальными. По определению, данному В. Я. Тацием, специальный субъект – это лицо, которое, помимо обязательных общих признаков, имеет дополнительные специальные признаки, предусмотренные в статье Особенной части для субъекта конкретного состава преступления. Признаки специального субъекта дополняют общее понятие субъекта преступления, выступая как дополнительные. Таким образом, признаки специального субъекта в определенной степени являются ограничительными, так как они определяют, что то или иное преступление может совершить не любое лицо, а только то, которое имеет соответствующие признаки [3, с. 133-134].

Вопрос специального субъекта преступлений против избирательных прав граждан попытался решить В. А. Навроцкий, который отметил, что граждане имеют возможность осуществлять функции государства в избирательных комиссиях независимо от выполняемой роли (председателя, секретаря или члена комиссии) на период времени с момента образования комиссии и до прекращения ее полномочий [4, с. 315-316]. Исходя из того, что в соответствующей статье два раза упоминается о члене избирательной комиссии, а также два раза о служебном лице, то очевидно, что изучение вопроса о специальном субъекте преступления в аспекте уголовной ответственности за препятствование осуществлению избирательного права и права участвовать в референдуме невозможно без выделения группы признаков, по которым лицо может быть признано служебным, а также без определения статуса члена избирательной комиссии.

С 1 июля 2011 года вступил в силу Закон Украины от 07.04.11 № 3207-VI «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины отно-

сительно ответственности за коррупционные правонарушения», которым среди прочего внесены изменения в ст. 18 Уголовного кодекса Украины и дополнено ее частями 3 и 4, которые посвящены определению «должностного лица». Следует отметить, что законодателем впервые включено данное понятие в Общую часть Уголовного кодекса Украины, что с учетом распространенности данного термина в статьях Особенной части представляется более логичным и четким с точки зрения законодательной техники. Кроме того, изменено содержание признаков, по которым лицо признается служебным. В настоящее время должностными лицами являются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителей власти или местного самоуправления, а также постоянно или временно занимающие в органах государственной власти, органах местного самоуправления, на предприятиях, в учреждениях или организациях должности связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, или выполняют такие функции по специальному полномочию, которым лицо наделяется полномочным органом государственной власти, органом местного самоуправления, центральным органом государственного управления со специальным статусом, полномочным органом или полномочным должностным лицом предприятия, учреждения, организации, судом или законом. Должностными лицами также признаются должностные лица иностранных государств (лица, занимающие должности в законодательном, исполнительном или судебном органе иностранного государства, в том числе присяжные заседатели, другие лица, осуществляющие функции государства для иностранного государства, в том числе для публичного ведомства или публичного предприятия), иностранные третейские судьи, лица, уполномоченные решать гражданские, коммерческие или трудовые споры в иностранных государствах в порядке, альтернативном судебному, должностные лица международных



организаций (работники международной организации или любые другие лица, уполномоченные такой организацией действовать от ее имени), а также члены международных парламентских ассамблей, участником которых является Украина, судьи и должностные лица международных судов.

Не вдаваясь в анализ внесенных изменений в понятие должностного лица в целом и последствия, которые это повлекло для отрасли права, предлагаю обратить внимание на проблемные вопросы квалификации действий должностных лиц по статье 157 УК Украины. В первую очередь остается актуальным разграничение понятий «должностное лицо» и «служебное лицо». В частности, первое из них исчезает в УК Украины 2001 года, в котором законодатель прибегает к термину «служебное лицо», в отличие от предыдущего уголовного закона. До недавнего времени содержание термина «служебное лицо», предусмотренное в примечании к статье 364 УК Украины, ничем не отличалось от термина «должностное лицо», который определялся в статье 164 УК Украины 1960 г. К служебным лицам относились представители власти, лица, занимающие на предприятиях, в учреждениях или организациях независимо от формы собственности, служебные должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или организационно-хозяйственных обязанностей, а также лица, выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности по специальным полномочиям. Как отмечает П. П. Андрушко, члены избирательных комиссий и комиссий по референдуму признаются служебными лицами [2, с. 192], не конкретизируя при этом, к какой именно категории должностных лиц их следует отнести. С. Я. Лихова, анализируя проблемы субъекта преступления, предусмотренного статьей 157 УК Украины указывает, что члены избирательных комиссий и члены комиссий по референдуму признаются служебными лицами, хотя это не является следствием осмысления института субъекта пре-

ступления, как составляющей теории уголовного права, а вытекает из буквального понимания содержания статьи 157 УК Украины, в которой указано «членом избирательной комиссии или другим служебным лицом» [5, с. 17]. Для определения статуса членов избирательных комиссий и комиссий по референдуму следует обратиться к положениям Законов Украины от 30.06.04 № 1932-IV «О Центральной избирательной комиссии», от 03.07.91 № 1286-XII «О всеукраинском и местных референдумах» и избирательных законов, которыми урегулирован порядок создания избирательных комиссий и полномочия их членов. Существует точка зрения, что члены Центральной избирательной комиссии не выполняют функций представителей власти, ни, тем более, административно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей [6, с. 166]. В то же время анализ положений избирательного законодательства не позволяет согласиться с таким утверждением. В соответствии со статьей 1 Закона Украины «О Центральной избирательной комиссии», ЦИК является постоянно действующим коллегиальным государственным органом, действующим на основании Конституции Украины, этого и других законов Украины и наделен полномочиями по организации подготовки и проведения выборов Президента Украины, народных депутатов Украины, депутатов Верховной Рады Автономной Республики Крым, депутатов местных советов и сельских, поселковых, городских голов, всеукраинского и местных референдумов в порядке и в пределах, установленных настоящим и другими законами Украины. Анализ полномочий, предоставленных членам ЦИК в соответствии со ст. 29 Закона Украины «О Центральной избирательной комиссии», в частности право участвовать в рассмотрении вопросов повестки дня комиссии, рассматривать заявления участников избирательного процесса, требовать и получать документы и объяснения, входить беспрепятственно в помещения предприятий, учреждений, организаций и т. п., позволяет отнести членов Центральной избирательной

комиссии к служебным лицам как представителей власти. Председатель Центральной комиссии, его заместители и секретарь среди прочего также наделены организационно-распорядительными и административно-хозяйственными функциями.

Кроме того, согласно статье 6 указанного закона члены ЦИК имеют статус государственного служащего, а в статье 4 прямо признаются должностными лицами. Толкование понятия «должностное лицо» содержится в статье 2 Закона Украины «О государственной службе», согласно которой должностными лицами признаются руководители и заместители руководителей государственных органов и их аппарата, другие государственные служащие, на которых законами или другими нормативными актами возложено осуществление организационно-распорядительных и консультативно-совещательных функций. Интересным для понимания понятия должностного лица является также Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции от 31.10.03, ратифицированная Законом Украины от 18.10.06 № 251-V, которая определяет государственное должностное лицо как любое лицо, занимающее какую-либо должность в законодательном, исполнительном, административном или судебном органе Государства-участника, которое назначено или избрано, труд которого оплачивается или не оплачивается, независимо от уровня должности; любое другое лицо, выполняющее какую-либо публичную функцию, в том числе для публичного ведомства или публичного предприятия, или предоставляет любую государственную услугу, как это определяется во внутреннем законодательстве Государства-участника и как это применяется в соответствующей области правового регулирования этого Государства-участника; любое другое лицо, которое определяется как «публичное должностное лицо» во внутреннем законодательстве Государства-участника.

Изложенное позволяет сделать вывод, что в целом понятия «служебное лицо» и «должностное лицо» не являются тождественными, отлича-



ются как по содержанию, так и по объему. В то же время, с учетом предоставленных законом полномочий члены Центральной избирательной комиссии кроме признания их должностными лицами одновременно могут быть признаны служебными лицами по признаку представителей власти, а председатель комиссии, его заместитель и секретарь, к тому же, могут считаться служебными лицами, выполняющими организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции.

Значительно сложнее выработать единую позицию относительно признания должностными лицами членов других избирательных комиссий и комиссий по референдуму, кроме центральной. Например, по мнению М. А. Мягкова, абсолютное большинство членов избирательных комиссий не являются служебными лицами. Служебными лицами при совершении препятствования осуществлению избирательного права автор считает только членов Центральной избирательной комиссии Украины, председателей территориальных избирательных комиссий и членов других избирательных комиссий при условии предоставления им соответствующих служебных полномочий коллегиальным решением этой комиссии [7, с. 16]. По моему мнению, это утверждение имеет несколько противоречивый характер и не учитывает в полной мере статус и полномочия избирательных комиссий и их членов. Члены избирательных комиссий, в том числе участковых, которые не являются юридическими лицами, наделены широким кругом полномочий по организации работы избирательных участков, подсчета голосов, организации голосования и т. д. В соответствии со статьей 25 Закона Украины «О выборах народных депутатов Украины», статьей 20 Закона Украины «О выборах депутатов Верховной Рады Автономной Республики Крым, местных советов и сельских, поселковых, городских голов», статьей 22 Закона Украины «О выборах Президента Украины», избирательные комиссии являются специальными коллегиальными органами, уполномоченными органи-

зовывать подготовку и проведение выборов депутатов и обеспечивать соблюдение и одинаковое применение законодательства Украины о выборах депутатов. То есть задача, которая возлагается на избирательные комиссии, а также наличие у них контрольной функции за соблюдением избирательного законодательства, позволяет признать их органами государственной власти в сфере избирательного процесса.

Выводы. Анализ положений Закона Украины «О всеукраинском и местных референдумах» позволяет прийти к аналогичным выводам относительно статуса комиссий по референдуму.

Задачи и функции, которые возложены на избирательные комиссии и комиссии по референдуму, и их полномочия хоть и реализуются путем коллегиальных решений, но в принятии которых принимает участие каждый член комиссии. Кроме того, каждый член комиссии осуществляет контрольную функцию за надлежащим исполнением избирательного законодательства во время голосования, подсчета голосов и других стадий избирательного процесса.

По моему мнению, изложенные аргументы являются достаточными для того, чтобы считать всех членов избирательных участков и комиссий по референдуму служебными лицами по признаку выполнения функций представителей власти. При этом, учитывая порядок образования участковых комиссий, их членов целесообразно признавать служебными лицами, которые выполняют функции представителей власти по специальному полномочию, которым лицо наделяется избирательным законом.

Список использованной литературы:

1. Устименко В.В. Специальный субъект преступления. – Х.: Выща школа. Изд-во при ХГУ, 1989. – с. 104
2. Андрушко П.П. Злочини проти виборчих прав громадян та їх права брати участь у референдумі: кримінально-правова характеристика: Монографія. – К.: КНТ, 2007. – с. 328

3. Кримінальне право України. Загальна частина: Підручник / Бажанов М.І, Баулін Ю.В., Борисов В.І. та ін. / За ред. Бажанова М.І., Сташиса В.В., Тація В.Я. – Київ-Харків: Юрінком-Інтер-Право, 2001. – с. 480

4. Навроцький В.О. Кримінальне право України. Особлива частина: Курс лекцій. – К.: Т-во «Знання», 2000. – с. 525

5. Лихова С.Я. Злочини проти громадянських, політичних та соціальних прав і свобод людини і громадянина за кримінальним кодексом України (теоретико-правова дослідження): дис. ... докт. юр. наук.: 12.00.08 «Кримінальне право та кримінологія; кримінально-виконавче право» / С. Я. Лихова. – К., 2006. – 529 с.

6. Медіна Л.П. Кримінально-правова характеристика злочинів проти виборчих прав громадян (ст.ст. 157, 158, 159 КК України): дис. ... канд. юр. наук.: 12.00.08 «Кримінальне право та кримінологія; кримінально-виконавче право» / Л. П. Медіна. – К., 2004. – 228 с.

7. Мягков М.О. Перешкоджання здійсненню виборчого права: автор. ... канд. юр. наук.: 12.00.08 «Кримінальне право та кримінологія; кримінально-виконавче право» / М. О. Мягков. – К., 2006. – 22 с.