

ПАМЯТКА

ПОДАРКИ, ВЗЯТКИ, ОТКАТЫ: ИНСТРУКЦИЯ ПО БЕЗОПАСНОМУ ДАРЕНИЮ

Три самых важных правила

Правило номер раз: подарок - это то, что дарится безвозмездно, т.е. даром, без встречных обязательств и передач чего бы то ни было со стороны одаряемого (ст. 572 ГК РФ). Как раз наш случай: дарить подарки на Новый год и в любой другой общепринятый праздник принято, это с трудом можно подвести под взятку.

Однако при этом надо соблюсти правило номер два: обычный подарок не должен быть дороже 3000 руб. (ст. 575 ГК РФ). Все, что стоит дороже 3001 руб., не может быть безбоязненно преподнесено в подарок должностному лицу.

Наконец, правило номер три, самое щекотливое: подарок независимо от стоимости не должен быть сделан в связи с должностным положением или в связи с исполнением служебных обязанностей.

Чисто теоретически, если вы дарите подарок соседу по даче, а он - чисто случайно - оказывается зампредом Банка России или, скажем, главой управы, то ничего страшного. Вряд ли при таких условиях можно будет доказать, что подарок был преподнесен не просто так, а в связи с исполнением соседом служебных обязанностей.

Статья 17 Федерального закона от 27.07.2004 N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" запрещает госслужащему получать в связи с исполнением должностных обязанностей вознаграждение от граждан и фирм, в том числе не только подарки и денежные средства, но и ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные виды вознаграждений.

Подарки, полученные госслужащим в связи с протокольными мероприятиями, со служебными командировками и другими официальными мероприятиями, признаются федеральной собственностью и собственностью субъекта РФ и передаются по акту в государственный орган, в котором государственный служащий замещает должность государственной службы. Исключение указано в ст. 575 ГК РФ: госслужащим и служащим органов муниципальных образований можно преподносить подарки не дороже 3000 руб.

Примечание. Новостные ленты, а также статистика, размещенная, например, на сайте Генеральной прокуратуры, показывают неуклонный рост числа уголовных дел по факту дачи или получения взяток. Боязно, а "благодарить" приходится. Тогда давайте разбираться, когда подарок становится взяткой. Как и что дарить, чтобы спать спокойно?

Что говорит Уголовный кодекс

Он говорит, помимо прочего, что преступники в данном случае оба - и тот, кто дает, и тот, кто берет.

Уголовная ответственность за получение взятки (ст. 290 УК РФ) может быть применена:

- к должностному лицу;
- иностранному должностному лицу либо
- должностному лицу публичной международной организации.

Должностное лицо - это тот, кто осуществляет властные полномочия или выполняет организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции:

- в государственных органах;
- органах местного самоуправления;
- государственных и муниципальных учреждениях, а также
- Вооруженных силах.

В организационно-распорядительные функции входят, например:

- руководство коллективом;
- расстановка и подбор кадров;
- организация труда или службы подчиненных;
- поддержание дисциплины;
- применение мер поощрения;
- наложение дисциплинарных взысканий.

К административно-хозяйственным функциям могут быть отнесены, например:

- полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами;
- принятие решений о начислении заработной платы, премий;
- осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

При этом не имеет значения, постоянно он выполняет эти функции или временно, по совместительству или одноразово. Главное, что они закреплены за ним законом (нормативным актом, приказом или распоряжением вышестоящего органа или должностного лица).

Не будет считаться взяткой получение подарка работником государственных органов и органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, которые исполняют в них профессиональные или технические обязанности, не относящиеся к организационно-распорядительным или административно-хозяйственным функциям.

Примечание. Для сведения: карается законом общее покровительство (например, необоснованное повышение по службе, незаслуженное поощрение и т.д.), а также попустительство по службе (которое может

выразиться, например, в непринятии мер за нарушения или упущения, отсутствие реакции на заведомо неправомерные действия и т.д.).

Возможна и такая ситуация: лицо вроде бы не имеет полномочий для совершения какого-то действия (бездействия), но может поспособствовать их исполнению. Тут может иметь значение, например, авторитет должности, которую занимает лицо, или, например, нахождение у него в подчинении иных должностных лиц, в отношении которых осуществляется руководство со стороны взяткополучателя.

Получение взятки стоит от 25- до 50-кратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишения свободы на срок до трех лет со штрафом в размере двадцатикратной суммы взятки.

Значительной признается сумма взятки более 25 000 руб., крупной - 150 000 руб., особо крупной - 1 000 000 руб.

Получение взятки в значительном размере влечет за собой штраф в размере от 30- до 60-кратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишения свободы на срок до шести лет со штрафом в размере 30-кратной суммы взятки.

Если взятка получена за незаконное действие или бездействие, то штраф составит от 40- до 70-кратной суммы взятки с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишения свободы на срок от трех до семи лет со штрафом в размере 40-кратной суммы взятки.

Взятка - это не только деньги

Взятка - это не только деньги. По смыслу [УК РФ](#) взятка может представлять собой и ценные бумаги, и иное имущество, а также выгоды или услуги имущественного характера, оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи и т.п.).

Выгодами имущественного характера могут, например, считаться:

- занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов;
- уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами.

Дать и не сесть - это возможно

Дача взятки лично или через посредника наказывается штрафом в размере от 15- до 30-кратной суммы взятки либо лишением свободы на срок до двух лет со штрафом в размере 10-кратной суммы взятки.

Дача взятки за совершение заведомо незаконных действий (бездействие)

наказывается штрафом в размере от 30- до 60-кратной суммы взятки либо лишением свободы на срок до восьми лет со штрафом в размере 30-кратной суммы взятки.

Тот, кто дал взятку, освобождается от уголовной ответственности, если:

- он активно способствовал раскрытию и (или) расследованию преступления и либо

- имело место вымогательство взятки со стороны должностного лица, либо

- лицо после совершения преступления добровольно сообщило о даче взятки органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

Вымогательство в данном случае означает требование должностного лица дать взятку под угрозой совершения действий, которые могут:

- причинить ущерб законным интересам гражданина либо

- поставить последнего в такие условия, при которых он вынужден дать взятку либо совершить коммерческий подкуп с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов.

Примечание. Не имеет значения время передачи матблаг - до или после совершения действия (бездействия) в интересах дающего. Не имеет значения и то, что выгода предоставлена не самому должностному лицу, а его родным и близким: если будет доказано, что должностное лицо согласилось на это (или даже просто не возражало), а также использовало свои служебные полномочия в пользу взяткодателя, то тут тоже имеет место взятка.

Провокация взятки совершается с умыслом искусственно создать доказательства совершения преступления либо шантажа. При этом не рассматривается как провокация взятки проведение предусмотренного законодательством оперативно-разыскного мероприятия в связи с проверкой заявления о вымогательстве взятки или имущественного вознаграждения при коммерческом подкупе.

Кстати, высказанное намерение дать взятку, если никаких конкретных действий не было предпринято, не может рассматриваться как покушение на дачу взятки.

Если обусловленная передача ценностей не состоялась по обстоятельствам, не зависящим от воли взяткодателя и (или) взяткополучателя, то это рассматривается как покушение на получение либо дачу взятки.

Письменное или устное сообщение о даче взятки должно признаваться добровольным независимо от мотивов, которыми руководствовался заявитель.

Однако если о факте взятки уже известно, то сообщение не будет рассматриваться как добровольное.

Взяткодатель может быть освобожден от уголовной ответственности по мотивам добровольного сообщения о совершении преступления. Однако это не означает, что в его действиях нет состава преступления. Именно поэтому

он не признается потерпевшим и не может претендовать на возвращение ему ценностей, переданных в виде взятки. Деньги, ценности и иное имущество, полученное в результате преступлений, предусмотренных [ст. 290 УК РФ](#) и [ч. 3 и 4 ст. 204 УК РФ](#), и любые доходы от этого имущества подлежат конфискации, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу ([п. "а" ч. 1 ст. 104.1 УК РФ](#)).

Следовательно, надо:

- до передачи взятки добровольно заявить об этом органу, имеющему право возбуждать уголовное дело;
- чтобы передача взятки проходила под их контролем и имела своей целью задержание сличным лица, заявившего такие требования.

В этом случае деньги и другие ценности, явившиеся предметом взятки или коммерческого подкупа, подлежат возвращению их владельцу.

Откат по-научному

Под откатом принято понимать вознаграждение, выплачиваемое в денежной или иной форме лицу, которое так или иначе способствует успешному совершению сделки или операции. Обычно откат составляет определенный процент от суммы сделки (как правило, 7 - 10%) в зависимости от специфики конкретной ситуации: размер отката экономически обоснован привязкой к сумме сделки, выручки от реализации, экономии на аренде и т.д. (если отрешиться от морали, права и нравственности, откат гораздо более эффективен, чем взятка).

Откат, полученный должностным лицом - чиновником, лицом, наделенным властью, - имеет все признаки взятки. Откаты в чистом виде, как правило, получают главный бухгалтер контрагента, финансовый директор, начальник отдела продаж, начальник отдела поставок организации и т.д.

Как правило, откат используется в коммерческих отношениях, в отношениях между фирмами, причем фирмами коммерческими и некоммерческими, не обладающими властными полномочиями на уровне государства, субъекта РФ или местного органа власти.

Еще одна разница между откатом и взяткой: откат выдается за заинтересованность не в решении какого-то одного вопроса, а в полном и успешном осуществлении сделки, именно поэтому сумма отката, как правило, зависит от суммы сделки.

В терминологии УК РФ откат именуется коммерческим подкупом ([ст. 204 УК РФ](#)).

Примечание. Не могут быть обращены в доход государства деньги и другие ценности в случаях, когда в отношении лица были заявлены требования о даче взятки или о незаконной передаче денег, ценных бумаг, иного имущества в виде коммерческого подкупа.

Незаконные передача лицу, выполняющему управленческие функции в

коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, оказание ему услуг имущественного характера, предоставление иных имущественных прав за совершение действий (бездействие) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением наказываются штрафом в размере от 10- до 50-кратной суммы коммерческого подкупа с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

Незаконное получение лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно незаконное пользование услугами имущественного характера или другими имущественными правами за совершение действий (бездействие) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением наказываются штрафом в размере от 15- до 70-кратной суммы коммерческого подкупа с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишением свободы на срок до семи лет со штрафом в размере до 40-кратной суммы коммерческого подкупа.

Уголовная ответственность лиц, дающих и берущих откат, наступает при выполнении двух условий:

- о преступлении узнали правоохранительные структуры, и стимулирующим деянием причинен вред интересам других организаций, интересам граждан, общества или государства;

- вред причинен коммерческой или иной организации, где работает лицо, привлекаемое к ответственности, и уголовное преследование осуществляется по заявлению этой организации или с ее согласия.

Ответственность за откат наступит при наличии причиненного вреда, тогда как взятка наказуема в любом случае, если правоохранительные органы узнали о преступлении и должным образом отреагировали.

Лицо, совершившее деяния, предусмотренные [ч. 1](#) или [2 ст. 204](#) УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления и либо в отношении его имело место вымогательство, либо это лицо добровольно сообщило о подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело ([Примечание к ст. 204](#) УК РФ).