

Юридическая фирма "САЛКОМ"

Научно-аналитический центр

**ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ДАЧУ ВЗЯТКИ И
ПОСРЕДНИЧЕСТВО ВО ВЗЯТОЧНИЧЕСТВЕ
ПО УГОЛОВНОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ ЗАРУБЕЖНЫХ
ГОСУДАРСТВ**

г.Киев - 1996 г.

Настоящая брошюра подготовлена в соответствии с планом работы Научно-аналитического центра юридической фирмы "САЛКОМ" функционирующего под эгидой Академии правовых наук Украины.

В работе рассматриваются наиболее актуальные вопросы ответственности за дачу взятки и посредничество во взяточничестве по уголовному законодательству зарубежных государств.

Брошюра будет полезна для законотворческой работы, может быть использована в учебном процессе преподавателями и студентами юридических вузов, а также представляет интерес для широкого круга читателей.

Автор: *Лукомский Валерий Станиславович*

**Рецензент: *Матвийчук Валерий Константинович*
начальник кафедры уголовного права
Украинской академии внутренних дел,
*кандидат юридических наук, доцент.***

Подготовка нового Уголовного кодекса Украины вызывает интерес к уголовному регулированию в зарубежных странах. Коррупция, которая широко распространена сейчас в нашем государстве, требует совершенствования уголовной ответственности за взяточничество. Поэтому, представляется актуальным дать сравнительно - правовой обзор законодательства зарубежных государств об ответственности за дачу взятки и посредничество во взяточничестве, а ряда стран - и за ~~дачу~~ ^{получение} взятки.

Все государства разделим условно на три категории: государства бывшего т.н. "социалистического лагеря", ликвидировавшие в 1989-1991 годах тоталитарный режим; государства, сохраняющие социалистическую ориентацию; государства с развитой демократией и рыночной экономикой.

К первой группе государств относятся страны Восточной Европы. В посткоммунистический период они сохранили свои прежние уголовные кодексы (ни в одной из этих стран в 1988-1995 годах не был принят новый УК),¹ внося в него необходимые изменения. Интересно отметить, что в статьях об ответственности за взяточничество изменений вносилось очень мало.

В Болгарии ответственность за дачу взятки предусмотрена ст.304 УК и наказывается лишением свободы до 3 лет. Отягчающим обстоятельством дачи взятки является тот случай, когда должностное лицо за взятку нарушает свои служебные обязанности. Наказание

¹ Украине, Велиции и Сивении

увеличивается до 5 лет лишения свободы. В ст. 306 УК установлено два обстоятельства освобождения от ответственности:

- а) если в отношении взяточдателя имело место вымогательство;
- б) если он немедленно и добровольно заявил об этом органам власти.

Последнее обстоятельство является особенностью болгарского законодательства - взяточдатель освобождается от ответственности не просто тогда, когда он заявил об даче взятки добровольно, но только в тех случаях, когда он сделал это немедленно после дачи взятки.*

В УК Болгарии 1951 года была ст.264, предусматривающая ответственность за посредничество во взяточничестве. В действующем Уголовном кодексе такого состава преступления нет - действия посредника квалифицируются как соучастие (соответственно) либо в даче, либо получении взятки. Верховный Суд Болгарии, разъясняя отказ законодателя от деликта посредничества, указал: "Хотя новый Уголовный кодекс не выделил посредничество в предложении, приеме, поиске или даче взятки в отдельное преступление, подобные действия не стали правомерными, а составляют соучастие в преступлении лица, которое дает или получает взятку через посредника в форме подстрекательства или пособничества".**

В Венгрии действует Уголовный кодекс, принятый в 1978 году.*** Ответственность за дачу взятки предусмотрена в параграфе 253 УК. В п.(1) этого параграфа говорится, что лицо, давшее взятку или пообещавшее дать взятку должностному лицу или, ввиду

* Использован текст последнего официального издания УК. "Наказательный кодекс. Наказательно-процессуальный кодекс", София, 1994, стр.85.

** Съдебна практика на Върховния Съд на НР България. Наказателна колегия, 1969, София, 1970, стр.81-82.

*** На русском языке этот УК опубликован в "Обзоре венгерского права" №1-2, 1980, изданном Ассоциацией венгерских юристов в Будапеште.

последнего (так в тексте, вероятнее, правильнее "по указанию последнего") другому лицу, вследствие чего взятка могла оказать влияние на деяние должностного лица в целях причинения ущерба общественным интересам, совершает уголовный проступок и наказывается лишением свободы на срок до двух лет. Отягчающие обстоятельства дачи взятки указываются в п.(2) этого параграфа. "В качестве наказания за совершение преступления назначается лишение свободы на срок до трех лет давшему взятку, если взятка была дана или дача взятки была пообещана в целях нарушения должностным лицом своих служебных обязанностей, превышения своей власти или иного злоупотребления своим служебным положением".

Таким образом, по венгерскому законодательству дача взятки без квалифицирующих обстоятельств рассматривается не как уголовное преступление, а как уголовный проступок. Если же взятка дана при отягчающих обстоятельствах (а к ним относятся совершение должностным лицом за взятку какого-либо злоупотребления по службе), то она относится к уголовным преступлениям и наказывает немного большим сроком лишения свободы. Состав уголовного проступка и преступления будет не только в случаях дачи взятки, но и обещания дать ее.

В п.(3) параграфа 253 предусмотрена возможность освобождения от наказания лица, давшего взятку. Закон устанавливает только одно обстоятельство - вымогательство взятки. Формулируется это так: "Не подлежит наказанию лицо, совершившее преступное действие, определенное в п.(1), если оно дало взятку или пообещало дать ее по инициативе должностного лица, потому что в случае отказа от дачи взятки данное лицо могло опасаться причинения ему неправомерного ущерба".

Особенности законодательства Венгрии является то, что добровольное заявление о даче взятки не исключает применения наказания и то, что дача взятки при квалифицирующих

обстоятельствах (п.2) §253) не освобождает взяткодателя от ответственности даже в случае вымогательства взятки.

Посредничества в даче взятки УК Венгрии не предусматривает. Оно наказывается по общим правилам соучастия в преступлении.

В законодательстве Венгрии, Польши, Чехии и Словакии есть составы преступления, называемые "оплачиваемой протекцией" или "косвенным взяточничеством". В Венгрии это преступление называется "мошенничество путем ссылки на влияние" (§256 УК). В пункте (1) этого параграфа предусматривается, что лицо, требующее или получающее имущественную или иную личную выгоду для самого себя или другого лица со ссылкой на то, что оно окажет влияние на должностное лицо, совершает преступление и наказывается лишением свободы на срок до 3 лет. Лицо, дающее эту выгоду, ответственности не подлежит.

В п. "а"(2) параграфа 256 установлена ответственность за преступление, которое в нашем праве называется "мнимое посредничество". Наказанию от 1 года до 5 лет лишения свободы подлежит лицо, которое при совершении деяния создавало впечатление будто оно дает взятку должностному лицу. И в этом случае лицо, давшее взятку для передачи должностному лицу, но обманутое мошенником, к уголовной ответственности не привлекается.

Уголовное законодательство Польши устанавливает ответственность за дачу взятки в ст.241 УК. Необходимо отметить, что польским законодательством понятие взятки трактуется довольно широко. Предметом взятки может быть любая имущественная или личная выгода. Статья о даче взятки имеет четыре части: основной состав, состав со смягчающим и составы с отягчающими обстоятельствами.

Ст.241 §1 устанавливает ответственность за дачу взятки: "Кто дает или обещает дать материальную выгоду или личную подлежит наказанию лишением свободы от 6 месяцев до 5 лет". В случае

"меньшего веса" данного преступления (так в законе) виновный наказывается лишением свободы до 1 года, ограничением свободы или штрафом. (§2 ст.241). Отягчающие обстоятельства дачи взятки предусмотрены в параграфе третьем и четвертом этой же статьи. Они связаны с нарушением закона должностным лицом за взятку или с особой ответственностью взяткодателя (§3) или с дачей взятки или ее обещанием в больших размерах (§4). Наказание в §3 ст.241 установлено в виде лишения свободы от 1 года до 7 лет, а в §4 - на срок не менее 3 лет (максимальный срок лишения свободы в Польше 15 лет (§1 ст.32 УК).

В ст.243 говорится о поощрении (но не о полном освобождении от ответственности и наказания) взяткодателя, если он "уведомил следственные органы о факте преступления и обстоятельствах его выполнения раньше, чем следственные органы об этом узнали или не позже первого допроса". В этом случае суд может принять чрезвычайно уменьшенное (§2) или просто уменьшенное (§4) наказание или отступить от его определения. Параграфы 2 и 4 применяются в зависимости от того, по каким параграфам ст.241 привлекается к ответственности взяткодатель.

Нормы о посредничестве во взяточничестве в уголовном законодательстве Польши не имеется. Но в ст.242 УК указывается, что подстрекатель и пособник в совершении преступления, предусмотренного ст.239 (получение взятки), подвергается наказанию, предусмотренного для взяткодателя.

Как уже говорилось в польском уголовном законодательстве есть еще одна особенность. В УК Польши есть ст.244, которая предусматривает ответственность за преступление, неизвестное ни украинскому законодательству, ни законодательству других стран СНГ. Это оплачиваемая протекция, иногда называемая косвенным взяточничеством. В законе это преступление определяется так: "Кто, ссылаясь на влияние в государственном или общественном

учреждении, либо вызывая убеждение у другого лица, либо укрепляя его в убеждении о том, что такое влияние действительно имеет место, берет на себя функции посредника в разрешении дела за предоставленную ему имущественную или личную выгоду либо за обещание предоставить такую выгоду - подвергается лишению свободы на срок от 1 года до 10 лет**.

Особенность этого преступления состоит в том, что лицо получает блага за действительное или мнимое посредничество в улаживании каких-то дел в учреждении. М.Гельфер и Б.Здравомыслов, анализируя этот состав, указывают, что "на лицо специфическая форма посредничества (во взяточничестве), которое включает как действительное посредничество, так и то, что в советском уголовном праве именуется мнимым (обманным) посредничеством".** Нам представляется, что понятие оплачиваемой протекции не совпадает ни с реальным, ни с мнимым посредничеством во взяточничестве, ибо виновный в данном случае не говорит и не создает убеждение, что он передает полученные блага должностному лицу. Ссылаясь на свои связи, виновный прямо говорит, что получает эти блага для себя за содействие в разрешении каких-то дел дающего. Это специфический вид корыстного преступления. Так его и характеризуют польские ученые (А.Спотовски, И.Андреев и др.). В данном преступлении (в отличие от взяточничества) наказывается только одна сторона - получатель благ. Лицо, дающее эти блага за протекцию, ответственности по подлжит.

В Румынии Уголовный кодекс предусматривает ответственность за дачу взятки в ст.255. Причем, наказывается не только конкретная дача взятки, но даже обещание и предложение дать взятку. Взятка, говорится в законе, дается за выполнение или невыполнение должностным лицом своих служебных обязанностей, а равно и за

* Использован текст последнего официального издания УК, 1994

** М.Гельфер, Б.Здравомыслов. Уголовная ответственность за взяточничество. "Социалистическая законность", 1971, №9, с.84.

действия, направленные на опоздание (затяжку) принятия служебных решений или принятия решения в пользу взяткодателя

Дача взятки карается лишением свободы на срок от 6 месяцев до 5 лет.

Закон предусматривает и два основания освобождения взяткодателя от ответственности, которые идентичны основаниям в нашей ч. III ст. 170 УК - вымогательство взятки или сообщение об этом правоохранительным органам раньше, чем они узнают об этом.

Интересно отметить, что в случае вымогательства взятки взяткодатель не только освобождается от уголовной ответственности, но ему возмещается и предмет взятки - деньги и материальные ценности.

В двух странах, которые составляли Чехословакию - Чехии и Словакии - действует прежний УК Чехословакии, который сейчас переименован в УК Чехии и УК Словакии.

Дача взятки в этих кодексах предусмотрена в §161. Так же как в венгерском законодательстве, дача взятки предусматривает не только предоставление имущественных и неимущественных благ и денег, но и предложение или обещание дать взятку. Дача взятки наказывается лишением свободы до 1 года, исправительной мерой (сходно с нашими исправительными работами) или штрафом. Если взятка была дана общественному деятелю, то это влечет исправительную меру, штраф или лишение свободы до 3 лет.

В кодексе не определяется предмет взятки, однако в трудах ученых юристов Чехии и Словакии, а также в судебной практике этот термин определяется очень широко и охватывает как имущественные, так и неимущественные блага.

В законодательстве этих стран предусмотрена ответственность за косвенное взяточничество (§162 УК). Диспозиция этого преступления во многом совпадает с оплачиваемой протекцией по польскому уголовному законодательству. Косвенное взяточничество, говорит,

закон, это получение взятки за обещание своим влиянием оказать воздействие на осуществление правомочий общественного деятеля или уже за оказанное воздействие. Если по польскому законодательству лицо, дающее блага или деньги за оплачиваемую протекцию, не привлекается к ответственности, то в Чехии и Словакии ч. II §162 УК предусматривает уголовную ответственность лица, давшего взятку при косвенном взяточничестве.

Лицо, которое дало взятку (при "прямой" взятке), а также при косвенном взяточничестве освобождается от ответственности в случае, если оно дало или обещало дать взятку только потому, что таковую у него требовали, причем добровольно и безотлагательно сообщило об этом органам власти (§163). Таким образом, по уголовному законодательству Чехии и Словакии "наказуемость взяткодателя погашается" только при двух взаимосвязанных обстоятельствах - вымогательстве взятки и немедленном сообщении.

В Албании и Монголии дача взятки наказывается лишением свободы на срок до 3 лет. В обеих странах и одинаковые условия освобождения взяткодателя от уголовной ответственности - если в отношении него имело место вымогательство или если он до возбуждения уголовного дела добровольно заявил о даче взятки.

Анализ законодательства посткоммунистических стран показывает такие общие тенденции:

- предмет взятки носит в большинстве случаев расширительный характер, включая блага неимущественного характера;
- выделяется в отдельный деликт "оплачиваемая противозаконная протекция" ("косвенное взяточничество");
- отсутствует самостоятельный деликт посредничества во взяточничестве;
- законодательство устанавливает случаи освобождения взяткодателя от уголовной ответственности;

- наказание за дачу взятки во много раз ниже, чем установлено в Украине и, в основном, совпадает с санкциями ст.ст.169 и 170 УК Украины до 1962 года.

Рассмотрим теперь ответственность за дачу взятки и посредничество во взяточничестве в странах, придерживающихся социалистической ориентации.

В **Китае** ответственность за дачу взятки и посредничество во взяточничестве предусмотрено ч.III ст.186 УК*. Наказание установлено в виде лишения свободы до 3 лет или уголовного ареста. (Согласно ст.37 УК Китая уголовный арест определяется судом на срок от 15 дней до 6 месяцев). Оснований для освобождения и взяткодателя и посредника от ответственности УК Китая не устанавливает. Интересно отметить, что Закон от 8 марта 1987 года, увеличивший меру наказания за получение взяток при отягчающих обстоятельствах до пожизненного лишения свободы либо смертной казни, не усилил меру наказания за дачу взятки и посредничество во взяточничестве.

Во **Вьетнаме** в действующем с 1 января 1986 года Уголовном кодексе наказание за дачу взятки и посредничество во взяточничестве предусмотрено в одной статье (ст. 227 УК). В первой части устанавливается ответственность за основной состав преступления, во втором и третьей части предусмотрены составы с квалифицирующими обстоятельствами. Дача взятки или посредничество в получении или даче взятки влечет за собой лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. Во второй части этой статьи перечислено пять отягчающих обстоятельств дачи взятки или посредничества во взяточничестве: 1) преступление было организовано; 2) применялся обман или хитрость; 3) особо крупные размеры взятки; 4) наличие

* Текст УК Китая опубликован в книге: "Китайская народная республика. Конституция и законодательные акты". М, 1984.

тяжелых последствий; 5) многократная дача взятки или многократное посредничество. За совершение данных деяний при указанных выше квалифицирующих признаках установлено наказание в виде лишения свободы на срок от трех до пятнадцати лет. И, наконец, в третьей части ст.227 устанавливается наказание в виде лишения свободы на срок от двенадцати до двадцати лет, если дача взятки или посредничество в получении или даче взятки квалифицируется как особо тяжкое.

Что понимается под понятием "особо тяжкие" закон не указывает.

В части четвертой этой же статьи предусматриваются основания для освобождения взяткодателя от уголовной ответственности. Основание одно - признание в совершении деяния до того, как преступление будет раскрыто. Но в этом случае закон подразделяет еще на два основания - имело место вымогательство или нет. Если имело место вымогательство (дача взятки "по принуждению") и лицо призналось в этом, то оно считается невиновным и ему возвращается все имущество и вся сумма денег, использованные в качестве взятки (п.1 ч.4 ст.227 УК). Если же лицо дало взятку не по принуждению, но призналось в этом, то оно МОЖЕТ БЫТЬ освобождено от уголовной ответственности и ему МОЖЕТ БЫТЬ возвращено все или часть имущества (денег), использованные в качестве взятки (п.11 ч.4 ст.227 УК). Таким образом, в случае добровольного заявления лица о даче взятки при отсутствии вымогательства, решение об освобождении лица от ответственности и о возврате данных в виде взятки ценностей и денег решают следственные органы и суд.

Добровольное заявление является основанием для освобождения от ответственности только взяткодателя и не относится к посреднику во взяточничестве.

По законодательству КНДР дача взятки или посредничество во взяточничестве влекут наказание до 3 лет лишения свободы (ч.1 ст.192

УК). Лицо, давшее взятку, освобождается от ответственности, если в отношении и его имело место вымогательство (ч. II ст. 192 УК).

Уголовный кодекс Кубы 1987 года предусматривает ответственность за дачу взятки и посредничество во взяточничестве в ст. 152. "Тот, кто дает дар или подношение или способствует любой другой выгоде или прибыли, или сделает предложение или обещание государственному служащему для того, чтобы он исполнил, задержал или прекратил осуществление действия, входящего в его обязанности - наказывается лишением свободы от одного до трех лет или штрафом..." Из текста этой статьи видно, что кубинский закон довольно широко определяет предмет взятки: "дар, подношение или другая любая выгода". Наказывается не только дача взятки, но и обещание или предложение дать ее. О посреднике во взяточничестве прямо в диспозиции не говорится, но упоминание о "способствовании в получении выгоды" дает основание правоохранительным органам привлекать их по этой статье закона. Квалифицирующих обстоятельств дачи взятки Закон не содержит.

Анализ законодательства стран социалистической ориентации показывает такие общие тенденции:

- предмет взятки в большинстве кодексов не определяется (кроме УК Кубы);

- ответственность за дачу взятки и посредничество во взяточничестве предусмотрена в одной статье УК;

- кроме Вьетнама закон не устанавливает отягчающих обстоятельств дачи взятки и посредничества во взяточничестве;

- наказание за эти деликты (кроме Вьетнама) намного ниже, чем предусмотрено в нынешнем УК Украины и, в основном, совпадает с санкциями статей 169 и 170 УК Украины до 1962 года;

- в двух странах (Вьетнам и КНДР) в кодексах предусмотрены основания освобождения взяткодателя от уголовной ответственности,

в двух странах (Китай, Куба) - в уголовных законах это не предусматривается.

Перейдем к рассмотрению законодательства западных государств об ответственности за взяточничество. Здесь придется рассмотреть проблемы не только дачи, но и получения взятки, так как специфика законодательства этих стран обязывает охватить эти вопросы в совокупности. Учитывая, что в западном мире главенствует две системы права - "континентальная" (европейская) и англосаксонская, мы рассмотрим уголовное законодательство 3 главных стран с континентальной системой - Германия, Италия, Франция и 2 главных государств другой системы - Англия и США.

Германия. Формально в ФРГ и в настоящее время действует Уголовный кодекс, принятый при создании Германской империи в 1871 году. В 70-е годы XX столетия была предпринята большая реформа УК ФРГ, в 1975 году принята новая общая часть Уголовного кодекса, внесено много изменений в Общую часть. В 1987 году была принята новая редакция всего уголовного кодекса. Но и в настоящее время система Особенной части УК и нумерация ее многих статей сохраняется с 1871 года, т.е. почти 125 лет. Это касается и статей об ответственности за должностные преступления.

В Особенной части УК ФРГ должностные преступления занимают последний 28 раздел. В этот раздел включено довольно много деликтов, первые из которых предусматривают ответственность за получение и дачу взяток. Составы этих преступлений изложены очень подробно, иногда даже с повторениями. Также как и в нашем законодательстве, должностные преступления объединены в разделе 28 УК по признаку единого субъекта преступления - должностного лица. Понимая что субъектом дачи взятки может быть любое лицо, наличие состава этого преступления в разделе 28 германская доктрина уголовного права правильно воспринимает, так тесную взаимосвязь получения и дачи взятки. Ученые ФРГ обоснованно приходят к

выводу, что должностные преступления объединяются в одном разделе по общности защищаемого объекта посягательства - нормального функционирования государственного аппарата.

В Уголовном кодексе ФРГ в начальных параграфах определяется понятие терминов, употребляемых в кодексе (это сделано и в УК Венгрии). Должностное лицо, говорится, в §11 УК ФРГ, это тот, кто согласно германскому праву:

- а) является чиновником или судьей;
- б) состоит в иных публично-правовых служебных отношениях,
- в) иным образом призван к тому, чтобы осуществить задачи публичного управления при каком-либо органе власти или другом учреждении или по его поручению.

В ряде параграфов раздела 28 УК предусмотрен такой субъект преступления, который в нашем УК определяется как лицо, временно исполняющее функции представителя власти. Ответственность, как должностное, несет лицо, которое "непосредственно призвано к несению публичной службы", т.е. лицо, которое не будучи собственно должностным "осуществляет задачи публичного управления при каком-либо органе власти или занято в учреждении или объединении, осуществляющим такие задачи".

Таким образом, понятие должностного лица в уголовном законодательстве ФРГ ограничено только лицами, выполняющими публично-правовые функции, т.е. работниками государственной власти или управления. Служащие, занимающие даже руководящие посты в частных предприятиях и фирмах к должностным лицам не относятся.

Германское уголовное законодательство при определении ответственности за получение и дачу взятки разделяют за что давалась взятка - за выполнение законных или незаконных действий. Параграф 331 УК ФРГ предусматривает ответственность за получение взятки, но в нем ничего не говорится о характере деяний, совершаемых за взятку. Но так как в следующем параграфе говорится

о совершаемых за взятку незаконных деяниях, необходимо сделать вывод, что в §331 идет речь об ответственности за получение взятки за законные деяния, входящие в круг его служебных обязанностей (полномочий). Часть I §331 УК предусматривает ответственность за неквалифицированное получение взятки. Должностное лицо, требующее имущественной или иной выгоды либо принимающее такую выгоду или обещание ее в будущем за совершение какого-либо действия в настоящем или будущем, наказывается лишением свободы до 2 лет или штрафом. Квалифицирующий признак получения взяток предусмотрен только один - если субъектом преступления был судья или третейский судья при отправлении правосудия (ч.II §331 УК). Наказание устанавливается в вид лишения свободы до 3 лет или штрафа.

Параграф 332 ч.I УК предусматривает ответственность должностного лица за получение взятки за совершение на службе незаконных действий, "нарушающих его служебный долг". Наказание - лишения свободы от 3 месяцев до 5 лет, а при менее тяжких случаях - до 3 лет лишения свободы или штраф. Если же эти действия совершил судья или третейский судья (ч.II §332) - то наказание устанавливается: лишение свободы на срок от 1 года до 10 лет, а при менее тяжких случаях - от 6 месяцев до 5 лет.

По такому же принципу строятся и ответственность взяткодателя. Согласно ч.I §333 УК лицо, которое предлагает, обещает или гарантирует должностному лицу или солдату бундесвера имущественную или иную выгоду за совершение деяний, входящих в их служебные обязанности, наказывается лишением свободы до 2 лет или штрафом. Если же эти действия совершились по отношению к судье или третейскому судье - то наказание устанавливается в виде лишения свободы до 3 лет или штрафа.

Наказание усиливается, если взятка дается должностному лицу или солдату бундесвера за совершение действий, нарушающих из

служеный долг. Это предусмотрено ч. I §334 УК. Наказание - лишение свободы на срок от 3 месяцев до 5 лет, а при смягчающих обстоятельствах - лишение свободы до 2 лет или штрафом.

В следующих частях §334 предусматривается ответственность взяткодателя за дачу взятки судье или третьейскому судье. Причем наказания различаются в зависимости от того, было ли за взятку совершено нарушение долга судьи или оно должно быть совершено в будущем. Устанавливается следующее наказание: если уже имело место нарушение судьей своего долга - лишение свободы от 3 месяцев до 5 лет; если судья должен был нарушить свой долг в будущем - лишение свободы на срок от 6 месяцев до 5 лет.

Закон ФРГ специально оговаривает, что воздержание от каких-либо служебных действий за взятку приравнивается к их совершению (§335). У нас это прямо указано в диспозиции ст. 168 УК - "совершение или несовершение в интересах дающего действий...", а в германском законодательстве об этом предусматривается в отдельной правовой норме.

Никаких оснований для освобождения взяткодателя от ответственности УК ФРГ не знает. Однако, в двух параграфах (ч. III §331 и ч. III §333) предусмотрено, что не подлежит наказанию лицо, которое принимает или дает взятку, получив при этом предварительное согласие компетентных властей, либо должностное лицо немедленно известило власти о предложении или получении взятки.

Предмет взятки германское законодательство определяет широко, как любую выгоду. Что касается градации должностных лиц, то закон выделяет только судей, устанавливая более строгое наказание в случае, если он берет взятку или ему ее дают. Своеобразна позиция законодательства ФРГ в отношении солдат бундесвера. Они не охватываются понятием должностного лица, (их нет в перечне лиц, которые получают взятки за законные или незаконные действия)

однако, дача взятки им за совершение любых действий является преступным.

Италия. В этой стране действует Уголовный кодекс, принятый в 1930 году. Ответственность за должностные преступления предусмотрена в главе I "О преступлениях должностных лиц" II раздела "О преступлениях против публичной администрации". В 1990 году глава была изменена Законом №86 и с тех пор действует в новой редакции.

Субъектом должностных преступлений может быть только должностное лицо или исполняющее обязанности должностного лица. Закон 1990 года дал новое определение должностного лица. К ним относятся лица, выполняющие законодательные, судебные либо административные государственные функции.

Государственная функция определяется в законе как функция, регламентируемая нормами публичного права и постановлениями властей, и характеризуется формированием и выражением воли публичной администрации. Она связана с властными и заверенными полномочиями. К субъектам должностных преступлений относятся и любые лица, которые исполняют обязанности должностных лиц под любым наименованием (титолом) (ст.358 УК Италии). Особенностью итальянского законодательства является то, что субъектами должностных преступлений считаются и частные лица, выполняющие обязанности (несущие службу) общественной необходимости (ст.359 УК). К ним относятся адвокаты, лица, связанные с исполнением санитарных функций, а также лица любой другой профессии, которой невозможно заниматься без специального государственного разрешения, а также частные лица, которые выполняют обязанности, определенные как функция общественной необходимости в нормативном акте публичной власти. Если иностранец выполняет публичную функцию, то он также считается должностным лицом, если

для занятия этой должности не требуется обязательно иметь гражданство Италии.

Ответственность за получение взятки предусмотрена в статьях 317-320 УК Италии. Причем это преступление дифференцируется в зависимости от того - вымогалась взятка или нет.

Вымогательство взятки (ст.317 УК) имеет место в том случае, когда должностное лицо или исполняющий обязанности должностного лица, злоупотребляя своей должностью или своими полномочиями, принуждает или побуждает кого-либо дать или пообещать ему и третьему лицу незаслуженные деньги или другие выгоды. Наказание довольно строгое - лишение свободы от 4 до 12 лет.

Получение взятки без вымогательства, в свою очередь, разделяется на три состава в зависимости от характера деяний, за которые дается взятка: получение взятки за деяния, которые входят в компетенцию взяткополучателя; получение взятки за деяния, выходящие за пределы компетенции должностного лица; получение взятки судьями.

Должностное лицо, которое за совершение действий, входящих в его компетенцию, получает для себя или третьего лица деньги или другие выгоды, составляющие незаконное вознаграждение, либо принимает обещание такого вознаграждения, наказывается лишением свободы на срок от 6 месяцев до 3 лет (ст.318). Если же взятка получалась за "несовершение или отсрочку совершения действий, входящих в служебные полномочия (взяткополучателя), или же в целях совершения либо за уже совершенные действия, противоречащие его компетенции", то устанавливается наказание в виде лишения свободы на срок от 2 до 5 лет (ст.319 УК).

В статьях 319-2 и 319-3 предусматривается ответственность за получение взятки при отягчающих обстоятельствах. В ст.319-2 квалифицирующим признаком признается, если за взятку получалось какое-либо служебное место, пенсия или стипендия, либо письменное

оформление контракта, а ч.1 ст.319-3 таким признаком считает благоприятствование или нанесение вреда одной из сторон в уголовном, гражданском или административном процессе. Наиболее строгое наказание (до 20 лет лишения свободы) может быть назначено взятополучателю, если за взятку выносится несправедливый приговор, осуждающий лицо к лишению свободы на длительные сроки или каторжным работам (ч.11 ст.319-3).

В итальянском уголовном законодательстве и в теории уголовного права считается, что взяточничество (если взятка дается не под влиянием вымогательства) это незаконная сделка между взятополучателем и взятодателем. Взяткодатель свободен в своем выборе, именно от него исходит инициатива. Поэтому, взятодатель несет ответственность на равных основаниях со взятополучателем. Согласно ст.321 УК Италии лицо, дающее или обещающее должностному лицу или исполняющее обязанности должностного лица деньги или иные выгоды, подлежит тому же наказанию, что и взятополучатель (т.е. наказанию, предусмотренному статьями 318, ч.1 ст.319, 319-2 и 320).

Предложение дать взятку должностному лицу, если оно не было принято (в нашем праве это называется покушение на дачу взятки) в УК Италии имеется подстрекательство к подкупу (ст.322). Тот, кто предлагает или обещает деньги или иные выгоды должностному лицу в целях побудить его совершить какое-то действие, которое входит в его компетенцию, если его предложение или обещание не было принято, подвергается наказанию, установленному в ч.1 ст.318, сокращенному на одну треть. Если же лицо сделало предложение или обещание в целях побудить должностное лицо совершить действие, выходящее за его компетенцию и эти предложения и обещания не были приняты, то оно подвергается наказанию, установленному в ст.319 (лишение свободы на срок от 2 до 5 лет), так же сокращенному на одну треть.

Указанные выше преступления считаются оконченными с момента предложения или обещания дачи денег или иных выгод.

Франция. До начала 90-х годов во Франции действовал Уголовный кодекс, принятый еще при Наполеоне I в 1810 году. С конца 70-х годов, в течении более 15 лет проводилась работа по созданию нового Уголовного кодекса. Она закончилась принятием нового УК Франции в 1992 году. Он состоит из четырех книг, разделяющихся на разделы, главы, части и подчасти. Должностные преступления предусмотрены в главе 2 "О покушениях на государственные органы, совершаемых лицами, исполняющими служебные функции" (книга четвертая, раздел III "Ответственность за преступления и уголовные деликты, совершенные против нации, государства и общественного порядка").

Взятничество наказывается по ст.ст. 432-10 - 432-12 УК. По французскому уголовному законодательству взяткодатель и взяткополучатель являются соучастниками-исполнителями одного преступления. Они так и именуется в законе - "пассивное" взятничество (получение взятки) и "активное" взятничество (дача взятки).

Пассивная форма взятничества (получение взятки) предусмотрена в ст.432-11. Представитель государственной власти или наделенное особыми полномочиями или обладающее выборным мандатом лицо, если оно без всяких прав прямо или косвенно ходатайствуют о даче предложений, обещаний, подношений, подарков или каких-нибудь других выгод за выполнение или воздержание от выполнения своих обязанностей, поручений, представительских функций, а также за злоупотребление своими реальным или вымышленным влиянием с целью добиться от государственной или административной власти награды, должности, подряда на выполнение работ или иных благоприятных решений, наказывается тюремным заключением на срок до 10 лет и штрафом до 1 млн.франков. Это

основной состав получения взятки. Специальный состав предусмотрен в ст.432-12 УК. Должностное лицо отвечает за получение или удержание процентов от деятельности предприятие или совершение какой-либо операции в тот момент, когда осуществляет руководящее или наблюдательные функции за деятельностью предприятия. Наказание - тюремное заключение на срок до 5 лет и штраф до 500.000 франков.

Если во всех уголовных кодексах, которые рассмотрены выше, дача взятки находится в той главе (разделе), что и получение взятки, то в УК Франции 1992 года нормы об ответственности за дачу взятки помещены не в главу 2 "О должностных преступлениях", а в главу 3 "О посягательствах против государственных учреждений, совершаемых частными лицами".

Дача взятки, как общий состав, предусмотрена ст.432-1 УК. Лицо, которое не имея прав, лично или через посредников путем предложений, обещаний, подношений, подарков или каких-либо выгод представителю государственной власти или лицу, наделенному полномочиями осуществлять должностные функции, или лицу, обладающему выборным мандатом, добивается от него, что бы тот:

1) либо совершил или воздержался от совершения действия, входящего в его служебные функции, полномочия или представленного ему выборным мандатом;

2) либо, злоупотребляя своим реальным или предполагаемым ложным влиянием с тем, чтобы добиться от государственной или административной власти наград, должностей, заказов или иных благоприятных решений - наказывается тюремным заключением сроком до 10 лет и штрафом до 1 млн.франков, т.е. одинаковым наказанием, как и взяткополучатель по ст.432-11 УК.

Специальный состав дачи взятки - совершение тех же деяний для того, чтобы кто-либо злоупотребил своим реальным или предполагаемым влиянием в отношении государственной или

административной власти для достижения наград, должностей, заказов или иных других благоприятных решений. Наказание - тюремное заключение на срок до 5 лет и штраф до 500.000 франков.

Следует отметить, что новый УК Франции 1992 года намного уменьшил количество составов, предусматривающих ответственность за взяточничество, более конкретно определил субъектов получения взятки и дал более общие формулировки дачи и получения взятки.

Анализируя уголовное законодательство этих трех крупнейших государств континентальной Европы, можно сделать следующие выводы:

- уголовное законодательство тесно связывает деяния взяткодателя и взяткополучателя, считая их соучастниками (в форме соисполнительства) одного преступления;

- законодательно определяется субъект получения взятки - должностное лицо;

- нет в уголовном законодательстве основания освобождения при даче взятки в случае вымогательства взятки, добровольного заявления о содеянном или по какому-либо другому основанию;

- отсутствует состав посредничества во взяточничестве;

- наказание не только сам факт дачи взятки, но и обещание дать взятку;

- наказание за дачу взятки и получение взятки довольно строгие.

Перейдем к рассмотрению уголовного законодательства в странах англосаксонской системы права.

Англия. В Великобритании нет Уголовного кодекса. Основанием уголовной ответственности являются либо законы, принятые парламентом, либо судебные прецеденты ("статутное" право и "общее" право). Это различие сказывается на рамках уголовной репрессии за конкретные деликты. Парламентские уголовные законы прямо устанавливают размеры наказания в виде лишения свободы или штрафов (максимальные размеры или сроки). Бывают и такие

уголовные законы, которые не устанавливают сроков наказания. В таких случаях размеры штрафа или срок лишения свободы устанавливает суд при вынесении приговора. Для преступления, ответственность за которое наступает по общему праву, срок лишения свободы и размеры штрафа также устанавливаются судом. Однако, здесь имеется максимальный предел. Если дело рассматривается судом присяжных, то срок лишения свободы не может превышать двух лет. Если же дело рассматривается без присяжных (магистратским судом) в "суммарном порядке" срок лишения свободы не может быть назначен более 6 месяцев, а сумма штрафа - 5 000 фунтов.

Составов должностных преступлений в Англии немного. Они объединяются учеными в группу "преступлений, совершенных должностными лицами или связанные с их деятельностью". Субъектами должностных преступлений является, в основном, публичные должностные лица, хотя могут быть и другие служащие. Ответственность за взяточничество в Англии предусматривается как статутным, так и общим правом.

Общее понятие о подкупе должностных лиц сформулировано в общем праве, в частности судебными прецедентами 1809 и 1914 годов. Взятничество в них определяется так: если кто-либо дает взятку, дабы склонить должностное лицо действовать вопреки своим служебным обязанностям или выразить благосклонность либо удержаться от выражения благосклонности при исполнении своих обязанностей, а должностное лицо примет взятку с этой целью. Эти дела рассматриваются, в основном, судом присяжных и наказываются по усмотрению судей (но не свыше 2 лет лишения свободы).

Кроме общего права, действуют и 3 закона, принятые парламентом: Закон о взяточничестве в публичных организациях 1889 года; Законы о предупреждении коррупции 1906 и 1916 года. Специальные нормы об ответственности за подкуп во время выборов в парламент и в местные органы власти установлены в Законе о

народном представительстве 1983 года. Законы 1889-1916 годов предусматривают ответственность за взяточничество членов и служащих публичных организаций. Любое лицо (в т.ч. и юридическое), которое само или совместно с другим лицом с целью подкупа вымогает или получает либо соглашается получить для себя или для другого лица подарок, ссуду, гонорар, вознаграждение или преимущество, как средство возбуждения члена или служащего публичной организации сделать что-либо или воздержаться от действий в отношении какого-либо вопроса и сделки - реальных или предполагаемых, относящихся к компетенции публичной организации - совершает преступление. Термин "преимущество" толкуется Законом 1889 года очень широко. Сюда включается получение любой должности или звания, воздержание от истребования денег, их эквивалента или иной ценной вещи, а также получение помощи, голоса на выборах, согласия или влияния, а также любое обещание, способствование, соглашение, принятие усилий, которые способствуют получению или поддержанию ожидания какого-либо подарка, ссуды, гонорара, вознаграждения.

Здесь же предусматривается и ответственность взяткодателя. Тот, кто с целью подкупа дает, обещает или предлагает подарок, ссуду, гонорар, вознаграждение или преимущество любому лицу для склонения члена или служащего публичной организации сделать или не делать что-либо по вопросу, или сделке, находящимся в компетенции этой организации - совершает преступление.

Взятополучатель и взяткодатель подвергаются одинаковому наказанию. Оно установлено в виде лишения свободы на срок до 7 лет и (или) штрафом (если дело рассматривается судом присяжных по обвинительному акту) или лишением свободы до 6 месяцев и (или) штрафом до 5 000 фунтов (если дело слушается в порядке суммарного производства). Суд может лишить виновного на 5 лет права быть избранным или назначенным на какую-либо публичную должность.

По Закону 1916 года получение и дача взятки в связи с заключением государственных контрактов, наказывается лишением свободы от 3 до 7 лет. Специальный состав взяточничества установлен Законом 1925 года за получение почетных наград (званий, титула или награды). По закону о народном представительстве 1983 года предусмотрена уголовная ответственность за взяточничество при проведении выборов в парламент и в местные органы власти. И последний специальный состав взяточничества по английскому уголовному общему праву будет подкуп судей и судебных чиновников. Наказание - до 2 лет лишения свободы или штраф.

Соединенные Штаты Америки. США являются федеративным государством и потому структура уголовного законодательства довольно сложна. Она состоит из федерального уголовного законодательства и уголовных кодексов штатов. Федеральные уголовно-правовые нормы находятся в 18 разделе Свода Законов США. Ответственность за взяточничество предусмотрена как в федеральном, так и в законодательстве штатов. Различие состоит в том, что по федеральным законам за взяточничество несут ответственность федеральные служащие, а по законам штатов - все другие служащие. Взятничество по обоим видам законодательства понимается в США очень широко. Это и подкуп в понятии континентального (и нашего законодательства), и получение вознаграждения должностными лицами за совершение ими незаконных действий в сфере их служебной деятельности, и вознаграждение, которое дается не в связи с просьбой о совершении каких-либо незаконных действий. Субъектами получения взяток могут быть не только публичные должностные лица, но и обычные служащие и наемные работники органов публичной администрации, государственных корпораций и государственных банков. Субъектами дачи взятки могут быть любые лица.

Ответственность за взяточничество в федеральном законодательстве предусмотрена в §201 главы 11, раздела 18 Свода законов США. • Одинаковой ответственности подлежат и взяточполучатели и взякодатели. В этом параграфе указывается три категории субъектов получения взятки:

I. Публичные должностные лица. К ним отнесены члены Конгресса США, члены постоянных комиссий Конгресса, служащие, наемные работники или лица, действующие от имени государства, департаментов, представительств, органов исполнительной власти в силу официальных функций или на основании полномочий, а также присяжные заседатели в судах;

II. Лица, выбранные для исполнения обязанностей публичного должностного лица, отобранные в качестве кандидатов или назначенные, если они официально уведомлены о предстоящем отборе или назначении;

III. Специальные правительственные служащие, которые включают чиновников или служащие федеральных законодательных и исполнительных органов, любого независимого органа США, работающего за вознаграждение или без него не менее 130 дней в году*.

Получение этими категориями лиц взятки формулируется так: тот, кто являясь публичным должностным лицом, в нарушение возлагаемых на него по закону обязанностей прямо или косвенно просит, требует, вымогает, выпрашивает, добивается, соглашается, получает, договаривается получить что-либо ценное для себя в силу исполненного или предстоящего исполнения им какого-либо официального действия или бездействия.

* Во время второй мировой войны в США была распространена практика, по которой состоятельные люди в силу патриотических побуждений поступали на государственную службу без оплаты

Дача взятки будет в том случае, когда любое лицо дает, предлагает, обещает что-то ценное публичному должностному лицу или кандидату на эту должность с целью:

- а) повлиять на его официальные действия;
- б) оказать влияние на должностное лицо, с тем, чтобы совершить, помочь совершить, сговориться, разрешить какие-либо обманные действия либо создать возможность для совершения обмана;
- в) склонить должностное лицо к действию или бездействию в нарушении его законных обязанностей.

Дачей взятки в американском уголовном праве признаются также прямые или косвенные действия лица, которые направлены на то, чтобы любое другое лицо (не обязательно должностное) дало ложную присягу во время слушания дела в суде, департаменте или в комитете Конгресса.

Наказание для взяткополучателей и взяткодателей одинаковое - штраф в сумме до 10 000 долларов или (и) лишение свободы на срок до 2 лет.

Федеральный закон знает несколько специальных составов взяточничества. Наказание за них такое же или ниже - штраф до 5000 долларов и (или) лишение свободы до 1 года.

Законодательства штатов по разному устанавливают ответственность за взяточничество.

Анализируя англосаксонское уголовное законодательство об ответственности за взяточничество, можно сделать следующие выводы:

- законодательство связывает деяния взяткодателя и взяткополучателя, как две стороны одного и того же преступления - взяточничества;
- наказание устанавливается одинаковое для взяткополучателя и взяткодателя;
- законодательно определяется понятие должностного лица;
- отсутствует состав посредничества во взяточничестве;

- отсутствуют в законодательстве основания освобождения взяточдателя от ответственности;

- наказание за взяточничество довольно мягкое и может даже ограничиваться только штрафом.

Таким образом, законодательство об ответственности за взяточничество различных государств дает возможность для серьезных размышлений по поводу усовершенствования действующих норм Уголовного кодекса Украины. Думается, становление правового государства рано или поздно поставит перед законодателями вопрос о заимствовании лучшего, что выработало человечество на пути развития демократического общества.

Подписано в печать 22.01.96. Печ.л. 4:1/16; 3,5.

Тираж 10.000 Заказ 102.

ПИКП "Укртилпроект", 252057, Киев-57, ул. Эжена Потье, 12.