

А.В. ШНИТЕНКОВ

серия комментарий специалиста

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ

**Постатейный комментарий
к главе 23
Уголовного кодекса
Российской Федерации**

ЮСТИЦ  **ИНФОРМ**

Андрей Владимирович Шнитенков
Преступления против
интересов службы в
коммерческих и иных
организациях : постатейный
комментарий к главе
23 Уголовного кодекса
Российской Федерации

Текст предоставлен правообладателем

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=36343117

*Преступления против интересов службы в коммерческих и иных
организациях : постатейный комментарий к главе 23 Уголовного
кодекса Российской Федерации / А.В. Шнитенков. – 3-е изд., перераб.
и доп.: Юстицинформ; Москва; 2018
ISBN 978-5-7205-1480-8*

Аннотация

В работе содержится подробный комментарий к статьям 201–204.2 главы 23 УК РФ. Учтены разъяснения, содержащиеся в соответствующих постановлениях Пленума Верховного Суда РФ. Анализируются решения Конституционного Суда РФ о

соответствии норм главы 23 УК РФ Конституции РФ, а также судебная практика по соответствующей категории уголовных дел. Для практических работников, преподавателей, аспирантов, студентов юридических вузов и всех, кто интересуется уголовным правом.

Содержание

Предисловие	7
Глава 1	9
Конец ознакомительного фрагмента.	36

А.В. Шнитенков
Преступления против
интересов службы в
коммерческих и иных
организациях. Постатейный
комментарий к главе
23 Уголовного кодекса
Российской Федерации

A.V. SHNITENKOV

CRIMES AGAINST THE INTERESTS OF SERVICE IN
COMMERCIAL AND OTHER ORGANIZATIONS

Commentary to Chapter 23 of the Criminal Code of the
Russian Federation 3rd edition, revised and expanded

Moscow

YUSTITSINFORM

2018

Shnitenkov A.V.

Crimes against the interests of service in commercial and other organizations: Commentary to Chapter 23 of the Criminal Code of the Russian Federation / A.V. Shnitenkov. – 3rd ed., rev. and exp. – M.: Yustitsinform, 2018. – 174 p.

The work contains the detailed comment to articles 201–204.2 of the Chapter 23 of the Criminal Code of the Russian Federation. The explanations are considered which are contained in the relevant resolutions of the Plenum of the Supreme Court of the Russian Federation. Decisions of the Constitutional Court of the Russian Federation on compliance of the Chapter 23 of the Criminal Code with the provisions of the Constitution of the Russian Federation are analyzed as well as judicial practice on the corresponding category of criminal cases.

The edition is intended for practitioners, lecturers, law students and postgraduates and also for the interested readership.

Keywords: corruption, bribe, abuse of power, commercial bribery.

© LLC «Yustitsinform», 2018

Предисловие

В Уголовном кодексе Российской Федерации (далее – УК РФ) законодатель дифференцировал ответственность за преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (гл. 30) и преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях (гл. 23). Это решение было обусловлено тем, что деятельность органов государственной власти и местного самоуправления является публичной (т. е. осуществляется от имени общества и в его интересах), а служба в коммерческих и иных организациях подчинена целям сугубо внутриорганизационного характера.

В работе дается комментарий к статьям гл. 23 УК РФ, обращается внимание на проблемные аспекты законодательной регламентации предусмотренных в них посягательств, содержатся рекомендации о квалификации таких уголовно наказуемых деяний с учетом Федерального закона от 3 июля 2016 г. № 324-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации»¹.

Кроме того, в работе представлена практика рассмотре-

¹ См.: СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. II). – Ст. 4257.

ния уголовных дел о названных преступлениях Верховным Судом РФ и судами некоторых субъектов РФ. Приведенные примеры также снабжены авторским комментарием, в котором обращается внимание на ошибки, допускаемые при квалификации преступлений, предусмотренных в гл. 23 УК РФ, и на правильные судебные решения.

Глава 1

Комментарий к статьям о преступлениях против интересов службы в коммерческих и иных организациях

Статья 201. Злоупотребление полномочиями

1. Использование лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки законным интересам этой организации и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам, если это деяние повлекло причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства, —

наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до четырех лет,

либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до четырех лет.

2. То же деяние, повлекшее тяжкие последствия, — наказывается штрафом в размере до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до пяти лет или без такового, либо принудительными работами на срок до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового, либо лишением свободы на срок до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Примечания. 1. Выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением, в статьях настоящей главы, а также в статьях 199.2 и 304 настоящего Кодекса признается лицо, выполняющее функции единоличного исполнительного органа, члена совета директоров или иного коллегиального исполнительного органа, а также лицо, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в этих организациях.

2. Утратило силу в соответствии с Федеральным законом от 02.11.2013 № 302-ФЗ².

3. Утратило силу в соответствии с Федеральным законом от 02.11.2013 № 302-ФЗ.

1. *Родовым объектом* преступлений, предусмотренных в гл. 23 УК РФ, являются общественные отношения, складывающиеся в сфере производства, распределения и потребления материальных благ. Их *видовой объект* — интересы службы в коммерческих и иных организациях, заключающиеся в обеспечении нормального (соответствующего законодательству) функционирования таких организаций в соответствии с целями их деятельности.

Основной непосредственный объект злоупотребления полномочиями — общественные отношения, обеспечивающие законный порядок осуществления службы лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Дополнительным непосредственным объектом выступают права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества и государства.

2. Объективная сторона преступления включает следующие признаки: 1) использование полномочий вопреки законным интересам коммерческой или иной организации (дея-

² См.: Федеральный закон от 02.11.2013 № 302-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. – 2013. – № 44. – Ст. 5641.

ние); 2) существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства (последствия); 3) причинная связь между использованием полномочий и наступившими последствиями.

Использование полномочий вопреки законным интересам коммерческой или иной организации – это деяние.

Толкование слова «использование» предполагает действие³. Однако в и. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»⁴ (далее – Постановление № 19) разъясняется: «...Ответственность по статье 285 УК РФ наступает также за умышленное неисполнение должностным лицом своих обязанностей в том случае, если подобное бездействие было совершено из корыстной или иной личной заинтересованности, объективно противоречило тем целям и задачам, для достижения которых должностное лицо было наделено соответствующими должностными полномочиями, и повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства».

³ См., напр.: Ожегов С.И. Словарь русского языка / Под ред. Н.Ю. Шведовой. 22-е изд., стер. – М., 1990. – С. 256; Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка: В 4 т. – М., 2002. – Т.2. – С. 55.

⁴ См.: Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2009. – № 12.

Учитывая схожесть рассматриваемых составов преступлений (ст. 201 и ст. 285 УК РФ), можно сделать вывод о том, что в данном случае деяние может быть выражено как в действии, так и в бездействии.

Исходя из названия преступления и его описания, следует, что уголовная ответственность предусмотрена только за использование конкретных полномочий, которыми наделяется лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Поэтому в каждом случае уголовного преследования за названное преступление должно быть установлено, какими полномочиями было наделено лицо (они могут быть регламентированы, например, в уставе, положении, должностной инструкции ит.п.), а также какие из этих полномочий были им осуществлены. Следовательно, использование возможностей, обусловленных значимостью занимаемой должности, дружеских отношений, сложившихся между управленцами организаций, и т. д. не образует состава данного преступления. Таким образом, диспозиция рассматриваемой уголовно-правовой нормы является бланкетной.

Любое лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, для осуществления возложенных на него функций наделяется соответствующим полномочиями. Однако в данном случае предоставленные полномочия должны быть использованы вопреки законным интересам организации. Наряду с другими признака-

ми состава такая реализация полномочий является свидетельством преступности совершенного деяния. Указанный признак означает, что использование полномочий не отвечает требованиям правовых норм, на основе которых должна осуществляться деятельность организации. Например, одной из разновидностей некоммерческих организаций является фонд, который учреждается гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследует социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Имущество, переданное фонду его учредителями, должно использоваться для целей, определенных уставом фонда⁵. Таким образом, злоупотребление полномочиями руководителем фонда может выразиться, например, в незаконном предоставлении помещений, принадлежащих фонду, родственникам для осуществления предпринимательской деятельности, в использовании денежных средств фонда на цели, не предусмотренные уставом, и т. д. К числу других разновидностей злоупотребления полномочиями, встречающихся на практике, относятся: использование транспортных средств и работников организации в личных целях, например, при строительстве и ремонте жилых домов; заключение договора на ремонт служебных помещений

⁵ См.: Статья 7 Федерального закона от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (ред. от 14.11.2017) // СЗ РФ. – 1996. – № 3. – Ст. 145; 2017. – № 47. – Ст. 6846.

с организациями, возглавляемыми родственниками или знакомыми, по завышенным расценкам за произведенные работы; нарушение налоговой дисциплины; заключение невыгодных для организации договоров купли-продажи; неправомерное удовлетворение имущественных требований кредитора; осуществление операций с наличными денежными средствами с нарушением положений федеральных законов; нарушение порядка предоставления кредита банком; нецелевое использование денежных средств участников долевого строительства и др.

В главе 30 УК РФ наряду со злоупотреблением должностными полномочиями (ст. 285) законодатель предусмотрел состав превышения должностных полномочий (ст. 286). Отсюда следует, что при злоупотреблении должностными полномочиями лицо действует в рамках своей компетенции, а при превышении должностных полномочий явно выходит за ее пределы. Учет данного положения позволяет утверждать, что злоупотребление полномочиями (ст. 201 УК РФ) может выражаться лишь в использовании тех полномочий, которыми наделено лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Следовательно, совершение таким субъектом действий, выходящих за пределы предоставленных ему полномочий (например, продажа имущества организации без согласия правления в тех случаях, если такое согласие является необходимым условием заключения сделки), не охватывается признаками рассматри-

ваемого состава преступления⁶. Однако в гл. 23 УК РФ отсутствует норма, устанавливающая преступность превышения полномочий, что является пробелом действующего закона. Данный недостаток не может быть устранен путем аналогии, поскольку ч. 2 ст. 3 УК РФ запрещает применение этого принципа (привлечение к уголовной ответственности за деяние, преступность которого не предусмотрена в УК РФ, не допускается).

Причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства характеризует последствия и является обязательным признаком объективной стороны злоупотребления полномочиями.

Это оценочное понятие, которое не имеет легального толкования. Существенность вреда должна быть установлена и подтверждена доказательствами правоприменителем в каждом конкретном случае. При привлечении к уголовной ответственности недопустимо ограничиваться общей формулировкой о том, что использование полномочий лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или

⁶ В юридической литературе по этому поводу высказывается и другое мнение. Некоторые специалисты полагают, что превышение полномочий является разновидностью злоупотребления полномочиями. См.: *Волженкин Б.В.* Служебные преступления. – М.: Юрист, 2000. – С. 297; *Максимов С.* Уголовная ответственность за злоупотребление полномочиями лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческих и иных организациях, и коммерческий подкуп // Уголовное право. – 1999. – № 1. – С. 10.

иной организации, причинило существенный вред интересам граждан, организаций, общества или государства. Данное последствие должно быть конкретизировано, т. е. указано, в чем оно проявилось.

В пункте 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.11.2016 № 55 «О судебном приговоре» подчеркивается, что «выводы относительно квалификации преступления по той или иной статье уголовного закона, ее части либо пункту должны быть мотивированы судом. Признавая подсудимого виновным в совершении преступления по признакам, относящимся к оценочным категориям (например, тяжкие последствия, существенный вред, наличие корыстной или иной личной заинтересованности), суд не должен ограничиваться ссылкой на соответствующий признак, а обязан привести в описательно-мотивировочной части приговора обстоятельства, послужившие основанием для вывода о наличии в содеянном указанного признака»⁷.

Существенный вред может быть как материальным, так и нематериальным. В части 1 ст. 42 УПК РФ указывается, что потерпевшим может являться юридическое лицо «... в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации».

Представляется, что при оценке существенности вреда можно руководствоваться разъяснением аналогичного последствия, содержащимся в п. 18 Постановления № 19, но с

⁷ Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2017. – № 1.

учетом особенностей злоупотребления полномочиями.

Исходя из этого, существенный вред может выражаться в нарушении прав и свобод юридических и физических лиц (в том числе работников организации), гарантированных общепризнанными принципами и нормами международного права, Конституцией РФ; подрыве деловой репутации организации; создании серьезных помех и сбоев в ее работе (например, выразившихся в необходимости сокращения производства продукции); причинении значительного имущественного ущерба и т. д. 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.

Такой вред может быть причинен интересам граждан (в том числе работников организации), организаций (в том числе той, в которой работает лицо), общества или государства. При привлечении к уголовной ответственности важно установить конкретного адресата, которому был причинен вред (гражданин или какая-либо организация и т. д.).

Таким образом, необходимо выяснять и указывать в процессуальных документах, какие именно права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства были нарушены, и находится ли причиненный этим правам и интересам вред в

причинной связи с нарушением служебных полномочий, допущенным лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации.

3. Специальным субъектом данного преступления может являться только лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Его определение содержится в примечании 1 к ст. 201 УК РФ.

Из буквального толкования отмеченного примечания следует, что сфера действия закрепленной в нем дефиниции распространяется только на статьи гл. 23 УК РФ, в которых прямо указано лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также на ст. 199.2 и 304 УК РФ. Этот вывод требует пояснения.

Во-первых, в гл. 23 УК РФ такое лицо названо только в ст. 201, ч. 3 и 4 ст. 204, ст. 204.1. и 204.2.

Во-вторых, названный субъект указан и в статьях других глав УК РФ, например, в ст. 215.1 «Прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения». В данном случае при уяснении его признаков также необходимо руководствоваться примечанием 1 к ст. 201 УК РФ. Представляется, что иное толкование невозможно. Законодатель допустил неточность, ограничив пределы действия определения, предусмотренного в примечании 1 к ст. 201 УК РФ, только гл. 23 и ст. 199.2 и 304 УК РФ.

В-третьих, в составе преступления, предусмотренном в

ст. 199.2 УК РФ «Соккрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов, сборов, страховых взносов», к которой отсылает рассматриваемая дефиниция, несколько иначе определены субъекты. До вступления в силу Федерального закона от 29.07.2017 № 250-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в связи с совершенствованием правового регулирования отношений, связанных с уплатой страховых взносов в государственные внебюджетные фонды»⁸ в ней назывались *собственник или руководитель организации либо иное лицо, выполняющее управленческие функции в этой организации*. В настоящее время в этой статье предусматривается ответственность за **сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя**. При этом в и. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28.12.2006 № 64 «О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления» разъясняется, что «субъектом преступления, предусмотренного статьей 199.2 УК РФ, может быть физическое лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, собственник имущества организации, руководитель организации либо лицо, выполняющее управленческие функции в этой ор-

⁸ Собрание законодательства РФ. – 2017. – № 31 (Ч. I). – Ст. 4799.

ганизации, связанные с распоряжением ее имуществом»⁹.

Субъектом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, во-первых, является *лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа, члена совета директоров или иного коллегиального исполнительного органа*. В соответствии с и. 11 Постановления № 19 к ним относятся, например, директор, генеральный директор, член правления акционерного общества, председатель производственного кооператива и т. п. Так, в соответствии с ч. 3 и ч. 4 ст. 65.3 «Управление в корпорации» Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), в корпорации образуется единоличный исполнительный орган (директор, генеральный директор, председатель и т. п.). Уставом корпорации может быть предусмотрено предоставление полномочий единоличного исполнительного органа нескольким лицам, действующим совместно, или образование нескольких единоличных исполнительных органов, действующих независимо друг от друга. В качестве единоличного исполнительного органа корпорации может выступать как физическое лицо, так и юридическое лицо. Наряду с исполнительными органами, в корпорации в случаях, предусмотренных ГК РФ, другим законом или уставом корпорации, может быть образован коллегиальный орган управления (наблюдательный или иной совет), контролирующий деятельность исполнительных органов корпорации и выпол-

⁹ Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2007. – № 3.

няющий иные функции, возложенные на него законом или уставом корпорации.

При этом в ст. 11 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» четко указано, что в Уставе общества должны содержаться, в частности, сведения о структуре и компетенции органов управления общества и порядке принятия ими решений¹⁰.

Лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, в ряду других служащих выделяет характер осуществляемых ими полномочий. Такие лица должны быть наделены организационно-распорядительными или административно-хозяйственными полномочиями.

Для уяснения особенностей названных функций следует обратиться к пп. 4 и 5 Постановления № 19. Хотя в них содержится разъяснение организационно-распорядительных и административно-хозяйственных *функций* должностного лица, тем не менее, представляется, что содержание отмеченных полномочий названного субъекта и лица, выполняющего управленческие функции, схоже.

Под организационно-распорядительными функциями следует понимать такие полномочия управленца, которые связаны с руководством трудовым коллективом коммерче-

¹⁰ СЗ РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 1; 1999. – № 22. – Ст. 2672; 2001. – № 33 (ч. I). – Ст. 3423; 2002. – № 45. – Ст. 4436; 2004. – № 11. – Ст. 913; 2006. – № 1. – Ст. 19; 2007. – № 49. – Ст. 6079; 2009. – № 1. – Ст. 23; 2009. – № 52 (ч. I). – Ст. 642; 2017. – № 31. – (ч. I). – Ст. 4782.

ской или иной организации, либо находящимися в его служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т. п.

Таким образом, данными полномочиями наделяются лица, имеющие в своем подчинении работников. Ими являются, в частности, руководитель организации (управляющий, директор, президент, генеральный директор и т. д.), его заместители, руководители структурных подразделений организации (например, начальник юридического отдела и т. д.) и др.

Административно-хозяйственные функции характеризуются наличием полномочий по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организаций, а также по совершению иных действий (например, по принятию решений о начислении заработной платы, премий, осуществлению контроля за движением материальных ценностей, определению порядка их хранения, учета и контроля за их расходованием).

При привлечении к уголовной ответственности рассматриваемого специального субъекта преступления требуется установить круг его полномочий, их относимость к организационно-распорядительным и административно-хозяйствен-

ным функциям, какими конкретно из них он злоупотребил при осуществлении своей деятельности. Для этого необходимо обратиться к положениям тех нормативных актов, в соответствии с которыми лицо наделяется компетенцией по выполнению управленческих функций.

В пункте 22 Постановления № 19 обоснованно подчеркивается, что «при рассмотрении уголовных дел о преступлениях, предусмотренных статьей 285 УК РФ или статьей 286 УК РФ, судам надлежит выяснять, какими нормативными правовыми актами, а также иными документами установлены права и обязанности обвиняемого должностного лица, с приведением их в приговоре и указывать, злоупотребление какими из этих прав и обязанностей или превышение каких из них вменяется ему в вину, со ссылкой на конкретные нормы (статью, часть, пункт). При отсутствии в обвинительном заключении или обвинительном акте указанных данных, восполнить которые в судебном заседании не представляется возможным, уголовное дело подлежит возвращению прокурору в порядке ст. 237 УПК РФ для устранения препятствий его рассмотрения судом». Это разъяснение можно распространить на порядок судопроизводства по уголовным делам о злоупотреблении полномочиями.

Перечисленные управленческие функции могут выполняться постоянно, временно или по специальному полномочию. Временное выполнение обязанностей означает, что их осуществление лицом ограничено непродолжительным пе-

риодом, например, отпуском руководителя организации, в связи с чем приказом назначается исполняющий обязанности такого управленца. Организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции могут осуществляться по специальному полномочию на основании закона, иного нормативного правового акта, приказа или распоряжения вышестоящего руководителя организации, судебного решения (например, арбитражный управляющий, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедур банкротства и осуществления иных установленных Федеральным законом от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»¹¹ полномочий и являющийся членом одной из саморегулируемых организаций).

При этом важно учитывать, что при временном или по специальному полномочию исполнении соответствующих функций лицо может быть признано рассматриваемым специальным субъектом лишь в период осуществления возложенных на него полномочий.

По аналогии с разъяснением, содержащимся в и. 6 Постановления № 19, такой субъект несет уголовную ответственность даже в том случае, если он был назначен на соответствующую должность с нарушением требований, предъявляемых законом или иными нормативными правовыми актами к кандидату на эту должность (например, при отсутствии ди-

¹¹ СЗ РФ. – 2002. – № 43. – Ст. 4190; 2004. – № 35. – Ст. 3607; 2005. – № 1 (ч. I). – Ст. 18; № 1 (ч. I). – Ст. 46; № 44. – Ст. 4471; 2017 – № 48. – Ст. 7052.

плома о высшем профессиональном образовании, необходимого стажа работы и т. п.).

При уяснении особенностей характера правомочий, выполняемых лицом, злоупотребившим полномочиями, необходимо иметь в виду, что законодатель ограничивает их перечень организационно-распорядительными и административно-хозяйственными функциями, который не подлежит расширительному толкованию. В этой связи важно правильно отграничивать названные обязанности от профессиональных функций служащего. Таким образом, субъектом данного преступления не могут быть признаны лица, выполняющие в организациях профессиональные или технические обязанности, которые не относятся к организационно-распорядительным или административно-хозяйственным функциям. Право совершать по службе юридически значимые действия, т. е. способные породить, изменять или прекращать правовые отношения, само по себе не является свидетельством выполнения названных обязанностей. Совершение юридически значимых действий – признак, который характеризует деятельность любого служащего организации. Поэтому не являются субъектами преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях, например, медицинские работники (врач при установлении диагноза заболевания, проведении операции), преподаватели учебных заведений (при проведении занятий с обучаемыми), исполняющие свои профессиональные обязанности.

Только в случае наделения их организационно-распорядительными или административно-хозяйственными функциями они могут являться субъектами преступлений против интересов службы (например, главный врач, его заместители, директор негосударственного и немуниципального учреждения образования и т. д.).

Третья составляющая уголовно-правового статуса субъекта злоупотребления полномочиями – место выполнения организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций. В примечании 1 к ст. 201 УК РФ указано, что названные функции могут выполняться *в коммерческой или иной организации, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением.*

В соответствии с ч. 1 ст. 50 ГК РФ коммерческие организации – это такие организации, которые преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Они могут создаваться в организационно-правовых формах хозяйственных товариществ (полное товарищество, товарищество на вере) и хозяйственных обществ (акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью), крестьянских (фермерских) хозяйств, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

На последнюю их разновидность необходимо обратить

особое внимание. Несмотря на то что имущество государственного или муниципального унитарного предприятия принадлежит на праве собственности РФ, субъекту РФ или муниципальному образованию, такие предприятия являются коммерческими организациями (ч. 2 ст. 113 ГК РФ, ст. 2 Федерального закона от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»¹²).

Некоммерческие организации не имеют извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяют полученную прибыль между участниками (ч. 1 ст. 50 ГК РФ). В части 3 ст. 50 ГК РФ указывается, что такие организации могут создаваться в организационно-правовых формах: 1) потребительских кооперативов, к которым относятся, в том числе, жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы, садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы, общества взаимного страхования, кредитные кооперативы, фонды проката, сельскохозяйственные потребительские кооперативы; 2) общественных организаций, к которым относятся, в том числе, политические партии и созданные в качестве юридических лиц профессиональные союзы (профсоюзные организации), органы общественной самодеятельности, территориальные общественные самоуправления; 2.1) общественных движений; 3) ассоциаций

¹² СЗ РФ. – 2002. – № 48. – Ст. 4746; 2003. – № 50. – Ст. 4855; 2006. – № 52 (ч. I). – Ст. 5497; 2007. – № 49. – Ст. 6079.

(союзов), к которым относятся, в том числе, некоммерческие партнерства, саморегулируемые организации, объединения работодателей, объединения профессиональных союзов, кооперативов и общественных организаций, торгово-промышленные палаты; 4) товариществ собственников недвижимости, к которым относятся, в том числе, товарищества собственников жилья; 5) казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации; 6) общин коренных малочисленных народов Российской Федерации; 7) фондов, к которым относятся, в том числе, общественные и благотворительные фонды; 8) учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения; 9) автономных некоммерческих организаций; 10) религиозных организаций; 11) публично-правовых компаний; 12) адвокатских палат; 13) адвокатских образований (являющихся юридическими лицами); 14) государственных корпораций; 15) нотариальных палат.

В ч. 4 ст. 50 ГК РФ отмечается, что некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям.

«Потребительским кооперативом признается основанное на членстве добровольное объединение граждан или граж-

дан и юридических лиц в целях удовлетворения их материальных и иных потребностей, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Общество взаимного страхования может быть основано на членстве юридических лиц (ч. 1 ст. 123.2 ГК РФ). Например, в и. 1 ст. 2 Федерального закона от 30 декабря 2004 г. № 215-ФЗ «О жилищных накопительных кооперативах» указывается, что жилищный накопительный кооператив – потребительский кооператив, созданный как добровольное объединение граждан на основе членства в целях удовлетворения потребностей членов кооператива в жилых помещениях путем объединения членами кооператива паевых взносов¹³.

«Общественными организациями признаются добровольные объединения граждан, объединившихся в установленном законом порядке на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей, для представления и защиты общих интересов и достижения иных не противоречащих закону целей» (ч. 1 ст. 123.4 ГК РФ, ст. 6 Федерального закона от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»¹⁴). Примером общественной организации является национально-культурная автономия – форма национально-культурного самоопре-

¹³ Там же. – 2005. – № 1 (ч. I). – Ст. 41.

¹⁴ Там же. – 1996. – № 3. – Ст. 145; 1998. – № 48. – Ст. 5849; 1999. – № 28. – Ст. 3473; 2002. – № 12. – Ст. 1093; № 52 (ч. II). – Ст. 5141; 2003. – № 52 (ч. I). – Ст. 5031; 2017. – № 47. – Ст. 4846.

деления, представляющая собой объединение граждан Российской Федерации, относящих себя к определенной этнической общности, находящейся в ситуации национального меньшинства на соответствующей территории, на основе их добровольной самоорганизации в целях самостоятельного решения вопросов сохранения самобытности, развития языка, образования, национальной культуры, укрепления единства российской нации, гармонизации межэтнических отношений, содействия межрелигиозному диалогу, а также осуществления деятельности, направленной на социальную и культурную адаптацию и интеграцию мигрантов¹⁵.

«Общественным движением является состоящее из участников общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения». Положения ГК РФ о некоммерческих организациях применяются к общественным движениям, если иное не предусмотрено Федеральным законом от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»¹⁶ (ч. 1,2 ст. 123.7–1 ГК РФ).

¹⁵ См.: Статья 1 Федерального закона от 17 июня 1996 г. № 74-ФЗ «О национально-культурной автономии» // СЗ РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2965; 2002. – № 12. – Ст. 1093; 2003. – № 46 (ч. I). – Ст. 4432; 2004. – № 27. – Ст. 2711; № 35. – Ст. 3607; 2005. – № 49. – Ст. 5124; 2014. – № 45. – Ст. 6146.

¹⁶ СЗ РФ. – 1995. – № 21. – Ст. 1930; 1997. – № 20. – Ст. 2231; 1998. – № 30. – Ст. 3608; 2002. – № 11. – Ст. 1018; № 12. – Ст. 1093; 2003. – № 50. – Ст. 4855; 2004. – № 27. – Ст. 2711; № 45. – Ст. 4377.

«Ассоциацией (союзом) признается объединение юридических лиц и (или) граждан, основанное на добровольном или в установленных законом случаях на обязательном членстве и созданное для представления и защиты общих, в том числе профессиональных, интересов, для достижения общественно полезных целей, а также иных не противоречащих закону и имеющих некоммерческий характер целей.

В организационно-правовой форме ассоциации (союза) создаются, в частности, объединения лиц, имеющие целями координацию их предпринимательской деятельности, представление и защиту общих имущественных интересов, профессиональные объединения граждан, не имеющие целью защиту трудовых прав и интересов своих членов, профессиональные объединения граждан, не связанные с их участием в трудовых отношениях (объединения оценщиков, лиц творческих профессий и другие), саморегулируемые организации и их объединения» (ч. 1 ст. 123.8 ГК РФ).

Так, в соответствии со ст. 1 Закона РФ от 07.07.1993 г. № 5340-1 (ред. от 30.12.2015 г.) «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации», торгово-промышленная палата является негосударственной некоммерческой организацией, созданной в организационно-правовой форме союза для представления и защиты законных интересов своих членов и в целях развития предпринимательства, экономической и внешнеторговой деятельности, реализации иных це-

лей и задач, предусмотренных указанным Законом¹⁷.

В Уставе Торгово-промышленной палаты (ТПП) РФ упоминаются органы управления ТПП. Например, Президент ТПП является ее единоличным исполнительным органом управления, осуществляющим текущее руководство (ст. 46 Устава)¹⁸.

«Товариществом собственников недвижимости признается добровольное объединение собственников недвижимого имущества (помещений в здании, в том числе в многоквартирном доме, или в нескольких зданиях, жилых домов, дачных домов, садоводческих, огороднических или дачных земельных участков и т. п.), созданное ими для совместного владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения имуществом (вещами), в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, а также для достижения иных целей, предусмотренных законами» (ч. 1 ст. 123.12 ГК РФ).

«Казачьими обществами признаются внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации объединения граждан, созданные в целях сохранения традиционного образа жизни, хозяйствования и культуры российского казачества, а также в иных целях, предусмотренных Федеральным законом от 5 декабря 2005 года

¹⁷ Российская газета. – 1993 – 12 августа; 2016 – 12 января.

¹⁸ См.: Устав Торгово-промышленной палаты РФ // Торгово-промышленная палата РФ URL: http://tpprf.ru/ru/reg_docs/ (дата обращения: 13.12.2017 г.).

№ 154-ФЗ «О государственной службе российского казачества», добровольно принявших на себя в порядке, установленном законом, обязательства по несению государственной или иной службы» (ч. 1 ст. 123.14 ГК РФ).

«Общинами коренных малочисленных народов Российской Федерации признаются добровольные объединения граждан, относящихся к коренным малочисленным народам Российской Федерации и объединившихся по кровнородственному и (или) территориально – соседскому признаку в целях защиты исконной среды обитания, сохранения и развития традиционных образа жизни, хозяйствования, промыслов и культуры» (ч. 1 ст. 123.16 ГК РФ).

Фондом «признается унитарная некоммерческая организация, не имеющая членства, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая благотворительные, культурные, образовательные или иные социальные, общественно полезные цели» (ч. 1 ст. 123.17 ГК РФ).

Вместе с тем, не всегда указание на фонд, присутствующее в названии организации, однозначно свидетельствует о том, что она является некоммерческой организацией, созданной в такой организационно-правовой форме. Так, в ст. 5 Федерального закона от 15 декабря 2001 г. № 167-ФЗ (ред. от 29.07.2017 г.) «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации» определяется, что Пенсион-

ный фонд РФ – это государственное учреждение¹⁹

¹⁹ СЗ РФ. – 2001. – № 51. – Ст. 4832; 2017 – № 31 (Ч. I). – Ст. 4765.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.