

**Министерство юстиции Республики Казахстан
Институт законодательства Республики Казахстан**



**ПРОБЛЕМЫ БОРЬБЫ С КОРРУПЦИЕЙ:
УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ, КРИМИНОЛОГИЧЕСКИЕ
И КРИМИНАЛИСТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ**

**Астана
2011**



Министерство юстиции Республики Казахстан



Институт законодательства Республики Казахстан

**ПРОБЛЕМЫ БОРЬБЫ С КОРРУПЦИЕЙ:
УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ, КРИМИНОЛОГИЧЕСКИЕ
И КРИМИНАЛИСТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ**

Монография

Под редакцией академика АЮН РК,
д.ю.н., профессора Ж. Д. Бусурманова

Астана
2011

УДК 351(574)
ББК 66.3(5Қаз)3
П78

*Рекомендовано к опубликованию решением Ученого совета
ГУ "Институт законодательства Республики Казахстан"
от 12.01.2011 г., №5*

Рецензенты:

Турецкий Н.Н. - депутат Мажилиса Парламента Республики Казахстан,
доктор юридических наук

Смагулов А.А. - заместитель начальника Академии финансовой полиции по
организации учебно-методической работы, доктор юридических наук, профессор

Авторы: Тусупбеков Р.Т., Борчашвили И.Ш., Рахметов С.М.,
Когамов М.Ч., Есдаулетова Г.К., Машанов Н.С., Юсупова Г.Х.,
Конысбекова А.Т.

П78 ПРОБЛЕМЫ БОРЬБЫ С КОРРУПЦИЕЙ: УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ, КРИМИНОЛОГИЧЕСКИЕ И КРИМИНАЛИСТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ: Монография / Под ред. акад. АЮН РК, д.ю.н., проф. Ж. Д. Бусурманова. Коллектив авторов. - Астана: ГУ "Институт законодательства Республики Казахстан", 2011. - 378 с.

ISBN 9965-600-90-2

В монографии рассматривается комплекс проблем, связанных с противодействием коррупции на современном этапе развития общества и государства. Предпринята попытка разработки понятия коррупции и коррупционного преступления через осмысление юридической природы этих социальных явлений. Предложены конкретные решения вопросов, возникающих при расследовании и квалификации коррупционных преступлений. Имеются предложения по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики.

Работа предназначена для научных работников, преподавателей, докторантов, магистрантов и бакалавров образовательных учреждений юридического профиля, работников правоохранительных органов и судов. Рассчитана на широкий круг читателей, интересующихся уголовно-правовыми проблемами борьбы с коррупцией.

**УДК 351(574)
ББК 66.3(5Қаз)3**

ISBN 9965-600-90-2

© Коллектив авторов, 2011
© ГУ "Институт законодательства
Республики Казахстан", 2011

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	4
 Глава I. Коррупция как социальное негативное явление	
§1. Понятие коррупции по законодательству Республики Казахстан (Тусупбеков Р.Т., к.ю.н.).....	23
§2. Система коррупционных преступлений по уголовному законодательству Республики Казахстан (Тусупбеков Р.Т., к.ю.н.; Борчашвили И.Ш., д.ю.н., профессор).....	46
Глава II. Уголовно-правовая характеристика коррупционных преступлений	
§1. Общая характеристика коррупционных преступлений по уголовному законодательству Республики Казахстан (Борчашвили И.Ш., д.ю.н., профессор; Рахметов С.М., д.ю.н., профессор; Конысбекова А.Т.).....	56
§2. Уголовно-правовая характеристика отдельных видов коррупционных преступлений (Рахметов С.М., д.ю.н., профессор; Борчашвили И.Ш., д.ю.н., профессор; Юсупова Г.Х.).....	137
Глава III. Квалификация коррупционных преступлений и проблемы правоприменительной практики	
(Тусупбеков Р.Т., к.ю.н.; Рахметов С.М., д.ю.н., профессор).....	339
Глава IV. Особенности выявления и расследования коррупционных преступлений	
(Когамов М.Ч., д.ю.н., профессор; Есдаулетова Г.К., к.ю.н.; Машанов Н.С., к.ю.н.)	367
 Заключение	 377

Глава IV. Особенности выявления и расследования коррупционных преступлений

Раскрывать и расследовать уголовные дела о коррупционных преступлениях, как свидетельствует практика, довольно не просто. По таким делам одному следователю не справиться. Данные дела требуют консолидации усилий оперативных и следственных аппаратов на всех этапах предварительного расследования, что включает в себя оперативно-процессуальную деятельность на предварительном (до возбуждения уголовного дела), первоначальном (после возбуждения уголовного дела), последующем (после предъявления лицу обвинения) и заключительном этапах (разрешение ходатайств участников уголовного процесса по результатам ознакомления их с материалами уголовного дела) движения уголовного дела. Недочеты в расследовании дел о коррупционных преступлениях главным образом обусловлены слабым знанием методики их расследования, а также тактики производства отдельных следственных действий.

Следует остановиться на некоторых особенностях расследования дел о коррупционных преступлениях, учет которых позволяет установить круг следственных действий по этим делам.

Приведем два примера.

При задержании главного инженера областного управления хлебопродуктов после получения им взятки в рабочем кабинете особый акцент на тот момент был сделан на тщательном допросе всех лиц, находившихся в общей приемной главного инженера и руководителя организации. Их показания в качестве свидетелей сыграли свою роль в качестве источников доказательств его виновности в получении взятки. Обычно, если подозреваемый предполагает присутствие сотрудников органа уголовного преследования, он выбегает в приемную и повсеуслышание громко заявляет, что посетитель только что им принятый, оставил в его кабинете свои вещи и просит его вернуть.

Другой пример. До задержания в связи получением взятки директора районного филиала «Иглик-банка» главный акцент был сделан на проведении оперативно-розыскных мероприятий, то есть прослушивании и записи разговоров директора банка и его клиента (взяткодателя), который заявил о вымогательстве у него взятки за

получение кредита. Сразу после задержания несколько оперативно-следственных групп выехали и провели обыски, наложили арест на имущество подозреваемого по ряду адресов в интересах дела и выполнения требований уголовно-процессуального закона.

Уже из этих примеров видно, что дело делу рознь и в каждом из них есть свои важные, узловые процессуальные моменты. Рассмотрим их.

1. Борьба с коррупционными преступлениями – одно из сложных направлений в расследовании уголовных дел. Истина лежит на поверхности. По коррупционным преступлениям следователю всегда противостоит должностное лицо, которое обладает определенной правосубъектностью, опытом, знаниями, связями, что отличает его от рядового гражданина и является важным фактором организации противодействия работе следователя. Естественно все это накладывает свой отпечаток на начало, ход и содержание расследования подобных уголовных дел.

2. На день сегодняшний УК различает 14 составов коррупционных преступлений, в том числе – 7 из них предусматривают конфискацию имущества (пункт «г» части 3 статьи 176 «Присвоение или растрата вверенного чужого имущества», пункт «г» части 3 статьи 177 «Мошенничество», пункт «в» части второй статьи 192 «Лжепредпринимательство», пункт «а» части 3 статьи 193 «Легализация денежных средства или иного имущества, приобретенного незаконным путем», пункт «а» части 3 статьи 209 «Экономическая контрабанда», статьи 311 «Получение взятки», 312 УК «Дача взятки».

Уже это обстоятельство указывает на специфичность подобных расследований, в ходе которых требуется обязательное производство таких процессуальных действий, как наложение ареста на имущество собственников, а при его утаивании – его выемка либо проведение обыска в целях обеспечения исполнения приговора в части конфискации имущества.

3. Все перечисленные выше коррупционные преступления поддаются определенной условной классификации, что позволяет выработать в целом единые подходы к методике их расследования и производству необходимых следственных действий.

Например, близки по духу (прежде всего, объективной стороне состава преступления) преступления, предусмотренные пунктом

«г» части 3 статьи 176 «Присвоение или растрата вверенного чужого имущества», пунктом «г» части 3 статьи 177 «Мошенничество», пунктом «в» части второй статьи 192 «Лжепредпринимательство», пунктом «а» части 3 статьи 193 «Легализация денежных средства или иного имущества, приобретенного незаконным путем», пунктом «а» части 3 статьи 209 «Экономическая контрабанда». Это условно первая группа коррупционных преступлений.

Аналогично, такой подход применим и к преступлениям, предусмотренным статьей 307 «Злоупотребление должностными полномочиями», частью 4 статьи 308 «Превышение власти или должностных полномочий», статьей 310 «Незаконное участие в предпринимательской деятельности», статьей 314 «Служебный подлог», статьей 315 «Бездействие по службе», статьей 380 УК «Злоупотребление властью, превышение или бездействие власти». Это условно вторая группа коррупционных преступлений.

Наконец, можно объединить в одну группу статьи 311 «Получение взятки», 312 «Дача взятки», 313 «Посредничество во взяточничестве». Это условно третья группа коррупционных преступлений.

4. Главное, что объединяет все коррупционные преступления – это их совершение в широком смысле лицами, уполномоченными на выполнение государственных функций и нацеленность их незаконной служебной деятельности на получение имущественных благ и преимуществ. Уже отсюда видно, насколько важно установить по всем эти делам в ходе расследования конкретный должностной статус и конкретный круг служебных обязанностей такого лица, то есть объем его полномочий. На это должны быть направлены усилия таких следственных действий, как выемка и осмотр документов, допрос свидетелей, потерпевших, подозреваемых, обвиняемых, очная ставка. Если дело не возбуждено, прояснить ситуацию на этом этапе движения дела поможет истребование соответствующих справок от организаций, их руководителей, должностных лиц, а также получение необходимых объяснений.

5. По делам о коррупционных преступлениях против собственности или совершенных в сфере экономической деятельности (первая группа в нашей классификации), кроме того, продуктивны в доказывании обстоятельств совершенного преступления: аудиторские проверки, ревизии, налоговые проверки либо назначение различных

экономических экспертиз, допросы специалистов, проводивших документальные проверки и экспертов. Целесообразность этих действий обусловлена спецификой и экономической природой совершаемых преступлений, а также наличием вреда, причиненного правоохраняемым интересам личности, организации, общества и государства, размер которого необходимо установить.

6. В рамках расследования коррупционных преступлений второй группы, главным образом, очень важно доказать характер незаконных действий лица, уполномоченного на выполнение государственных функций и наступление от их совершения существенного нарушения прав и законных интересов граждан и организаций, охраняемых законом интересов общества и государства и т.д. В этом плане в доказывании по таким уголовным делам целесообразны выемки и осмотры документов и предметов, осмотр места происшествия, допросы, ревизии, экспертизы и т.д., что зависит от содержания незаконных действий лица, уполномоченного на выполнение государственных функций и связанных с ними, в этой связи, последствий.

7. Безусловно, остаются весьма латентными и трудно расследуемыми коррупционные преступления третьей группы. Основания возбуждения дел о взяточничестве различные. Соответственно, различаются и подходы к их расследованию.

В массе своей такие уголовные дела возникают, как правило, при обращении заявителя в орган уголовного преследования о вымогательстве у него взятки определенными лицами. До процесса непосредственного задержания всегда имеется возможность провести необходимые оперативно-розыскные мероприятия с целью прослушивания и записи разговоров, фиксации встреч взяткодателя и взяткополучателя (посредника). Дальше последовательность типичных процессуальных действий предполагает: возбуждение уголовного дела; проведение осмотра передаваемых предметов (в том числе денег, ценностей) и закрепление их индивидуальных свойств и признаков, с указанием назначения в протоколе; организация задержания подозреваемого; его личный обыск с подробным описанием в протоколе места обнаружения предмета взятки и его положения там; осуществление осмотра места происшествия и обыска помещения, где передавалась взятка; осмотр предмета взятки, признание его вещественным

доказательством; проведение допросов свидетелей, потерпевшего, подозреваемого, очных ставок, проверки показаний на месте, следственного эксперимента, обысков и наложения ареста на имущество подозреваемого, назначение налоговых, иных документальных проверок финансово-хозяйственной деятельности, судебных экспертиз.

Кстати, важно иметь в виду, что согласно разъяснения Верховного Суда в постановлении от 22 декабря 1995 года «О практике применения судами законодательства об ответственности за взятничество» (п.19), изъятые деньги и другие ценности, являющиеся предметом взятки и признанные вещественными доказательствами, подлежат обращению в доход государства. Если предмет взятки не обнаружен, то его стоимость как незаконно приобретенное, взыскивается в доход государства в соответствии с действующим гражданским законодательством. Вроде все ясно.

Однако в этом вопросе надо иметь в виду и другое. В случаях, когда имело место вымогательство взятки, и до передачи взятки взяткодатель заявил об этом правоохранительным органам, предмет взятки подлежит возврату его владельцу. И дальше. Если такого заявления не было, то освобождение взяткодателя от уголовной ответственности по мотивам вымогательства взятки или добровольного заявления о даче взятки не означает отсутствия в их действиях состава преступления. Поэтому они не могут признаваться потерпевшими и не вправе претендовать на возвращение им ценностей, переданных в виде взятки.

Таким образом, спецификой коррупционных преступлений является совершение общественно опасных деяний людьми, призванными соблюдать и охранять законы.

Как верно отмечено, особенность коррупционных преступлений заключается в том, что они предполагают наличие двух сторон: во-первых, государственного служащего, использующего свое служебное положение, и, во-вторых, лиц, заинтересованных в том, чтобы государственный служащий в их пользу (или в пользу представляемых ими организаций) совершил действия, противоречащие интересам службы³⁴¹.

³⁴¹ Наумов А.В. *Ответственность за коррупционные преступления по законодательству европейских стран (сравнительно-правовой анализ) // Коррупция: политические, экономические, организационные и правовые проблемы. М., 2001. С. 121.*

Наиболее масштабные проявления коррупции связаны с такой ее формой как организованная преступность.

Коррупцирование предполагает подкуп или постановку в зависимость от коррумпирующей структуры представителя законодательной, исполнительной или судебной власти, чтобы в корыстных целях использовать его должностные возможности, официальный статус или связи.

Эта корысть в первую очередь связана с отвлечением государственных ресурсов, нарушением норм с целью неправомерного обогащения. К этой категории относятся получаемые благодаря коррумпированным лицам государственные кредиты (не идущие впоследствии на инвестирование в промышленность и др. отрасли), пошленные льготы на ввоз и вывоз предмета купли-продажи, выгодные контракты, приватизация предприятия, систем, структур и пр. Такие действия могут осуществляться на всех уровнях: от региональных до общегосударственных.

Менее значительны по объему, но не менее вредны по последствиям (социальным, экономическим) коррумпированные связи на уровне регионов и отдельных организаций, предприятий, учреждений. Это и необоснованные разрешения, и передача информации, используемые в целях незаконного обогащения или в борьбе с конкурентами, и непринятие мер в отношении ставших известными должностному лицу преступных действий и т.п.

При этом необходимо учитывать, что неправомерное обогащение коррумпированного должностного лица должно влечь за собой уголовные санкции, даже если в результате его действий не наносится непосредственного ущерба государству или частному лицу.

Соответственно, коррупционная преступность включает разные уголовно-правового характера виды действий, предусмотренных рядом статей УК, достаточно подробно проанализированных в предыдущих разделах данной работы. При этом отмечено, что указанные статьи могут сочетаться в различных комбинациях, и пополняться другими (например, легализация доходов, лжепредпринимательство и др.).

Указанные обстоятельства не только свидетельствуют о необходимости самых активных действий со стороны правоохранительных органов при расследовании преступлений, связанных с коррупцией, но и о трудностях такого расследования.

Трудности эти определяются самой природой коррупции (длительное сотрудничество должностных лиц с коррумпировавшими их структурами), умелым сокрытием устойчивых связей, активным противодействием расследованию, покровительством лиц, занимающих достаточно высокое и ответственное положение в обществе. И, тем не менее, знание криминалистической характеристики преступлений, сопутствующих коррупции, владение криминалистической методикой позволяют успешно их расследовать.

Стремление организованной преступности к оказанию воздействия на принятие государственных, политических решений, взятие под контроль деятельность органов государственной власти и управления и управления проявляется в создании ею позиций во властных структурах, проникновение в управленческие звенья министерств, ведомств и их органов на местах. В практику прочно вошло использование метода подкупа депутатов, представителей местной администрации, ответственных сотрудников министерств, ведомств и учреждений. В период предвыборных избирательных компаний ими активно используется выдвижение представителей из криминальной среды.

Практика расследования коррупционных преступлений показывает, что в подавляющем большинстве случаев преступники продумывают комплекс мер, направленных на сокрытие самого факта преступления или своего участия в нем.

В финансово-кредитной сфере известны такие способы маскировки дачи взяток, как перечисление денежных средств на лицевые счета руководителей банков; оформление в кредитуемые предприятия на работу их близких родственников. В настоящее время наблюдаются изощренные формы коррупции в виде сговора должностных лиц различных категории, использование связей с преступными сообществами с целью оказания давления на государственные и частные предприятия в своих интересах, вывоза продукции и товаров.

Характерными проявлениями коррупции, получившими распространение среди должностных лиц государственных учреждений и организаций, служащих органов государственной власти и управления являются совместительство в коммерческих и предпринимательских структурах; организация указанных структур, в том числе с использованием имущества, сырья и материалов

государственных предприятий и учреждений, на которых работают должностные лица, участие в руководстве этими структурами, обеспечение последними привилегированного положения; использование служебного положения в процессе приватизации государственных объектов в целях приобретения этих объектов в свою собственность, в случаях акционирования завладение неправомерно значительным числом акций; неправомерная, из корыстных побуждений, передача коммерческим организациям и предприятиям финансов и кредитов, предназначенных для общегосударственных нужд; предоставление коммерсантам и предпринимателям конфиденциальной информации.

Важность проведенных следственных действий для уяснения следственной ситуации обусловлена тем, что они влияют на определение следственных действий, которые целесообразно провести в дальнейшем.

Следственная ситуация наряду с обстоятельствами совершенного преступления может охватывать иные факторы, исследование которых помогает определить направление, границы и объем расследования.

Исходя из того, что следственные ситуации представляют собой динамичную систему объективного содержания, отражающую событие преступления, которая познается следователем путем субъективного восприятия для построения частных криминалистических методик и решения тактических вопросов расследования, особенностью исследуемой категории дел является также исключительная важность сочетания следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий.

Выдвинутые версии определяют очередность и комбинацию следственных действий (и оперативно-розыскных мероприятий), обеспечивающих проверку исходной информации и получение доказательств.

Сведения о наиболее распространенных целях и мотивах совершения преступлений используются для эффективного поиска преступника. Цель и мотив совершения преступления тесно связаны между собой и оказывают влияние на способ совершения и сокрытия преступления, определяют его предмет посягательства и т.п.

В основной своей массе преступления совершаются с целью

получения материальных благ, иных благ и преимуществ. В связи с обстановкой, сложившейся в настоящее время в органах государственной власти и управления, для последних предоставлены широкие возможности. Мотивами при совершении преступлений могут служить корысть, иная личная заинтересованность, зависть, месть.

Однако вместе с этим существуют диаметрально противоположные положения. Примером может служить специфика коррупции в сфере правосудия. Наряду с массовым подкупом лиц, участвующих в процессе правосудия, организованная преступность в этой сфере пользуется исключительно жесткими методами: угрозами свидетелям, потерпевшим, психологическое давление на родственников, запугивание прокуроров и судей, давление на оперативный состав, предоставление фальсифицированных данных, опровергающие выдвинутые версии, отстранение от дел сотрудников ОВД и др.

Практика расследований преступлений подтверждает множественность обстоятельств, способствующих возникновению и реализации преступного намерения. Ими являются в подавляющем большинстве факторы организационно-хозяйственного характера. Одним из самых характерных условий, способствующих распространению коррупционных связей, является плохое состояние контроля и учета.

Следующим обстоятельством, способствующим совершению рассматриваемых видов преступлений, можно назвать отсутствие регулярных ревизий, их несвоевременность и ненадлежащее качество. Особое значение ревизии приобретает в процессе контроля за деятельностью материально ответственных лиц. Низкому качеству проведения ревизий способствует некомпетентность некоторых членов инвентаризационных комиссий, отсутствие технических средств, облегчающих проведение инвентаризаций, наличие приятельских отношений между ревизорами и ревизуемые лицами и др.

Необходимо упомянуть и о недостатках в охране материальных ценностей. Они облегчают вывоз созданных излишков, неучтенной продукции, изъятие и распоряжение товарно-материальными ценностями, переводы денежных средств.

Определенные сложности в последнее время в предупреждении

коррупции в государственных органах создает наличие у некоторых групп государственных служащих, должностных лицах особого правового статуса, исключая гласность их деятельности. В отношении их существует своеобразная правовая неприкосновенность (нераспространение норм декларирования доходов на депутатов, иммунитет при производстве следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий).

Проблема противодействия расследованию приобрела в последнее время особую актуальность и остроту. Если раньше под противодействием расследованию понимали преимущественно различные формы и способы сокрытия преступлений, то теперь это понятие наполнилось более широким содержанием и может быть определено как умышленная деятельность с целью воспрепятствовать расследованию и, в конечном счете, установлению истины по уголовному делу. Поскольку предварительное расследование осуществляется специально уполномоченными законом лицами – следователями и сотрудниками органов дознания, можно заключить, что противодействие выражается в создании помех реализации этими лицами своих процессуальных полномочий. Вместе с тем, не всегда противодействие касается конкретного следователя или дознавателя. Оно может быть направлено против расследования конкретного преступного посягательства правоохранительными органами вообще.

Рассматривая следственные ситуации в качестве структурных элементов конкретного этапа расследования в частной криминалистической методике, полагаем необходимым акцентировать внимание на том, что они должным образом позволяют сориентироваться во всем многообразии фактического и иного положения вещей по ходу расследования с целью получения данных для тактических и стратегических решений по делу; выдвинуть наиболее обоснованные следственные версии и определить (скорректировать) правильное направление дальнейшего хода расследования; наметить оптимальный выбор следственных, оперативно-розыскных действий, криминалистических операций и целесообразную их очередность; свести к минимуму число методических решений следователя, основанных на пробах и возможных ошибках.