

УДК 343.985

Ю.М. Юбко, кандидат юридических наук, доцент, профессор кафедры расследования преступлений следственно-экспертного факультета Академии МВД Республики Беларусь;

В.Н. Михневич, старший оперуполномоченный ОБЭП Первомайского РУВД г. Минска

УСТАНОВЛЕНИЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ, ПОДЛЕЖАЩИХ ДОКАЗЫВАНИЮ: О ХИЩЕНИЯХ, СОВЕРШЕННЫХ ДОЛЖНОСТНЫМ ЛИЦОМ ЖКХ ПУТЕМ ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ СЛУЖЕБНЫМИ ПОЛНОМОЧИЯМИ

В двух частях

Часть 2

Рассматриваются подходы к формированию источников доказательств по материалам доследственных проверок и уголовным делам для установления «объекта» и «объективной стороны» хищения, совершенного должностным лицом ЖКХ путем злоупотребления служебными полномочиями.

Ключевые слова: обстоятельства, подлежащие доказыванию; объект хищения; объективная сторона хищения; источники доказательств; способ совершения хищения; должностное лицо ЖКХ; фиктивно трудоустроенное лицо.

Все деяния, описанные законодателем в гл. 24 УК, имеют единый родовый объект – общественные отношения собственности [1, с. 221]. Как свидетельствует анализ следственной практики, должностное лицо ЖКХ использует свои служебные полномочия для получения выгоды имущественного характера для себя, завладевает имуществом или приобретает право на имущество. При этом предметом хищения являются: денежные средства ЖКХ; предметы материального мира, имеющие определенную экономическую ценность для ЖКХ; право на имущество ЖКХ (отраженное в документах право должностного лица на владение, пользование и распоряжение материальными ценностями ЖКХ). Схема доказывания «объекта преступления» в исследуемой сфере, по нашему мнению, зависит от предмета преступного посягательства, на завладение которым направлены действия должностного лица ЖКХ.

Совокупность источников доказательств по материалам доследственных проверок и уголовным делам рассматриваемой категории при доказывании «объекта преступления» может быть представлена: вещественными доказательствами (документы, отражающие финансово-хозяйственную деятельность ЖКХ); протоколами следственных действий (осмотр, обыск, выемка); протоколами оперативно-розыскных мероприятий о прослушивании и записи переговоров, осуществляемых с использованием технических средств связи, которые составлены в установленном законом порядке с приложением соответствующей записи прослушивания; иными документами и носителями информации (банковские документы, сообщения операторов сотовой связи, видеозаписи и пр.), истребованными в соответствии с ч. 2 ст. 103 УПК; показаниями свидетелей, подозреваемого (обвиняемого), удостоверяющими обстоятельства и факты, которые свидетельствуют о преступной деятельности должностного лица ЖКХ.

Установление объективной стороны рассматриваемого деяния предполагает доказывание в ходе производства по материалам доследственных проверок или уголовным делам фактов использования должностным лицом ЖКХ своих служебных полномочий для противоправного завладения имуществом ЖКХ или приобретением права на него. При этом важное место в данном процессе занимает установление в процессе доказывания таких обстоятельств, как способ совершения хищения, время, место его совершения и др.

Установление указанных элементов объективной стороны необходимо как для уяснения механизма хищения, совершенного должностным лицом ЖКХ (каким образом использовались должностные полномочия в процессе подготовки, совершения и сокрытия преступления), так и с целью собирания материальных и интеллектуальных следов совершенного преступления в ходе доследственной проверки, а также принятия правильных процессуальных решений на основании собранных доказательств на стадиях возбуждения уголовного дела и предварительного расследования.

Анализ практики органов уголовного преследования Республики Беларусь позволяет констатировать, что наиболее распространенным способом изучаемого деяния является хищение денежных средств из фонда заработной платы ЖКХ за счет списания их на вымышленных трудоустроенных работников («мертвые души»). Установление данного способа совершения хищения следует организовывать по следующей схеме путем доказывания:

- а) факта фиктивного трудоустройства конкретного работника ЖКХ;
- б) невыполнения фиктивно трудоустроенным работником своих должностных обязанностей;
- в) получения денежных средств фиктивно трудоустроенным работником или должностным лицом ЖКХ, осуществившим его трудоустройство.

Система источников доказательств по материалам и уголовным делам рассматриваемой категории, по нашему мнению, может быть условно классифицирована на следующие группы: документы и другие носители информации; показания участников уголовного процесса; процессуальные документы.

При этом доказывание элементов способа (а, б, в) совершения хищения должностным лицом ЖКХ должно осуществляться путем формирования совокупности источников доказательств.

Факт фиктивного трудоустройства устанавливается следующей совокупностью источников доказательств по материалам и уголовным делам рассматриваемой категории:

- истребованными (ч. 2 ст. 103 УПК), изъятыми (ст. 212 УПК) оригиналами документов о трудоустройстве фиктивно трудоустроенного лица, а также должностного лица ЖКХ (личное дело, должностные инструкции за период фиктивного трудоустройства);
- истребованными (ч. 2 ст. 103 УПК), изъятыми (ст. 212 УПК) оригиналами табелей учета рабочего времени фиктивно трудоустроенного лица, которые должны быть изучены и осмотрены на предмет их утверждения и наличия подписей других должностных лиц ЖКХ;
- показаниями работников кадрового подразделения ЖКХ (на предмет порядка оформления конкретного работника ЖКХ, а также об их осведомленности о невыполнении им должностных обязанностей);
- показаниями должностных лиц ЖКХ (на предмет порядка составления и предоставления табелей учета рабочего времени, а также об их осведомленности о включении в него лица, которое фактически не исполняло свои должностные обязанности);
- показаниями фиктивно трудоустроенного лица;
- показаниями должностного лица ЖКХ, осуществившего фиктивное трудоустройство конкретного работника;
- компакт-диском, содержащим информацию о телефонных соединениях между абонентским номером должностного лица ЖКХ и абонентским номером фиктивно трудоустроенного лица, подтверждающую общение как до момента трудоустройства, так и во время трудоустройства (увольнения).

Доказывание невыполнения фиктивно трудоустроенным лицом своих должностных обязанностей осуществляется путем формирования следующей совокупности источников доказательств:

- показаниями членов бригады, в которой якобы осуществляло трудовую деятельность фиктивно трудоустроенное лицо (перед началом допроса целесообразно изучить состав бригады, уделив внимание времени трудоустройства каждого из ее членов и временному промежутку, в течение которого осуществлялось увольнение кого-либо из них и оформление фиктивно трудоустроенного лица; при необходимости следует допросить уволенных лиц на предмет периодического присутствия в составе бригады посторонних лиц, а также непосредственно должностным лицом ЖКХ, осуществившим фиктивное трудоустройство лица);
- протоколом опознания фиктивно трудоустроенного лица по фотографии работниками бригады с целью установления выполнения им каких-либо работ в составе бригады и в целом на предприятии ЖКХ;
- информацией сотовых операторов, позволяющей установить факт нахождения фиктивно трудоустроенного лица на месте предполагаемого выполнения работ (т. е. установить (опровергнуть) факты выполнения лицом должностных обязанностей в конкретно определенном месте, тем самым доказать, что лицо действительно выполняло (или не выполняло) обязанности согласно штатному административно-территориальному распределению; при этом полученная

информация не может быть использована в процессе доказывания в случае проживания фиктивно трудоустроенного лица в месте предполагаемого выполнения работ);

- показаниями фиктивно трудоустроенного лица;
- показаниями должностного лица ЖКХ, осуществившего фиктивное трудоустройство конкретного работника.

В связи с тем, что заработная плата начисляется работникам ЖКХ на банковскую пластиковую карту либо на вкладные расчетные счета, доказывание эпизодов получения денежных средств фиктивно трудоустроенным работником или непосредственно должностным лицом ЖКХ осуществляется путем формирования следующей совокупности источников доказательств:

– информацией, полученной из банковских учреждений по запросу о движении денежных средств по расчетному счету (карт-счету) как фиктивно трудоустроенного члена бригады, так и должностного лица ЖКХ, осуществившего его трудоустройство (о платежных операциях на различных торговых объектах, совершении платежей за коммунальные услуги или услуги средств мобильной связи, что позволяет установить номер оплачиваемого расчетного счета и физическое лицо, являющееся их владельцем);

– информацией, полученной по запросу от сотовых операторов, позволяющей установить факт нахождения фиктивно трудоустроенного работника и должностного лица ЖКХ, осуществившего его трудоустройство, до (после) снятия денежных средств из конкретного банкомата (расчетного счета) в одном временном промежутке;

– записями с камер видеонаблюдения банкоматов (банков);

– наличием доверенности на получение денежных средств с вkladного расчетного счета фиктивно трудоустроенного лица на должностное лицо ЖКХ;

– показаниями фиктивно трудоустроенного лица;

– показаниями должностного лица ЖКХ, осуществившего фиктивное трудоустройство конкретного лица.

С учетом того обстоятельства, что денежные средства в результате совершения хищения могут перечисляться на вкладной расчетный счет и затем сниматься непосредственно должностным лицом ЖКХ с него, следует производить выемку видеозаписей в учреждении банка, на которых будет зафиксирован подозреваемый, совершающий финансовую операцию.

Сотрудник органа уголовного преследования обязан также осуществлять комплексный анализ сведений о движении денежных средств по расчетному счету фиктивно трудоустроенного лица, о его сотовых соединениях с целью установления контактов с должностным лицом ЖКХ.

Время совершения хищения с учетом особенностей способа исчисляется сутками и месяцами с момента оформления фиктивно трудоустроенного лица до момента его непосредственного обнаружения.

Ведя речь о месте совершения преступления, необходимо принимать во внимание, как объекты ЖКХ, на которых совершались преступные действия должностным лицом (отдел кадров, где проводилось оформление фиктивно трудоустроенного лица; рабочее место должностного лица ЖКХ и его рабочий компьютер, на котором осуществлялась подготовка табелей рабочего времени фиктивно трудоустроенного лица; бухгалтерия, где проводился расчет за конкретно отработанный период времени, и т. п.), так и объекты, где должна была осуществляться трудовая деятельность фиктивно трудоустроенного лица.

Установление места и времени совершения хищения производится путем формирования следующей совокупности источников доказательств:

– документов, свидетельствующих о принятии на работу фиктивно трудоустроенного лица (приказ, личное дело);

– табелей учета рабочего времени фиктивно трудоустроенного лица;

– бухгалтерских документов о начислении заработной платы за отработанный период времени фиктивно трудоустроенному лицу;

– показаний работников ЖКХ о выполнении работ фиктивно трудоустроенным лицом;

– показаний подозреваемого должностного лица ЖКХ;

– показаний фиктивно трудоустроенного лица;

– протоколов оперативно-розыскных мероприятий о прослушивании и записи переговоров, осуществляемых с использованием технических средств связи, и иных переговоров;

– информации, полученной от сотовых операторов о соединениях абонентов (подозреваемых);
– сведений из банковского учреждения о движении денежных средств по расчетному счету фиктивно трудоустроенного лица.

Завладение должностным лицом имуществом неразрывно связано с причинением вреда собственнику – ЖКХ, который измеряется стоимостью похищенного имущества [2, с. 201].

Анализ деятельности органов уголовного преследования свидетельствует о том, что в результате фиктивного трудоустройства лица предприятию ЖКХ причиняется ущерб (вред), размер которого исчисляется суммами выплаты лицу заработной платы в период с момента его трудоустройства до выявления признаков хищения органом дознания. В этой связи уже в процессе производства по материалу доследственной проверки органу дознания для определения его размера необходимо истребовать с предприятия ЖКХ сведения о периоде выплат заработной платы и размере выплаченной суммы с разбивкой по месяцам.

В ходе досудебного производства установление характера и размера причиненного вреда по делам рассматриваемой категории является обязательным в соответствии с требованиями п. 4 ч. 1 ст. 89 УПК. При этом в аспекте рассматриваемого состава преступления его доказывание имеет значение как для квалификации, так и для индивидуализации ответственности должностного лица ЖКХ (ч. 3, 4 ст. 210 УК).

Конструкция п. 5 ч. 1 ст. 89 УПК требует от органа дознания и предварительного следствия в ходе досудебного производства установить обстоятельства, свидетельствующие о том, что имущество приобретено преступным путем или является доходом, полученным от использования этого имущества. С учетом данного требования при организации проверки по материалам и в ходе предварительного следствия необходимо изучить материальное благосостояние (положение) должностного лица ЖКХ, подозреваемого (обвиняемого) в совершении хищения для собирания фактических данных о том, что принадлежащее ему имущество приобретено преступным путем. Для выполнения данного требования законодателя необходимо в ходе проверки и дальнейшего производства по уголовному делу доказать, что похищенные денежные средства (товарно-материальные ценности) использованы должностным лицом ЖКХ для удовлетворения корыстных интересов. Например, похищенные денежные средства использованы для приобретения вещей, предметов, необходимых для удовлетворения своих личных потребностей (потребностей его родственников). Похищенное имущество ЖКХ может использоваться также в личных целях и для удовлетворения потребностей своих близких. Устанавливая обстоятельство, указанное законодателем в п. 5 ч. 1 ст. 89 УПК, следует иметь в виду, что схема доказывания обусловлена особенностями предмета преступного посягательства. При этом будут иметь место следующие ситуации: расхититель завладел денежными средствами ЖКХ; расхититель завладел товарно-материальными ценностями ЖКХ или приобрел право на имущество ЖКХ. С учетом складывающихся ситуаций может быть построен алгоритм действий следователя (лица, производящего дознание).

Применительно к ситуации, когда похищены денежные средства ЖКХ, необходимо доказать: способ их хищения; какие меры были предприняты должностным лицом для завладения ими; каким образом похищенные денежные средства использовались должностным лицом ЖКХ в личных интересах или использовались в интересах близких ему лиц; наличие совокупности источников доказательств, устанавливающих отмеченные обстоятельства. Спектр его действий по приобретению с их помощью материальных благ может быть обширен: приобретение имущества, используемого в личных интересах, оплата различных видов услуг для себя и своих близких и т. п.

В ситуации, когда должностное лицо завладевает товарно-материальными ценностями ЖКХ, или приобрело право на имущество ЖКХ, следует устанавливать: каким имуществом и с какой целью осуществлено завладение; право на какое имущество ЖКХ приобретено; способ хищения имущества; кто владеет и пользуется похищенным имуществом ЖКХ (непосредственно расхититель или его близкие); как распорядилось похищенным имуществом должностное лицо ЖКХ при условии его отсутствия (у него или у его близких); какой доход получен расхитителем при установлении факта реализации похищенного имущества; наличие совокупности источников доказательств, устанавливающих отмеченные обстоятельства.

Приведенный перечень источников доказательств является условным и может быть расширен с учетом особенностей складывающейся следственной ситуации.

Изложенный авторами подход по установлению обстоятельств, подлежащих доказыванию по материалам доследственных проверок и уголовным делам о хищениях, совершенных должностным лицом ЖКХ путем злоупотребления служебными полномочиями позволяет сформировать систему источников доказательств по установлению структурных элементов рассматриваемого состава преступления (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона) органом уголовного преследования.

Список использованных источников

1. Уголовное право Республики Беларусь. Особенная часть : учеб. пособие / А.И. Лукашов [и др.]; под общ. ред. А.И. Лукашова. – Минск : Изд-во Гревцова, 2009. – 960 с.
2. Уголовное право. Особенная часть : учеб. пособие / Е.А. Авраменко [и др.]; под ред. В.А. Кашевско-го. – Минск : Акад. МВД, 2012. – 734 с.

Дата поступления в редакцию: 15.03.19

Y.M. Yubko, *Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor, Professor of the Department of Investigation of Crimes of the Academy of the MIA of the Republic of Belarus*; **V.N. Mikhnevich**, *Senior operative of the Economic Crime Department of Pervomaiski district unit of internal affairs of Minsk*

ESTABLISHING THE CIRCUMSTANCES TO BE PROVED ON THE MATERIALS AND CRIMINAL CASES OF THE THEFTS COMMITTED BY AN OFFICER OF THE HOUSING AND UTILITIES SECTOR BY ABUSING OFFICIAL AUTHORITY (PART 2)

This article discusses approaches to the formation of sources of evidence necessary for materials and criminal cases to establish the "object" and "objective side" of the theft committed by an official of the housing and communal services through abuse of official authority.

Keywords: circumstances to be proved; object of theft; the objective side of the theft; sources of evidence; method of committing theft; official housing and utilities; fictitiously employed person.