

Редакція:



МИНИСТЕРСТВО ЮСТИЦИИ УКРАИНЫ

## ПИСЬМО

от 18.10.2013 г. N 610-0-2-13/7.2

### Про тлумачення понять «службова особа» і «посадова особа», які використовуються в діючому законодавстві України

Министерство юстиции рассмотрело письмо о толковании понятий "служебное лицо" и "должностное лицо", используемых в действующем законодательстве Украины, и в пределах компетенции сообщает.

Согласно положениям статей 147, 150 Конституции Украины официальное толкование, в частности законов Украины, дает Конституционный Суд Украины.

В соответствии со статьей 38 Закона Украины "О Конституционном Суде Украины" одной из форм обращений в Конституционный Суд Украины является конституционное обращение.

Статьей 42 этого Закона предусмотрено, что конституционное обращение - это письменное ходатайство в Конституционный Суд Украины о необходимости официального толкования Конституции Украины и законов Украины в целях обеспечения реализации или защиты конституционных прав и свобод человека и гражданина, а также прав юридического лица.

Согласно статье 43 этого Закона субъектами права на конституционное обращение по вопросам предоставления выводов Конституционным Судом Украины в случае, предусмотренном пунктом 4 статьи 13 этого Закона (официального толкования, в частности законов Украины), являются граждане Украины, иностранцы, лица без гражданства и юридические лица.

Вместе с тем в порядке информирования указываем, что понятия "должностное лицо" и "служебное лицо" используются в Конституции Украины (статьи 19, 40, 56) и в законодательных актах Украины, таких, в частности, как Кодекс Украины об административных правонарушениях, Уголовный кодекс Украины, Законы Украины "О государственной службе", "О службе в органах местного самоуправления".

Так, в соответствии со статьей 14 Кодекса Украины об административных правонарушениях должностные лица подлежат административной ответственности за административные правонарушения, связанные с несоблюдением установленных правил в сфере охраны порядка управления, государственного и общественного порядка, природы, здоровья населения и других правил, обеспечение исполнения которых входит в их служебные обязанности.

Уголовный кодекс Украины (далее - УК) оперирует понятием "служебное лицо", содержание которого раскрывается в статье 18, согласно которой служебными лицами признаются лица, которые постоянно, временно или по специальным полномочиям осуществляют функции представителей власти или местного самоуправления, а также постоянно или временно занимают в органах государственной власти, органах местного самоуправления, на предприятиях, в учреждениях или организациях должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, или выполняют такие функции по специальным полномочиям, которыми лицо наделяется полномочным органом государственной власти, органом местного самоуправления, центральным органом государственного управления со специальным статусом, полномочным органом или полномочным служебным лицом предприятия, учреждения, организации, судом или законом.

В свою очередь, в соответствии с примечанием к статье 364 УК служебными лицами в статьях 364, 365, 368, 368<sup>2</sup>, 369 УК являются, в частности, лица, которые занимают постоянно или временно на государственных или коммунальных предприятиях должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, или выполняют такие функции по специальным полномочиям.

Также служебными лицами признаются должностные лица иностранных государств (лица, занимающие должности в законодательном, исполнительном или судебном органе иностранного государства, в том числе присяжные заседатели, другие лица, осуществляющие функции государства для иностранного государства, в частности для государственного органа или государственного предприятия), иностранные третейские судьи, лица, уполномоченные разрешать гражданские, коммерческие или трудовые споры в иностранных государствах в порядке, альтернативном судебному, должностные лица международных организаций (работники международной организации или любые другие лица, уполномоченные такой организацией действовать от ее имени), а также члены международных парламентских ассамблей, участником которых является Украина, судьи и должностные лица международных судов.

При этом Пленум Верховного Суда Украины в постановлении от 26 апреля 2002 года N 5 "О судебной практике по делам о взяточничестве" указал, что организационно-распорядительными обязанностями являются обязанности по осуществлению руководства отраслью промышленности, трудовым коллективом, участком работы, производственной деятельностью отдельных работников на предприятиях, в учреждениях или организациях независимо от форм собственности. Такие функции выполняют, в частности, руководители министерств, других центральных органов исполнительной власти, государственных, коллективных или частных предприятий, учреждений и организаций, их заместителей, руководителей структурных подразделений (начальники цехов, заведующие отделами, лабораториями, кафедрами), их заместители, лица, руководящие участками работ (мастера, прорабы, бригадиры и т. п.).

Под административно-хозяйственными обязанностями понимают обязанности по управлению или распоряжению государственным, коллективным или частным имуществом (установление порядка его хранения, переработки, реализации, обеспечения контроля по этим операциям и

т. п.). Такие полномочия в том или ином объеме имеются у начальников планово-хозяйственных, снабженческих, финансовых отделов и служб, заведующих складами, магазинами, мастерскими, ателье, их заместителей, руководителей отделов предприятий, ведомственных ревизоров и контролеров и т. п.

Указанным постановлением Пленума Верховного Суда Украины предусмотрено, что лицо является служебным не только тогда, когда оно осуществляет соответствующие функции или исполняет обязанности постоянно, но и тогда, когда оно делает это временно либо по специальным полномочиям при условии, что упомянутые функции или обязанности возложены на него правомочным органом или правомочным служебным лицом.

Работники предприятий, учреждений, организаций, выполняющие профессиональные (адвокат, врач, учитель и т. п.), производственные (например, водитель) или технические (машинистка, охранник и т. п.) функции, могут признаваться служебными лицами только при условии, что наряду с этими функциями они исполняют организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности.

Следует отметить, что должностными лицами в контексте Закона Украины "О государственной службе" считаются руководители и заместители руководителей государственных органов и их аппарата, другие государственные служащие, на которых законами или другими нормативными актами возложено осуществление организационно-распорядительных и консультативно-совещательных функций (статья 2 этого Закона).

В соответствии со статьей 2 Закона Украины "О службе в органах местного самоуправления" должностным лицом местного самоуправления является лицо, которое работает в органах местного самоуправления, имеет соответствующие должностные полномочия по осуществлению организационно-распорядительных и консультативно-совещательных функций и получает заработную плату за счет местного бюджета.

Учитывая приведенное, усматривается, что при выяснении оснований для отнесения лиц к категориям должностных или служебных лиц следует руководствоваться соответствующим законодательством, регулирующим определенные отношения.

Заместитель Министра -  
руководитель аппарата

Ю. Иващенко