***Злочини у сфері службової діяльності: сутність, види та особливості***

Відповідно до ч. 2 ст. 3 Конституції України утвердження і забезпечення прав і свобод людини є головним обов’язком держави. Крім того, органи державної влади й органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов’язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, передбачені Конституцією та законами України (ст. 19 Конституції України). Разом з тим, кожен зобов’язаний неухильно дотримуватися Конституції України і законів України, не посягати на права і свободи, честь і гідність інших людей (ст. 68 Конституції України). У процесі діяльності підприємств, установ і організацій виникає необхідність виконання обов’язків, що пов’язані з управлінням, необхідністю в наявності спеціальної освіти і професійної підготовки.

Для забезпечення повноцінної і ефективної діяльності підприємства, установи чи організації створюються посади, котрі повинні займати службові особи, які відповідають певним вимогам щодо освіти, віку, стажу роботи тощо і можуть виконувати визначені обов’язки. Будь-яка посада є сукупністю службових обов’язків, що складають частину компетенції визначеного працівника.

Норми Конституції України стосуються всіх службових осіб, незалежно від їхнього службового становища, відомчої приналежності органу, характеру та сфери його діяльності, обсягу повноважень або форми власності, на підставі якої створені та функціонують підприємства, установи й організації. Виконання службовими особами своїх службових обов’язків у порядку, передбаченому законом та іншими нормативними актами, впливає на здійснення правильної діяльності державного апарату, забезпечує нормальне функціонування підприємств, установ і організацій усіх форм власності, сприяє своєчасному та справедливому вирішенню соціальних проблем, слугує реалізації конституційних прав і свобод людини та громадянина, законних інтересів юридичних осіб.

Злочинність є складним соціально-правовим явищем, характерним для кожного суспільства на будь-якому етапі його розвитку. Зазначимо, що соціальний характер злочинності зумовлюється тим, що в основі поведінки людини як особистості лежать не стільки біологічні, як соціальні причини. У тому числі, злочинність охоплює собою й сферу службової діяльності, що набуває особливого значення в контексті забезпечення встановленого в державі режиму законності та правопорядку.

Службова злочинність, що за своїми ознаками істотним чином відрізняється від загальнокримінальної злочинності, маючи відношення до 200 неправомірного використання владних повноважень, серед іншого завдає шкоди ефективності організації та реалізації державного і господарського управління в суспільстві. Службова особа є одним із різновидів спеціального суб’єкта злочину. Останнім, відповідно до ч.2 ст. 18 КК, є фізична осудна особа, що вчинила у віці, з якого може наставати кримінальна відповідальність, злочин, суб’єктом якого може бути лише певна особа. Можна здійснити класифікацію, розподілити за видами службових осіб, а саме: за змістом повноважень (здійснюють функції представників влади; виконують організаційно-розпорядчі обов’язки; виконують адміністративно-господарські обов’язки); залежно від тривалості здійснення повноважень (службові особи, які здійснюють функції представників влади або виконують організаційно розпорядчі чи адміністративно-господарські обов’язки постійно або тимчасово); залежно від того, чи оплачується відповідна діяльність (службові особи, які здійснюють функції представників влади або виконують організаційно-розпорядчі чи адміністративно-господарські обов’язки за винагороду або безоплатно); залежно від способу отримання відповідних повноважень (службові особи, які здійснюють функції представників влади або виконують організаційно-розпорядчі чи адміністративно-господарські обов’язки за призначенням або в результаті виборів); залежно від статусу, в якому вони виконують організаційно-розпорядчі чи адміністративно-господарські обов’язки (службові особи, які виконують ці обов’язки займаючи посади або за спеціальним повноваженням); залежно від форми власності підприємств, установ чи організацій на яких виконуються організаційнорозпорядчі чи адміністративно-господарські обов’язки (службові особи, які виконують ці обов’язки на державних, комунальних, приватних підприємствах, установах чи організаціях); залежно від громадянства осіб, які виконують організаційно-розпорядчі чи адміністративно-господарські обов’язки (громадяни України; громадяни інших держав, особи без громадянства, які виконують ці обов’язки).

Представник влади – це особа, яка постійно або тимчасово здійснює функції представника влади, тобто наділена в межах своєї компетенції правом ставити вимоги, приймати рішення чи застосовувати примусові заходи, обов'язкові для виконання фізичними та юридичними особами, не залежно від їх відомчої належності чи підлеглості. Це, так звані, публічні службові особи. Терміни співвідносяться між собою як філософські категорії – вид і рід. Окрім цього за чинним КК службових осіб поділяють на види за одним критерієм – важливістю виконуваних повноважень: службові особи „зі звичайним становищем”; службові особи, які займають відповідальне становище; службові особи, які займають особливо відповідальне становище. У КК дано визначення поняття службових осіб (ст. 18) як осіб, які постійно, тимчасово чи за спеціальним повноваженням здійснюють функції представників влади чи місцевого самоврядування, а також постійно чи тимчасово обіймають в органах державної влади, органах місцевого самоврядування, на підприємствах, в установах чи організаціях посади, пов'язані з виконанням організаційно розпорядчих чи адміністративно-господарських функцій, або виконують такі функції за спеціальним повноваженням, яким особа наділяється повноважним органом державної влади, органом місцевого самоврядування, центральним органом державного управління із спеціальним статусом, повноважним органом чи повноважною службовою особою підприємства, установи, організації, судом або законом.

Зокрема п.1 примітки до ст. 364 КК такими спеціальними суб’єктами злочинів є службові особи у ст. 364, 365, 368, 368-2, 369. При цьому службовими особами також визнаються посадові особи іноземних держав (особи, які обіймають посади в законодавчому, виконавчому або судовому органі іноземної держави, у тому числі присяжні засідателі, інші особи, які здійснюють функції держави для іноземної держави, зокрема для державного органу або державного підприємства), іноземні третейські судді, особи, уповноважені вирішувати цивільні, комерційні або трудові спори в іноземних державах у порядку, альтернативному судовому, посадові особи міжнародних організацій (працівники міжнародної організації чи будь-які інші особи, уповноважені такою організацією діяти від її імені), а також члени міжнародних парламентських асамблей, учасником яких є Україна, та судді і посадові особи міжнародних судів. Таким чином, службові особи – це такі особи, що здійснюють функції представників влади, обіймають посади, пов’язані з виконанням організаційно- 202 розпорядчих обов’язків чи перебувають на посадах, котрі пов’язані з виконанням адміністративно-господарських обов’язків. Відповідно до Постанови Пленуму Верховного Суду України „Про судову практику у справах про хабарництво” від 26.04.2002 р. № 5 до представників влади належать, зокрема, працівники державних органів та їх апарату, які наділені правом у межах своєї компетенції ставити вимоги, а також приймати рішення, обов'язкові для виконання юридичними і фізичними особами незалежно від їх відомчої належності чи підлеглості.

Організаційно-розпорядчі обов'язки – це обов'язки по здійсненню керівництва галуззю промисловості, трудовим колективом, ділянкою роботи, виробничою діяльністю окремих працівників на підприємствах, в установах чи організаціях незалежно від форми власності. Такі функції виконують, зокрема, керівники міністерств, інших центральних органів виконавчої влади, державних, колективних чи приватних підприємств, установ і організацій, їх заступники, керівники структурних підрозділів (начальники цехів, завідуючі відділами, лабораторіями, кафедрами), їх заступники, особи, які керують ділянками робіт (майстри, виконроби, бригадири тощо).

Адміністративно-господарські обов'язки полягають в управлінню або розпорядженню державним, колективним чи приватним майном (установлення порядку його зберігання, переробки, реалізації, забезпечення контролю за цими операціями тощо). Такі повноваження в тому чи іншому обсязі є у начальників планово-господарських, постачальних, фінансових відділів і служб, завідуючих складами, магазинами, майстернями, ательє, їх заступників, керівників відділів підприємств, відомчих ревізорів та контролерів тощо. Особа є службовою не тільки тоді, коли вона здійснює відповідні функції чи виконує обов'язки постійно, а й тоді, коли вона робить це тимчасово або за спеціальним повноваженням, за умови, що зазначені функції чи обов'язки покладені на неї правомочним органом або правомочною службовою особою.

Під постійним обійманням певної посади, пов’язаної з виконанням організаційно-розпорядчих чи адміністративно-господарських обов’язків, слід розуміти, що посада на підприємстві, в установі чи організації незалежно від форми власності зайнята особою в установленому законом порядку (оформлена наказом про призначення на посаду, внесена до штатного розкладу тощо) на невизначений строк, що й надає їй можливість реалізовувати ці обов’язки. Тимчасове ж виконання функцій представника влади чи обіймання посади, пов’язаної з виконанням організаційно розпорядчих чи адміністративно-господарських обов’язків – це зайняття відповідної посади в межах певного строку.

Працівники підприємств, установ, організацій, які виконують професійні (адвокат, лікар, вчитель тощо), виробничі (наприклад, водій) або технічні (друкарка, охоронник, тощо) функції, можуть визнаватися службовими особами лише за умови, що поряд із цими функціями вони виконують організаційно-розпорядчі або адміністративно-господарські обов'язки. Службовими особами можуть визнаватись як громадяни України, так і іноземці та особи без громадянства. Злочини у сфері службової діяльності являють собою суспільно-небезпечні, винні діяння, які вчиняються переважно службовими особами та посягають на суспільні відносини, що забезпечують нормальну службову діяльність в окремих ланках апарату державного і громадського правління, а також апарату управління окремих підприємств, установ, організацій. Кримінальна відповідальність за злочинні діяння, що їх можуть скоювати службові особи регламентована КК розділом XVII “Злочини у сфері службової діяльності та професійної діяльності, пов’язаної з наданням публічних послуг”, а саме:

- зловживання владою або службовим становищем (ст. 364);

- зловживання повноваженнями службовою особою юридичної особи приватного права незалежно від організаційно-правової форми (ст. 364-1);

- перевищення влади або службових повноважень (ст. 365);

- перевищення повноважень службовою особою юридичної особи приватного права незалежно від організаційно-правової форми (ст. 365-1);

- зловживання повноваженнями особами, які надають публічні послуги (ст. 365- 2);

- службове підроблення (ст. 366);

- службову недбалість (ст. 367);

- прийняття пропозиції, обіцянки або одержання неправомірної вигоди службовою особою (ст. 368);

- незаконне збагачення (ст. 368-2);

- підкуп службової особи юридичної особи приватного права незалежно від організаційно-правової форми (ст. 368-3);

- підкуп особи, яка надає публічні послуги (ст. 368-4);

- пропозиція або надання неправомірної вигоди службовій особі (ст. 369);

- зловживання впливом (ст. 369-2);

- провокація підкупу (ст. 370).

Загалом вказані склади злочинів можна вважати корупційними, хоча конкретно визначення цього поняття у кримінальному законодавстві немає. Якщо розглядати, наприклад, господарські злочини, то умовно їх можна розділити на певні блоки – склади злочинів в цих блоках можуть вчинюватися в певних сферах економічної діяльності (і тільки в них), а корупційні злочини можуть бути вчинені в будь-якій сфері суспільного життя (в тому числі і економіки).

Отже способів вчинення корупційних злочинів велика кількість – кожні із сфер суспільного життя (або економіки), що контролюється державними органами виконавчої влади притаманні певні способи підготовки, вчинення та приховування слідів корупційних злочинів.

Більш того, зазначені способи залежать також від інших факторів – посади, яку займає особа, що готує або вчинює злочин (перша особа органу тощо), функціональних обов’язків або посадових повноважень особи; можливостей щодо самостійного вчинення злочину (одноособове або необхідне залучення інших посадовців органу); ступеня корумпованості конкретного посадовця (одноразовий злочин або участь посадовця у корумпованих схемах); ступеня корумпованості органу (сфери економіки, що контролює орган) тощо. Тому способи вчинення корупційних злочинів ми розглядаємо, ґрунтуючись на аналізі об’єктивної сторони як елементу складу злочину.

Фактично всі способи зловживань можна звести до типових (що є об’єднуючим для всіх інших), а саме:

- вчинення посадовцем незаконного діяння в межах службової компетенції може полягати в наступному: неповне виконання певного рішення; повне невиконання певного рішення, тобто бездіяльність; повне невиконання певного рішення та вчинення протилежного йому дії;

- віддання незаконних вказівок, розпоряджень, наказів підлеглим або підконтрольним службовим особам (може полягати в наступному: вчиненні діянь в межах своїх повноважень, але не викликаних службовою необхідністю; у вчиненні дій, що не входять в перелік функціональних обов’язків посадовця);

- використання свого службового становища для впливу на вищих службових осіб, у компетенції котрих знаходиться вчинення певного діяння, або для впливу на колегіальний орган (переконання їх у доцільності вчинення такого діяння, ведення в оману при підготовці прийняття того чи іншого рішення);

- використання свого службового авторитету, авторитету посади чи органу, в якому працює посадовець, для впливу на працівників інших організацій, відомств, завдяки чому ті вчиняють незаконне діяння.

Сфера службової діяльності складається з сукупності охоронюваних нормами кримінального права суспільних відносин, що забезпечують нормальну службову діяльність в окремих ланках державного та громадського апарату, апарату управління окремих підприємств, установ, організацій, а також виступає родовим об’єктом кримінально-правової охорони. Межі сфери службової діяльності опосередковуються щонайменше двома основними критеріями. Одним з них є наявність спеціально уповноваженої службової особи, яка, щоправда, не обов’язково виступає як суб’єкт злочину – наприклад, пропозиція неправомірної вигоди хоч і адресується службовій особі, але її об’єктивна сторона може виконуватись будь-якою особою.

І другою загально-правовою ознакою злочинів у сфері службової діяльності є їхня спрямованість на одночасне або відкладене неправомірне використання службовою особою свого службового становища чи наданих їй службових повноважень.

Корупційні діяння мають такі форми:

- незаконне одержання особою, уповноваженою на виконання функцій держави, у зв’язку з виконанням таких функцій матеріальних благ;

- незаконне одержання особою, уповноваженою на виконання функцій держави, у зв’язку з виконанням таких функцій матеріальних послуг;

- незаконне одержання особою, уповноваженою на виконання функцій держави, у зв’язку з виконанням таких функцій – пільг;

- незаконне одержання особою, уповноваженою на виконання функцій держави, у зв’язку з виконанням таких функцій – інших переваг;

- незаконне прийняття чи одержання особою, уповноваженою на виконання функцій держави, у зв’язку з виконанням таких функцій – предметів(послуг) шляхом їх придбання за ціною (тарифом), яка є істотно нижчою від їх фактичної (дійсної) вартості;

- одержання особою, уповноваженою на виконання функцій держави кредитів або позичок з використанням при цьому пільг чи переваг, не передбачених чинним законодавством;

- придбання цінних паперів особою, уповноваженою на виконання функцій держави з використанням при цьому пільг чи переваг, не передбачених чинним законодавством;

- придбання нерухомості або іншого майна особою, уповноваженою на виконання функцій держави з використанням при цьому пільг чи переваг, не передбачених чинним законодавством;

- сприяння державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави, використовуючи своє службове становище, фізичним і юридичним особам у здійсненні ними підприємницької діяльності;

- сприяння державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави фізичним і юридичним особам, використовуючи своє службове становище, в отриманні субсидій з метою незаконного одержання за це матеріальних благ, послуг, пільг або інших переваг;

- сприяння державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави, фізичним і юридичним особам, використовуючи своє службове становище, в отриманні субвенцій з метою незаконного одержання за це матеріальних благ, послуг, пільг або інших переваг;

- сприяння державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави, фізичним і юридичним особам, використовуючи своє службове становище, в отриманні дотацій з метою незаконного одержання за це матеріальних благ, послуг, пільг або інших переваг;

- сприяння державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави, фізичним і юридичним особам, використовуючи своє службове становище, в отриманні кредитів чи пільг з метою незаконного одержання за це матеріальних благ, послуг, пільг або інших переваг;

- сприяння, використовуючи своє службове становище, фізичним та юридичним особам у здійсненні ними зовнішньоекономічної діяльності з метою незаконного одержання за це матеріальних благ, послуг, пільг, або інших переваг державним службовцем або іншою особою уповноваженою на виконання функцій держави;

- зайняття підприємницькою діяльністю державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави;

- зайняття підприємницькою діяльністю державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави через посередників;

- зайняття підприємницькою діяльністю державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави через підставних осіб;

- державний службовець або інша особа, уповноважена на виконання функцій держави не має права бути повіреним третіх осіб у справах державного органу, в якому вона працює, а також діяльність якого він контролює;

- виконання роботи на умовах сумісництва державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави (крім наукової, викладацької, творчої діяльності, а також медичної практики);

- входження самостійно державного службовця або іншої особи, уповноваженої на виконання функцій держави до складу правління чи інших виконавчих органів підприємств, що здійснюють підприємницьку діяльність( крім випадків, коли державний службовець здійснює функції з управління акціями (частками, паями), що належать державі, та представляє інтереси держави в раді товариства (спостережній раді) або ревізійній комісії господарського товариства;

- входження самостійно державного службовця або іншої особи, уповноваженої на виконання функцій держави до складу правління чи інших виконавчих органів кредитно-фінансових установ, що здійснюють підприємницьку діяльність (крім випадків, коли державний службовець здійснює функції з управління акціями (частками, паями), що належать державі, та представляє інтереси держави в раді товариства (спостережній раді) або ревізійній комісії господарського товариства;

- входження самостійно державного службовця або іншої особи, уповноваженої на виконання функцій держави до складу правління чи інших виконавчих органів господарських товариств, що здійснюють підприємницьку діяльність (крім випадків, коли державний службовець здійснює функції з управління акціями (частками, паями), що належать державі, та представляє інтереси держави в раді товариства (спостережній раді) або ревізійній комісії господарського товариства;

- входження самостійно державного службовця або іншої особи, уповноваженої на виконання функцій держави до складу правління чи інших виконавчих органів організацій, що здійснюють підприємницьку діяльність (крім випадків, коли державний службовець здійснює функції з управління акціями (частками, паями), що належать державі, та представляє інтереси держави в раді товариства (спостережній раді) або ревізійній комісії господарського товариства;

- входження самостійно державного службовця або іншої особи, уповноваженої на виконання функцій держави до складу правління чи інших виконавчих органів спілок, що здійснюють підприємницьку діяльність( крім випадків, коли державний службовець здійснює функції з управління акціями (частками, паями), що належать державі, та представляє інтереси держави в раді товариства (спостережній раді) або ревізійній комісії господарського товариства;

- входження самостійно державного службовця або іншої особи, уповноваженої на виконання функцій держави до складу правління чи інших виконавчих органів об’єднань, що здійснюють підприємницьку діяльність (крім випадків, коли державний службовець здійснює функції з управління акціями (частками, паями), що належать державі, та представляє інтереси держави в раді товариства (спостережній раді) або ревізійній комісії господарського товариства;

- входження самостійно державного службовця або іншої особи, уповноваженої на виконання функцій держави до складу правління чи інших виконавчих органів кооперативів, що здійснюють підприємницьку діяльність( крім випадків, коли державний службовець здійснює функції з управління акціями ( частками, паями), що належать державі, та представляє інтереси держави в раді товариства (спостережній раді) або ревізійній комісії господарського товариства;

- відмова фізичним та юридичним особам в інформації, надання якої передбачена правовими актами – державним службовцем або іншою особою уповноваженою на виконання функцій держави;

- умисна затримка інформації фізичним та юридичним особам надання якої передбачена правовими актами – державним службовцем або іншою особою уповноваженою на виконання функцій держави; - надання недостовірної інформації фізичним та юридичним особам, надання якої передбачена правовими актами – державним службовцем або іншою особою уповноваженою на виконання функцій держави;

- надання неповної інформації фізичним та юридичним особам, надання якої передбачена правовими актами – державним службовцем або іншою особою уповноваженою на виконання функцій держави ;

- неправомірне втручання державним службовцем або іншою особою уповноваженою на виконання функцій держави, використовуючи своє службове становище, у діяльність інших державних органів чи посадових осіб з метою перешкоджання виконанню ними своїх повноважень;

- надання незаконних переваг фізичним або юридичним особам під час підготовки і прийняття нормативно-правових актів чи рішень державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави;

- неподання або подання державним службовцем або іншою особою, уповноваженою на виконання функцій держави неповних чи неправдивих відомостей про доходи та зобов’язання фінансового характеру;

- невжиття заходів щодо боротьби з корупцією керівниками міністерств і відомств, державних підприємств, установ та організацій чи їх структурних підрозділів у разі виявлення чи отримання інформації про вчинення підлеглим корупційного діяння або іншого правопорушення пов’язаного з корупцією;

- умисне не складення або невчасне складення протоколу про вчинення корупційного діяння чи іншого правопорушення, пов’язаного з корупцією, або умисне неподання до суду протоколу про вчинення корупційного діяння, особою, на яку покладено ці обов’язки. Корупційні діяння можуть бути вчинені також в інших формах, в тому числі в таких, що потребують додаткового визначення законодавством.

Підготувати відповіді на такі питання:

1.Багатовекторна стратегія боротьби із захопленням держави і адміністративною корупцією Світового банку.

2.Антикорупційна стратегія Нідерландів.

3.Типова стратегія усунення причин корупції на митниці Міжнародного валютного фонду.

4.Переваги та недоліки стратегії системного усунення причин корупції.