

# ЗАКЛЮЧЕНИЕ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

12 ноября 2001 г. № 3-129/2001

## **О соответствии Конституции положения пункта 3 части четвертой статьи 4 Уголовного кодекса Республики Беларусь и основанной на нем практики применения понятия должностного лица по признаку совершения юридически значимых действий**

Конституционный Суд Республики Беларусь в составе председательствующего - Председателя Конституционного Суда Василевича Г.А., заместителя Председателя Марыскина А.В., судей Бойко Т.С., Воробья Г.А., Кеник К.И., Подгруши В.В., Саркисовой Э.А., Тиковенко А.Г., Филипчик Р.И., Шишко Г.Б., Шуклина В.З.

с участием представителей:

Совета Министров Республики Беларусь - Романовича И.П.;

Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь - Кибака И.А., Кравченко Т.Н.;

Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь - Бурого В.В.

рассмотрел в открытом судебном заседании дело «О соответствии Конституции положения пункта 3 части четвертой статьи 4 Уголовного кодекса Республики Беларусь и основанной на нем практики применения понятия должностного лица по признаку совершения юридически значимых действий».

В судебном заседании приняли участие: Пташник В.Н. - заместитель Председателя Верховного Суда Республики Беларусь, Смирнов Е.А. - заместитель Председателя Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, Петраш А.С. - первый заместитель Министра юстиции Республики Беларусь.

Производство по делу возбуждено Конституционным Судом 17 октября 2001 г. по предложению Совета Министров Республики Беларусь на основании статьи 116 Конституции, статей 5, 6 и 11 Закона «О Конституционном Суде Республики Беларусь», статей 43 и 48 Регламента Конституционного Суда Республики Беларусь.

Проверке подлежали положение пункта 3 части четвертой статьи 4 Уголовного кодекса Республики Беларусь (в дальнейшем - УК), согласно которому к должностным лицам отнесены лица, уполномоченные в установленном порядке на совершение юридически значимых действий, а также практика применения понятия должностного лица, основанная на указанном положении.

В предложении Совета Министров, внесенном в связи с обращением Министра внутренних дел, указывается, что в УК отсутствует определение понятия должностного лица по признаку совершения им юридически значимых действий, оно нечетко разъяснено в пункте 4 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 4 июня 1993 г. № 4 «О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или служебными полномочиями, превышении власти или служебных полномочий, служебной халатности, должностном подлоге». В результате этого в следственной и судебной практике не обеспечивается единообразный подход к определению понятия должностного лица по указанному признаку, в частности, неоднозначно решается вопрос о том, подлежат ли уголовной ответственности преподаватели высших или средних специальных учебных заведений, принимающие экзамены либо зачеты и получающие от студентов или учащихся вознаграждения за положительные оценки их знаний.

Заслушав судью-докладчика Саркисову Э.А., представителей сторон, эксперта Лукашова А.И. - докторанта Академии МВД Республики Беларусь, кандидата юридических наук, доцента, проанализировав положения Конституции, Уголовного кодекса, иных нормативных актов Республики Беларусь, изучив практику применения проверяемой нормы и иные материалы дела, Конституционный Суд установил следующее.

В соответствии с частью четвертой статьи 116 Конституции Республики Беларусь Конституционный Суд по предложениям указанных в данной статье органов дает, в частности, заключения о конституционности законов, а также актов Верховного Суда Республики Беларусь.

В статье 4 УК содержится ряд определений, которые даны, как это следует из части первой указанной статьи, в целях единообразного и точного применения терминов, используемых в Уголовном кодексе.

В части четвертой данной статьи перечислены лица, которых следует относить к должностным лицам. Под должностными лицами понимаются:

1) представители власти, то есть депутаты Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, члены Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, депутаты местных Советов депутатов, а равно государственные служащие, имеющие право в пределах своей компетенции отдавать распоряжения или приказы и принимать решения относительно лиц, не подчиненных им по службе;

2) представители общественности, то есть лица, не находящиеся на государственной службе, но наделенные в установленном порядке полномочиями представителя власти при выполнении обязанностей по охране общественного порядка, борьбе с правонарушениями, по отправлению правосудия;

3) лица, постоянно или временно либо по специальному полномочию занимающие в учреждениях, организациях или на предприятиях (независимо от форм собственности), в Вооруженных Силах Республики Беларусь, других войсках и воинских формированиях Республики Беларусь должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей, либо лица, уполномоченные в установленном порядке на совершение юридически значимых действий.

Указанные нормы в основном воспроизводят положения примечания к статье 166 УК 1960 года, редакция которого была изменена Законом Республики Беларусь от 15 июня 1993 г. «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Беларусь», введенным в действие 22 июля 1993 г.

Согласно этому Законоу к должностным лицам стали относить наряду с другими лицами и лиц, уполномоченных в установленном порядке на совершение юридически значимых действий. Указанным Законом был фактически расширен круг лиц, подлежащих уголовной ответственности, поскольку к должностным лицам были отнесены и лица, по существу не являющиеся таковыми, но приравненные к ним в силу совершения ими юридически значимых действий.

Конституционный Суд считает, что такое законодательное решение не противоречит Конституции. Оно обусловлено предусмотренной Конституцией (статья 59) обязанностью государства принимать все доступные ему меры для создания внутреннего и международного порядка, необходимого для полного осуществления прав и свобод граждан Республики Беларусь. Законодатель в целях защиты прав, свобод и интересов граждан от преступных посягательств, обеспечения борьбы с различного рода злоупотреблениями по службе, пресечения коррупционных явлений вправе определять круг лиц, наделенных специальными признаками субъекта преступлений против интересов службы, равно как и устанавливать меры уголовной ответственности за такие преступления.

Вместе с тем при применении положения пункта 3 части четвертой статьи 4 УК должен быть обеспечен подход, обуславливающий единообразную следственную и судебную практику по квалификации совершаемых должностными лицами деяний и привлечению их к уголовной ответственности в случаях наличия в содеянном предусмотренных в УК составов преступлений.

Конституционный Суд отмечает, что еще до принятия Закона от 15 июня 1993 г. Пленум Верховного Суда в своем постановлении от 4 июня 1993 г. № 4 «О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или служебными полномочиями, превышении власти или служебных полномочий, служебной халатности, должностном подлоге» (с последующими изменениями и дополнениями) указал следующее: «Работники государственных, кооперативных и общественных организаций, предприятий, учреждений, которые выполняют сугубо профессиональные или технические обязанности, должностными лицами не являются. Такие работники могут быть субъектом преступлений против интересов службы в том случае, если наряду с осуществлением профессиональных или технических обязанностей на них в установленном порядке возложено и исполнение организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций либо выполнение юридически значимых действий (например, врач - за злоупотребление полномочиями, связанными с выдачей листов нетрудоспособности или с участием в работе ВТЭК, призывных комиссий; преподаватель - за нарушение обязанностей, возложенных на него как на члена квалификационной или экзаменационной комиссии; учитель или воспитатель - за неисполнение возложенных на них обязанностей по обеспечению порядка и безопасности во время проведения мероприятий или занятий)».

Такое разъяснение ориентировало практику на ограничительное понимание должностного лица по признаку совершения им юридически значимых действий. При этом не было обеспечено единого подхода к решению вопроса о том, являются ли должностными лицами по признаку совершения юридически значимых действий преподаватели высших или средних специальных учебных заведений, принимающие курсовые экзамены либо зачеты. При получении вознаграждения за положительные оценки знаний студентов или учащихся на курсовых экзаменах либо зачетах в одних случаях они привлекаются к уголовной ответственности за получение взятки. В других аналогичных случаях такие лица не признаются должностными и вследствие этого не привлекаются к уголовной ответственности ввиду отсутствия указанного состава преступления.

Например, судом Ленинского района г. Гродно 12 октября 2000 г. осужден гражданин М. по части первой статьи 169 УК 1960 года за то, что он, являясь старшим преподавателем Гродненского филиала коммерческого Университета управления, получил взятку в размере 200 долларов США за положительное решение вопроса о сдаче студентом зачета по семейному и международному праву.

Судом Центрального района г. Гомеля 5 июня 2000 г. осуждена гражданка Б. по части второй статьи 169 УК 1960 года за то, что она, являясь преподавателем экономических дисциплин Гомельского политехнического техникума, в период с 6 по 18 марта 2000 г. получала от студентов взятки за решение вопроса о положительной сдаче экзамена по предмету «Экономика».

Судом Советского района г. Минска 21 апреля 2000 г. была оправдана по обвинению в совершении преступления, предусмотренного частью второй статьи 169 УК 1960 года, гражданка С., которая, будучи старшим преподавателем кафедры физвоспитания и спорта Белорусской государственной политехнической академии, в период с декабря 1999 года по январь 2000 года неоднократно вымогала и получала от студентов в качестве взяток денежные средства, а также выгоду имущественного характера за благоприятное решение вопросов, входящих в ее компетенцию. Вывод суда был обоснован тем, что гражданка С. не является должностным лицом, а поэтому не может нести ответственность за получение взятки. Определением судебной коллегии по уголовным делам Минского городского суда от 13 июня 2000 г., постановлением президиума Минского городского суда от 13 сентября

2000 г. и определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь от 22 декабря 2000 г. приговор оставлен без изменения, а приносимые протесты прокуроров, в которых ставился вопрос об отмене судебных постановлений в связи с незаконным ее оправданием, - без удовлетворения.

Отмечая отсутствие единообразной судебной практики применения понятия должностного лица по признаку совершения им юридически значимых действий, Конституционный Суд считает, что такое положение не способствует обеспечению выполнения государством возложенной на него Конституцией (статья 59) обязанности принимать все доступные ему меры создания внутреннего порядка, необходимого для полного осуществления прав и свобод граждан Республики Беларусь, не обеспечивает принципа неотвратимости ответственности лиц, виновных в совершении преступлений против интересов службы, и в частности взяточничества, а также нарушает принцип равенства всех перед законом, закрепленный в статье 22 Конституции.

Рассматривая поставленный в обращении Совета Министров вопрос о том, являются ли должностными лицами преподаватели высших или средних специальных учебных заведений, принимающие у студентов или учащихся курсовые экзамены либо зачеты, Конституционный Суд основывается на общепринятом понятии юридически значимых действий, а также на нормативных актах Министерства образования Республики Беларусь, определяющих права и обязанности преподавателей и студентов или учащихся указанных учебных заведений, правовые последствия невыполнения возложенных на студентов или учащихся обязанностей, связанных с изучением преподаваемых дисциплин.

В части четвертой статьи 4 УК содержится определение понятия должностного лица. При этом если в пунктах 1 и 2 части четвертой данной статьи законодатель использует признак, определяющий должностное лицо как лицо, наделенное властными полномочиями (представитель власти, представитель общественности, наделенный полномочиями представителя власти), то в пункте 3 этой же части указанной статьи используется признак, определяющий должностное лицо по характеру выполняемых им иных полномочий. В данном пункте предусматриваются три вида таких полномочий:

- 1) выполнение лицом организационно-распорядительных обязанностей;
- 2) выполнение лицом административно-хозяйственных обязанностей;
- 3) совершение юридически значимых действий, на которые лицо уполномочено в установленном порядке.

Все эти виды полномочий, выступающие как признаки должностного лица в том смысле, какой им придается уголовным законом, являются самостоятельными признаками, как правило, не связанными друг с другом. При этом выполнение организационно-распорядительных либо административно-хозяйственных обязанностей связано с выполнением юридически значимых действий, однако выполнение последних выступает и как самостоятельное основание для отнесения того или иного работника, не наделенного организационно-распорядительными либо административно-хозяйственными полномочиями, к категории должностных лиц.

Конституционный Суд отмечает, что юридически значимыми признаются такие действия, в результате совершения которых наступают или могут наступить правовые последствия в виде возникновения, изменения или прекращения правоотношений.

Применительно к данному понятию, предусмотренному в УК, юридически значимые действия - это действия лиц, уполномоченных в установленном порядке на их совершение. Наличие данного признака предполагает, что лицо занимает постоянно или временно в организации, учреждении, на предприятии определенную должность (выполняет определенную работу) и уже в силу этого может в определенных случаях совершать юридически значимые действия либо привлекается к выполнению своих обязанностей по специальному полномочию.

Таким образом, лица, уполномоченные в установленном порядке на совершение юридически значимых действий, по смыслу уголовного закона - это лица, постоянно или временно занимающие в организациях (независимо от форм собственности) должности либо выполняющие возложенные на них обязанности по специальному полномочию и совершающие такие действия, в результате которых наступают или могут наступить юридически значимые последствия в виде возникновения, изменения или прекращения правоотношений, субъектами которых являются иные лица.

В связи с этим Конституционный Суд отмечает, что к лицам, уполномоченным на совершение юридически значимых действий, следует относить не только тех преподавателей, которые выполняют свои обязанности в качестве членов квалификационных или экзаменационных комиссий, как это приведено для примера при разъяснении данного вопроса в пункте 4 постановления Пленума Верховного Суда от 4 июня 1993 г. № 4, но и преподавателей, принимающих у студентов или учащихся курсовые экзамены либо зачеты.

Выставление преподавателями оценок на курсовых экзаменах, а также положительная или отрицательная оценка знаний обучаемых при принятии у них зачета, что фиксируется в официальных документах (экзаменационные ведомости, зачетные книжки и т.п.), в одних случаях являются прямым и непосредственным основанием наступления юридически значимых последствий, то есть возникновения, изменения или прекращения правоотношений (например, предоставление права на получение учебной стипендии). В других случаях такие действия являются одним из необходимых (обязательных) элементов основания наступления указанных последствий, то есть влияют на возникновение, изменение или прекращение правоотношений в совокупности с другими обстоятельствами как часть единого целого (студент подлежит отчислению из вуза при наличии академической задолженности либо при несдаче во время сессии экзаменов по трем и более дисциплинам). От выставленных на экзаменах или зачетах оценок знаний студентов или учащихся зависит решение вопросов о дальнейшем обучении их в соответствующем учебном заведении, о предоставлении им права на получение учебной стипендии, диплома с отличием, который является основанием для увеличения заработной платы выпускникам некоторых вузов при поступлении на работу, о сокращении платы за обучение в негосударственных учебных заведениях и др.

Изложенное свидетельствует, что преподаватели высших или средних специальных учебных заведений, уполномоченные в установленном порядке на принятие у обучаемых экзаменов или зачетов, являются субъектами юридически значимых действий и в связи с осуществлением указанных полномочий подпадают под признаки должностного лица, предусмотренные в пункте 3 части четвертой статьи 4 УК.

Конституционный Суд обращает также внимание на судебную практику Российской Федерации по квалификации как получение взятки действий преподавателей, принимающих вознаграждения за положительные оценки знаний студентов на курсовых экзаменах. Такая практика сложилась несмотря на то, что Уголовный кодекс Российской Федерации не предусматривает в качестве признака должностного лица совершение им юридически значимых действий. Преподаватели рассматриваются непосредственно в качестве должностных лиц.

Вместе с тем Конституционный Суд отмечает, что вопрос о привлечении к уголовной ответственности за преступления против интересов службы указанных лиц должен решаться в каждом конкретном случае с учетом наличия или отсутствия других признаков составов указанных преступлений, а также всех обстоятельств дела, влияющих на оценку характера и степени общественной опасности содеянного, в том числе и на решение вопроса о наличии или отсутствии малозначительного деяния, предусмотренного частью четвертой статьи 11 УК.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 116 Конституции, статьями 5, 6, 9, 11, 34, 38, 40 и 43 Закона «О Конституционном Суде Республики Беларусь», Конституционный Суд РЕШИЛ:

1. Признать соответствующим Конституции Республики Беларусь положение пункта 3 части четвертой статьи 4 Уголовного кодекса Республики Беларусь, согласно которому к должностным лицам отнесены лица, уполномоченные в установленном порядке на совершение юридически значимых действий.

2. Отметить противоречивость судебной практики по привлечению к уголовной ответственности преподавателей высших и средних специальных учебных заведений в связи с получением ими вознаграждения за положительные оценки знаний студентов или учащихся на курсовых экзаменах и зачетах, когда в одних случаях они привлекаются к уголовной ответственности за получение взятки, а в других аналогичных ситуациях такие лица не рассматриваются как субъекты данного преступления.

3. Обратить внимание Верховного Суда Республики Беларусь на необходимость обеспечения в пределах всего государства единого подхода к применению нормы пункта 3 части четвертой статьи 4 Уголовного кодекса Республики Беларусь, имея в виду, что данная норма позволяет привлекать к уголовной ответственности преподавателей высших и средних специальных учебных заведений за получение ими незаконного вознаграждения от студентов или учащихся.

Верховному Суду Республики Беларусь привести свое постановление от 4 июня 1993 г. № 4 «О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или служебными полномочиями, превышении власти или служебных полномочий, служебной халатности, должностном подлоге» в точное соответствие с положением пункта 3 части четвертой статьи 4 Уголовного кодекса Республики Беларусь.

В случае если судебные органы, применяя данную норму Уголовного кодекса с 1993 года и, как правило, осуждая указанных лиц за получение взятки, полагают необходимым исключить уголовную ответственность таких лиц и тем самым изменить складывавшуюся судебную практику в этой области или считают необходимым закрепить в законе признаки юридически значимых действий (наступление юридических последствий, публично-правовой характер и др.), либо предусмотреть для этих лиц иную уголовную или другую юридическую ответственность, им следует инициировать в установленном порядке внесение изменений в действующее законодательство.

4. Опубликовать настоящее Заключение в срок, установленный законодательством, в «Народной газете» и «Звезде», а также в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь и «Весніку Канстытуцыйнага Суда Рэспублікі Беларусь».

5. Настоящее Заключение вступает в силу со дня провозглашения, является окончательным, обжалованию и опротестованию не подлежит.

*Председательствующий -  
Председатель Конституционного Суда  
Республики Беларусь*

*Г.А.Василевич*