

Уголовная ответственность за коррупцию и взяточничество по уголовным кодексам КНР и России

Цун Фэнлин,

доктор юридических наук,
доцент Института иностранных языков
Китайского политико-правового университета

Ли Шуан,

магистрант Института иностранных языков Китайского политико-правового университета

Изменения норм УК КНР о коррупции и взяточничестве

В рамках управления государством на основе законов Китай продолжает совершенствовать свое уголовное законодательство. 3 ноября 2014 г. был опубликован проект Девярых поправок к Уголовному кодексу КНР (УК КНР). 28 сентября 2015 г. они были приняты на 16-й сессии Постоянного комитета Всекитайского собрания народных представителей (ВСНП) 12-го созыва, с 1 ноября 2015 г. вступили в силу.

Как ученые, так и практические работники обращают большое внимание на указанные поправки, по своей сути являющиеся многоаспектными. Они предусматривают уменьшение количества преступлений, за совершение которых может быть назначено наказание в виде смертной казни, ужесточение ответственности за террористическую и экстремистскую деятельность, новые меры по борьбе с преступлениями в сфере информационной безопасности и коррупции, по защите прав человека, общественного порядка, обеспечению правосудия¹.

Борьба с коррупцией занимает особое место.

Во-первых, в Девярых поправках не определяются точные суммы для решения вопроса о квалификации коррупционного преступления. До внесения этих поправок в УК КНР коррупция каралась следующим образом:

- 1) коррупционное преступление, совершенное отдельным лицом на сумму 100 тыс. юаней и более, наказывалось лишением свободы на срок 10 и более лет либо пожизненным лишением свободы; в качестве дополнительного наказания могла применяться конфискация имущества; при особо отягчающих обстоятельствах деяние наказывалось смертной казнью, при этом в качестве дополнительного наказания осуществлялась конфискация имущества;
- 2) коррупционное преступление, совершенное отдельным лицом на сумму 50 тыс. юаней и более, но менее 100 тыс. юаней, влекло лишение

свободы на срок 5 и более лет с конфискацией имущества; при особо отягчающих обстоятельствах — пожизненное лишение свободы с дополнительным наказанием в виде конфискации имущества;

- 3) коррупционное преступление, совершенное отдельным лицом на сумму 5 тыс. юаней и более, но менее 50 тыс. юаней, наказывалось лишением свободы на срок от 1 года до 7 лет; при отягчающих обстоятельствах — лишением свободы на срок от 7 до 10 лет. За коррупционное деяние, совершенное отдельным лицом на сумму 5 тыс. юаней и более, но менее 10 тыс. юаней, при раскаянии, возврате полученных средств после совершения преступления могло быть назначено наказание ниже низшего предела либо виновный мог быть вообще освобожден от уголовного наказания; в этом случае организацией по месту работы или вышестоящим компетентным органом на освобожденного налагалось административное взыскание;
- 4) коррупционное деяние, совершенное отдельным лицом на сумму менее 5 тыс. юаней, при наличии отягчающих обстоятельств наказывалась лишением свободы на срок до 2 лет либо арестом; при смягчающих обстоятельствах организацией по месту работы или вышестоящим компетентным органом с учетом обстоятельств налагалось административное взыскание.

Неучтенное неоднократное совершение рассматриваемого преступления каралось в соответствии с общей суммой ущерба от коррупции.

Указанные суммы были установлены в 1988 г. по решению Постоянного комитета ВСНП. В настоящее время законодатель осознал, что установление конкретных сумм для квалификации коррупционных преступлений не согласуется с развитием экономики и имеющейся в стране инфляцией. С учетом этого в Девярых поправках конкретные размеры заменены оценочными понятиями, такими как «достаточно крупный размер», «крупный размер» и «особо крупный размер» (ст. 383 УК КНР). Эти понятия могут быть определены разъяснением Верховного народного суда КНР.

¹ Проект Девярых поправок в Уголовный кодекс КНР // URL: http://cnlegal.ru/criminallaw/criminal_law_9_amendment_draft.

После внесения поправок в ст. 383 УК КНР, во-первых, предусмотрено:

- 1) коррупционное преступление, совершенное в достаточно крупном размере или при отягчающих обстоятельствах, наказывается лишением свободы или арестом на срок до 3 лет, в качестве дополнительного наказания применяется штраф;
- 2) коррупционное преступление, совершенное в крупном размере или при особо отягчающих обстоятельствах, наказывается лишением свободы на срок от 3 до 10 лет, в качестве дополнительного наказания применяются штраф или конфискация;
- 3) коррупционное преступление, совершенное в особо крупном размере или при особо отягчающих обстоятельствах, наказывается лишением свободы на срок 10 и более лет либо пожизненным лишением свободы, в качестве дополнительного наказания применяется штраф или конфискация имущества; коррупционное преступление, совершенное в особо крупном размере с причинением особо крупного ущерба интересам государства и народа, наказывается пожизненным лишением свободы или смертной казнью, в качестве дополнительного наказания применяется конфискация имущества.

Неучтенное неоднократное коррупционное деяние наказывается в соответствии с общей суммой коррупции.

Во-вторых, согласно поправкам ужесточается ответственность за совершение коррупционных преступлений: введен в качестве дополнительного наказания штраф при совершении отдельных деяний (ст. 164, 390, 391, 392, 393 УК КНР), также ограничена возможность освобождения от уголовной ответственности (ст. 390 УК КНР).

В рассматриваемых новеллах в полной мере отражается позиция Правительства КНР в борьбе с коррупционными преступлениями. Власти Китая активно ведут борьбу с коррупционерами, в том числе в верхних эшелонах партийного и государственного руководства. Коррупция правящей и политической элит представляет особую опасность. Между тем в российской и китайской литературе отмечается отсутствие надлежащей политической воли по эффективной борьбе с данным явлением. Требуются установление жестких мер противодействия, расширение норм об уголовной ответственности за преступления коррупционной направленности. Особенно важно выработать и реализовать

правильную антикоррупционную политику государства².

Новое поколение руководства КНР сделало большой шаг по пути борьбы с коррупцией. Были уволены с должностей и исключены из Коммунистической партии многие высокопоставленные чиновники. Среди них был и бывший член Постоянного комитета Политбюро ЦК КПК Чжоу Юнкан. Он использовал свой пост в интересах других лиц, принимал крупные взятки лично и через членов своей семьи, а также пользовался своим положением, чтобы помогать родственникам, любовницам и друзьям в занятиях бизнесом, в результате чего государственным доходам был нанесен серьезный ущерб. У него и членов его семьи изъяты активы на сумму 14,5 млрд долл. США.

В-третьих, в УК КНР была введена новая статья, предусматривающая ответственность за подкуп родных и близких государственного служащего и тесно связанных с данным государственным служащим (включая государственных служащих в отставке) лиц в целях реализации незаконных интересов. Данное преступление наказывается лишением свободы на срок до 2 лет или краткосрочным арестом, а также штрафом; при наличии отягчающих обстоятельств или причинении значительного ущерба государственным интересам — лишением свободы на срок от 2 до 5 лет, а также штрафом; при наличии особо отягчающих обстоятельств или причинении особо крупного ущерба государственным интересам — лишением свободы на срок от 5 до 10 лет, а также штрафом.

Кроме того, народные суды в соответствии с рассматриваемыми поправками могут запрещать лицам, совершившим преступления с использованием должностного положения, занимать соответствующие должности в течение 5 лет со дня окончания отбывания наказания в целях превенции. Таким образом, власти КНР развернули масштабную борьбу с коррупцией.

Уголовная ответственность за коррупцию и взяточничество по законодательству Китая и России: сравнительный анализ

Одной из причин распространения коррупции признается несовершенство законодательства, изобилующего противоречиями и пробелами. Это создает благоприятные условия для использования должностными лицами предоставленных им полномочий в личных или групповых

² Лунеев В. В. Политические и правовые проблемы коррупции // Коррупция в органах государственной власти: природа, меры противодействия, международное сотрудничество / под ред. П. Н. Панченко, А. Ю. Чупровой, А. И. Мизерия. Н. Новгород, 2001. С. 18—19.

³ Козлов В. А. Криминологическая экспертиза законопроектов — важнейший фактор противодействия коррупции и теневой экономике // Государственная политика противодействия коррупции и теневой экономике в России: материалы Всероссийской научной конференции (Москва, 6 июня 2007 г.). М., 2007. С. 131.

интересах, вымогательства и шантажа граждан³. Главным направлением государственной политики в сфере обеспечения государственной и общественной безопасности является дальнейшее создание и совершенствование нормативной правовой базы противодействия коррупции, этому, безусловно, может помочь и использование опыта зарубежных государств. Таким образом, сравнительный анализ законодательства Китая и России имеет большое значение.

Уголовный кодекс КНР выделил нормы об ответственности за взяточничество в отдельную специальную гл. 8 «Коррупция и взяточничество». В главе 30 Уголовного кодекса РФ (УК РФ) «Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления» предусмотрены нормы об ответственности за взяточничество. По мнению ученых, выделение самостоятельной главы о коррупции и взяточничестве и ее структура имеют большое значение для борьбы с опасными и распространенными преступлениями такого рода.

В первую очередь рассмотрим состав получения взятки. Обязательным признаком получения взятки является ее предмет. Предметом взятки по УК КНР (ст. 385) являются ценности, полученные от других лиц. Получение государственными служащими в хозяйственной деятельности под различными предложениями вознаграждения, платы за оформление в личную собственность также рассматривается как получение взятки.

Позиция российского законодателя сходна с позицией китайского законодателя, но предмет взятки в УК РФ обозначен гораздо сложнее. Согласно ст. 290 УК РФ взятка может выражаться в виде: 1) денег; 2) ценных бумаг, 3) иного имущества (автомобили, земельные участки и т.д.); 4) услуги имущественного характера; 5) иных имущественных прав. Содержание указанных разновидностей взятки раскрывается в п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 июля 2013 г. № 24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях». Взятка имеет исключительно имущественную природу и подлежит денежной оценке в приговоре суда; соответственно, не могут признаваться взяткой положительные отзывы, рецензии, услуги сексуального характера, оказываемые непосредственно дающим такую «взятку» лицом⁴.

Согласно ч. 1 ст. 385 УК КНР объективная сторона преступления состоит в требовании и получении взятки государственными служащими от других лиц или незаконном получении ценностей от других лиц для извлечения другими лицами выгоды с использованием служебного

положения. По ст. 387 УК КНР получением взятки понимается также требование и получение государственными органами, компаниями, предприятиями, непроизводственными единицами, народными организациями ценностей третьих лиц, выгоды, причитающейся третьим лицам.

В соответствии с ч. 2 ст. 387 УК КНР перечисленные в ч. 1 настоящей статьи организации, в процессе осуществления хозяйственно-экономической деятельности получившие неучтенные деньги, минуя расчетный счет, именное комиссионное или агентское вознаграждение, несут ответственность как за взяточничество в соответствии с ч. 1 указанной статьи.

Получению взятки посвящена также ст. 388 УК КНР. Действия государственных служащих, использующих свои служебные полномочия или преимущества, созданные служебным положением, для получения незаконной выгоды, причитающейся ходатаям, и через других государственных должностных лиц затребовавших имущество просителей или получивших имущество просителей, расцениваются как получение взятки. Данный состав наиболее похож на состав преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 290 УК РФ. Объективная сторона получения взятки, согласно ст. 290 УК РФ, предполагает альтернативно возможные варианты: а) принятие взятки лично должностным лицом; б) принятие взятки родными или близкими должностного лица с его согласия или если оно не возражало против этого; в) принятие взятки посредником с последующей передачей взятки должностному лицу, его родным или близким⁵. Состав этого преступления является формальным, преступление считается оконченным с момента фактического принятия должностным лицом хотя бы части заранее оговоренной взятки, что характеризует более широкое понимание объективной стороны данного состава у китайского законодателя, чем у российского.

Субъектом получения взятки в Китае выступает государственный служащий. Законодательное определение государственного служащего содержится в ст. 93 УК КНР: таковыми являются лица, выполняющие служебные обязанности в государственных органах. Согласно ч. 2 ст. 93 УК КНР к ним также относятся служащие, посвятившие себя государственной службе в государственных компаниях, предприятиях, организациях, народных коллективах; служащие государственных учреждений, компаний, предприятий, организаций, которые назначены на работу в негосударственные компании, предприятия, организации, общественные объединения, а равно прочие служащие, которые в соответствии с законом находятся на государственной службе.

⁴ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2013. № 154.

⁵ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации [постатейный] / отв. ред. Г. А. Есаков. М., 2014. С. 456—462.

В УК РФ также определен специальный субъект получения взятки — государственный служащий⁶. В соответствии с примечанием 1 к ст. 285 УК РФ должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных корпорациях, государственных компаниях, государственных и муниципальных унитарных предприятиях, акционерных обществах, контрольный пакет акций которых принадлежит Российской Федерации, субъектам РФ или муниципальным образованиям, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ.

Китайское законодательное определение специального субъекта должностных преступлений как государственного служащего принципиально отличается от российского законодательного определения субъекта состава получения взятки. «В качестве основного критерия определения столь сложного понятия китайский законодатель, в отличие от российского, использует не содержательный критерий — функции, а формальный критерий — занятие должности, на которой лицо посвящает себя государственной службе.

Такой критерий ничего не говорит о содержании деятельности работника»⁷. Кроме того, уголовный закон Китая не дает определения государственной службы. Выходит, что одно понятие — «государственный служащий» определяется через другое — «государственная служба». Представляется, что такое определение позволяет относить к субъектам получения взятки довольно широкий круг лиц.

Субъективная сторона получения взятки по законодательству как России, так и Китая представлена прямым умыслом и корыстным мотивом, который вытекает из существа данного преступления.

По уголовному законодательству Китая наказание дифференцировано в зависимости от суммы полученной взятки и наличия отягчающих обстоятельств. К преступникам (государственным служащим) может применяться лишение свободы или арест, пожизненное лишение свободы и конфискация имущества как дополнительное наказание, а также смертная казнь (ст. 383 УК КНР). Согласно ст. 387 УК КНР виновные юридические лица наказываются штрафом, а их руководящие или ответственные лица — лишением свободы на срок до 5 лет или арестом.

Квалифицирующие признаки состава преступления по УК РФ связаны:

- а) с размером взятки;
- б) с незаконностью действий, за которые получают взятку. В случае, если получающий взятку совершает за взятку иное преступление, содеянное квалифицируется по совокупности преступлений;
- в) с признаками специального субъекта или участием в получении взятки;
- г) с вымогательством взятки.

По УК РФ получение взятки наказывается штрафом в определенном размере либо исправительными работами на срок от 1 года до 2 лет, либо принудительными работами на срок до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет, либо лишением свободы на срок до 3 лет со штрафом в размере от 10-кратной до 20-кратной суммы взятки или без такового.

УК КНР и УК РФ различаются и возможностью привлечения к уголовной ответственности юридических лиц. В российском законодательстве (ст. 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях) эта проблема лишь по некоторым деяниям решается посредством привлечения должностного лица к уголовной ответственности, а юридического лица — к административной. Кроме этого, в УК КНР предусмотрена конфискация имущества как вид наказания, а по УК РФ она признается иной мерой уголовно-правового характера (ст. 104.1 УК РФ).

Перейдем к сравнительной характеристике дачи взятки. По ст. 389 УК КНР передача ценностей государственным работникам для извлечения неправомерной выгоды признается дачей взятки. В нарушение государственных установлений в хозяйственной деятельности передача ценностей на значительную сумму государственным работникам или в нарушение государственных установлений передача под различными предлогами вознаграждений и платы рассматривается как дача взятки. Передача ценностей государственным работникам вследствие вымогательства без извлечения неправомерной выгоды не составляет дачу взятки. В УК РФ признаки данного состава преступления связаны с соответствующими признаками состава получения взятки — дача взятки должностному лицу, иностранному должностному лицу либо должностному лицу публичной международной организации лично или через посредника (ст. 291 УК РФ).

⁶ Уголовный кодекс РФ в норме о получении взятки не оперирует понятием «государственный служащий», субъектом данного преступления признает должностное лицо, иностранное должностное лицо и должностное лицо публичной международной организации. Понятие двух последних субъектов преступления раскрывается в примечании 2 к ст. 290 УК РФ.

⁷ Сравнительный анализ уголовных кодексов России и Китая // URL: <http://www.dagdiplom.ru/catalog/7/3464>.

По статье 390 УК КНР дача взятки наказывается лишением свободы на срок до 5 лет либо арестом; дача взятки для извлечения неправомерной выгоды при отягчающих обстоятельствах или если это нанесло крупный ущерб интересам государства — лишением свободы на срок от 5 до 10 лет; при особо отягчающих обстоятельствах — лишением свободы на срок 10 и более лет либо пожизненным лишением свободы. В качестве дополнительного наказания могут применяться штраф либо конфискация имущества. Дача взятки должностному лицу по ст. 291 УК РФ наказывается штрафом либо исправительными работами на определенный срок с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового, либо принудительными работами на срок до 3 лет, либо лишением свободы на срок до 2 лет со штрафом в размере от 5-кратной до 10-кратной суммы взятки или без такового.

Субъектом дачи взятки по уголовному законодательству как в России, так и в Китае может выступать физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. Но в Китае возможно привлечение к ответственности юридических лиц: государственных органов, компаний, предприятий, производственных единиц, народных организаций. Субъективная сторона данного преступления по УК РФ и УК КНР характеризуются прямым умыслом.

В УК КНР и УК РФ предусмотрена статья о посредничестве во взяточничестве, но и в этом случае УК КНР и УК РФ существенно различаются. По ст. 392 УК КНР посредничество во взяточничестве государственных работников при отягчающих обстоятельствах наказывается лишением свободы на срок до 3 лет либо арестом с конфискацией имущества. Посреднику во взяточничестве, добровольно сообщившему о совершении посредничества до уголовного преследования, можно назначить наказание ниже низшего предела либо можно освободить его от наказания.

В отношении данного преступления российские законодатели разработали более конкретные нормы. По статье 291.1 УК РФ посредничество во взяточничестве, т.е. непосредственная передача взятки по поручению взяткодателя или взяткополучателя либо иное содействие взяткодателю и (или) взяткополучателю в достижении либо реализации соглашения между ними о получении и даче взятки в значительном размере, наказывается штрафом в размере от 20-кратной до 40-кратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет либо лишением свободы на срок до 5 лет со штрафом в размере 20-кратной суммы взятки. В соответствии с ч. 2 указанной статьи посредничество во взяточничестве за совершение заведомо

незаконных действий (бездействие) либо лицом с использованием своего служебного положения наказывается штрафом в размере от 30-кратной до 60-кратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет либо лишением свободы на срок от 3 до 7 лет со штрафом в размере 30-кратной суммы взятки.

В части 5 данной статьи содержится самостоятельный состав преступления: обещание или предложение посредничества во взяточничестве. Наказуемость подобных действий должна быть обусловлена конкретными действиями во исполнение преступного намерения. Очевидно, что нормы, касающиеся этого преступления, в УК РФ более совершенные.

В УК КНР предусмотрено много конкретных статей, связанных с коррупционными преступлениями. Например, по ст. 395 при очевидном превышении стоимости имущества или расходов государственных служащих величины законных поступлений на крупную сумму можно требовать объяснений об их источнике. Государственный служащий, не сумевший объяснить законность их источника, наказывается лишением свободы на срок до 5 лет либо арестом.

Разница в суммах рассматривается как незаконный доход; часть собственности, превышающая законную, взыскивается; за особо крупную сумму предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок от 5 до 10 лет, разница в суммах взыскивается. Очевидно, что необходимо ввести ответственность за незаконное обогащение должностных лиц и служащих органов власти и управления одновременно с разработкой механизма проверки их имущественного положения и источников доходов.

Государственные работники, имеющие вклады за границей, обязаны в соответствии с государственными установлениями заявить о них. Утаивание информации на значительную сумму наказывается лишением свободы на срок до 2 лет либо арестом; при смягчающих обстоятельствах организацией по месту работы или вышестоящим компетентным органом с учетом обстоятельств налагается административное взыскание.

В Китае вклады чиновников контролирует специальный государственный орган. Если у них на банковском счете появляется крупная сумма денег и они не могут объяснить их происхождение, то проводится соответствующее расследование.

Из сказанного видно, что Российская Федерация и Китайская Народная Республика имеют довольно развитое уголовное законодательство в сфере противодействия коррупции. Но важно не только создавать эффективное антикоррупционное законодательство, но и добиваться его справедливого применения.