

Сондай-ақ 1926 жылғы РКФСР-дың Қылмыстық кодексінің 138-бабының диспозициясына жан дүниесінің қатты толқуының «кенеттен» пайда болуының белгілері енгізілді.

«Жан дүниесінің қатты толқуының кенеттен пайда болуы» деген түсінікке заңи әдебиеттерде әр түрлі түсіндірулер беріледі. Криминалист мамандарының көпшілігі оны «жан дүниесінің қатты толқуының лезде пайда болуы» деген түсінікпен бірдей деп есептеді, бұл кінәлінің аффект жағдайымен жәбірленушінің іс-әрекетінің арасындағы қандайда бір уақыт кезеңін жоққа шығарды. Бірақ кейбір авторлар кенеттен пайда болу деп жәбірленушінің іс-әрекетімен оған қарсы туындаған кінәлінің жауабының арасындағы уақыт аралығын есептеген.

Бұл белгінің қылмысты саралау үшін маңызды ролі туралы жарыс сөз әлі күнге дейін жалғасын табуда. Тарихи тұрғыдан зерттеліп жатқан норманы талдау, не революцияға дейінгі қылмыстық заңнамада не кеңес кезеңіндегі заңнамада 1959 жылға дейін жәбірленушінің заңға қайшы зорлық-зомбылығы не болмаса ауыр балағаттауы келтірілуі мүмкін тұлғалардың шеңберінің шектелмегендігін көрсетті. Бұл жеке тұлғаға қолданылатын зорлық-зомбылық тек қана кінәлінің өзіне, оған жақын тұлғаларға ғана емес, сондай-ақ басқа да кез келген тұлғаларға қатысты бағытталуы мүмкін деп заңның бабын бұрмалай отырып шолу жасауға мүмкіндік берді.

#### Әдебиеттер тізімі:

- 1 Герцензон А.А., Грингауз Ш.С., Дурманов Н.Д., Исаев М.М., Утевский Б.С. История советского государства и права 1917–1947. - М., 1948. - 260 с.
- 2 Голяков И.Т. Сборник документов по истории уголовного законодательства СССР и РСФСР 1917–1952 гг. – М., 1953. – 464 с.
- 3 Уголовный кодекс: Научно-популярный практический комментарий / под ред. М.Н. Гернета и А.Н. Трайнина. – М.: Право и жизнь, 1927. – 390 с.
- 4 Таганцев Н.С. Уголовное уложение 22 марта 1903 г. – СПб., 1904. – 616 с.
- 5 Познышев С.В. Очерк основных начал науки уголовного права. Особенная часть. – М., 1923. – 296 с.
- 6 Гроздинский Л.Н. Преступления против личности. – М., 1924. – 367 с.
- 7 Культелеев Т.М. Уголовное обычное право казахов (с момента присоединения Казахстана к России до установления Советской власти). - Алма-Ата: Изд-во АН Каз. ССР, 1955. - 300 с.
- 8 Эстрин А.Я. Уголовное право КССР и РСФСР. – М.: Юриздат, 1927. – 71 с.
- 9 Пионтковский А.А. Советское уголовное право. Особенная часть. – М., 1928. – Т. 2. – 450 с.
- 10 Жижиленко А.А. Преступления против личности. – М.: Госюриздат., 1927. – 97 с.
- 11 Вроблевский А.Б., Утевский Б.С. Уголовный кодекс, редакция 1926 года: Комментарий / под ред. Е.Г. Ширвинда. – М.: Изд-во НКВД, 1927. – 431 с.
- 12 Мокринский С., Натасон В. Преступления против жизни и здоровья. – М.: Юриздат, 1917. – 170 с.
- 13 Шарогородский М.Д. Преступления против жизни и здоровья. – М.: Юриздат, 1948. – 511 с.
- 14 Комментарий к Уголовному кодексу Республики Казахстан: Особенная часть / И. Ш. Борчашвили; под общ.ред. А. К. Даулбаева. - Алматы: Жеті жарғы, 2015. - Т.2. - 2015. - 1119 с.
- 15 Филиппова Е. О. Особенности уголовной ответственности за убийство в состоянии аффекта в законодательстве России и зарубежных стран. Matters of Russian and International Law. 2015. - № 10. – С. 106-122

#### ПОНЯТИЕ СУБЪЕКТА КОММЕРЧЕСКОГО ПОДКУПА

*Маймакова А.Б., докторант Карагандинского государственного университета  
им. Е.А. Букетова  
(научный руководитель, доцент Карагандинского государственного университета  
им. Е.А. Букетова Аманжолова Б.А.)*

Субъектом коммерческого подкупа может являться только лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Данные лица, выделяются характером осуществляемых ими обязанностей. Они должны быть наделены организационно-распорядительными или административно-хозяйственными обязанностями.

Для уяснения особенностей вышеназванных обязанностей обратимся к ст. 3 Уголовного Кодекса РК от 3 июля 2015 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.07.2018 г.). Под организационно-распорядительными функциями понимается предоставленное в установленном законом Республики Казахстан порядке право издавать приказы и распоряжения, обязательные для исполнения подчиненными по службе лицами, а также применять меры поощрения и дисциплинарные взыскания в отношении подчиненных. К этим функциям относятся руководство коллективом, подбор и расстановка кадров, контроль и организация труда подчиненных, поддержание дисциплины, а именно применение мер поощрения и дисциплинарного взыскания. Согласно п. 5 названной статьи под административно-хозяйственными функциями подразумевается предоставленное в установленном законом Республики Казахстан порядке право управления и распоряжения имуществом, находящимся на балансе организации.

При привлечении к уголовной ответственности необходимо установить круг полномочий такого лица, а именно какими из них оно злоупотребило при осуществлении своей деятельности.

Перечисленные обязанности могут выполняться постоянно, временно или по специальному полномочию временное выполнение обязанностей. Исполнение указанных функций на постоянной основе означает, что они входят в сферу прямых обязанностей лица, занимающего какой-либо пост в этой организации. Временное выполнение обязанностей означает, что их осуществление ограничено периодом времени, к примеру период больничного отпуска или командировки руководителя организации. Выполняющим управленческие функции по специальному полномочию считается лицо, которое не занимает должность ни постоянно, ни временно, но которому в разовом порядке поручено проделать работу, связанную с выполнением таких функций. Подобное поручение чаще всего оформляется в письменном виде, однако в основе может лежать и устное распоряжение, но обязательно отданное руководителем, имеющим на это право.

При определении особенностей признаков обязанностей, выполняемых субъектом коммерческого подкупа, необходимо иметь в виду, что законодательство ограничивает организационно-распорядительные и административно-хозяйственные обязанности с профессиональными функциями служащего. В связи с чем, субъектом коммерческого подкупа не могут быть лица, которые выполняют в организациях профессиональные либо технические обязанности, не относящиеся к организационно-распорядительным или административно-хозяйственным обязанностям. К примеру, не относятся к субъектам данного преступления медицинские работники при проведении операции, установлении диагноза заболевания. Также не относятся и преподаватели учебных заведений при проведении занятий с обучаемыми. Только в случае наделения этих лиц организационно-распорядительными или административно-хозяйственными обязанностями они могут являться субъектами преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях. Например, главный врач, его заместители, директор негосударственного учреждения образования.

Выясним место выполнения организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей. Многообразие форм собственности, закрепленное ст. 6 Конституции РК, позволяет создавать предприятия различных организационно-правовых форм, находящихся не только в государственной собственности, но и в частной (юридических лиц и граждан), а также коллективной (общая совместная, общая долевая) собственности, а также собственности общественных объединений. Могут создаваться и предприятия смешанной формы собственности.

Согласно ч. 1 ст. 34 Гражданского кодекса РК коммерческая организация- это организация, преследующая извлечение дохода в качестве основной цели своей деятельности. В соответствии с частью 2 названной статьи она может быть создана только в форме государственного предприятия, хозяйственного товарищества, акционерного общества, производственного кооператива.

В соответствии со ст. 102 Гражданского кодекса РК к государственным относятся предприятия: 1) основанные на праве хозяйственного ведения; 2) основанные на праве оперативного управления (казенное предприятие).

Государственное предприятие создается, ликвидируется в соответствии с законами Республики Казахстан. Органом государственного предприятия является руководитель, который назначается в порядке, определенном законами Республики Казахстан.

Согласно ст. 103 Гражданского кодекса РК предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

Казенным является предприятие, обладающее государственным имуществом на праве оперативного управления. [1]

Хозяйственным товариществом признается коммерческая организация с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом в процессе его деятельности принадлежит товариществу на праве собственности. (ст. 58 Гражданского кодекса РК) [2]

Акционерным обществом признается юридическое лицо, выпускающее акции с целью привлечения средств для осуществления своей деятельности. Акционеры акционерного общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами. (ст. 85 Гражданского кодекса РК) [3]

Производственным кооперативом признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной предпринимательской деятельности, основанной на их личном трудовом участии и объединении его членами имущественных взносов. (ст. 96 Гражданского кодекса РК) [4]

Согласно ст. 2 Закона РК от 16 января 2001 года № 142-ІІ «О некоммерческих организациях» некоммерческой организацией признается юридическое лицо, не имеющее в качестве основной цели извлечение дохода и не распределяющее полученный чистый доход между участниками. Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, культурных, научных, образовательных, благотворительных, управленческих целей; защиты прав, законных интересов граждан и организаций; разрешения споров и конфликтов; удовлетворения духовных и иных потребностей граждан; охраны здоровья граждан, охраны окружающей среды, развития физической культуры и спорта, оказания юридической помощи, а также в других целях, направленных на обеспечение общественных благ и благ своих членов (участников).

В соответствии со ст. 8 Закона РК «О некоммерческих организациях» учреждением признается организация, созданная и финансируемая его учредителем для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Из ч. 2 ст. 8 данного закона следует, что в зависимости от формы собственности учреждения подразделяются на государственные и частные.

Частным учреждением признается не являющаяся частью государственной структуры организация, созданная физическими и (или) негосударственными юридическими лицами для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. (ст. 10 Закона РК «О некоммерческих организациях»).

Согласно ст. 11 Закона РК «О некоммерческих организациях» общественным объединением является организация, созданная в результате добровольного объединения граждан, если иное не предусмотрено законами, с целью достижения ими общих целей, не противоречащих законодательству Республики Казахстан. [5] Общественными объединениями в Республике Казахстан признаются политические партии, профессиональные союзы и другие объединения граждан, созданные на добровольной основе для достижения ими общих целей, не противоречащих законодательству. Общественные объединения являются некоммерческими организациями. [6]

Согласно ст. 16 Закона РК «О некоммерческих организациях» некоммерческим акционерным обществом признается юридическое лицо, выпускающее акции с целью привлечения средств для осуществления своей деятельности, доходы которого используются исключительно на развитие этого общества.

Потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан на основе членства для удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных (паевых) взносов. [7]

В зависимости от состава учредителей, а также от сферы деятельности могут быть созданы частный, корпоративный, общественный, государственный фонды. В зависимости от целей деятельности могут быть созданы социальные, благотворительные, культурные, образовательные и иные фонды. [8] Частным фондом признается фонд, учрежденный одним физическим лицом или физическими лицами - членами одной семьи за счет его (их) собственных средств. Частный фонд может быть создан также по нотариально заверенному завещанию физического лица. Корпоративным фондом признается фонд, учрежденный одним юридическим лицом или несколькими юридическими лицами - коммерческими и (или) некоммерческими организациями за счет средств этих организаций. Общественным фондом признается фонд, учрежденный физическими лицами, не являющимися членами одной семьи, и (или) юридическими лицами - общественными объединениями. Государственным фондом признается фонд, созданный решением государственных органов, которым в установленном порядке передано право владения, пользования, распоряжения государственной

собственностью, осуществляющих цели и задачи фонда за счет средств государственного бюджета. (ст. 13 Закона РК «О некоммерческих организациях» ).

Религиозным объединением признается добровольное объединение граждан, в установленном законодательными актами порядке объединившихся на основе общности их интересов, для удовлетворения духовных потребностей (ст. 15 Закона РК «О некоммерческих организациях»).

Индивидуальные предприниматели и (или) юридические лица в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих интересов могут создавать ассоциации (союзы). Некоммерческие организации могут добровольно объединяться в ассоциации (союзы) этих организаций.

Таким образом, законодатель в качестве одного из критериев разграничения организаций избрал соотношение извлечения дохода с другими целями этих организаций. Если извлечение дохода имеет первостепенное значение, то такая организация является коммерческой. Если организация нацелена на осуществление бесприбыльной деятельности, то она относится к некоммерческим организациям. [9]

Для определения ответственности за совершение служебных преступлений в коммерческих и иных организациях необходимо знать, лицо, обладающее определенными полномочиями, работает в государственной или в частной организации. Важно установить, что эта организация не является государственным органом, органом местного самоуправления, либо организацией, доля государства в которой составляет более пятидесяти процентов.

В п. 19 ст. 3 Уголовного кодекса РК выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации признается лицо, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в организации, не являющаяся государственным органом, органом местного самоуправления, либо организацией, доля государства в которой составляет более пятидесяти процентов.

Из этого следует, что законодатель тем самым ставит субъекта преступления в зависимость от доли участия государства в уставном капитале.

По нашему мнению, нельзя согласиться с этой позицией законодателя. Во-первых, почему законодатель указывает, именно "более пятидесяти процентов". Уголовная ответственность лица не должна быть привязанной к определенной доле участия государства в этой организации. Во-вторых, если доля государства в уставном капитале которого будет менее пятидесяти процентов, то по закону лицо не может быть субъектом преступления, предусмотренного ст. 253 УК. На наш взгляд, это снизит сферу применения уголовного закона.

В этой связи, считаем целесообразным, что применительно к понятию лица выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной некоммерческой организации, из п. 19 ст. 3 УК слова «либо организацией, доля государства в которой составляет более пятидесяти процентов» следует исключить.

#### Список литературы:

- 1 Закон Республики Казахстан от 01 марта 2011 года № 413-IV «О государственном имуществе».
- 2 Закон Республики Казахстан от 02 мая 1995 года № 2255 «О хозяйственных товариществах».
- 3 Закон Республики Казахстан от 13 мая 2003 года № 415-II «Об акционерных обществах».
- 4 Закон Республики Казахстан от 05 октября 1995 года № 2486 «О производственном кооперативе».
- 5 Ст. 106 Гражданского кодекса РК.
- 6 Закон Республики Казахстан от 31 мая 1996 года № 3 «Об общественных объединениях».
- 7 Закон Республики Казахстан от 8 мая 2001 года № 197-II «О потребительском кооперативе».
- 8 Закон Республики Казахстан от 7 июля 2004 года № 576-II «Об инвестиционных и венчурных фондах».
- 9 Кашковский О.П. О критериях разграничения коммерческих и некоммерческих организаций. - Журнал Юрист № 5, 2000. - 14 с.