

УДК 343.35

**К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА ТАМОЖЕННЫХ ОРГАНОВ  
РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ****К.Ю. ЩЕРБАК****(Представлено: В.А. КУРЯКОВ)**

*В статье рассматриваются разъяснения постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 2004 г. №12 (с изм. и доп.), в которых с учетом сложившейся судебной практики и выявленных спорных положений сформулированы рекомендации, позволяющие обоснованно расширить перечень признаков должностного лица, уполномоченного на совершение юридически значимых действий, выполняющего функции организационно-распорядительной и административно-хозяйственной направленности, а также предлагается научно-теоретическая формулировка понятия должностного лица таможенного органа Республики Беларусь.*

До настоящего времени понятие должностного лица таможенного органа не получило своего нормативного закрепления. Следует указать на отдельные положения Закона Республики Беларусь от 10 января 2014 г. №129-З «О таможенном регулировании в Республике Беларусь» (с изм. и доп.) (далее – Закон «О таможенном регулировании в Республике Беларусь»), в котором в ст.21 содержится лишь указание на требования, устанавливаемые в отношении должностных лиц таможенных органов [1]. Аналогичная норма закреплена в п.3 главы 1 Положения о порядке и условиях прохождения службы в таможенных органах, утвержденном Указом Президента Республики Беларусь от 21 апреля 2008 г. №228 «О некоторых вопросах таможенных органов» (с изм. и доп.) (далее – Положение о порядке и условиях прохождения службы в таможенных органах) [2]. В соответствии с вышеуказанными нормами к должностным лицам таможенных органов относятся работники, занимающие штатные должности в Государственном таможенном комитете Республики Беларусь (далее – ГТК), таможнях, государственных учреждениях, которым присвоены персональные звания.

Необходимо обратить внимание на то, что в Таможенном кодексе Евразийского экономического союза (далее – ТК ЕАЭС), который действует в Республике Беларусь с 1 января 2018 года, также не раскрывается понятие «должностное лицо таможенных органов» [3].

Анализ двух названных определений показывает, что понятие «должностное лицо» в Законе «О таможенном регулировании», а также в Положении о порядке и условиях прохождения службы в таможенных органах, в целом значительно шире, чем в ч.4 ст.4 Уголовного кодекса Республики Беларусь (далее – УК).

Полагаем, что сотрудник таможенного органа только тогда является должностным лицом в уголовно-правовом значении этого термина, а, следовательно, субъектом должностного преступления, если он при совершении конкретных общественно опасных деяний вопреки интересам службы в таможенных органах подпадает под признаки, изложенные в ч.4 ст.4 УК. При решении вопроса о наличии или отсутствии у конкретного сотрудника таможенных органов статуса должностного лица необходимо установить, какие из трех видов полномочий: организационно-распорядительные, административно-хозяйственные или представителя власти он выполняет.

Сотрудник таможенного органа только тогда является должностным лицом по признаку осуществления функции представителя власти, когда соответствует всем признакам, характерным для представителя власти.

1. Представителями власти являются лица, представляющие органы государственной (центральной и местной) законодательной, исполнительной и судебной властей [4].

Белорусским законодателем к представителям власти в ч. 4 ст. 4 УК, прежде всего, отнесены депутаты представительных органов власти всех уровней. Однако надлежит иметь в виду, что наряду с данной категорией лиц, представителями власти также являются государственные служащие, имеющие право в пределах своей компетенции отдавать распоряжения или приказы и принимать решения относительно лиц, не подчиненных им по службе [5]. На этом основании Пленум Верховного суда Республики Беларусь, разъясняя признаки представителя власти, в своем постановлении от 16 декабря 2004 г. №12 «О судебной практике по делам о преступлениях против интересов службы (ст.ст.424–428 УК)» указал, что к представителям власти могут быть отнесены, в том числе: 1) работники органов и подразделений по чрезвычайным ситуациям; 2) судебные исполнители; 3) военнослужащие пограничной службы (при непосредственном выполнении обязанностей по охране Государственной границы); 4) сотрудники государственных органов, осуществляющие контрольные и надзорные функции; 5) работники правоохранительных органов [6].

В частности, на правоохранительный статус должностных лиц таможенных органов указывается в Законе «О таможенном регулировании в Республике Беларусь» и в ТК ЕАЭС. Так, согласно ст. 8 Закона

«О таможенном регулировании в Республике Беларусь» ГТК и таможи являются государственными правоохранительными органами [1]. Относительно положений ТК ЕАЭС необходимо отметить, что согласно ст.354 таможенные органы осуществляют правоохранительную деятельность [3].

Однако отнесение таможенных органов Республики Беларусь к правоохранительным органам не является безусловным основанием полагать, что сотрудники указанных органов относятся к должностным лицам по признаку осуществления функций представителя власти.

2. Вторым признаком должностных лиц как представителей власти является то, что они состоят на государственной службе. В соответствии со ст.2 Закона Республики Беларусь от 14 июня 2003 г. № 204-З «О государственной службе в Республике Беларусь» (далее – Закон «О государственной службе в Республике Беларусь») под государственной службой понимается профессиональная деятельность занимающих государственные должности лиц, осуществляемая в целях непосредственной реализации государственно-властных полномочий и (или) обеспечения выполнения функций государственных органов [7].

В п. 2 главы 1 Положения о порядке и условиях прохождения службы в таможенных органах указано, что служба в таможенных органах является видом государственной службы в Республике Беларусь. Следует отметить, что должностные лица таможенных органов в соответствии с ч. 2 ст. 21 Закона «О таможенном регулировании в Республике Беларусь» относятся к государственным служащим. На основании п. 1.10 ч. 1 ст. 7 Закона «О государственной службе в Республике Беларусь» государственным служащими, в том числе являются и лица, которые в установленном законодательством порядке занимают государственные должности в таможенных органах [7].

В свою очередь, на сегодняшний момент остается неразрешенным ряд вопросов: во-первых, порождает ли факт нахождения лица на государственной службе статус должностного лица или это зависит от полномочий по занимаемой государственным служащим должности (кругу его обязанностей и правомочий); во-вторых, всякого ли государственного служащего следует рассматривать как представителя власти, т.е. в качестве должностного лица как возможного субъекта ответственности за злоупотребление предоставленными полномочиями.

Что касается государственных служащих, занимающих должности в таможенных органах, которые по своему статусу (полномочиям по должности) непосредственно связаны с реализацией государственно-властных полномочий в соответствии с функциями таможенного органа, либо с обеспечением выполнения государственно-властных полномочий (не функций) таможенного органа, то они, без сомнения, являются должностными лицами в уголовно-правовом понимании.

Государственную должность можно рассматривать как элемент правового статуса должностного лица таможенных органов, который определяет место должностного лица в системе служебной иерархии, его функции, объем государственно-властных полномочий (прав и обязанностей), гарантии реализации обязанностей. Перечень государственных должностей в таможенных органах содержится в п. 44 главы 6 Положения о порядке и условиях прохождения службы в таможенных органах. Так, например, в Витебской таможне, следующие должности: начальник таможни, первый заместитель, заместитель начальника таможни, начальник отдела, заместитель начальника отдела, главный инспектор, инспектор и др.

В ст. 12 Закона «О таможенном регулировании в Республике Беларусь», а также в ст. 351 ТК ЕАЭС определен перечень управленческих функций, которыми наделяются ГТК, а также таможни. Анализ этих функций позволяет условно их разделить на следующие группы: 1) Организационные функции; 2) Фискальные функции; 3) Организация таможенного оформления и таможенного контроля; 4) Правоохранительные функции; 5) Таможенная статистика; 6) Защита прав и интересов граждан, предприятий, учреждений, организаций; 7) Международное сотрудничество.

Для реализации функций таможенные органы и их должностные лица наделены определенного рода полномочиями (правами и обязанностями). Перечень прав и обязанностей, которыми наделяются должностные лица таможенных органов на общих основаниях по признаку того, что они являются государственными служащими, определен в главе 2 Закона «О государственной службе в Республике Беларусь». С учетом же специфики деятельности и функций таможенных органов конкретизация правового статуса государственных служащих таможенных органов осуществляется в отдельных нормативных правовых актах (ТК ЕАЭС, Закон «О таможенном регулировании в Республике Беларусь» и др.). В свою очередь должностными инструкциями определяются функциональные (конкретные) права и обязанности должностного лица таможенного органа по занимаемой должности.

Функции и полномочиями взаимосвязаны между собой. Каждая управленческая функция нуждается в подкреплении ее соответствующими властными полномочиями. Например, при реализации правоохранительной функции должностные лица таможенных органов (это может быть начальник, заместитель начальника, старший инспектор, инспектор и т.п.) в соответствии с положениями Уголовно-процессуального кодекса Республики Беларусь имеют право произвести ряд процессуальных и следственных действий (например, получить объяснения, образцы для сравнительного исследования, истребовать дополнительные

документы, произвести осмотр места происшествия, экспертизы и др.); на основании положений Процессуально-исполнительного кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях должностное лицо таможенного органа при ведении административного процесса в целях собирания доказательств вправе вызывать для опроса лиц; производить осмотры и другие процессуальные действия; требовать от физических и юридических лиц представления предметов, документов и др. [8; 9].

В указанных ситуациях должностные лица используют предоставленные им законодательством государственно-властные полномочия для реализации функций таможенных органов.

Поэтому третьим, наиболее важным признаком представителей власти, является не сам факт нахождения на государственной службе, а именно наделение государственно-властными полномочиями, которые распространяются на неопределенно большой круг лиц, т.е. физических или юридических лиц, не находящихся в служебной или иной ведомственной подчиненности у представителей власти и заключаются в возможности отдавать распоряжения или принимать решения, обязательные к исполнению указанным лицам.

Только в том случае, если сотрудник таможенных органов будет соответствовать всем вышеуказанным признакам, то он будет признаваться должностным лицом по признаку наделения его функциями представителя власти.

Сложнее обстоят дела с весьма значительной по количеству категорией государственных служащих, должности которых связаны с профессиональным обеспечением деятельности по выполнению функций государственных органов. ГТК создает подчиненные ему таможенные лаборатории, научно-исследовательские учреждения (учреждение образования «Государственный институт повышения квалификации и переподготовки кадров таможенных органов Республики Беларусь»), информационно-вычислительные центры и другие организации, не входящие в систему таможенных органов, деятельность которых способствует выполнению функций, возложенных на таможенные органы.

Тем не менее, неясным остается вопрос: Следует ли рассматривать данную группу государственных служащих в качестве представителей власти или как лиц, осуществляющих организационно-распорядительные полномочия с точки зрения уголовного закона? На наш взгляд, вряд ли все они как государственные служащие могут и должны признаваться должностными лицами исключительно на том основании, что они отнесены по занимаемой в государственном органе или в государственной организации должности к государственным служащим.

Сотрудники таможенных органов могут выступать в качестве должностных лиц по признаку выполнения организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей.

Организационно-распорядительные функции должностного лица таможенных органов заключаются в организации работы таможенных органов и учреждений (их отдельных подразделений), подбору и расстановке кадров, приему и увольнению, контролю и проверке исполнения, поддержанию дисциплины, применению мер поощрения и наложения дисциплинарных взысканий и т.п. Так, в соответствии с п.п.26,27 Указа Президента Республики Беларусь от 9 марта 2011 г. №98 «Об утверждении Дисциплинарного устава таможенных органов Республики Беларусь» (с изм. и доп.) за нарушение служебной дисциплины председатель ГТК, начальники таможен (руководители учреждений) к подчиненным лицам могут применять дисциплинарные взыскания [10]. В ст.11 данного Указа содержатся обязанности начальника таможенного органа по поддержанию служебной дисциплины: обеспечение соблюдения и исполнения подчиненными законодательства; дача приказов подчиненным и другое. Административно-хозяйственные функции выражаются управление и распоряжение имуществом таможенного органа.

Полагаем, что к лицам, официально уполномоченным на совершение действий, влекущих наступление юридически значимых последствий, могут быть отнесены, в том числе и должностные лица таможенных органов.

Например, ст.109 ТК ЕАЭС предусмотрена обязанность декларанта провести таможенное декларирование ввезенного на таможенную территорию ЕАЭС товара, т.е. подать на него таможенную декларацию [3]. С момента подачи декларантом декларации между ним и таможенным органом возникают государственно-властные отношения, которые могут повлечь за собой юридически значимые последствия для декларанта. В качестве таких юридически значимых последствий можно рассматривать выпуск товара декларанта, что повлечет за собой возможность использовать товары в соответствии с условиями таможенной процедуры или отказ в таком выпуске.

Как представляется, должностные лица таможенных органов могут быть возможными субъектами коррупционных преступлений. В такой ситуации правоприменителю при определении признаков должностных лиц таможенных органов все же необходимо руководствоваться не Законом «О таможенном регулировании в Республике Беларусь», а ч. 4 ст. 4 УК, а также постановлением Пленума Верховного суда Республики Беларусь от 16 декабря 2004 г. № 12 «О судебной практике по делам о преступлениях против интересов службы (ст.ст. 424–428 УК)», что позволит избежать ошибок в рамках квалификационной деятельности преступных деяний (в т.ч. коррупционных).

Таким образом, должностным лицом таможенных органов в уголовно-правовом смысле следует считать лицо, занимающее должность в таможенных органах, по которой предусмотрены государственно-властные полномочия, имеющее право при их реализации совершать действия, влекущие юридические последствия, или осуществляющее организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции или полномочия представителя власти и которому присвоено специальное звание.

## ЛИТЕРАТУРА

1. О таможенном регулировании в Республике Беларусь [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 10 янв. 2014 г., №129-З : в ред. Закона от 19.06.2017 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.
2. О некоторых вопросах таможенных органов [Электронный ресурс] : Указ Президента Респ. Беларусь, 21 апр. 2008 г., №228 : в ред. Указа Президента Респ. Беларусь от 05.10.2017 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.
3. Таможенный кодекс Евразийского экономического союза. – Минск: Белтаможсервис, 2017. – 760 с.
4. Курс уголовного права: в 5 т. Общая часть. Т.1: Учение о преступлении /С.В. Ананич [и др.]; под ред. И.О. Грунтова, А.В. Шидловского. – 2-е изд., доп. и испр. – Минск: Изд. цент БГУ, 2019. – 860 с.
5. Уголовный кодекс Республики Беларусь: науч.-практ. коммент. /Т.П. Афонченко [и др.]; под ред. В.М. Хомича, А.В. Баркова, В.В. Марчука. – Минск: НЦПИ Респ. Беларусь, 2019. – 1000 с.
6. О судебной практике по делам о преступлениях против интересов службы (ст.ст.424-428 УК) [Электронный ресурс] : постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь, 16 дек 2004 г., №12 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Республики Беларусь. – Минск, 2020.
7. О государственной службе в Республике Беларусь [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 14 июня 2003 г., № 204-З : в ред. Закона от 09.01.2017 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.
8. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 16 июля 1999 г., №295-З : принят Палатой представителей 24 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 30 июня 1999 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 09.01.2019 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.
9. Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях. Процессуально-исполнительный кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях : с изм. и доп., внесенными Законом Респ. Беларусь от 18 дек. 2019 г. – Минск: Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2020. – 544 с.
10. Об утверждении Дисциплинарного устава таможенных органов Республики Беларусь [Электронный ресурс]: Указ Президента Респ. Беларусь, 9 марта 2011 г., №98: в ред. Указа Президента Респ. Беларусь от 05.10.2017 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.