



ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРЕЗИДИУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 57-П18

г. Москва

20 июня 2018 г.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего – Серкова П.П.,

членов Президиума – Давыдова В.А., Нечаева В.И., Петровой Т.А.,
Рудакова С.В., Свириденко О.М., Тимошина Н.В., Харламова А.С.,
Хомчика В.В., -

при секретаре Кепель С.В.

рассмотрел уголовное дело по надзорной жалобе адвоката Алифанова С.Ю.
на приговор Североморского районного суда Мурманской области от
15 февраля 2016 года, по которому

СОРМАНОВ Анатолий Александрович,

несудимый,

осужден: по ч.4 ст. 159 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) по эпизоду хищения бюджетных средств в 2009 году к 5 годам лишения свободы, по ч.4 ст. 159 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) по эпизоду хищения бюджетных средств в 2010 году к 4 годам лишения свободы, по п. «б» ч.2 ст. 174.1 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 года №420-ФЗ) к 2 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний Сорманову А.А. назначено 7 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В соответствии с ч.3 ст. 47 УК РФ Сорманову А.А. назначено дополнительное наказание в виде лишения права заниматься определенной деятельностью, связанной с распорядительными и финансово-хозяйственными функциями в коммерческих организациях, в течение 3 лет после отбытия основного наказания.

Постановлено взыскать с Сорманова А.А. в пользу Министерства обороны Российской Федерации в счет возмещения причиненного материального ущерба 13 028 597 рублей.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Мурманского областного суда от 7 апреля 2016 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Мурманского областного суда от 27 марта 2017 года приговор Североморского районного суда Мурманской области от 15 февраля 2016 года и апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Мурманского областного суда от 7 апреля 2016 года оставлены без изменения.

Кассационным определением Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 11 августа 2017 года приговор Североморского районного суда Мурманской области от 15 февраля 2016 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Мурманского областного суда от 7 апреля 2016 года, постановление президиума Мурманского областного суда от 27 марта 2017 года изменены: исключено указание о назначении Сорманову А.А. на основании ч.3 ст. 47 УК РФ дополнительного наказания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью, связанной с распорядительными и финансово-хозяйственными функциями в коммерческих организациях, в течение 3 лет после отбытия основного вида наказания. В остальном судебные решения оставлены без изменения.

В надзорной жалобе адвокат Алифанов С.Ю. просит о пересмотре судебных решений и смягчении наказания.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Дзыбана А.А., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание

состоявшихся судебных решений, доводы надзорной жалобы, послужившие основанием ее передачи с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации, выступления заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Коржинека Л.Г., адвоката Репиной М.С., Президиум Верховного Суда Российской Федерации

установил:

по приговору суда Сорманов А.А. признан виновным в том, что являясь генеральным директором и фактическим руководителем ООО «Баренцстройкомп» (далее ООО «БСК»), действуя из корыстной заинтересованности и реализуя свой преступный умысел, направленный на хищение денежных средств, путем обмана и злоупотребления доверием должностных лиц Управления капитального строительства Северного флота (далее УКС СФ), выполняя в силу занимаемой должности и по специальному полномочию административно - хозяйственные и организационно - распорядительные функции, то есть с использованием своего служебного положения, предусмотренного п. 7.1.1, 7.2 Устава ООО «БСК», в период времени с 25.05.2009 года по 25.11.2009 года совершил хищение денежных средств Министерства обороны РФ (далее МО РФ) в рамках государственного генерального контракта № 10/08 от 23.10.2008 года, заключенного между ГУ УКС СФ, ООО «БСК» и ФГУ «Управление Северного флота» на реконструкцию общежития под многоквартирный жилой дом, путем предоставления должностным лицам УКС СФ актов о приемке выполненных работ по форме КС-2, содержащих заведомо для Сорманова А.А. сведений о работах, их физических объемах, приобретенного оборудования не соответствующих фактически выполненным работам на объекте, как и закупленного оборудования в сторону их завышения, а также справок о стоимости выполненных работ по форме КС-3, на общую сумму 13 028 597 рублей, которые в соответствии с условиями договора, со стороны МО РФ были приняты и оплачены надлежащим образом, с перечислением на расчетный счет ООО «БСК», которыми Сорманов А.А. впоследствии распорядился по своему усмотрению, причинив МО РФ имущественный ущерб на указанную сумму, то есть в особо крупном размере.

Он же, являясь генеральным директором и фактическим руководителем ООО «БСК» в конце 2009 года, узнав о реорганизации в системе МО РФ в области капитального строительства, что функции «Заказчика» по государственному генеральному контракту подряда на выполнение работ по капитальному строительству по объекту реконструкция общежития под многоквартирный жилой дом в г. Североморске № 10/08 от 23 октября 2008

года, от ГУ «УКС СФ» передавались Федеральному казенному предприятию «Управление заказчика капитального строительства Министерства обороны Российской Федерации» (далее по тексту ФКП «УЗКС МО РФ»), а также о том, что объект «Реконструкция общежития под многоквартирный жилой дом в г. Североморске» не включен в титульный список на финансирование строек в 2010 году, в нарушение договоренностей, установленных дополнительным соглашением № 3 от 30.11.2009 года, действуя от лица ООО «БСК», прекратил исполнять свои обязательства по Контракту, а именно: с начала января 2010 года ООО «БСК» прекратило выполнение каких-либо строительно-монтажных работ на вышеуказанном объекте.

С мая 2010 года по 15.09.2010 года ООО «БСК», генеральным директором и руководителем которого являлся Сорманов А.А., фактически прекратило свою деятельность как коммерческая организация, поскольку не осуществляла виды деятельности, закрепленные в Уставе Общества, не осуществляло финансовых операций ни по одному из своих банковских счетов, в Обществе отсутствовал постоянный состав инженерно-технического персонала для производства строительно-монтажных работ.

После включения объекта «Реконструкция общежития под многоквартирный жилой дом в г. Североморске» в период времени с 12.04.2010 года по 15.09.2010 года в годовой титульный список строек и объектов Главного управления государственного заказчика капитального строительства Министерства обороны Российской Федерации на 2010 год, что обеспечивало в дальнейшем финансирование работ по реконструкции данного объекта, Сорманов А.А. в вышеуказанный период времени, имея преступный умысел, направленный на хищение денежных средств Министерства обороны РФ, действуя из корыстных побуждений и желания незаконного обогащения и получения материальной выгоды как для себя лично, так и для принадлежащей ему организации - ООО «БСК», не намереваясь в дальнейшем производить работы на вышеуказанном объекте, а также, зная о фактическом финансово-хозяйственном положении ООО «БСК», исключая возможность производства строительно-монтажных работ на объекте по реконструкции общежития под многоквартирный жилой дом в г. Североморске, сознательно умолчал и не поставил в известность должностных лиц МО РФ, в том числе Заказчика - ФКП «УЗКС МО РФ», о фактическом вышеуказанном положении своей организации и отсутствии намерения в дальнейшем осуществлять производство работ на вышеуказанном объекте, после чего в период времени с 09.06.2010 года по 15.09.2010 года от имени ООО «БСК», используя свое служебное положение, подписал дополнительные соглашения № 4 и № 5 от 23.07.2010 года к государственному генеральному контракту № 10/08 от 23.10.2008 года на

продолжение выполнения работ по капитальному строительству по объекту «Реконструкция общежития под многоквартирный жилой дом в г. Североморске».

В результате обмана и злоупотребления доверием, что выразилось в подписании ООО «БСК» в лице его руководителя Сорманова А.А. дополнительных соглашений № 4 и № 5 от 23.07.2010 года, ООО «БСК», являясь стороной контракта в качестве «Генподрядчика», приобрело возможность получения денежных средств, выделенных МО РФ для финансирования вышеуказанного контракта на 2010 год.

В обеспечение исполнения обязательств по контракту 08.09.2010 года МО РФ были перечислены денежные средства в размере 9 757 663 рублей 50 копеек, и 15.09.2010 года указанные денежные средства были зачислены на расчетный счет ООО «БСК» № [REDACTED] в ЗАО «Сити Инвест Банк» в виде аванса, что составило 30 % от стоимости работ, которые ООО «БСК» обязалось выполнить в 2010 году.

Сорманов А.А. работы на объекте не выполнил, за полученный аванс не отчитался, а полученными от МО РФ вышеуказанными денежными средствами в дальнейшем распорядился по своему усмотрению, чем причинил МО РФ имущественный вред на сумму 9 757 663 рубля 50 копеек, то есть в особо крупном размере.

Далее Сорманов А.А., являясь генеральным директором и фактическим руководителем ООО «БСК», обладая правом первой подписи на финансовых документах, а также правом единоличного распоряжения денежными средствами, находившимися на расчетных счетах ООО «БСК» № [REDACTED], открытом в ЗАО «СитиИнвест банк», имея умысел, направленный на легализацию (отмывание) денежных средств, похищенных у МО РФ в период времени с 01.01.2010 года по 15.09.2010 года в размере 9 757 663 рублей 50 копеек, в рамках исполнения государственного контракта № 10/08 от 23.10.2008 года на выполнение реконструкции общежития под многоквартирный жилой дом путем подписания дополнительных соглашений № 4 и № 5 от 23.07.2010 года, на основании которых МО РФ перечислено на указанный расчетный счет ООО «БСК» в качестве аванса в размере 9 757 663 рублей 50 копеек, действуя из корыстной заинтересованности, с целью придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению денежными средствами в сумме 7 902 196 рублей 40 копеек, являющимися частью денежных средств, похищенных Сормановым А.А., в результате неисполнения своих обязательств и невыполнения работ на объекте, используя свое служебное положение

руководителя ООО «БСК», выполняя административно - хозяйственные функции, связанные с полномочиями по распоряжению денежными средствами, находившимися на вышеуказанном расчетном счете ООО «БСК». Сорманов А.А. умышленно, с целью легализации (отмывания) ранее похищенных денежных средств в сумме 7 902 196 рублей 40 копеек, поступивших 15.09.2010 года от МО РФ, осуществил финансовые операции, для чего использовал ООО «Артстройпроект» (до 01.07.2010 года наименованием данного юридического лица являлось ООО «Баренцстройпроект» (далее по тексту ООО «БСП»), директором, единственным учредителем и фактическим руководителем которого являлся Сорманов А.А. Так, в период времени с 00.01 часов 15.09.2010 года до 09.00 часов 16.09.2010 года, Сорманов А.А. подписал платежные поручения с заведомо для него фиктивными назначениями платежей, на основании которых были перечислены 7 902 196 рублей 40 копеек с расчетного счета ООО «БСК» на расчетный счет ООО «Артстройпроект» (подконтрольной ему организации), открытый в филиале Санкт - Петербургского ОАО «Альфа - банка», а именно: платежное поручение № 20 от 15.09.2010 года с фиктивным назначением платежа «оплата задолженности за выполненные работы по договору подряда», на основании которого 16.09.2010 года с расчетного счета ООО «БСК» были списаны денежные средства в размере 1 000 000 рублей и зачислены на расчетный счет ООО «БСП», открытый в ОАО «Альфа - банк России», при этом Сорманову А.А. достоверно было известно об отсутствии у ООО «БСК» задолженностей перед ООО «БСП», платежное поручение № 21 от 15.09.2010 года с фиктивным назначением платежа «аванс по договору строительства», согласно которому 16.09.2010 года с расчетного счета ООО «БСК» были списаны денежные средства в размере 6 902 196 рублей 40 копеек и зачислены на расчетный счет ООО «БСП», открытый в ОАО «Балтинвестбанк», при этом Сорманову А.А. достоверно было известно о том, что ООО «БСП» деятельность по осуществлению строительных работ не производило. Таким образом, Сорманов А.А., используя свое служебное положение, в период времени с 15.09.2010 года по 16.09.2010 года совершил финансовые операции с денежными средствами, приобретенными им в результате совершения преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 159 УК РФ (хищение денежных средств МО РФ в размере 9 757 663 рублей 40 копеек в 2010 году), в целях придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами, совершенные в крупном размере.

В надзорной жалобе адвокат Алифанов С.Ю. оспаривает законность и обоснованность вынесенных по делу судебных решений, при этом указывает, что судом первой инстанции фактически установлено, что совершенные факты мошенничества Сормановым А.А. связаны с преднамеренным

неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности.

Ссылаясь на постановление Конституционного Суда РФ №32-П от 11 декабря 2014 года, которым положения ст. 159⁴ УК РФ признаны несоответствующими Конституции Российской Федерации, полагает, что нормы данной статьи подлежат применению, поскольку улучшают положение осужденного, а исследованные в судебном заседании доказательства свидетельствуют о мошеннических действиях Сорманова А.А. в сфере предпринимательской деятельности.

Просит определение суда кассационной инстанции отменить, действия Сорманова А.А. переквалифицировать с ч.4 ст. 159 УК РФ на ч.3 ст. 159⁴ УК РФ и смягчить назначенное наказание.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации, рассмотрев уголовное дело по надзорной жалобе адвоката, находит приговор и все последующие судебные решения подлежащими изменению, поскольку допущенные судами нарушения в соответствии с ч. 1 ст. 412⁹ УПК РФ являются существенными и повлиявшими на исход дела.

К таким нарушениям, в частности, относится неправильное применение судом уголовного закона при квалификации действий виновного.

По приговору суда Сорманов признан виновным в совершении в период 2009-2010 г. двух эпизодов мошенничества при отягчающих обстоятельствах в особо крупном размере, то есть в совершении преступлений, предусмотренных ч. 4 ст. 159 УК РФ.

Федеральным законом от 29 ноября 2012 года №207-ФЗ Уголовный кодекс Российской Федерации дополнен статьями 159¹ – 159⁶ УК РФ, разграничивающими составы мошенничества, совершенного в различных сферах экономики, в том числе предпринимательства.

При этом в соответствии со ст. 159⁴ УК РФ мошенничеством в сфере предпринимательской деятельности признается мошенничество, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности.

Субъектом данного преступления является лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью, – собственник предприятия

(организации), руководитель (директор), индивидуальный предприниматель, их представители.

В соответствии с п.1 ст.2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой страх и риск, деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицам, зарегистрированным в этом качестве в установленном законом порядке.

Изъятие имущества при этом происходит путем преднамеренного неисполнения договорных обязательств, то есть неисполнение какого - либо соглашения.

Преднамеренное неисполнение договорного обязательства означает, что лицо, выступающее представителем организации или предпринимателя (либо сам предприниматель), изначально не намерено выполнять обязательство по возврату или оплате имущества, рассчитывая противозаконно завладеть им, сознавая, что тем самым причиняет ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Как установлено судом и изложено в приговоре, Сорманов А.А., являясь единственным учредителем, а с 29 января 2009 года - генеральным директором ООО «БСК», совершил два эпизода мошенничества, то есть хищение денежных средств, принадлежащих МО РФ, путем обмана и злоупотребления доверием должностных лиц ГУ УКС Северного флота.

По первому эпизоду - в сумме 13 028 597 рублей, перечисленных на счет его организации в рамках государственного контракта № 10/08 от 23 октября 2008 года, представив акты о приемке выполненных работ по форме КС-2, не соответствующие фактически выполненным работам и объему закупленного оборудования, а также справки о стоимости выполненных работ по форме КС-3 на указанную сумму, которые выполнены не были и выполнять он их не намеревался.

По второму эпизоду - в сумме 9 757 663 рублей 50 копеек, которые были зачислены на расчетный счет ООО «БСК» в ЗАО «Сити Инвест Банк» в виде аванса за работы, которые Сорманов А.А. по дополнительному соглашению к контракту от 23 октября 2008 года на продолжение выполнения работ по капитальному строительству по объекту обязался выполнить в 2010 году, однако не выполнил и не имел возможности выполнить, а поступившие деньги присвоил, переведя их на расчетный счет другой подконтрольной ему организации.

Таким образом, судом установлено, что совершенные Сормановым А.А. факты мошенничества были сопряжены с преднамеренным неисполнением им как руководителем (единственным учредителем, а в последующем директором) юридического лица – ООО «БСК», и, соответственно, субъектом предпринимательской деятельности.

Между тем суд первой инстанции, а также суды апелляционной и кассационной инстанций, отвергая доводы стороны защиты о необходимости квалификации действий Сорманова А.А. как мошенничества, совершенного в сфере предпринимательской деятельности, сослались на то, что Сорманов А.А. предпринимательской деятельностью не занимался, а выполнял лишь условия государственного контракта.

Данные выводы суда не основаны на законе и противоречат правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении №32-П от 11 декабря 2014 года, согласно которой предпринимательская деятельность осуществляется в различных сферах общественных отношений, следовательно, предметом хищения чужого имущества применительно к преступлению, предусмотренному ст. 159⁴ УК РФ, могут быть как средства потребителей (граждан), так и бюджетные средства при преднамеренном неисполнении государственных и муниципальных контрактов, а также средства других коммерческих и некоммерческих организаций.

Также нельзя согласиться и с выводами судов о том, что ООО «БСК» было создано Сормановым А.А. не для извлечения прибыли, а для совершения мошеннических действий, что исключает возможность квалификации его действий как совершенных в сфере предпринимательства.

Из материалов дела усматривается, что ООО «БСК» Сормановым А.А. было учреждено 10 декабря 2002 года, и до указанных в приговоре событий он возглавлял ООО «БСК», Уставом которого предусмотрено, в том числе, ведение строительных работ, что опровергает выводы суда о создании данной организационно-правовой формы для обмана заказчиков.

Кроме того, данные выводы противоречат установленным судом первой инстанции фактическим обстоятельствам, из которых следует, что ООО «БСК» на первоначальном этапе работы, указанные в контракте, на объекте проводило, и часть выделенных денежных средств была освоена.

При таких обстоятельствах доводы жалобы адвоката Алифанова С.Ю. о необходимости переквалификации действий осужденного Сорманова А.А. на ч.3 ст. 159⁴ УК РФ являются обоснованными и подлежат удовлетворению.

Внося изменения в судебные решения, Президиум принимает во внимание, что в соответствии с постановлением Конституционного Суда Российской Федерации № 32-П от 11 декабря 2014 года статья 159⁴ УК РФ (в редакции Федерального закона от 29 ноября 2012 года № 207-ФЗ) признана утратившей силу, в связи с чем уголовная ответственность за мошенничество в сфере предпринимательской деятельности с указанной даты предусматривается ст. 159 УК РФ.

Однако деяния, подпадающие под признаки состава преступления, предусмотренного ст. 159⁴ УК РФ, и совершенные до 12 июня 2015 года, как недекриминализованные, в силу положений ст.ст. 9, 10 УК РФ подлежат квалификации по данному уголовному закону, предусматривающему более мягкое наказание.

С учетом указанных обстоятельств действия Сорманова А.А. по каждому из указанных выше эпизодов мошенничества подлежат переквалификации с ч. 4 ст. 159 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) на ч.3 ст. 159⁴ УК РФ как мошенничество, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности, совершенное в особо крупном размере, наказание по которым следует назначить в соответствии с положениями ст. 60 УК РФ.

Данные преступления, совершенные Сормановым А.А. и подпадающие под признаки ч.3 ст. 159⁴ УК РФ, относятся в соответствии с ч.3 ст.15 УК РФ к категории средней тяжести, поскольку санкция указанной нормы уголовного закона предусматривает максимальное наказание в виде лишения свободы на срок 5 лет.

Согласно положениям п. «б» ч.1 ст. 78 УК РФ, лицо освобождается от уголовной ответственности по истечении 6 лет после совершения преступления средней тяжести, при этом сроки давности исчисляются со дня совершения преступления до момента вступления приговора в законную силу.

Хищение по первому эпизоду мошенничества было совершено в период с 25 мая по 25 ноября 2009 года, поэтому срок привлечения Сорманова А.А. к уголовной ответственности истек 24 ноября 2015 года, то

есть после поступления уголовного дела в суд, но до постановления приговора.

При таких обстоятельствах Сорманов подлежит освобождению от наказания, назначенного ему по первому эпизоду хищения бюджетных средств в 2009 году, на основании п.3 ч.1 ст. 24 УПК РФ в связи с истечением сроков давности уголовного преследования.

В связи с тем, что Сорманов А.А. совершил преступления, которые отнесены к категории средней тяжести, освобождения его от наказания по одному из эпизодов мошенничества, а также иных обстоятельств, признанных судом смягчающими, Президиум считает возможным назначить ему окончательное наказание по совокупности преступлений по правилам ч.2 ст. 69 УК РФ путем поглощения менее строгого наказания более строгим, с его отбыванием в соответствии с п. «а» ч.1 ст. 58 УК РФ в колонии-поселении.

На основании изложенного и руководствуясь ст. 412¹⁰, п. 7 ч. 1 ст. 412¹¹ УПК РФ, Президиум Верховного Суда Российской Федерации

постановил:

приговор Североморского районного суда Мурманской области от 15 февраля 2016 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Мурманского областного суда от 7 апреля 2016 года, постановление президиума Мурманского областного суда от 27 марта 2017 года, кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 11 августа 2017 года в отношении осужденного **Сорманова Анатолия Александровича** изменить:

- переквалифицировать его действия с ч.4 ст. 159 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) по эпизоду хищения бюджетных средств в 2009 году на ч.3 ст. 159⁴ УК РФ, по которой назначить наказание в виде 4 лет 6 месяцев лишения свободы, и от назначенного наказания освободить на основании п.3 ч.1 ст. 24 УПК РФ в связи с истечением сроков давности уголовного преследования;

- переквалифицировать его действия с ч.4 ст. 159 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) по эпизоду хищения бюджетных средств в 2010 году на ч.3 ст. 159⁴ УК РФ, по которой назначить наказание в виде 3 лет 6 месяцев лишения свободы.

На основании ч.2 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3 ст. 159⁴ УК РФ и п. «б» ч.2 ст. 174.1 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 года № 420-ФЗ), путем поглощения менее строгого наказания более строгим окончательно назначить Сорманову А.А. 3 года 6 месяцев лишения свободы в колонии-поселении.

В остальном судебные решения в отношении Сорманова А.А. оставить без изменения.

Председательствующий

