

ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКТ

научный юридический журнал

Публикации для студентов, молодых ученых и научно-преподавательского состава на www.ur-fakt.ru

ISSN 2500-1140 Издательский дом "Плутон" www.idpluton.ru

Выпуск №172

КЕМЕРОВО 2022

16 мая 2022
ББК Ч 214(2Рос-4Ке)73я431
ISSN 2500-1140
УДК 378.001
Кемерово

Журнал выпускается ежемесячно, публикует статьи по юридическим наукам. Подробнее на www.ur-fakt.ru

За точность приведенных сведений и содержание данных, не подлежащих открытой публикации, несут ответственность авторы.

Редкол.: Никитин Павел Игоревич - главный редактор, ответственный за выпуск журнала.

Александр Вячеславович Руднев - практикующий юрист, ответственный за первичную модерацию, редактирование и рецензирование статей.

Матвеева Яна Максимовна - кандидат юридических наук, ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный университет»

Гревцов Юрий Иванович - доктор юридических наук, профессор кафедры теории и истории государства и права юридического факультета ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный университет»

Калашникова Елена Борисовна - кандидат исторических наук, доцент кафедры теории и философии права Института права Самарского государственного экономического университета

Александрова Жанна Павловна - кандидат социологических наук, доцент кафедры рыночных и государственных институтов Кубанского государственного технологического университета

Мальцагов Иса Даудович - кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного процесса и криминалистики; ФГБОУ ВО «Чеченский государственный университет»

Кузин Валерий Николаевич - кандидат юридических наук, доцент РАНХиГС, Поволжский институт управления имени П.А. Столыпина

Казанчян Лилит Арменовна - кандидат юридических наук, докторант Института философии, социологии и права НАН РА. Преподаватель кафедры Юриспруденции Международного научно-образовательного центра НАН РА, член Палаты адвокатов Республики Армения

Дзуцева Диана Муссаевна - кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса ФГБОУ ВО Северо-Кавказский горно-металлургический институт

Тастекеев Кайрат Кулбаевич - кандидат юридических наук, профессор КазГЮИУ (Казахский гуманитарно-юридический инновационный университет)

Сейтхожин Булат Умержанович - кандидат юридических наук, доцент, старший научный сотрудник лаборатории юридических исследований НИИ экономических и правовых исследований Карагандинского экономического университета Казпотребсоюза.

Мусаева Асма Гаджиевна - кандидат исторических наук ФГБОУ ВО «ДГУНХ»

Шахбанова Юлия Алибековна - кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса Московского государственного гуманитарно-экономического университета.

Исмаилов Атахожа Айдарович - кандидат юридических наук, Южно-Казахстанский государственный университет имени М. Ауезова, факультет Юриспруденции и международных отношений.

А.О. Сергеева (ответственный администратор)[и др.];

Научный юридический журнал «Юридический факт», входящий в состав «Издательского дома «Плутон», был создан с целью популяризации юридических наук. Мы рады приветствовать студентов, аспирантов, преподавателей и научных сотрудников. Надеемся подарить Вам множество полезной информации, вдохновить на новые научные исследования.

Издательский дом «Плутон» www.idpluton.ru e-mail:admin@idpluton.ru

Подписано в печать 16.05.2022 г. Формат 14,8×21 1/4. | Усл. печ. л. 6.2. | Тираж 300.

Все статьи проходят рецензирование (экспертную оценку).

Точка зрения редакции не всегда совпадает с точкой зрения авторов публикуемых статей.

Авторы статей несут полную ответственность за содержание статей и за сам факт их публикации.

Редакция не несет ответственности перед авторами и/или третьими лицами и организациями за возможный ущерб, вызванный публикацией статьи. При использовании и заимствовании материалов ссылка обязательна

Содержание

1. ПРОБЛЕМЫ ИНСТИТУТА ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ	3
Савин Д.В.	
2. ЗАЩИТА ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ.....	12
Емельянова Е.Д.	
3. ХУЛИГАНСТВО КАК ПРЕСТУПЛЕНИЕ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ РФ	15
Овчинникова Л.С.	
4. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СОСТАВА ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ДОЛЖНОСТНЫМИ ПОЛНОМОЧИЯМИ И ПРЕВЫШЕНИЯ ДОЛЖНОСТНЫХ ПОЛНОМОЧИЙ.....	19
Угольникова Л.М.	

Савин Денис Валерьевич
Savin Denis Valerievich

студент Тольятинского государственного университета. Магистратура 40.04.01
Юриспруденция

УДК 35

ПРОБЛЕМЫ ИНСТИТУТА ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ

PROBLEMS OF THE INSTITUTE OF PUBLIC SERVICE

Аннотация: в работе рассмотрены проблемы, которые возникают на государственной службе. Выявлены преимущества и недостатки государственной службы.

Abstract: the paper considers the problems that arise in the public service. The advantages and disadvantages of public service are revealed.

Ключевые слова: государственная служба, государственный служащий, система государственной службы, реформирование государственной службы

Keywords: civil service, civil servant, civil service system, civil service reform

Государственная служба в российской Федерации является движущей силой государственного управления страной. Для ее функционирования необходимы специальные нормативно-правовые акты, которые регулируют сферу деятельности государственной службы, дают четкое представление основных ее понятий, решают спорные вопросы деятельности государственного служащего.

Данное законодательство необходимо своевременно дополнять, а так же вносить необходимые изменения. Для достижения лучших результатов деятельности необходимо принимать научно обоснованные и применимые на практике меры, в которых непосредственно нуждается та или иная отрасль государственной службы.

Весь институт государственной службы представляет из себя систему, во главе которой стоят следующие нормативно-правовые акты: Конституция Российской Федерации, ФЗ « О системе государственной службы», ФЗ « О государственной службе в Российской Федерации».

Данное законодательство дает понятие о том, чем же по сути является государственная служба; как регулируется сфера деятельности государственных организаций; разделяются полномочия между деятельностью Российской Федерации и ее субъектами; устанавливаются квалификационные требования, предъявляемые к кандидатам, претендующим на замещение вакантных должностей в сфере государственной службы, а так же требования, предъявляемые к руководителям этих министерств и служб.

Само определение термина государственной службы дано в ФЗ « О системе государственной службы в Российской Федерации». Там же прописаны базовые понятия государственной службы.

Огромное значение на государственную службу оказывает Конституция Российской Федерации. Дело в том, что Конституция является главным нормативным актом нашего государства, именно в нем прописано, что «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина- обязанность государства». Из данного высказывания вытекает, что государственная служба выполняет свои функции на благо защиты прав и свобод людей и граждан России.

Именно в Конституции Российской Федерации установлено, что любой гражданин, независимо от вероисповедания, своего социального и имущественного положения имеет право поступить на государственную службу и осуществлять свою деятельность на благо государства.

Одним из принципов государственной службы является принцип единства системы. В основе данного принципа лежит то, что нормативные акты должны представлять одно единое целое, и не противоречить друг другу.

К государственной службе относится такой вид службы, как военная служба. Данный вид службы обеспечивает выполнение обязанностей в области обороны и безопасности государства силами Вооруженных сил Российской Федерации и других воинских формирований. Лицам, проходящим воинскую службу, присваиваются воинские звания.

Параллельным звеном воинской службы выступают правоохранительные органы. Подразделения правоохранительных органов обеспечивают безопасность, законность и правопорядок, а так же соблюдения прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации. Лицам, осуществляющим правоохранительную деятельность, присваиваются классные чины и специальные звания.

На протяжении длительного времени, законодательство регулирующие деятельность государственной службы не изменялось, проблемы возникающие при его применение зачастую не решались.

Изучая научные труды различных ученых и нормативно-правовые акты в сфере государственной службы я прихожу к выводу, что законодательство нуждается в изменении и дополнении.

Нередко для разрешения вопросов служебной деятельности, чтобы отстаять свои права, государственный служащий вынужден обращаться в судебной орган. Этого можно было бы избежать, если бы законодательство было бы более полным.

В ходе исследования проблем данного института, необходимо указать и на положительные стороны государственной службы:

- квалификация- для лиц, поступающих на государственную службу, существует необходимый уровень знаний, который необходим для выполнения возложенных на сотрудника обязанностей. Благодаря квалификации можно предположить, что кадровый состав лиц обладает необходимыми знаниями для успешного выполнения работы.

При поступлении на государственную службу между организацией и сотрудником заключается трудовой договор, где прописаны его должностной оклад, требования к квалификации, условия труда и другие дополнительные требования. - субординация- в основе которой лежит непосредственное подчинение нижестоящих должностных лиц вышестоящим, при выполнении ими своих функций на благо государства. Данная особенность прописывается в должностном регламенте, и является юридической обязанностью каждого государственного служащего.

Система оплаты труда государственного служащего так же несколько отличается от оплаты обычных работников. Денежное довольствие государственного служащего состоит из должностного оклада, премии, всевозможных надбавок за выслугу лет, квалификацию, условия службы. Размер денежного довольствия должен быть выше минимального размера оплаты труда.

Так же государственному служащему положе основной ежегодный отпуск, дополнительные отпуска, оплачиваемые больничные отпуска, выплата материальной помощи а так же единовременная выплата государственному служащему на приобретение жилого помещения.

Анализируя положительные стороны мы так же сталкиваемся с отрицательными сторонами.

По состоянию на настоящее время денежное довольствие государственных служащих находится на низком уровне. В следствие чего не многие люди после окончания учебных заведений стремятся поступить на государственную службу, при этом часть трудоустроенных сотрудников, осознав уровень нагрузки, увольняется со службы, перекладывая свои обязанности на и без того перегруженный коллектив.

Трудовой договор, заключаемый с государственным служащим, носит шаблонный характер, и не предусматривает дополнительную оплату труда при высоких нагрузках, и данная проблема только усиливается.

Руководители на местах не в силах решить ее.

Исходя из вышеизложенного приходит вывод что должностной оклад нуждается в немедленном повышении, это поможет повысить авторитет государственной службы и обеспечит конкуренцию при поступлении на государственные должности. Особенно данное положение актуально для государственной гражданской службы.

Что касается единовременной выплаты на приобретения жилого помещения, то данная социальная гарантия в практической сфере деятельности не работает совсем. Существует много требований, которые необходимо выполнить для ее получения, но даже в случае их выполнения получить данную выплату вряд ли получится, так как существует огромная очередь на получение данной выплаты.

В связи с вышеизложенным, необходимо сделать вывод о том, что в нормативно-правовых актах не совсем четко прописаны деятельность и задачи государственной службы, а так же

социальные гарантии лиц походящих государственную службу. Ведомственные акты, в свою очередь призваны восполнить этот пробел, но на практике многое зависит от руководства конкретного органа. Так же существует необходимость ужесточить контроль со стороны вышестоящих служб и министерств за деятельностью государственной службы, при этом, чтобы этот контроль не ущемлял деятельность сотрудников, а существенно облегчал дальнейшую работу.

Необходимо так же добавить, что законодательство в сфере государственной службы не совершенно. Существует много вопросов, которые не содержат ответов в нормативных актах.

Библиографический список:

1.Конин Н. М. Российское административное право. Общая часть. Курс лекций. Саратов, СГАП. 2001. С. 206.

2. Уваров В. Н. Государственная служба и управление: Учеб. Петропавловск, Изд-во СКЮА, 2004. С. 270–271.

3.Федеральный закон от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации» // СЗ РФ. 2003. № 22. Ст. 2063.

4.Федеральный закон от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» // СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3215.

5.Административное право России: Учеб. М., Юнити-Дана, 2008.

6.Конституция Российской Федерации

7.Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации» от 17.01.1992 №2202-1 в редакции Федеральных законов от 28.11.2009 №303-ФЗ);

8.Указ Президента РФ «Об утверждении общих принципов служебного поведения государственных служащих» от 12.08.2002 №885 в редакции Указов Президента РФ от 16.07.2009 №814

9.Распоряжение Правительства РФ от 26.05.2005 №667-р

Емельянова Евгения Дмитриевна
Emelyanova Evgenia Dmitrievna

Студентка Уральского Филиала Российского Государственного Университета Правосудия

УДК 343.1

ЗАЩИТА ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

PROTECTION OF THE RIGHTS OF A MINOR IN CRIMINAL PROCEEDINGS

Аннотация: в работе рассмотрено обязательное участие педагогического работника или психолога при допросе несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого, права несовершеннолетнего осужденного, участие прокурора.

Abstract: the work considers the mandatory participation of a teacher or a psychologist during the interrogation of a minor suspect or accused, the rights of a minor convict, the participation of a prosecutor.

Ключевые слова: несовершеннолетний, педагог, психолог, уголовное судопроизводство, права.

Key words: minor, teacher, psychologist, criminal proceedings, rights.

В Конституции Российской Федерации определены основные начала взаимоотношений государства в лице его правоохранительных органов и личности в сфере уголовного права и уголовного судопроизводства. В качестве одного из приоритетных положений, определяющих содержание деятельности указанных органов, провозглашено обеспечение каждому человеку и гражданину охраны его прав и свобод, а также защиты от посягательства на его жизнь и здоровье, честь и достоинство, свободу и имущество.

Назначением уголовного судопроизводства также является обеспечение защиты прав и свобод лиц, пострадавших от преступлений. Данное правило, регламентированное УПК, в полной мере распространяется на несовершеннолетних потерпевших. Более того, в уголовном процессе они должны быть наделены специальным правовым статусом, так как согласно Конвенции Организации Объединенных Наций о правах ребенка дети – это такие члены общества, которым государство обязано гарантировать особую охрану и защиту.[1,3]

Законодатель (ст. 425 УПК РФ) предусмотрел обязательное участие педагогического работника или психолога при допросе несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого в следующих случаях, когда лицо 1) не достигло шестнадцатилетнего возраста; 2) достигло этого возраста, но страдает психическим расстройством; 3) отстает в психическом развитии. В этом случае невозможность рассмотрения уголовного дела в суде первой инстанции приводит к возвращению его прокурору для устранения препятствий.

Законодателем в ст. 425 УПК РФ предусмотрено участие педагога и психолога только при допросе несовершеннолетнего подозреваемого, несовершеннолетнего обвиняемого, но в судебной практике некоторые суды признают недопустимыми доказательствами протоколы и другие следственные действия (например, явки с повинной, проверки показаний на месте, очной ставки), если в них не принимал участие педагог и психолог.

Так, суд проверил, признав несостоятельными, повторяемые адвокатом Грибенюковой Г.А. в жалобе утверждения о том, что показания на следствии несовершеннолетнего Панова А.А., у которого, по выводам экспертов психологов и психиатров, имеется формирующееся смешанное расстройство личности, в нарушение ч. 3 ст. 425 УПК РФ получены без участия педагога или психолога. Основания не согласиться с такой оценкой суда отсутствуют.

При этом суд обоснованно исходил из того, что согласно материалам дела в ходе предварительного следствия Панову А.А. были назначены законные представители - сотрудники органа опеки и попечительства Е. и Ч. имеющие высшее педагогическое образование, которые принимали участие во всех допросах Панова А.А. и других следственных действиях с его участием, в полном объеме обеспечивая реализацию его прав.[3]

Заслуживает внимания и вопрос о выборе педагога и психолога для участия в деле: какого педагога и психолога следует приглашать в процесс, незаинтересованного или ранее уже знакомого нашему несовершеннолетнему? Полагаем, что нельзя допускать ситуаций, когда педагог или

психолог занимает обвинительную позицию по отношению к несовершеннолетнему обвиняемому (подсудимому). Значительно лучше для обеспечения прав несовершеннолетнего лица, если этот специалист будет объективен или имеет доверительные отношения с несовершеннолетним обвиняемым.

Большинство преступлений, совершенных несовершеннолетними, имеет возрастную мотивационную специфику; эти правонарушения совершаются на почве озорства, ложно понятой романтики, стремления к самоутверждению, подражанию авторитетам.

Психологическая ломка переходного возраста, несформированность устойчивых нравственных позиций, неправильная трактовка многих явлений, высокая подверженность групповым воздействиям, импульсивность – такова поведенческая основа подросткового возраста, которую нельзя не учитывать в следственно-судебной практике. [2,311]

Хотелось бы отметить, что прокурор как участник со стороны обвинения должен обязательно принимать участие в суде первой и второй инстанций, где рассматриваются уголовные дела в отношении несовершеннолетнего подсудимого (осужденного), и если прокурор не явился в процесс, судебное заседание должно быть отложено. Кроме того, в органах прокуратуры следует предусмотреть также специализацию прокуроров по делам несовершеннолетних, принимающих участие в судебных заседаниях.

В судебной практике вышестоящие судебные инстанции настоятельно рекомендуют судьям обеспечивать участие педагогов и психологов на протяжении всего судебного разбирательства, а не только при допросе несовершеннолетних подсудимых, как это установил законодатель. А также полагаем необходимым распространить правило по времени допроса несовершеннолетнего (напомним, допрос несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого не может продолжаться без перерыва более 2 часов, а в общей сложности более 4 часов в день) на все другие следственные действия. Как показывает практика, проведение следственных действий на протяжении длительного времени может спровоцировать депрессию, психические расстройства у несовершеннолетнего лица. При этом следователю и суду при производстве уголовного дела следует руководствоваться заключениями медицинских учреждений по вопросам здоровья несовершеннолетнего лица.

При уголовном судопроизводстве в апелляционном порядке должны быть также обеспечены в полной мере права несовершеннолетнего осужденного, как и при рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции (право на представление доказательств в суд апелляционной инстанции, право на обжалование решений суда первой инстанции, право на обращение с ходатайствами и др.). Права несовершеннолетнего осужденного могут быть реализованы как непосредственно самим несовершеннолетним, так и с помощью защитника, законного представителя (участие последних является обязательным). Законодатель самостоятельно не рассматривает особенности участия несовершеннолетнего подсудимого в суде апелляционной инстанции, но в силу того, что в законе сказано, что апелляционное производство осуществляется в порядке, установленном для суда первой инстанции, то и в суде второй инстанции должны соблюдаться правила презумпции невиновности, специализации судей, обязательного приглашения родителей (опекуна) в качестве законных представителей, соблюдение конфиденциальности, обеспечение права на защиту, участие педагогов и психологов в судебном заседании апелляционной инстанции при непосредственном участии несовершеннолетних осужденных.

Библиографический список

1. Глушков А.И. Обеспечение прав и законных интересов несовершеннолетних потерпевших в уголовном судопроизводстве, дата обращения 10.05.2022.

2. Еникеев М.И. Основы общей и юридической психологии. https://jagannath.ru/users_files/books/Enikeev_M.I._YUridi4eskaya_psihologiya._S_osnovami_obshei_i_sotcialnoi_psihologii.pdf, дата обращения 12.05.2022

Судебная практика

3. Апелляционное определение Судебной коллегии по делам военнослужащих Верховного Суда РФ от 05.04.2018 N 205-АПУ18-4 СПС Консультант плюс.

Овчинникова Любовь Сергеевна
Ovchinnikova Lyubov Sergeevna

студент кафедры социальных технологий и государственной службы НИУ «БелГУ» Россия, г.
Белгород

УДК 343.593

ХУЛИГАНСТВО КАК ПРЕСТУПЛЕНИЕ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ РФ

HOOLIGANCY AS A CRIME IN THE CRIMINAL LAW OF THE RUSSIAN FEDERATION

Аннотация. В работе рассматриваются особенности состава хулиганства как преступления против общественного порядка, а также характер предусмотренной уголовной ответственности.

Annotation. The paper discusses the features of the composition of hooliganism as a crime against public order, as well as the nature of the envisaged criminal liability.

Ключевые слова: хулиганство, уголовное право

Keywords: hooliganism, criminal law

Самые актуальные словари рассматривают человека как социальное и разумное существо. Разум человека является движущей силой общего и индивидуального прогресса. Именно разум заставляет нас действовать так или иначе в определённых ситуациях. Однако, существует субъективная сторона эмоций, не полностью нам подвластная.

Эмоциональные всплески могут иметь за собой негативные последствия и угрожать безопасности нашего общества, именно поэтому законодательство и в целом социальный строй пресекает и наказывает социально опасные действия.

Общество всегда стремилось обезопасить себя от таких казусов принятием соответствующих уголовных законов. С развитием юридической мысли основной упор в них делался на предотвращение преступлений совершенных под воздействием эмоций и посягающих на сложившийся социальный порядок, имевших признаки открытого неуважения ко всему обществу [5].

В юридическом праве хулиганство присутствовало всегда, но в различных формулировках. Например, в 19-м веке существовала такая квалификация преступлений, как «правонарушения в общественных местах». Обязательным условием было причинение неудобства гражданам или имуществу.

В современном праве согласно ст. 213 УК хулиганством является грубое нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, совершенное с применением оружия или предметов в качестве оружия или совершенное по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной, религиозной ненависти или вражды или по мотивам ненависти или вражды к какой-либо социальной группе [1].

Однако, необходимо проводить различия между хулиганством и преступлением из хулиганских побуждений. Они соотносятся как общее и частное.

Согласно современному законодательству Российской Федерации, хулиганские побуждения могут являться частью хулиганства, но не всегда квалифицируются именно так.

Особенность совершения преступлений из хулиганских побуждений заключается конкретно в наличии противоправного действия по незначительным мотивам или даже при их отсутствии.

За мелкое хулиганство в соответствии со статьей 20.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено наказание в виде административного штрафа в размере от пятисот до одной тысячи рублей или административный арест на срок до пятнадцати суток [2].

Также хулиганство регулируется постановлением пленума ВС РФ от 15 ноября 2007г [3]. Оно дифференцирует значимость явного или неявного проявления неуважения к обществу в рамках совершения уголовно наказуемого деяния.

В целом основным объектом преступления, которое квалифицируется как хулиганство, считается жизнь и здоровье, имущество других людей. В эту же категорию входит честь и достоинство.

Субъектом данного преступления считается лицо от 16 лет (при отягчающих обстоятельствах от 14).

Преступления, попадающие под ст. 213 совершаются лицами с прямым умыслом, то есть они понимают, что их действия обязательно повлекут опасные для общества последствия и хотят, чтобы они наступили. Это субъективная сторона преступления «хулиганство»[4].

Объективная сторона преступления реализуется через нарушение общественных норм и демонстрации неуважения общества, а также нанесение ущерба через незаконные действия. Соответственно, проявляться преступление может лишь в противозаконном действии, а преступное бездействие квалифицироваться, как хулиганство не может.

Библиографический список

1. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 07.04.2020) // Собрание законодательства РФ. – 17.06.1996.
2. «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 06.03.2022)
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15.11.2007 N 45 "О судебной практике по уголовным делам о хулиганстве и иных преступлениях, совершенных из хулиганских побуждений"
4. Крохмалюк, Э. В. Соотношение понятий «общественная безопасность» и «общественный порядок» при квалификации хулиганства / Э. В. Крохмалюк. // Молодой ученый. — 2017. — № 14 (148). — С. 523-526. — URL: <https://moluch.ru/archive/148/41529/> (дата обращения: 02.04.2022).
5. Официальный сайт ассоциации юристов России: [Электронный текст]. — URL: <https://alrf.ru/articles/khuliganstvo-kak-ugolovnoe-prestuplenie-istoriya-i-sovremennoe-pravo-rf> (дата обращения: 01.04.2022).

Угольникова Людмила Михайловна
Ugolnikova Ludmila Mikhailovna

Студентка Тольятинского государственного университета, кафедры “Уголовное право и процесс”. E-mail: dzhonikof@mail.ru

УДК 343.98

УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СОСТАВА ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ДОЛЖНОСТНЫМИ ПОЛНОМОЧИЯМИ И ПРЕВЫШЕНИЯ ДОЛЖНОСТНЫХ ПОЛНОМОЧИЙ

CRIMINAL-LEGAL CHARACTERISTIC OF COMPOSITION OF ABUSE OF OFFICIAL AUTHORITIES AND EXCESS OF OFFICIAL AUTHORITIES

Аннотация. На сегодняшний день особая роль должностных лиц в системе государственной и муниципальной службы обуславливается тем, что они обладают большим кругом полномочий и это порождает повышенную опасность и распространенность как вообще преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, совершаемых должностными лицами, так и непосредственно злоупотребление должностными полномочиями, что обуславливает необходимость рассмотрения уголовно-правовой характеристики данного преступления.

Annotation. Today, the special role of officials in the system of state and municipal service is due to the fact that they have a wide range of powers and this gives rise to an increased danger and prevalence of both crimes against state power, the interests of public service and service in local governments committed by officials, and directly abuse of official powers, which necessitates consideration of the criminal law characteristics of this crime.

Ключевые слова: злоупотребление должностными полномочиями, превышение должностных полномочий, уголовно-правовая характеристика, служебные полномочия, служебное положение, должностные лица.

Key words: abuse of power, abuse of power, criminal law characteristics, official powers, official position, officials.

По мнению А.Б. Абдуллиной родовым объектом злоупотребления должностными выступают отношения, связанные с нормальным функционированием государственного аппарата, воздействие на которое приводит потерям доверия населения к институту государства в целом, снижению его авторитета. Совершение данных преступлений порочит власть, снижает уровень доверия населения к органам власти [8].

Данная точка зрения, в частности категория «государственный аппарата», заслуживает внимания, поскольку позволяет глубже уяснить сущность родового объекта исследуемого состава преступления.

«Государственный аппарат» представляет собой единый механизм государственной власти в виде многоуровневых систем органов судебной, законодательной, исполнительной и судебной власти. Каждая такая система включает в себя множество подсистем [9]. В уголовно-правовом смысле представляется важным включать в данную категорию также органы местного самоуправления.

Современная общественно-политическая ситуация характеризуется тем, что в триаде категорий личность, общество и государство именно личность поставлена на первое место. Именно права человека являются приоритетом развития России как демократического, правового государства. Тем не менее, было бы неверно уменьшать роль и значение государственных и общественных интересов. Именно государство и все его институты имеет своей целью обеспечить права и законные интересы человека.

Анализ объекта рассматриваемого состава преступления позволяет прийти к выводу о том, что совершение данного преступления может причинить значительный ущерб общественным отношениям, которые весьма важны для функционирования системы власти, построения демократического, правового государства.

Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ст. 285 УК РФ

характеризуется тремя элементами [1]. Во-первых, должностное лицо реализует служебные полномочия, которые входят в его полномочия вопреки интересам службы. Во-вторых, в результате совершения преступления наступают определенные последствия. В-третьих, между преступным деянием и наступившими последствиями имеется прямая причинно-следственная связь.

Совершить преступление можно как в форме действия, так и бездействия. Деяние в форме действия представляет собой активное использование субъектом преступления своих полномочий. В свою очередь, деяние в форме бездействия имеет место в тех случаях, когда лицо осознанно не исполняет свои должностные обязанности.

Большинство преступлений, квалифицируемых по ст. 285 УК РФ, выражается в совершении активных действий. Порой должностное лицо совершает преступление, как путем действия, так и путем совершения бездействия. Например, приговором Московского областного суда от 19.07.2013 по делу N 2-138/2012, 2-35/2013 был осужден сотрудник следственного органа за получение взятки и злоупотребление должностными полномочиями [7]. При этом последний состав преступления был представлен деянием как в форме действия, так и бездействия. Т., находясь в должности следователя по особо важным делам следственного отдела в период проведения проверки сообщения о преступлении узнал о факте перевозки продукции, не отвечающей требованиям безопасности, о факте похищения товара и представлении подложных документов о его происхождении.

До вынесения процессуального решения по результатам проверки сообщения о преступлении к следователю явился представитель организации, который был заинтересован в признании принадлежности товара за компанией. Должностное лицо, действуя с корыстным умыслом, сообщил, что за денежную сумму вынесет постановление об отказе в возбуждении дела за перевозку товара, не отвечающего требованиям безопасности, закроет глаза на факт предоставления поддельных документов на товар, а также приобщит к материалам проверки другие документы, подтверждающие принадлежность товара организации, а также примет меры, направленные на возврат изъятого товара представителю организации. На следующий день следователю была передана взятка в особо крупном размере.

Суд отметил, что изъятие из материалов проверки заведомо поддельных документов образует состав незаконного действия, а приобщение новых документов без проверки их подлинности и сокрытие факта представления представителем организации поддельных документов является деянием в форме бездействия.

Необходимым признаком объективной стороны преступления должна быть направленность действий против интересов службы, то есть тех целей, ради которых тот или иной орган создан.

Представляется, что категория нарушения интересов службы в каждом конкретном случае должна быть раскрыта, поскольку она выступает важным признаком объективной стороны преступления. Например, рассматривая апелляционную жалобу, Верховный Суд Республики Карелия в апелляционном постановлении от 4 июня 2020 г. по делу № 22К-721/2020 акцентировал внимание на том, что в результате злоупотребления должностным полномочиями произошло нарушение интересов службы, которое выразилось в неосуществлении соответствующих мер по выявлению, пресечению и процессуальному закреплению нарушений лесного законодательства [5]. В данном судебном акте было отражено в чем нарушены интересы службы.

Анализ п.18 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 N 19 позволяет уяснить, что законодатель понимает под нарушением прав, относящихся к категории существенных, а также выявить критерии существенности вреда [2]. В постановлении указано, что существенным будут нарушения прав, которые закреплены в Конституции РФ, а также в международных договорах.

Стоит отметить, что Конституция РФ, с точки зрения количества прав и свобод, которые в ней закреплены, одна из самых развитых в мире. Исходя из логики высшего суда нарушение всех прав, закрепленных в указанных актах, будет существенным нарушением.

Представляется, что Верховный Суд РФ излишне конкретизировал примеры прав, которые являются существенными. По логике суда абсолютно все нарушения прав – существенные, поскольку все существующие права так или иначе закреплены в основном законе или в международных актах.

В этом же пункте постановления высшая судебная инстанция раскрывает критерий существенности. При причинении вреда здоровью учитывается его тяжесть, при наличии морального вреда учитывается степень нравственных страданий, при наличии материального вреда учитывается размер ущерба. Интересно, что какие-либо критерии для определения вреда отсутствуют.

Представляется, что это достаточно сильный коррупциогенный фактор, который предоставляет чрезвычайно широкие пределы усмотрения для правоприменителя. На наш взгляд, хотя бы пределы существенности материального вреда должны быть предусмотрены.

При вынесении решения суды должны указывать, какие именно права и законные интересы были нарушены. Невыполнение данного требования порой влечет отмену принятых решений. Так, кассационным определением Верховного Суда РФ от 07.11.2005 по делу N 47-О05-73/2005 было прекращено уголовное в связи с недоказанностью наступления последствий [6]. Преступление выразилось в том, что осужденные, являясь сотрудниками ГИБДД, за получение денежного вознаграждения не стали направлять водителя на медицинское освидетельствование, хотя у него имелись признаки алкогольного опьянения.

Суд мотивировал свое решение тем, что при рассмотрении дела в нижестоящих инстанциях судами не был обоснован вывод о том, что действиями обвиняемых интересам государства был причинен существенный вред.

Дискуссионным является вопрос о конкретизации существенности последствий в конструкции состава злоупотребления полномочиями. Анализ разъяснений судебной практики позволяет прийти к выводу об отсутствии четких критериев в оценке существенности вреда. Безусловно, закон нельзя написать «на все случаи жизни», полностью исключив судебское усмотрение. Тем не менее, п.18 вышеуказанного постановления разъяснения, которые позволяют квалифицировать в качестве существенного фактически не только любое нарушение нематериальных прав гражданина, но и любое «существенное» причинение имущественного ущерба гражданам, организациям, обществу. Представляется, что имущественную категорию вреда можно конкретизировать. Так, при определении значительности ущерба нужно учитывать положения, которые закреплены в примечании к статье о краже, согласно которой не любой вред будет выступать значительным, а только тот, которые составляет 5 000 руб. с учетом финансового положения потерпевшего.

На наш взгляд, категорию существенности вреда также необходимо раскрыть в примечании к ст. 285 УК РФ, установив границы материального ущерба в целях ограничения широты судебского усмотрения и исключения коррупциогенных факторов.

Мы предлагаем ст. 285 УК РФ дополнить примечанием 5 в следующей редакции: существенность нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства определяется с учетом характера и размер понесенного ею материального ущерба, тяжестью физических и нравственных страданий. Существенность имущественного вреда определяется с учетом имущественного положения гражданина, но не может составлять менее пяти тысяч рублей.

Субъект злоупотребления должностными полномочиями специальный – должностное лицо. С точки зрения характера реализуемых полномочий закон выделяет три группы должностных лиц.

К первой группе относятся должностные лица органов одной из ветвей власти: законодательной, исполнительной или судебной. К ним также относят иных лиц, осуществляющих правоохранительную или контролируемую деятельность.

Во вторую группу включены лица, которые не относятся к представителям власти, но наделены организационно-распорядительными полномочиями по принятию юридически-значимых решений (например, врач, выписывающий листок нетрудоспособности; лицо, являющееся сотрудником бюро медико-социальной экспертизы и принимающий решение о назначении лицу инвалидности).

К третьей группе должностных лиц, которые выполняют административно-хозяйственные функции, относят лиц, полномочия которые связаны с управлением и (или) распоряжением денежными средствами или иным имуществом (например, сотрудники, которые уполномочены выплачивать заработную плату).

По срокам осуществления полномочий закон выделяют следующие виды должностных лиц:

1) должностные лица, осуществляющие полномочия постоянно;

2) должностные лица, осуществляющие полномочия временно;

3) должностные лица, выполняющие полномочия по специальному полномочию. Третья группа должностных лиц в отличие от второй может выполнять свои полномочия, например, однократно или совмещать их выполнение с основной работой (например, полномочия присяжного заседателя).

Нет единого мнения среди ученых о возможности признания в качестве должностных лиц преподавателей высших учебных заведений. Представителями власти они не являются, поскольку не осуществляют реализацию функций ни одной из ветвей власти.

Неоднозначным остается вопрос об осуществлении преподавателями организационно-распорядительных функций. Так, некоторые ученые придерживаются точки зрения, согласно которой преподаватель относится к должностным лицам, поскольку наделен правом реализации полномочий, которые влекут юридически-значимые последствия. От результатов данного решения зависит право обучающегося продолжать учебу, получить диплом об образовании.

На наш взгляд, данный подход ошибочен. Безусловно, преподаватели принимают юридически-значимые решения, однако их решения выступают формой реализации профессиональных функций. Зачисление на следующий курс, принятие решения о допуске к сессии, вынесение приказа об отчислении из вуза – данные решения принимает декан факультета или ректор университета.

Следует согласиться с доводом В.Б. Малинина, который пишет, что, например, не принятие экзамена само по себе не влечет юридически-значимые последствия, поскольку студент имеет право на пересдачу, попытку сдачи экзамена с комиссией [11]. Таким образом, мы придерживаемся точки зрения, согласно которой организационно-распорядительными функциями преподаватель не обладает и не может быть отнесен к должностным лицам.

Следует отметить, что дефиниция должностного лица, выработанная в судебной практике и отраженная в разъяснениях высшей судебной инстанции подвержена критике со стороны научного сообщества. Категория «должностное лицо» берет свои корни с уголовного законодательства середины XX в.

В связи с вышеизложенным некоторые ученые утверждают об устаревании данной категории. Они пишут, что в России произошли кардинальные социально-экономические изменения, а формирование категории «должностное лицо» происходило на основании общественных отношений, существовавших в прошлом веке.

Одни ученые предлагают изменить название данной категории на «публичный служащий», «государственный или муниципальный служащий». Другие предлагают изменить категории с содержательной точки зрения. Так, И.Н. Сурманидзе предлагает выделять следующие существенные признаки должностного лица:

а) наличие у должностных лиц полномочий властного характера в отношении находящихся в их подчинении других служащих органа власти, в частности, полномочия по повышению в должности, присвоению повышенного уровня квалификации и др.;

б) наличие у должностных лиц полномочий властного характера в отношении не находящихся в их подчинении частных лиц, например, по принятию нормативных и ненормативных правовых актов, привлечения к ответственности, в том числе уголовной и др.;

в) наличие у должностных лиц полномочий по определению юридической судьбы товарно-материальных ценностей органа власти, где они проходят службу [12].

На наш взгляд, вышеуказанный подход к понятию должностного лица не является новаторским. По своей сути он идентичен нормативно закрепленной позиции. Первая группа признаков характеризует организационно-распорядительные функции, вторая группа является примером представителей власти, а третья выступает перефразированием административно-хозяйственной функции.

Анализ судебной практики позволяет выявить некоторые недостатки в существующей на сегодняшний день дефиниции категории «должностное лицо». Судебная практика идет по пути возможности признания в качестве должностного лица субъекта, осуществляющего, например, представительские, по сути, законодательные функции на уровне муниципального образования.

Так, в определении Верховного Суда РФ от 29 мая 2008 № 38-008-15СП указано на правильность подхода, согласно которому должностным лицом признан депутат органа местного самоуправления г. Тверь. Суд указал, что он, будучи депутатом, был наделен представительскими полномочиями, действовал от имени органа местного самоуправления, фактически выполняя законодательные функции, поскольку был наделен правом принимать решения, обязательные для всех юридических и физических лиц на территории муниципального образования [3].

Представляется, что данный подход является справедливым, поскольку исключает ситуацию, когда одно лицо, осуществляющее законодательные полномочия, например, на региональном уровне

будет признаваться должностным лицом, а другое, реализующее идентичные полномочия на уровне органов местного самоуправления, к таковым относиться не будет.

Исходя из диспозиции состава преступления, предусмотренного ст. 285 УК РФ, можно однозначно утверждать, что преступление может быть совершено только умышленно.

Среди ученых нет единого мнения о том, с каким видом умысла может совершаться злоупотребление должностными полномочиями. Одни считают, что преступление может совершаться только с прямым умыслом, а другие полагают, что возможны два вида умысла: как прямой, так и косвенный.

В п. 18 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 N 19 раскрывается сущность корыстной заинтересованности [2]. Корыстная заинтересованность предполагает возникновение желания у лица посредством реализации незаконных действий приобрести выгоду как для себя, так и для третьих лиц. При этом данная выгода должна быть материальной и не должна характеризоваться незаконным безвозмездным присвоением имущества. Примерами наличия корыстной заинтересованности выступает возможность получения различного рода привилегий от государства, получение преимуществ при получении займа в банке, освобождение от обязательств, прощение долга и т.д.). В свою очередь иная личная заинтересованность связывается исключительно с получением неимущественных выгод. Обычно такие побуждения вызваны желанием продвинуться по карьерной лестнице, помочь родственникам, получить поддержку, скрыть действительный уровень своего непрофессионализма и др.

Безусловно, признак корыстной заинтересованности наиболее часто встречается на практике. Однако встречаются ситуации, когда к совершению преступления побудила иная личная заинтересованность – наличие семейных отношений. Так, было возбуждено уголовное дело при следующих обстоятельствах. Сотрудник следственного комитета, вопреки интересам службы, исходя из иной личной заинтересованности, находясь в родственных связях с гражданином М., входящим в преступную группу, созданную для совершения тяжких преступлений на территории региона, предоставил возможность последнему ознакомиться с материалами уголовного дела. В результате данных действий преступникам стала известна вся полученная в ходе предварительного расследования и оперативно-розыскной деятельности информация [4].

В вышеуказанном примере отсутствовала корыстная заинтересованность у лица, поскольку он не получил никаких материальных или нематериальных благ. В этой ситуации имела место иная личная заинтересованность, движимая мотивами семейных отношений.

В научной среде существует подход, согласно которому наличие мотива в рассматриваемом составе являет избыточным. По мнению С.В. Изосимова ответственность за совершение преступления, предусмотренного ст. 285 УК РФ, может наступать лишь при наличии умысла без установления дополнительных признаков субъективной стороны преступления [10]. Данный подход приведет к значительному увеличению количества совершаемых по данной статье преступлений. Данный подход позволит привлекать к уголовной ответственности даже в случае совершения злоупотребления должностными полномочиями в силу некомпетентности, непрофессионализма. Исследуемый подход поставит знак равенства между дисциплинарным проступком и преступлением.

Заслуживает внимания также дискуссия относительно возможности отождествления мотива «ложно понятых интересов службы» и «личной заинтересованностью». На наш взгляд, личная заинтересованность как признак субъективной стороны преступления может относиться к низменным мотивам. Ложно понятые интересы службы являются проявлением деформации правового сознания, но низменным мотивом их никак не назвать. Кроме того, при отождествлении данных мотивов также стирается грань между дисциплинарным проступком и преступлением.

Библиографический список:

1. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 24.02.2021) // Российская газета, № 113. 18 июня 1996, № 114, 19 июня 1996, № 115, 20 июня 1996, № 118, 25 июня 1996. Российская газета, № 41, 26 февр. 2021.
2. О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 N 19 (ред. от 11.06.2020) // Российская газета. 30 окт. 2009. №207.
3. Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 29.05.2008 № 38-008-15СП // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. № 1.

4. Апелляционное постановление Тверского областного суда от 27 августа 2020 г. по делу № 3/10-12/2020. URL.: <https://sudact.ru/>
5. Верховный Суд Республики Карелия в апелляционном постановлении от 4 июня 2020 г. по делу № 22К-721/2020 // СПС «Консультант Плюс».
6. Кассационное определение Верховного Суда РФ от 07.11.2005 по делу N 47-005-73/2005 // СПС «Консультант Плюс».
7. Приговор Московского областного суда от 19.07.2013 N 2-138/2012, 2-35/2013 // СПС «Консультант Плюс».
8. Абдуллина А. Б. Разграничение состава преступления ст. 285 УК РФ и ст. 286 УК РФ // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. 2018. С. 101-103.
9. Балык П.П. Юридический анализ объективных признаков превышения должностных полномочий // Правопорядок: история, теория, практика. 2019. С. 28-34.
10. Изосимов С.В. Злоупотребление должностными полномочиями: проблемы законодательного определения и квалификации // Российский судья. 2003. № 4. С. 22
11. Малинин В.Б. Преподаватель - не должностное лицо // Ленинградский юридический журнал. 2016. С. 205.
12. Сурманидзе И.Н. Должности и должностные лица государственной гражданской службы // Государственная власть и местное самоуправление. 2009. №5. С. 102.

Научное издание

Коллектив авторов

ISSN 2500-1140