**Тема: «Відповідальність за корупційні або пов’язані з корупцією правопорушення та усунення їх наслідків»**

Проблема корупції є однією з найактуальніших, являється найбільш обговорюваною. Однак масштаби корупційної складової у діяльності владних структур, приватного сектору економіки в державі залишаються значними.

Корупція складає фундамент розквіту тіньової економіки, надзвичайно заважає економічному розвитку держави та схильна до руйнації засад вільного здійснення підприємницької діяльності на принципах добросовісної конкуренції.

Стаття 1 Закону України «Про запобігання корупції» під ***корупцією*** розуміє використання особами, зазначеними і перерахованими у відповідному нормативному акті, наданих їй службових повноважень чи пов’язаних з ними можливостей з метою одержання неправомірної вигоди або прийняття такої вигоди чи прийняття обіцянки/пропозиції такої вигоди для себе чи інших осіб або відповідно обіцянка/пропозиція чи надання неправомірної вигоди вказаній особі, або на її вимогу іншим фізичним чи юридичним особам з метою схилити цю особу до протиправного використання наданих їй службових повноважень чи пов’язаних з ними можливостей.

***Правопорушення*** – це винне протиправне діяння дієздатної особи за яке настає юридична відповідальність.

Закон оперує двома схожими термінологічно поняттями: ***«корупційне правопорушення» та «правопорушення, пов’язане з корупцією».*** При цьому визначає, що корупційним правопорушенням слід розуміти діяння, що містить ознаки корупції, вчинене вказаною в законі особою, за яке законом встановлено кримінальну, дисциплінарну та/або цивільно-правову відповідальність.

З огляду на сучасний незавершений формат вітчизняного законодавства у сфері кримінальних проступків, про які йде мова в чинному Кримінальному процесуальному кодексі України, під корупційними правопорушеннями, за які передбачена кримінальна відповідальність, розуміються корупційні злочини.

Трактуванню корупційних злочинів присвячені окремі положення Конвенції ООН проти транснаціональної організованої злочинності від 15 листопада 2000 р., Кримінальної конвенції про боротьбу з корупцією (ETS 173) від 27 січня 1999 р. (м. Страсбург) (ратифікована Україною 18 жовтня 2006 р.),  Цивільної конвенції про боротьбу з корупцією (ETS 174) від 4 листопада 1999 р. (м. Страсбург) (ратифікована Україною 16 березня 2005 р.), Конвенції ООН проти корупції від 31 жовтня 2003 р. (ратифікована Україною із заявами 18 жовтня 2006 р.).

2

Відповідно до примітки до статті 45 Кримінального кодексу України корупційними злочинами, у випадку їх вчинення шляхом зловживання службовим становищем, вважаються злочини, передбачені статтями 191, 262, 308, 312, 313, 320, 357, 410, а також злочини, передбачені статтями 210, 354, 364, 364-1, 365-2, 368-369-2 цього Кодексу.

*Таким чином, коло корупційних злочинів законодавець умовно поділив на 2 групи. До першої групи належать:*

* привласнення, розтрата майна або заволодіння ним шляхом зловживання службовим становищем (ст. 191 КК України);
* викрадення, привласнення, вимагання вогнепальної зброї, бойових припасів, вибухових речовин чи радіоактивних матеріалів або заволодіння ними шляхом шахрайства або зловживанням службовим становищем (ст. 262 КК України);
* викрадення, привласнення, вимагання наркотичних засобів, психотропних речовин або їх аналогів чи заволодіння ними шляхом шахрайства або зловживання службовим становищем (ст. 308 КК України);
* викрадення, привласнення, вимагання прекурсорів або заволодіння ними шляхом шахрайства або зловживання службовим становищем (ст. 312 КК України);
* викрадення, привласнення, вимагання обладнання, призначеного для виготовлення наркотичних засобів, психотропних речовин або їх аналогів, чи заволодіння ним шляхом шахрайства або зловживання службовим становищем та інші незаконні дії з таким обладнанням (ст. 313 КК України);
* порушення встановлених правил обігу наркотичних засобів, психотропних речовин, їх аналогів або прекурсорів (ст. 320 КК України);
* викрадення, привласнення, вимагання документів, штампів, печаток, заволодіння ними шляхом шахрайства чи зловживання службовим становищем або їх пошкодження (ст. 357 КК України);
* викрадення, привласнення, вимагання військовослужбовцем зброї, бойових припасів, вибухових або інших бойових речовин, засобів пересування, військової та спеціальної техніки чи іншого військового майна, а також заволодіння ними шляхом шахрайства або зловживання службовим становищем (ст. 410 КК України).

Це діяння, які у своєму «чистому» вигляді не становлять собою корупційних, а можуть бути віднесені до таких лише з огляду їх вчинення певними категоріями осіб, визначених на рівні ч. 3, 4 ст. 18 КК України та примітки до ст. 364 КК України.

3

*Другу групу кримінально-караних діянь,* що віднесені до корупційних становлять уже власне корупційні злочини, які винятково містять в собі протиправну корупційну складову:

* нецільове використання бюджетних коштів, здійснення видатків бюджету чи надання кредитів з бюджету без встановлених бюджетних призначень або з їх перевищенням (ст. 210 КК України);
* підкуп працівника підприємства, установи чи організації (ст. 354 КК України);
* зловживання владою або службовим становищем (ст. 364 КК України);
* зловживання повноваженнями службовою особою юридичної особи приватного права незалежно від організаційно-правової форми (ст. 364-1 КК України);
* зловживання повноваженнями особами, які надають публічні послуги (ст. 365-2 КК України);
* прийняття пропозиції, обіцянки або одержання неправомірної вигоди службовою особою (ст. 368 КК України);
* незаконне збагачення (ст. 368-2 КК України);
* підкуп службової особи юридичної особи приватного права незалежно від організаційно-правової форми (ст. 368-3 КК України);
* підкуп особи, яка надає публічні послуги (ст. 368-4 КК України);
* пропозиція, обіцянка або надання неправомірної вигоди службовій особі (ст. 369 КК України);
* зловживання впливом (ст. 369-2 КК України).

Більшість корупційних злочинів передбачають в санкціях статей, як додаткове покарання, позбавлення права обіймати певні посади або займатися певною діяльністю. У випадку відсутності такого виду покарання в санкції статті воно може бути призначено судом за умови, що з урахуванням характеру злочину, вчиненого за посадою або у зв'язку із заняттям певною діяльністю, особи засудженого та інших обставин справи суд визнає за неможливе збереження за ним права обіймати певні посади або займатися певною діяльністю (ч.2 ст.55 КК України).

Деякі санкції статей за корупційні злочини передбачають можливість призначення одразу двох додаткових покарань – позбавлення права обіймати певні посади або займатися певною діяльністю та конфіскацію або штраф (ст.364 КК ст.368-2 КК).

Заслуговують уваги передбачені Кримінальним Кодексом застереження, що унеможливлюють застосувати до особи, яка вчинила корупційний злочин, багатьох положень про звільнення від кримінальної відповідальності, звільнення від покарання та його відбування, певних положень, що поліпшують становище особи при призначенні покарання.

4

Так, на осіб, що вчинили корупційний злочин, не поширюються, передбачені чинним КК України гарантії, пов’язані зі звільненням від кримінальної відповідальності: положення ст. 45 КК України - звільнення від кримінальної відповідальності у зв’язку з дійовим каяттям; ст. 46 КК України – у зв’язку з примиренням винного з потерпілим; ст. 47 КК України – у зв’язку з передачею особи на поруки; ст. 48 КК України – у зв’язку зі зміною обстановки.

Внаслідок внесення змін до розділу XII КК України, відповідно до ч. 4 ст. 74 КК особу, яку засуджено за корупційний злочин, неможливо звільнити від відбування покарання за вироком суду, якщо така особа вчинила злочин невеликої або середньої тяжкості та може бути визнано що з урахуванням бездоганної поведінки і сумлінного ставлення до праці цю особу на час розгляду справи в суді не можна вважати суспільно небезпечною.

Так само, неможливим стало застосування до осіб, засуджених за корупційні злочини, звільнення від відбування покарання з випробуванням, про що свідчить застереження в ч.1 ст.74 КК України. На підставі ч.1 ст. 79 КК України звільнення від відбування покарання з випробуванням не можна застосувати в тому числі і до вагітних жінок і жінок, які мають дітей віком до семи років, якщо вони вчинили корупційний злочин.

Певних змін для осіб, засуджених за корупційні злочини, зазнали положення про умовно-дострокове звільнення від відбування покарання. З урахуванням прямих застережень п.1 ч.3 ст.81 КК України, особу не може бути достроково звільнено після фактичного відбуття засудженим не менше як половини строку покарання, призначеного судом за злочин невеликої або середньої тяжкості, якщо особа вчинила корупційний злочин. Особа засуджена за корупційний злочин, має право клопотати про застосування до неї умовно-дострокового звільнення лише після фактичного відбуття не менше двох третин строку покарання, призначеного судом за корупційний злочин середньої тяжкості, умисний тяжкий злочин (п.2 ч.3 ст.81 КК України).

Відповідно до ч.4 ст.82 КК України заміна не відбутої частини покарання більш м'яким особам, що відбувають покарання у виді обмеження або позбавлення волі, може бути застосована після фактичного відбуття засудженим не менше половини строку покарання, призначеного судом за корупційний злочин середньої тяжкості. Положення про заміну не відбутої частини покарання більш м'яким особам при фактичному відбуванні не менше третини строку покарання, призначеного судом за злочин невеликої або середньої тяжкості не застосовується до осіб, засуджених за корупційні злочини.

Змін зазнав також і порядок застосування амністії та помилування до осіб, засуджених за вчинення корупційних злочинів. Відповідно до ч.4 ст. 86

5

КК України особи, визнані винними у вчиненні корупційних злочинів, вироки стосовно яких не набрали законної сили, не можуть бути звільнені від відбування покарання, а особи, вироки стосовно яких набрали законної сили, - не можуть бути повністю звільнені законом про амністію від відбування покарання. Зазначені особи можуть бути звільнені від відбування покарання після фактичного відбуття ними строків, встановлених частиною третьою статті 81 КК України.

Аналогічне положення ч.4 ст.87 КК України: особи, засуджені за вчинення корупційних злочинів, можуть бути звільнені від відбування покарання в порядку помилування після фактичного відбуття ними строків, встановлених частиною третьою статті 81 КК України.

При призначенні покарання до осіб, що вчинили корупційні злочини, неможливо застосувати положення ст. 69 КК України про призначення більш м’якого покарання, ніж передбачено санкцією статті Особливої частини КК України за відповідний злочин, навіть за наявності всіх необхідних підстав, визначених ч.1 ст.69 КК.

Особливий порядок для осіб, засуджених за корупційні злочини, встановлений і для порядку зняття судимості. Так, відповідно до ч.2 ст.91 КК України зняття судимості до закінчення строків, зазначених у ст. 89 КК України, не допускається у випадках за корупційні злочини.

Окрім цього, вчинення корупційних злочинів може бути підставою застосування спеціальної конфіскації та заходів кримінально-правового характеру щодо юридичних осіб.

**Адміністративна відповідальність за правопорушення, пов’язані з корупцією.**

Главою 13-А Кодексу України про адміністративні правопорушення закріплені наступні склади адміністративних правопорушень, пов’язаних з корупцією:

- стаття 172-4. Порушення обмежень щодо сумісництва та суміщення з іншими видами діяльності;

- стаття 172-5. Порушення встановлених законом обмежень щодо одержання подарунків;

- стаття 172-6. Порушення вимог фінансового контролю;

- стаття 172-7. Порушення вимог щодо запобігання та врегулювання конфлікту інтересів;

6

- стаття 172-8. Незаконне використання інформації,що стала відома особі у зв’язку з виконання службових повноважень;

- стаття 172-9. Невжиття заходів щодо протидії корупції;

- стаття 172-9-1. Порушення заборони розміщення ставок на спорт, пов’язаних з маніпулюванням офіційним спортивним змаганням.

Адміністративні правопорушення, пов’язані із корупцією, характеризуються формальним складом, тобто вони можуть бути вчинені тільки у вигляді активних дій або бездіяльності. Важливим є те, що настання шкідливих наслідків при цьому не є обов’язковим.

З суб’єктивної сторони вчинення адміністративних правопорушень, пов’язаних з корупцією характеризується тим, що вони вчиняються умисно. Це означає, що особа усвідомлює протиправний характер свого діяння, передбачає його наслідки, бажає або свідомо допускає настання цих наслідків. Адміністративні правопорушення, пов’язані з корупцією не можуть бути вчинені з необережності.

**Дисциплінарна відповідальність за порушення Закону України «Про запобігання корупції»**

Дисциплінарна відповідальність настає за дисциплінарний проступок, тобто за порушення трудової та службової дисципліни. Її особливістю є те, що особа до якої застосовується подібний вид відповідальності, підпорядковується по службі особі, що накладає стягнення.

Закон України «Про запобігання корупції» встановлює необхідність притягнення особи до дисциплінарної відповідальності у разі якщо особа, яка вчинила корупційне правопорушення або правопорушення, пов’язане з корупцією, однак судом не застосовано до неї покарання або не накладено на неї стягнення у виді позбавлення права обіймати певні посади або займатися певною діяльністю,пов’язаними з виконанням функцій держави або місцевого самоврядування, або такою, що прирівнюється до цієї діяльності.

Дисциплінарні стягнення до державного службовця застосовуються за не виконання чи не належне виконання службових обов’язків, перевищення своїх повноважень, порушення обмежень, пов’язаних з проходженням державної служби, а також за вчинок, який порочить його як державного службовця або дискредитує державний орган, в якому він працює. До змісту останнього може бути віднесено порушення державним службовцем норм Закону України «Про запобігання корупції».

7

Підставою для припинення трудового договору у разі вчинення особою адміністративного чи кримінального корупційного правопорушення сформульовані у п. 7 ч.1 ст. 36 Кодексу законів про працю України.

При цьому стаття 7 Кодексу передбачає, що підстави для припинення трудового договору деяких категорій працівників за певних умов встановлюються законодавством.

Законодавство у сфері запобігання та протидії корупції закріплює наступні обмеження: обмеження щодо використання службового становища; обмеження щодо сумісництва та суміщення з іншими видами діяльності; обмеження щодо одержання подарунків; обмеження щодо роботи близьких осіб.

Порушення обмежень, передбачених Законом України «Про запобігання корупції» прямо пов’язано з встановленням кримінальної чи адміністративної відповідальності. Виключенням з цього переліку є обмеження щодо роботи близьких осіб. Порушення саме цих обмежень складають об’єктивну сторону корупційних правопорушень за яку передбачено дисциплінарну відповідальність.

До дисциплінарної відповідальності за порушення обмежень, передбачених Законом України «Про запобігання корупції» може бути притягнуто у разі не поглинення останніх нормами кримінального та адміністративного законодавства, тобто у разі не встановлення відповідальності за весь перелік обмежень, передбачених відповідним законом.

До службовців, крім дисциплінарних стягнень, передбачених чинним законодавством про працю України (стаття 147 Кодексу – догана, звільнення), можуть застосовуватися такі заходи дисциплінарного впливу як попередження про неповну службову відповідність та затримка до одного року у присвоєні чергового рангу або у призначенні на вищу посаду.

**Дисциплінарна відповідальність у разу порушення норм Закону України «Про запобігання корупції» настає:**

*1) у разі притягнення особи до кримінальної чи адміністративної відповідальності за вчинення корупційного правопорушення. Полягає у звільненні з роботи (служби) осіб, які вчинили корупційні або пов’язані з корупцією правопорушення;*

*2) не поглинання нормами кримінального та адміністративного законодавства обмежень, передбачених Законом України «Про запобігання корупції). Полягає у звільненні з роботи (служби) осіб, які не дотримуються обмежень, передбачених Законом;*

*3) у разі недотриманню особою норм Закону України «Про запобігання корупції». Полягає у застосуванні будь-якого дисциплінарного стягнення, яке*

8

*передбачено для конкретного суб’єкта відповідальності, закріпленого ст. 3 Закону, за порушення службової (трудової) дисципліни.*

**Цивільно-правова відповідальність у разі вчинення корупційних та пов’язаних з корупцією правопорушень**

Цивільно-правова відповідальність настає за вчинення цивільно-правового проступку і полягає в застосуванні мір впливу, що мають як правило майновий характер.

Так, відповідно до статті 56 Конституції України кожен має право на відшкодування за рахунок держави чи органів місцевого самоврядування матеріальної та моральної шкоди, завданої незаконними рішеннями, діями чи бездіяльністю органів місцевого самоврядування, їх посадових і службових осіб при здійсненні ними свої повноважень.

Відповідно до статті 66 Закону України «Про запобігання корупції» збитки, шкода завдані державі, внаслідок вчинення корупційного або пов’язаного з корупцією правопорушення, підлягають відшкодуванню у встановленим законом порядку.

Статтею 67 Закону України «Про запобігання корупції» передбачено, що нормативно-правові акти, рішення видані (прийняті) з порушенням цього Закону підлягають скасуванню органом або посадовою особою, уповноваженою на прийняття чи скасування відповідних актів, рішень або можуть бути визнані незаконними в судовому порядку за заявою заінтересованої фізичної особи, об’єднання громадян, юридичної особи, прокурора, органу державної влади, зокрема НАЗК, органу місцевого самоврядування, а правочин, укладений внаслідок вимог цього Закону, може бути визнаним недійсним.

В свою чергу орган або посадова особа надсилає до НАЗК протягом трьох робочих днів копію прийнятого рішення про скасування або одержання для виконання рішення суду про визнання незаконними відповідних актів або рішень.

Статтею 68 Закону України «Про запобігання корупції» встановлено, що фізичні та юридичні особи, права яких порушено внаслідок вчинення корупційного або пов’язаного з корупцією правопорушення і яким завдано моральної або майнової шкоди, збитків, мають право на відновлення прав та відшкодування збитків, шкоди в установленому законом порядку.

*Моральною шкодою згідно статті 23 Цивільного кодексу України є:*

*1) фізичний біль та страждання, яких фізична особа зазнала у зв’язку з каліцтвом або іншим ушкодженням здоров’я;*

*2) душевні страждання, яких фізична особа зазнала у зв’язку з протиправною поведінкою щодо неї самої, членів сім ї чи близьких родичів;*

*3) душевні страждання, яких особа зазнала у зв’язку із знищенням чи пошкодженням майна;*

*4) приниження честі та гідності фізичної особи, а також ділової репутації фізичної або юридичної особи.*

9

Моральна шкода відшкодовується незалежно від майнової шкоди, яка підлягає відшкодуванню, та не пов’язана з розміром цього відшкодування. При цьому моральна шкода відшкодовується одноразово, якщо інше не встановлено договором або законом.

Держава відшкодовує збитки, шкоду, завдану незаконним рішенням, діями або бездіяльністю суб’єкта, що здійснює заходи щодо запобігання та протидії корупції, має право зворотної вимоги (регресу) до особи, яка завдала збитків, шкоди у розмірі виплаченого відшкодування.

**Головний спеціаліст сектору з питань**

**запобігання та виявлення корупції апарату**

**облдержадміністрації І.Адамчук**

жовтень 2019 року