

Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (научно-практический, постатейный) (2-е изд., перераб. и доп.) (под ред. д.ю.н., профессора С.В. Дьякова, д.ю.н., профессора Н.Г. Кадникова). - "Юриспруденция", 2013 г.

Особенная часть (ст.ст. 105 - 360)

Раздел X. Преступления против государственной власти (ст.ст. 275 - 330)

Глава 30. Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (ст.ст. 285 - 293)

Статья 290. Получение взятки

1. **Федеральным законом** от 04.05.2011 N 97-ФЗ редакция **ст. 290** была существенно изменена и дополнена. Это относится к характеру наказуемых действий, видам и признакам субъекта преступления, квалифицированным и особо квалифицированным видам преступления, к новому содержанию наказания в виде штрафа, исчисляемого исходя из величины, кратной сумме коммерческого подкупа или взятки.

2. Объектом данного состава преступления являются интересы государственной службы.

Взятка - наиболее характерное, опасное и распространенное преступление, поскольку является не только должностным преступлением, но и типичным проявлением коррупции. Высокая степень общественной опасности получения взятки заключается еще и в том, что это преступление подрывает основы государственной власти и управления, дискредитирует авторитет этой власти в глазах населения, значительно ущемляет законные интересы и права граждан.

3. Предметом взятки являются не только деньги, ценные бумаги, иное имущество, но и различные выгоды, причем в основном имущественного характера. Под деньгами (валюта) понимаются как российские, так и иностранные денежные знаки, находящиеся в официальном денежном обращении. Старинные монеты, как российские, так и иностранные, не являющиеся средством платежа, не могут быть деньгами в смысле состава **ст. 290** УК, а должны относиться к предмету взятки в виде "иного имущества".

Диспозиция носит бланкетный характер и отсылает к нормам ГК РФ. Так, понятие ценной бумаги определяется в **ст. 142** ГК РФ. Это документы, удостоверяющие с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. Гражданский кодекс РФ к ценным бумагам относит государственные облигации, например, сберегательного займа, ГКО, облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителя, коносаменты, акции, ценные приватизационные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу таковых (**ст. 143** ГК РФ).

Термин "иное имущество" означает любые материальные ценности, обладающие стоимостью, в том числе и валютные ценности в виде долговых обязательств, выраженных в иностранной валюте, драгоценные металлы (золото, серебро, платина и осмий) в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий, а также их лома, природные драгоценные камни в сыром и обработанном виде и жемчуг, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий.

Под выгодами имущественного характера понимаются различного рода услуги и (или) выгоды, оказываемые взяткополучателю безвозмездно и (или) явно по заниженной стоимости. В правоприменительной практике известны случаи, когда взятке придается

видимость легальной сделки между "дающим" и "берущим" взятку под видом договора подряда (ст. 702 ГК РФ), бытового или строительного подряда (ст. 730 или 740 ГК РФ), договора займа (ст. 807 ГК РФ) и т.д.

Под услугами имущественного характера следует понимать также предоставление санаторных или туристических путевок, проездных билетов, оплату расходов и развлечений должностного лица, производство ремонтных, строительных, реставрационных и других работ в пользу взяткополучателя. Более завуалированными способами дачи-получения взятки могут быть: прощение долга, преднамеренный "проигрыш" в карты, оплата долга должностного лица, фиктивное зачисление на должность, отзыв материального иска из суда, предоставление в безвозмездное (или по заниженной цене) пользование имуществом, получение льготного кредита, завышение "гонораров" и т.д. Получение в таком случае услуг нематериального характера не может признаваться взяткой. Здесь при определенных условиях речь можно вести о злоупотреблениях должностными полномочиями (см. ст. 285 УК).

4. С объективной стороны рассматриваемое преступление выражается в получении субъектом преступления лично или через посредника взятки за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или предоставляемых им лиц; если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию), а равно за общее покровительство или попустительство по службе. Посредником может быть, с ведома взяткополучателя, как член семьи, так и его близкий друг, а сами денежные средства могут быть зачислены непосредственно на счет самого взяткополучателя. Использование субъектом одних только личных связей для достижения результата, желательного для лица, передавшего ему вознаграждение, не может рассматриваться как использование должностного положения (см. постановление Пленума Верховного суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" (в ред. от 6 февраля 2007 г. N 7)).

Общее покровительство по службе представляет собой совершение действия, связанное с незаслуженным поощрением, внеочередным необоснованным повышением в должности, а также совершение других действий, не вызываемых необходимостью.

К попустительству по службе следует относить, например, непринятие должностным лицом мер за упущения или нарушения в служебной деятельности взяткодателя или предоставляемых им лиц, нереагирование на его неправомерные действия. Не являются субъектами взятки работники государственных органов и органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, исполняющие в них профессиональные или технические обязанности, которые не относятся к организационно-распорядительным или административно-хозяйственным функциям (п. 5 постановления Пленума Верховного суда РФ от 10 февраля 2002 г. N 6).

Получение взятки - формальный состав преступления. Оно признается оконченным деянием с момента принятия должностным лицом хотя бы части взятки. В случаях, когда заранее обусловленная взятка не была получена по обстоятельствам, не зависящим от воли взяткополучателя (например, ввиду пресечения преступления в момент ее передачи), содеянное им должно квалифицироваться как покушение на получение взятки по ч. 3 ст. 30 и ст. 290 УК.

Существует проблема разграничения взятки и подарка. Она связана с тем, что Федеральные законы "Об основах государственной службы Российской Федерации" и "Об основах муниципальной службы в Российской Федерации" содержат правовой запрет государственным (муниципальным) служащим "получать от физических и юридических лиц вознаграждения (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные

вознаграждения), связанные с исполнением должностных обязанностей, в том числе и после выхода на пенсию" (СЗ РФ. 1995. N 35. ст. 3506; 1998. N 2. ст. 224).

Гражданский кодекс Российской Федерации разрешает дарение государственным служащим и служащим органов муниципальных образований в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей "обычных подарков", стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда (ст. 575 ГК РФ). Коллизию указанных законов следует разрешать с учетом субъективного фактора, а именно цели совершения подобных действий. Взятка будет иметь место в следующих случаях: 1) если имело место вымогательство этого вознаграждения; 2) если вознаграждение (или соглашение о нем) имело характер подкупа, обуславливало соответствующее, в том числе и правомерное, служебное поведение должностного лица; 3) если вознаграждение передавалось должностному лицу за незаконные действия (бездействие).

5. Субъективная сторона получения взятки характеризуется умышленной формой вины. Должностное лицо, получающее взятку, осознает противоправность и общественную опасность своего поведения, выраженного в совершении действий (бездействия) в интересах лица, давшего взятку. Осознает оно также, что для получения предмета взятки и достижения требуемого взяткодателю результата использует должностные полномочия, желает этого в целях получения взятки. Стремление лица приобрести материальную выгоду (не имеет значения, до или после совершения им деяния) следует рассматривать в качестве корыстного мотива данного преступления.

Если лицо получило от кого-либо деньги или иные ценности якобы для передачи должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, в качестве взятки либо предмета коммерческого подкупа и присваивает их, содеянное следует квалифицировать как мошенничество. Действия собственника ценностей следует квалифицировать как покушение на дачу взятки. Для состава получения взятки не имеет значения, когда должностному лицу передана взятка - до или после совершения им обусловленных действий, равно как и то, оговаривались ли заранее характер и содержание служебных действий, которые виновный должен был или уже совершил за получение незаконного вознаграждения. В судебно-следственной практике различают взятку-подкуп, при получении которой действия должностного лица предварительно оговариваются с взяткодателем, и взятку-вознаграждение, когда материальные ценности вручаются субъекту уже после совершения им заранее не обусловленных предварительной договоренностью действий.

6. Субъектом получения взятки может быть должностное лицо, понятия и признаки которого рассмотрены при [комментарии](#) ст. 285 УК, иностранные должностные лица либо должностные лица публичной международной организации (понятие и признаки определены в [п. 2](#) примечания к комментируемой статье).

В [ч. 2](#) комментируемой статьи ответственность предусмотрена за получение взятки в значительном размере, который определен в [п. 1](#) примечания к статье и превышает 25 тыс. рублей.

В [ч. 3](#) ответственность усилена за получение взятки должностным лицом за совершение заведомо незаконных действий либо бездействие.

В [ч. 4](#) ответственность дифференцируется с учетом особого статуса субъекта преступления. Речь идет об ответственности лиц, занимающих государственную должность РФ или субъекта Российской Федерации, а равно должность главы органа местного самоуправления.

Более серьезная ответственность предусмотрена в [ч. 5](#) данной статьи за деяние, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, либо сопряженное с вымогательством взятки, либо в крупном размере.

Наиболее тяжким, по мнению законодателя, признано получение взятки в особо крупном размере (**ч. 6 ст. 290** УК), который согласно **п. 1** примечания к комментируемой статье превышает 1 млн. руб.

Статья 291. Дача взятки

1. Объект и предмет преступления дачи взятки в полном объеме совпадают с аналогичными признаками состава преступления, предусмотренного **ст. 290** УК. В комментируемой **статье** также закреплены новеллы, касающиеся размера взятки, кратности штрафа размерам взятки.

2. Объективная сторона выражена в совершении виновным действий, связанных с передачей должностному лицу лично либо через посредника предмета взятки. Однако если последний не знал о характере совершаемого деяния, а лишь выполнял указание своего начальника, то он не может нести ответственность, ибо выступал в роли "средства" достижения преступного результата. Организатором и исполнителем дачи взятки будет должностное лицо. Если же подчиненный был хорошо осведомлен о сути совершаемого им деяния, то он должен рассматриваться как соучастник данного преступления, выступивший в роли исполнителя (посредник).

3. Состав преступления - формальный. Это преступление считается оконченным с момента фактической передачи предмета взятки. Правомерно ставить вопрос о наличии состава дачи взятки, когда передача ее предмета состоялась после выполнения нужных взяткодателю действий. Возможно и покушение на совершение дачи взятки, если она не состоялась по причинам, не зависящим от воли виновного, и его преступное поведение стало известно правоохранительным органам.

По **ч. 2** данной статьи ответственность наступает за дачу взятки в значительном размере.

Часть 3 ст. 291 УК предусматривает ответственность за дачу взятки в случаях совершения должностным лицом заведомо незаконных действий (бездействия). Дача взятки должностному лицу за совершение им заведомо незаконных действий предопределяет соответствующее его поведение. Основу этого поведения составляет совершение должностным лицом таких действий (бездействия), которые носят характер незаконных, противоречащих определенному нормативному акту, имеющему статус закона. В данном смысле должностное лицо может совершать любое правонарушение: проступок или преступление. Доказывая наличие указанного квалифицирующего признака в действиях лица, следует установить его умысел, т.е. знание им того факта, что взятка дается именно за совершение должностным лицом незаконных действий (бездействия). Именно доказывание этого обстоятельства в следственной практике представляет определенную трудность.

Передача взятки нескольким должностным лицам образует состав самостоятельных отдельных преступлений, при условии, что должностные лица совершают разные действия в интересах одного или группы взяткодателей. Если же они составляют единый групповой механизм, от которого зависит решение нужного взяткодателю вопроса, и это понимают все, то налицо состав дачи взятки как единого состава. Что касается правовой оценки действий указанных должностных лиц с позиции соучастия, то они должны рассматриваться как участники получения взятки по предварительному сговору или организованной группой.

По **ч. 4** ответственность наступает за дачу взятки группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, или в крупном размере.

В **ч. 5** установлена ответственность за дачу взятки в особо крупном размере.

4. Субъектом дачи взятки является любое физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. В качестве субъекта дачи взятки может выступать и должностное

лицо. Как разъяснил Пленум Верховного суда РФ, должностное лицо, предложившее подчиненному ему по службе работнику для достижения желаемого действия (бездействия) в интересах своей организации дать взятку должностному лицу, несет ответственность по соответствующей части **ст. 291** УК как исполнитель преступления, а работник, выполнивший его поручение, - как соучастник дачи взятки.

5. Субъективная сторона состава дачи взятки характеризуется виной в форме прямого умысла, когда виновный осознает, что он передает должностному лицу незаконное вознаграждение, и желает передать предмет взятки. Однако если субъект все-таки добросовестно заблуждался относительно оснований передачи вещи, считая, что это не вознаграждение, либо не осознавая его неправомерность, то в этом случае состав дачи взятки отсутствует.

Цели и мотивы дачи взятки могут быть самые различные. Сюда можно отнести побуждения как личного порядка, так и корыстные, желание добиться намеченного результата в обход закона или отблагодарить получателя взятки за решение, принятое в пользу взяткодателя, освободиться от ответственности и т.п.

6. От уголовной ответственности за дачу взятки закон предусматривает освобождение при наличии двух условий: 1) когда со стороны должностного лица имело место вымогательство взятки; 2) если лицо, давшее взятку должностному лицу, добровольно сообщило об этом в правоохранительный орган, имеющий право возбуждения уголовного дела. При этом лицо должно активно способствовать раскрытию и расследованию преступления. Вымогательство взятки как основание освобождения от уголовной ответственности состоит в подавлении воли, поведения лица со стороны, оказываемого на него давления должностным лицом. Гражданин вынужден давать взятку, иначе его права и законные интересы будут нарушены либо существенно ущемлены. Лицо, на которое направлено вымогательство взятки, не имеет желания использовать возможности должностного лица в своих целях. Добровольность заявления о факте вымогательства взятки предусматривает три аспекта: а) продуманное и самостоятельное заявление лицом о факте даче им взятки должностному лицу; б) положительность мотивов заявления, указывающих на его добровольность; в) подача заявления только в тот орган, в полномочия которого входит право возбуждения уголовного дела по факту дачи взятки.

Мотивы добровольного сообщения о даче взятки могут быть различными. Добровольность заявления означает, что оно было сделано по собственному желанию при осознании факта, что о совершении преступления еще неизвестно правоохранительным органам.

Статья 291.1. Посредничество во взяточничестве

1. В соответствии с **Федеральным законом** от 04.05.2011 N 97-ФЗ в УК РФ включена данная **статья**, предусматривающая ответственность за посредничество во взяточничестве.

2. По объекту и предмету преступления см. **комментарий** к ст. 290 УК.

3. Законодатель весьма подробно обозначил признаки деяния, которое альтернативно может быть совершено в двух формах: 1) непосредственная передача взятки по поручению взяткодателя или взяткополучателя; 2) иное содействие взяткодателю и (или) взяткополучателю в достижении либо реализации соглашения между ними о получении и даче взятки. При этом четко обозначены параметры взятки - в значительном размере. Далее, в трех частях комментируемой статьи (**части 2, 3, 4**) ответственность дифференцируется в зависимости от размера взятки, которые закреплены в **примечании** к ст. 290 УК, и иных квалифицирующих признаков (за совершение незаконных действий, с использованием своего служебного положения,

групповое совершение преступления), с использованием наказания в виде штрафа, исчисляемого исходя из величины, кратной размеру взятки.

4. В **части 5** данной статьи предусмотрена ответственность за самостоятельное деяние, которое обозначено законодателем как обещание или предложение посредничества во взяточничестве. На первый взгляд, такие действия можно признать приготовлением к даче или получению взятки, а также подбору соучастников преступления. Возможно, такие термины при установлении уголовно-правового запрета лучше не использовать.

5. Следует сказать, что ответственность за посредничество в получении и даче взятки сохранена в **ст. 290** и **291** УК. В этом случае может возникнуть коллизия соответствующих статей УК РФ. Требуется разъяснение Пленума Верховного суда РФ по вопросам разграничения указанных деяний, по толкованию таких действий, как обещание или предложение посредничества. Отсутствие подобных разъяснений может привести к ошибкам в квалификации и к случаям объективного вменения.

6. Если посредник после совершения преступления активно способствовал раскрытию и (или) пресечению преступления и добровольно сообщил органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о посредничестве во взяточничестве, он может быть освобожден от уголовной ответственности.