



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

Преступления против собственности (часть 1: хищение) (ст. 158-162, 164 УК РФ)

1. Система преступлений против собственности; статистика

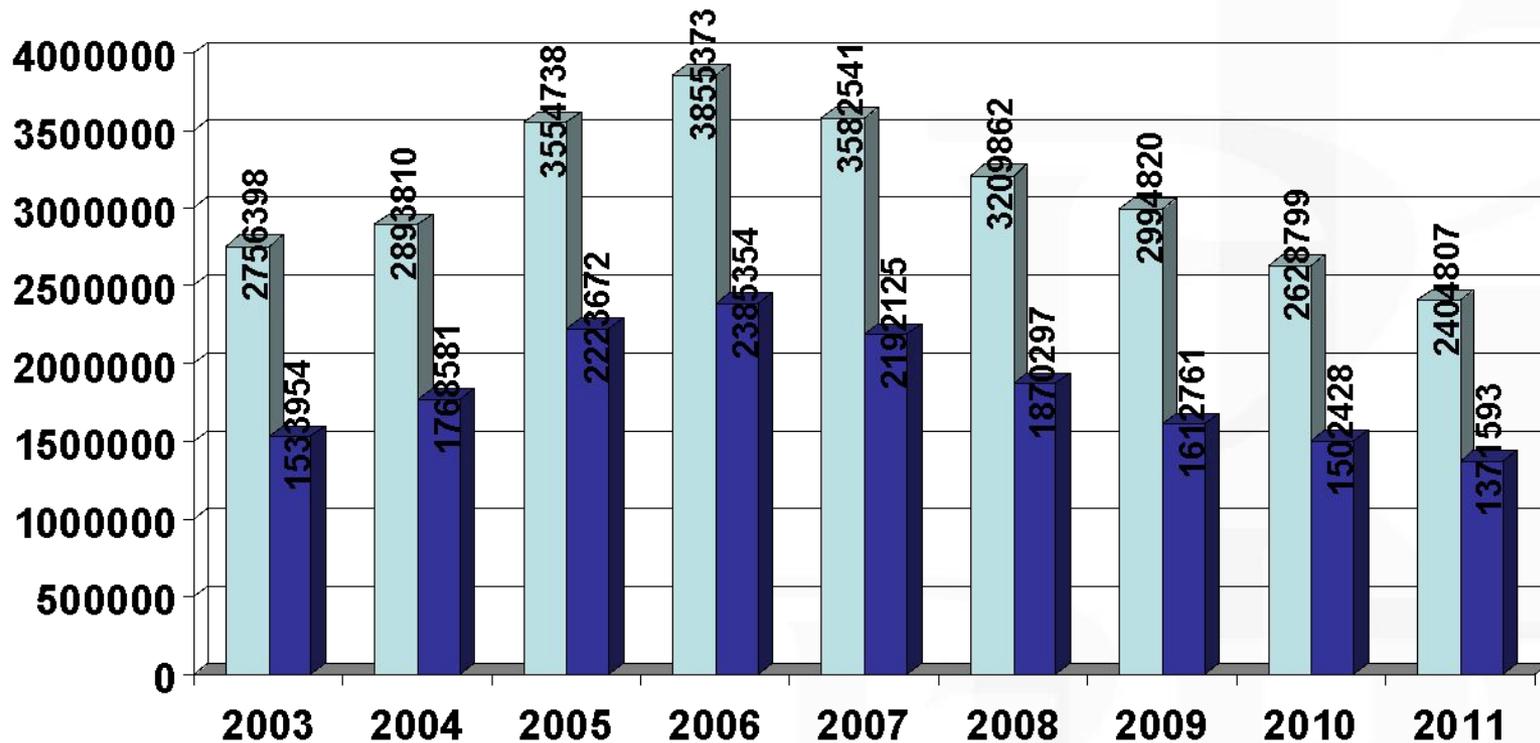
Статьи 158-168 УК РФ:

- корыстные преступления против собственности
 - ✓ хищения (ст. 158–162, 164 УК РФ)
 - ✓ преступления, не содержащие признаков хищения (ст. 163, 165–166 УК РФ)
- некорыстные преступления против собственности (ст. 167–168 УК РФ)

Видовой и непосредственный объект в рассматриваемой группе преступлений совпадают: им являются отношения собственности или, как вариант, собственность как таковая.

То, чья эта собственность, для целей уголовного права не имеет никакого значения (единственное исключение здесь – причинение значительного ущерба гражданину). То, чья эта собственность, имеет значение для целей уголовного процесса (доказывание, обвинение, признание потерпевшим, гражданский иск и т.п.), а для уголовного закона это безразлично.

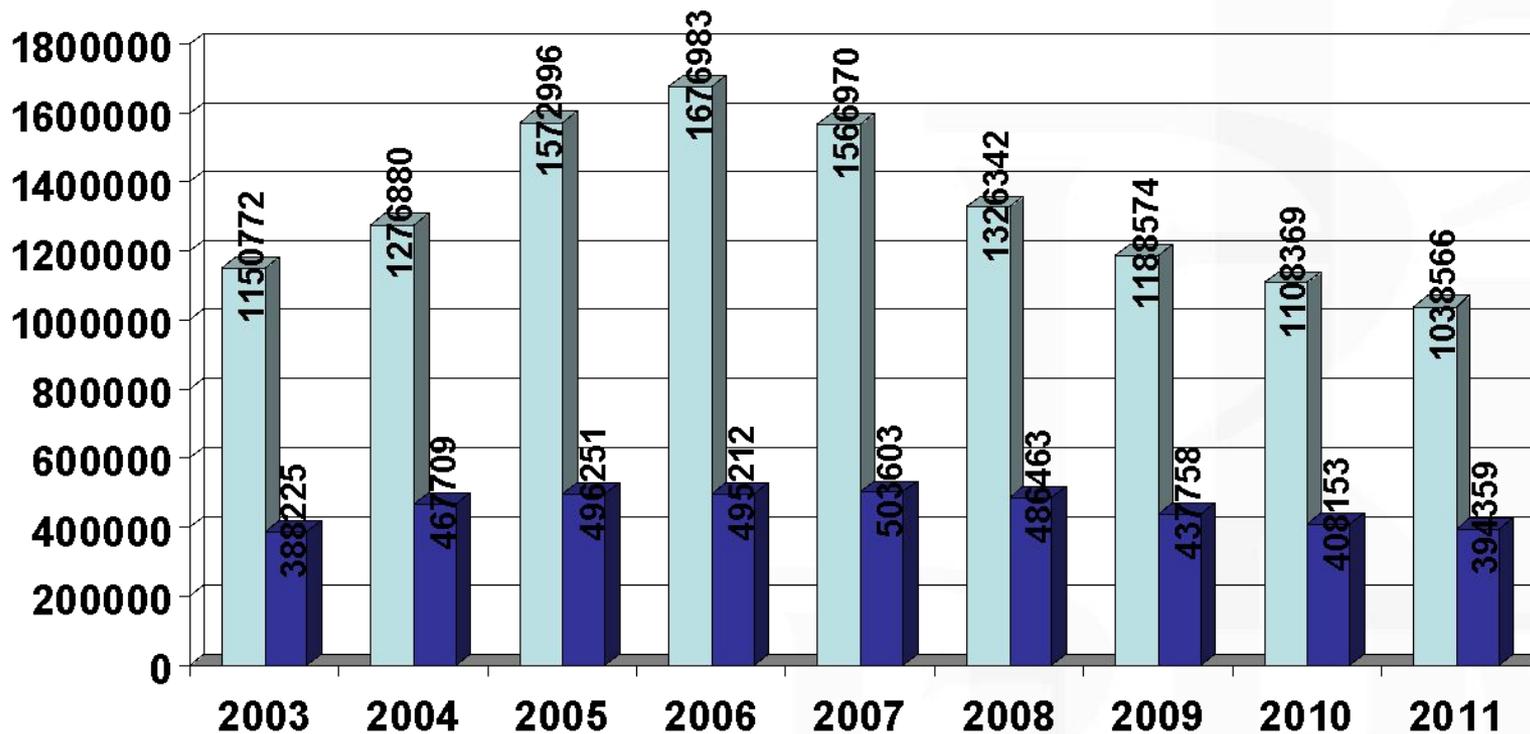
Статистика зарегистрированных хищений в структуре всех преступлений (МВД России) (число фактов)



■ Всего зарегистрировано преступлений
■ Из них хищений (кроме ст. 164 УК РФ)



Статистика зарегистрированных хищений (кража) (МВД России) (число фактов)

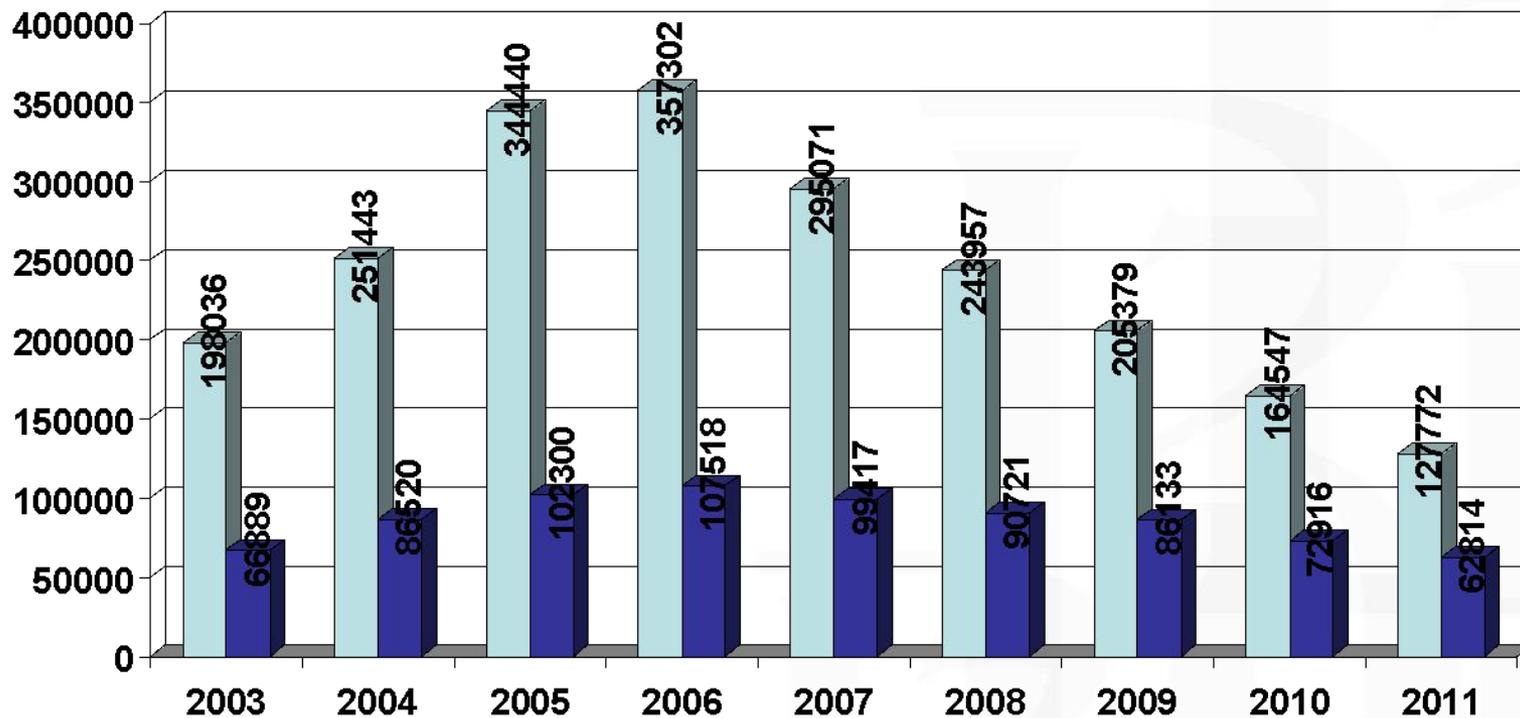


■ Всего зарегистрировано краж

■ Раскрыто краж



Статистика зарегистрированных хищений (грабёж) (МВД России) (число фактов)

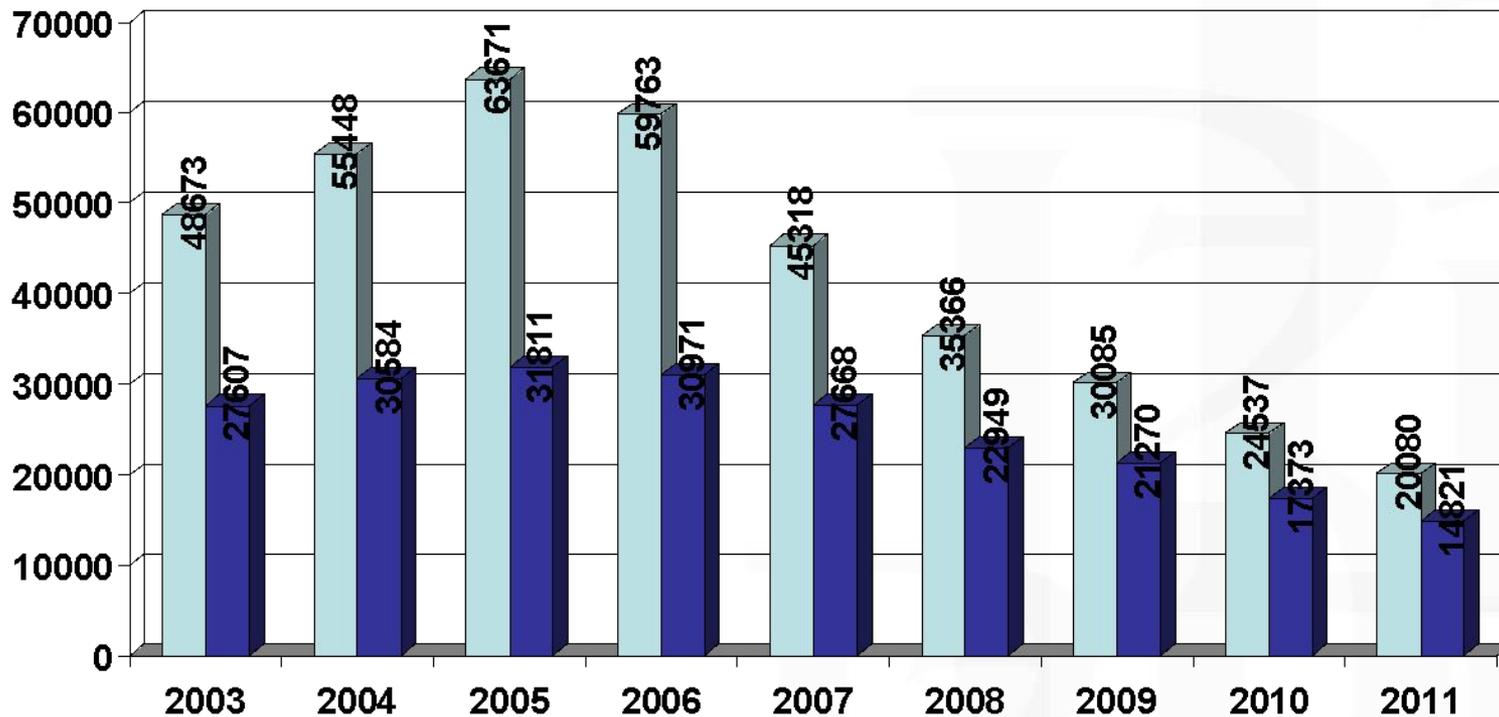


■ Всего зарегистрировано грабежей

■ Всего раскрыто грабежей



Статистика зарегистрированных хищений (разбой) (МВД России) (число фактов)

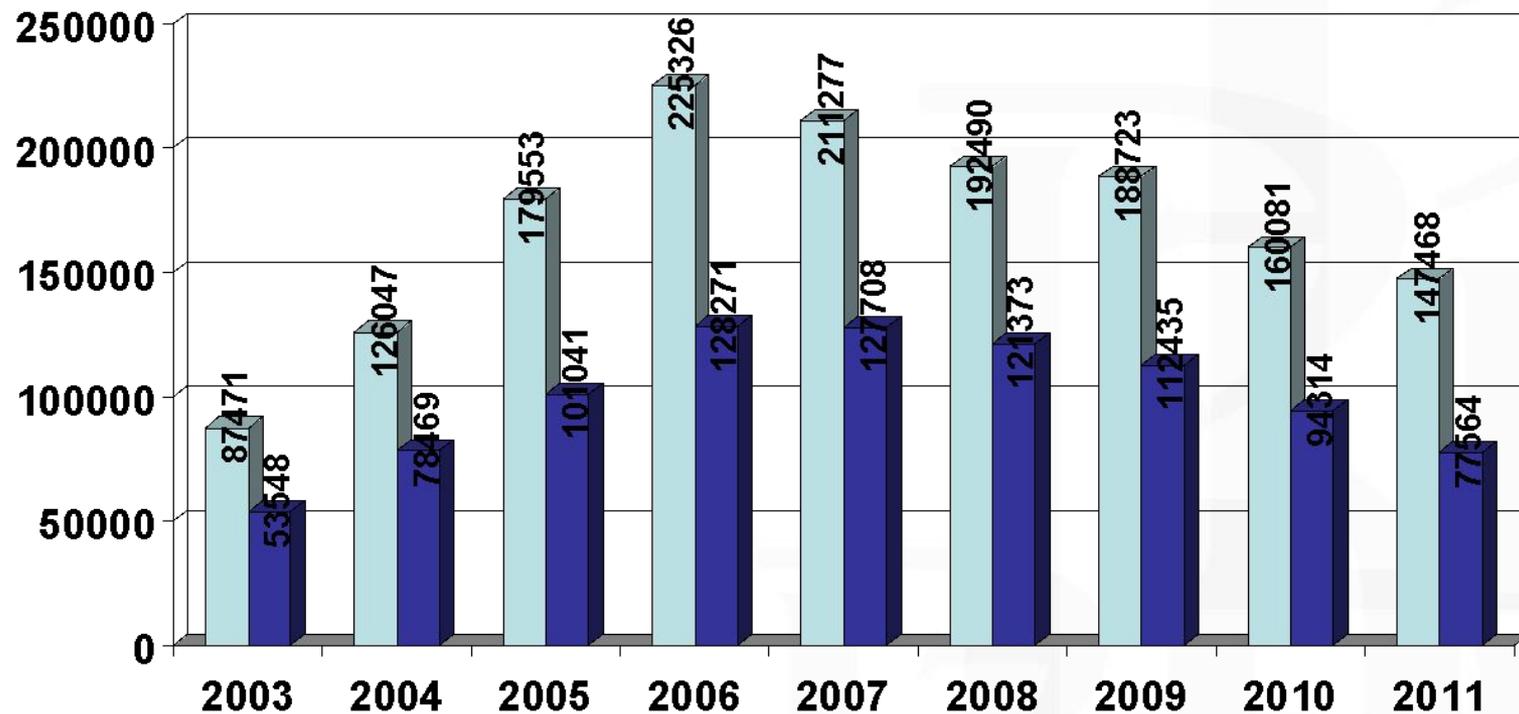


■ Всего зарегистрировано разбоев

■ Всего раскрыто разбоев



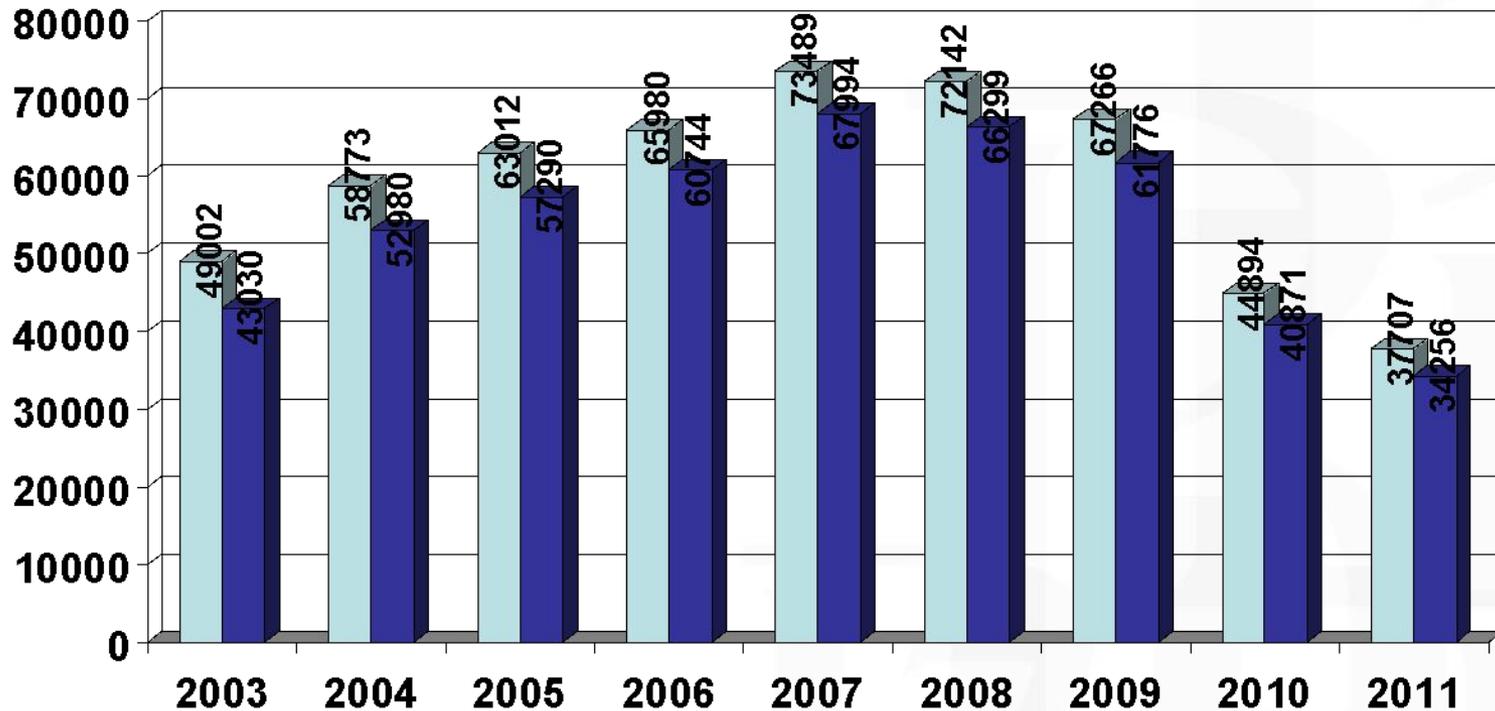
Статистика зарегистрированных хищений (мошенничество) (МВД России) (число фактов)



■ Всего зарегистрировано мошенничеств ■ Раскрыто мошенничеств



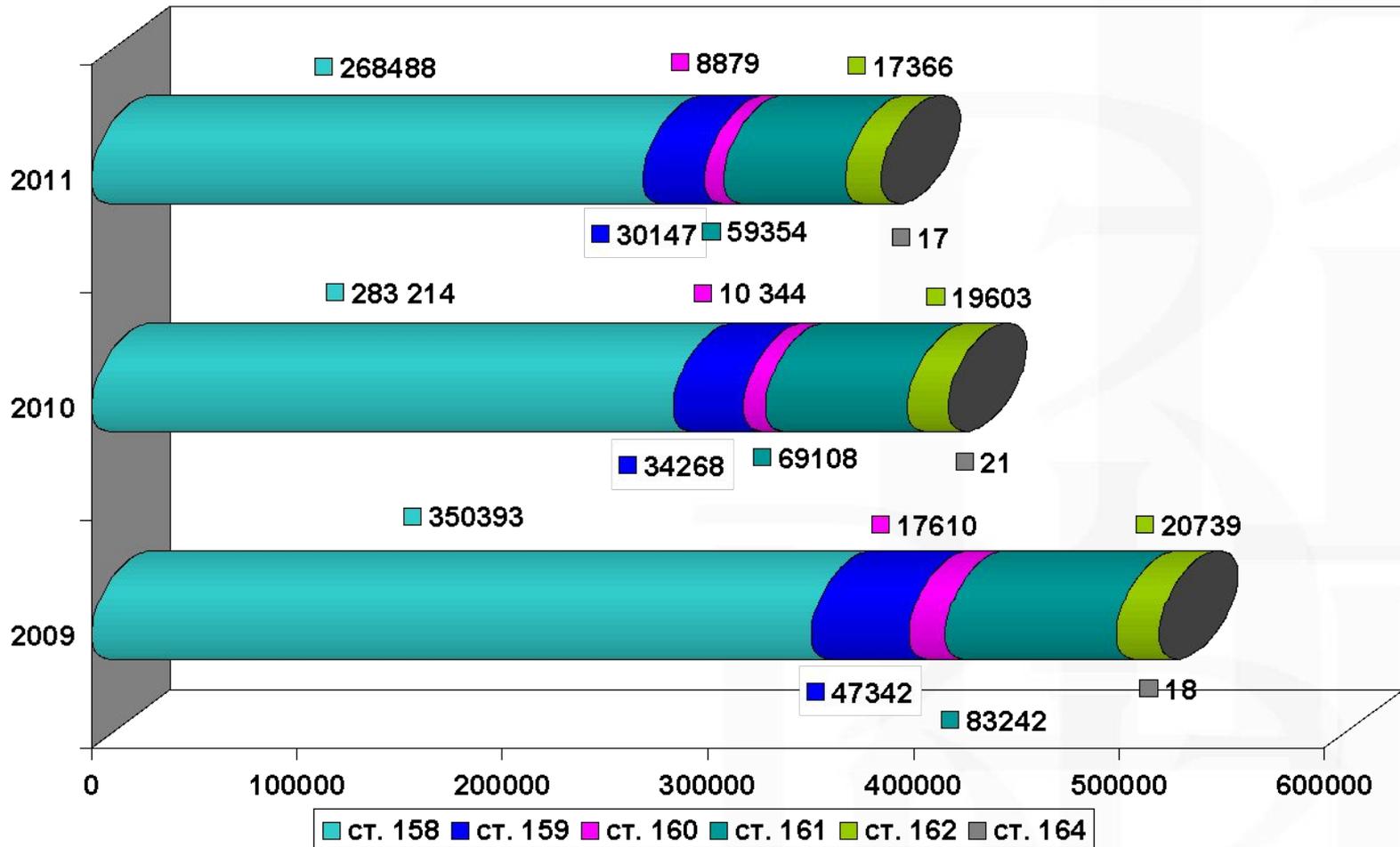
Статистика зарегистрированных хищений (присвоение, растрата) (МВД России) (число фактов)



■ Всего зарегистрировано присвоений, растрат
■ Раскрыто присвоений, растрат



Судебная статистика осуждений по ст. 158-162, 164 УК РФ (число осуждённых лиц)



2. Понятие хищения

«Под хищением в статьях настоящего Кодекса понимаются совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества» (примечание 1 к ст. 158 УК РФ).

Непосредственным объектом хищения являются отношения собственности.

Система хищений по действующему законодательству несколько сложна. По сути, ст. 158–162, 164 УК РФ являют собой один единый состав хищения, распадающийся на шесть форм и четыре–шесть видов хищения.

Формы хищения сосредоточены в ст. 158 (1), 159 (1), 160 (2), 161 (1) и 162 (1) УК РФ.

Виды – в ст. 158 (5), 159 (5), 160 (5), 161 (3), 162 (3), 164 (1 – шестой вид) УК РФ.

Предмет хищения

Согласно ст. 128 ГК РФ к имуществу (исходя из своеобразной конструкции гражданского закона, говорящем, строго говоря, а об объектах гражданских прав) относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права.

Общепризнанно считается, что такая трактовка имущества неприменима к уголовному праву: понятие имущества в уголовном праве более узко по сравнению с правом гражданским, и эта узость связана с наличием трёх конституирующих признаков имущества как предмета хищения, выработанных теорией уголовного права и воспринятых судебной практикой.

1. *Вещный признак имущества как предмета хищения.* Вещный признак предполагает, что имущество как предмет хищения имеет определённую физическую форму, его материальную субстанцию можно воспринять органами чувств в объективном мире.



- Предметом хищения не может быть *интеллектуальная собственность и вытекающие из неё права*. С другой стороны, предметом хищения могут быть вещи, в которых овеществлена интеллектуальная собственность (например, рукописи, кассеты, диски и т.п.). Тем не менее, чтобы квалифицироваться как хищение, такие предметы должны похищаться исключительно ради самих себя, а не ради того, что в них зафиксировано.
- Предметом хищения не может быть *информация*.
- Предметом хищения не могут быть *вода, газ, тепловая, электрическая и прочие виды энергии*, а также *услуги радио, телефонные услуги и интернет-услуги*, предоставляемые потребителям и подлежащие оплате.
- Предметом хищения не могут выступать так называемые *“легитимационные знаки”* – номерные жетоны гардеробов и камер хранения, иные знаки, удостоверяющие приём вещей на хранение, карточки банковского клиента и т.п., а также документы, предоставляющие право на получение чужого имущества, но при этом не являющиеся ценными бумагами (например, документы на доступ к банковскому сейфу, ломбардные квитанции).



- К предмету хищения могут относиться (после сделанных изъятий) вещи, причём как движимые, так и недвижимые
- Недвижимость *ipso iure*
- Недвижимость *ipso facto*
- Недвижимое имущество, превращаемое в движимое; перемещение в пространстве недвижимого имущества возможно без особых потерь потребительской стоимости и целевого назначения
- Также к предмету хищения относятся деньги в любой валюте, но при этом являющиеся наличными и подлинными
- Предметом хищения также могут выступать “суррогаты денег” – предъявительские документы, выполняющие роль денежного эквивалента при расчётах за определённые товары, работы или услуги: талоны на ГСМ, абонементные книжки, проездные билеты и талоны, жетоны для оплаты, знаки почтовой оплаты (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 декабря 1980 г. № 6 “О практике применения судами Российской Федерации законодательства при рассмотрении дел о хищениях на транспорте”; п. 8¹ постановления Пленума Верховного Суда СССР от 11 июля 1972 г. № 4 “О судебной практике по делам о хищениях государственного и общественного имущества”)



- Предметом хищения также могут выступать ценные бумаги
Документарные ценные бумаги на предъявителя: п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. № 51 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате»: «Не образует состава мошенничества тайное хищение ценных бумаг на предъявителя, то есть таких ценных бумаг, по которым удостоверенное ими право может осуществить любой их держатель (облигация, вексель, акция, банковская сберегательная книжка на предъявителя или иные документы, отнесенные законом к числу ценных бумаг). Содеянное в указанных случаях надлежит квалифицировать как кражу чужого имущества».

Именные и ордерные документарные ценные бумаги: сами по себе они ещё не представляют ценности, поскольку для получения по ним имущественной выгоды требуют произвести ещё какие-то значимые правовые действия. Поэтому преступные действия с ними в форме их похищения образуют приготовление к мошенничеству с возможностью квалификации последующих действий как мошенничества.



В отношении *бездокументарных ценных бумаг* (ст. 149 ГК РФ) обращение к лицу, которое официально совершает записи прав, следует рассматривать как покушение на мошенничество в форме приобретения права на чужое имущество путём обмана; совершение соответствующей записи образует оконченное преступление – мошенничество в форме приобретения права на чужое имущество путём обмана.

- Статья 170¹ УК РФ фактически также криминализирует представление подложного передаточного распоряжения или поручения о списании определенного количества ценных бумаг с лицевого счета или депозитного счета зарегистрированного лица и зачислении их на счет виновного или на счет соучастника преступления. Поэтому существует конкуренция между ст. 170¹ УК РФ и ч. 3 ст. 30, ст. 159 УК РФ.

«Представление ...в организацию, осуществляющую учет прав на ценные бумаги, документов, содержащих заведомо ложные данные, в целях внесения ...в реестр владельцев ценных бумаг или в систему депозитарного учета недостоверных сведений ...о зарегистрированных владельцах именных ценных бумаг, о количестве, номинальной стоимости и категории именных ценных бумаг, об обременении ценной бумаги или доли, о лице, осуществляющем управление ценной бумагой или долей, переходящих в порядке наследования, ...либо в иных целях, направленных на приобретение права на чужое имущество...» (ч. 1 ст. 170¹ УК РФ)



2. *Экономический признак имущества как предмета хищения.*

Данный признак предполагает, что предметом хищения может быть лишь то, что обладает объективной экономической стоимостью.

3. *Юридический признак имущества как предмета хищения.*

Данный признак предполагает, во-первых, что предмет хищения является не изъятым из свободного гражданского оборота и не ограниченно оборотоспособным (хотя по последнему пункту неясность существует) (ст. 129 ГК РФ), и, во-вторых, что предмет хищения является для виновного в правовом смысле чужим, т.е. находится на момент хищения в фактическом обладании другого лица и не принадлежит похитителю на праве собственности.

Фактическое обладание другого лица не требует обязательного правового титула на это имущество: поэтому можно украсть краденую вещь; тем менее необходим здесь титул права собственности на это имущество – имущество может находиться на титуле иного вещного права у другого лица.



Объективная сторона хищения, как указано в законе, заключается в противоправном безвозмездном изъятии и (или) обращении чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившем ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

- *Изъятие* следует понимать в узко физическом значении этого слова как извлечение (исключение, удаление, выведение) имущества из владения собственника или иного владельца.
- *Обращение* следует понимать не столько в физическом смысле этого слова, сколько в смысле фактическом: это перевод (попадание, переход) имущества в незаконное фактическое обладание другого лица, который может быть сопряжён с физическим перемещением вещи (если обращению предшествует изъятие), а может и не быть сопряжён (если обращение образует единственное действие в хищении).



Противоправность предполагает, что виновный не имеет действительного или предполагаемого права на похищаемое имущество. Добросовестное заблуждение в наличии такого права исключает ответственность за хищение (но может быть состав ст. 330 УК РФ).

Безвозмездность, по сути, является предпосылкой к последствию хищения (причинению ущерба) и по традиции понимается как отсутствие полной компенсации за похищенное имущество (даже частичной недостаточно). Наличие полной компенсации за похищенное имущество исключает признаки хищения, даже если получивший компенсацию человек не стал собственником переданной ему компенсации.

Частичная компенсация может лишь “смягчить” ответственность: как туманно говорится в судебной практике, “изъятие имущества путем замены его на менее ценное должно квалифицироваться как хищение в размере стоимости изъятого имущества” (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 11 июля 1972 г. № 4 “О судебной практике по делам о хищениях государственного и общественного имущества”).



Состав хищения *материальный*, и преступление предполагает причинение ущерба собственнику или иному владельцу имущества. Причинение ущерба собственнику или иному владельцу есть неотъемлемое следствие противоправного безвозмездного изъятия и (или) обращения. Иными словами, за хищением всегда следует ущерб собственнику или иному владельцу. С точки зрения гражданского права наиболее близко описывает понятие ущерба при хищении понятие реального ущерба (п. 2 ст. 15 ГК РФ); упущенная выгода в состав ущерба при уголовно наказуемом хищении не включается.

Состав преступления материальный и, как следствие, по общему правилу должен считаться оконченным с момента наступления последствий в виде (здесь) ущерба собственнику или иному владельцу. Ущерб наступает мгновенно, в один момент с изъятием и обращением. Иными словами, хищение должно было бы считаться оконченным в момент изъятия и (или) обращения, поскольку в этот момент наступает ущерб. *Это не так:* в зависимости от формы хищения момент окончания преступления отнесён на более поздний по сравнению с моментом причинения ущерба момент времени.



Субъективная сторона хищения характеризуется только прямым умыслом и, как сказано в законе, корыстной целью. Точнее говорить о корыстном мотиве, предполагающем желание виновного обогатиться самому или обогатить других лиц, в обогащении которых он заинтересован (родные, близкие, кредиторы виновного, его соучастники по совершению преступления и т.п.).

Желание обогатиться предполагает желание прирастить собственную имущественную массу или имущественную массу других лиц *навсегда*; иными словами, нет хищения в случаях так называемого *временного позаимствования*, когда имущество изымается на время с последующим возвратом.

Изъятие и обращение также предполагают, что изымаемое имущество изымается для кого-то, для чье-либо использования – об этом свидетельствует оговорка, что хищение происходит в пользу виновного или других лиц.

При этом другие лица должны находиться в таком отношении к виновному, чтобы он был заинтересован в их обогащении. Отсутствие этой цели исключает хищение: похищение имущества единственно с целью его уничтожения (повреждения) не может рассматриваться как хищение, поскольку не приносит никакой прямой пользы виновному или другим лицам.



3. Формы хищения

Формы хищения представляют собой разновидности хищения, отличающиеся друг от друга по способу совершения преступления, т.е. по способу завладения чужим имуществом.

- Кража (ст. 158 УК РФ)
- Грабеж (ст. 161 УК РФ)
- Разбой (ст. 162 УК РФ)
- Мошенничество (ст. 159 УК РФ)
- Присвоение (ст. 160 УК РФ)
- Растрата (ст. 160 УК РФ)

4. Кража (ст. 158 УК РФ)

«Кража, то есть тайное хищение чужого имущества» (ст. 158 УК РФ)

Фактическая тайность похищения означает, что при процессе хищения никто не присутствует – есть только виновный (который действует один) и похищаемое им чужое имущество.

Юридическая тайность похищения означает, что при процессе хищения присутствует кто-либо (т.е. нет фактической тайности), однако закон приравнивает совершаемые действия по каким-либо причинам к тайному хищению (к краже).

1. Присутствуют собственник, иной владелец имущества либо посторонние лица, однако хищение происходит незаметно от них (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое»). Незаметность хищения оценивается по субъективному критерию: незаметным будет считаться такое хищение, которое по мнению виновного является незаметным.

2. Присутствуют собственник, иной владелец имущества либо посторонние лица, однако они не обнаруживают своего присутствия (тайно присутствуют).
3. Присутствуют собственник, иной владелец имущества либо посторонние лица, однако они не могут воспринимать происходящее в силу нахождения в состоянии сна, алкогольного опьянения, психического расстройства, малолетства и т.п. (т.е. не могут правильно воспринять действия виновного).
4. Присутствуют собственник, иной владелец имущества либо посторонние лица, они могут воспринимать происходящее, но, воспринимая происходящее, они не осознают преступного характера действий лица (полагают, что он вправе забрать имущество, поскольку оно ему принадлежит и т.п.) (п. 4 постановления Пленума).
5. Присутствуют посторонние лица, они правильно воспринимают происходящее, однако виновный в силу каких-то причин (они являются его родственниками, соучастниками, близкими лицами) рассчитывает, что он не встретит противодействия в краже со стороны этих лиц (п. 4 постановления Пленума).



5. Грабёж (ст. 161 УК РФ)

«Грабёж, то есть открытое хищение чужого имущества» (ч. 1 ст. 161 УК РФ).

«Открытым хищением чужого имущества, предусмотренным статьей 161 УК РФ (грабеж), является такое хищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда лицо, совершающее это преступление, сознает, что присутствующие при этом лица понимают противоправный характер его действий независимо от того, принимали ли они меры к пресечению этих действий или нет» (п. 3 постановления Пленума).

1. Присутствуют собственник, иной владелец имущества либо посторонние лица и хищение происходит открыто для них, т.е. они осознают преступный характер действий лица.

Открытость хищения оценивается по субъективному критерию: открытым будет считаться такое хищение, которое по мнению виновного является очевидно противоправным в глазах окружающих лиц.

2. Присутствуют посторонние лица, они правильно воспринимают происходящее, виновный в силу каких-то причин (они являются его родственниками, соучастниками, близкими лицами) рассчитывает, что он не встретит противодействия в краже со стороны этих лиц, однако противодействие появляется – содеянное становится грабежом

Разновидностью грабежа является *насильственный грабёж*, предусмотренный п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ: грабёж с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Во-первых, здесь возможно как физическое, так и психическое насилие (реальная и наличная угроза применения насилия).

Во-вторых, объектом применения насилия (угрозы) могут выступать собственник, иной владелец имущества, их близкие (воздействуя на которых, виновный пытается воздействовать на собственника или владельца), а также лица, которые препятствуют либо, по мнению виновного, могут воспрепятствовать хищению.



В-третьих, насилие (угроза) по своему характеру должно быть не опасным для жизни или здоровья, т.е. не создавать реальной угрозы причинения вреда здоровью (даже лёгкого); иначе – разбой. Это могут быть побои, физическая боль и т.п.

В-четвёртых, применяемое насилие (угроза) должно быть средством завладения или удержания чужого имущества сразу же после его завладения; если уже после тайного хищения виновный применяет насилие (угроза) с целью избежать задержания, то это не образует грабежа, а остаётся кражей (плюс совокупность со ст. 116 УК РФ может быть) (п. 3 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 5 сентября 1986 г. № 11 “О судебной практике по делам о преступлениях против личной собственности”).



6. Разбой (ст. 162 УК РФ)

«Разбой, то есть нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия» (ст. 162 УК РФ).

Нападение представляет собой открытые либо скрытые (удар в спину, из засады) активные действия, направленные на достижение преступного результата путем применения насилия над потерпевшим (собственником, иным владельцем имущества, третьим лицом, которое может воспрепятствовать хищению) либо создания реальной угрозы его немедленного применения.

Чтобы признаваться разбоем, нападение должно быть соединено с *насилием, опасным для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия* (п. 21 постановления Пленума).

Во-первых, здесь возможно как физическое, так и психическое насилие (реальная и наличная угроза применения насилия). Что касается угрозы применения насилия, то в случае, когда она являлась неопределённой (т.е. неясно, угрожает ли виновный насилием, опасным для жизни или здоровья, или неопасным), для отграничения насильственного грабежа от разбоя следует исходить из *субъективного восприятия потерпевшим такой угрозы* – если расценивал угрозу как реально опасную для жизни или здоровья, то независимо от намерений виновного образует разбой (п. 21 постановления Пленума).

Во-вторых, объектом применения насилия (угрозы) могут выступать собственник, иной владелец имущества, а также лица, которые препятствуют либо, по мнению виновного, могут воспрепятствовать хищению; объектом применения насилия (угрозы) также могут быть родственники или близкие собственника, владельца имущества, если через воздействие на них виновный пытается оказать воздействие на такого собственника (владельца).



В-третьих, насилие по своему характеру должно быть опасным для жизни или здоровья (п. 21 постановления Пленума).

В-четвёртых, применяемое насилие должно быть средством завладения или удержания чужого имущества; если после тайного или открытого ненасильственного хищения виновный применяет насилие с целью избежать задержания, то это не образует разбоя (может быть совокупность с другими статьями из гл. 16 УК РФ).



7. Частные вопросы квалификации кражи, грабежа и разбоя

1. *Динамика преступных действий*: при видоизменении формы хищения в сторону *отягчения* способа завладения чужим имуществом содеянное квалифицируется по самой тяжелой из форм (п. 5 постановления Пленума).

Напротив, при видоизменении формы хищения в сторону *смягчения* способа завладения чужим имуществом содеянное квалифицируется по самой тяжелой форме.

2. Момент окончания преступления.

При краже и грабеже (п. 6 постановления Пленума) хищение окончено не в момент изъятия имущества, а в момент, когда у виновного появляется реальная возможность им пользоваться и распоряжаться по своему усмотрению. Возможность распоряжаться не следует путать с реальным достижением целей виновного; он может своих целей и не достичь, но у него должна быть реальная возможность совершить действия по распоряжению имуществом.

- Эта позиция была сформулирована в начале 1970-х гг. и была отражена в п. 10 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 11 июля 1972 г. № 4 “О судебной практике по делам о хищениях государственного и общественного имущества”.
- *Изъятие*: продукты и напитки – их похищение и потребление на месте совершения преступления либо наличие такого намерения, тогда окончено преступление; если же ещё не вышел с магазина, предприятия и т.п. – покушение на преступление.

Разбой окончен с момента нападения независимо от последующего изъятия имущества (п. 6 постановления Пленума).



8. Мошенничество (ст. 159 УК РФ)

«Мошенничество, то есть хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием» (ст. 159 УК РФ).

- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. № 51 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате».
- Понятие *«право на имущество»* объемлет всякое право на имущество в смысле вещи, включая как вещные, так и обязательственные права (например, права требования по договорам банковского вклада и счета, права арендатора, права из ценных бумаг и т.п.).
- Способ совершения преступления здесь и в хищении, и в квази-хищении двойственный – *обман* (п. 2 постановления Пленума) или *злоупотребление доверием* (п. 3 постановления Пленума).

Обман по традиции делится на две разновидности: активный и пассивный.

Активный обман заключается в преднамеренном введении в заблуждение собственника или иного владельца имущества посредством сообщения ложных сведений, представления подложных документов, искажения электронной информации об имуществе и правах на чужое имущество и т.п.

Пассивный обман представляет собой преднамеренное умолчание о юридически значимых обстоятельствах, сообщить которые виновные был обязан.

Обман при мошенничестве играет важную функцию: он создаёт у собственника или иного владельца имущества иллюзию законности перехода имущества. Иными словами, обман касается правового статуса имущества как должного перейти к мошеннику, и следствием обмана является то, что потерпевший сам передаёт имущество виновному.

Типы обмана:

- 1) обман в отношении личности;
- 2) обман в отношении предметов;
- 3) обман по поводу различных действий и событий;
- 4) обман в намерениях.



Злоупотребление доверием очень близко к обману, однако связано больше с наличием особых доверительных отношений между потерпевшим и виновным. Злоупотребление доверием заключается в получении имущества или права на имущество с преднамеренным желанием виновного, находящегося в особых доверительных отношениях с потерпевшим, удержать в будущем это имущество (право на имущество) и распорядиться им по своему усмотрению.

Злоупотребление доверием играет функцию создания у собственника или иного владельца имущества *иллюзии* того, что он действует в собственных интересах, передавая виновному права владения, пользования и распоряжения имуществом. На самом же деле потерпевший действует в ущерб себе, поскольку виновный не намеревается возвратить похищенное.

Преступление признаётся *оконченным*, когда произошёл переход имущества (права на имущество) и у виновного появилась реальная возможность пользоваться и распоряжаться имуществом (правом на имущество) по своему усмотрению (п. 4, 10 постановления Пленума).



Как отличить уголовно наказуемое деяние при невозврате полученного (в кредит, в аренду и т.п.) от гражданско-правового спора? По *направленности умысла* виновного: чтобы образовать мошенничество, содеянное должно совершаться с умыслом похитить имущество, не вернуть его, возникшим до момента передачи имущества.

«Получение имущества под условием выполнения какого-либо обязательства может быть квалифицировано как мошенничество лишь в том случае, когда виновный еще в момент завладения этим имуществом имел цель его присвоения и не намеревался выполнять принятое обязательство» (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 5 сентября 1986 г. № 11 “О судебной практике по делам о преступлениях против личной собственности”).

«В случаях, когда лицо получает чужое имущество или приобретает право на него, не намереваясь при этом исполнять обязательства, связанные с условиями передачи ему указанного имущества или права, в результате чего потерпевшему причиняется материальный ущерб, содеянное следует квалифицировать как мошенничество, если умысел, направленный на хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество, возник у лица до получения чужого имущества или права на него» (п. 5 постановления Пленума).



Частное правило квалификации мошенничества связано с динамикой умысла

«В случаях, когда обман используется лицом для облегчения доступа к чужому имуществу, в ходе изъятия которого его действия обнаруживаются собственником или иным владельцем этого имущества либо другими лицами, однако лицо, сознавая это, продолжает совершать незаконное изъятие имущества или его удержание против воли владельца имущества, содеянное следует квалифицировать как грабеж (например, когда лицо просит у владельца мобильный телефон для временного использования, а затем скрывается с похищенным телефоном)» (п. 17 постановления Пленума).



9. Присвоение, растрата (ст. 160 УК РФ)

«Присвоение или растрата, то есть хищение чужого имущества, вверенного виновному» (ст. 160 УК РФ).

- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. № 51 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате».
- Под *присвоением* принято понимать обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц. При этом присвоенное имущество не потребляется и не расходуется, т.е. не уменьшается (поскольку это становится растратой); оно просто используется виновным без законных на то оснований (п. 19 постановления Пленума).
- Под *растратой* принято понимать потребление, расход, отчуждение чужого имущества с извлечением виновным пользы для себя или для третьих лиц. Здесь присвоенное имущество уменьшается в своей наличной массе (п. 19 постановления Пленума).

Отличительным признаком присвоения и растраты является отсутствие изъятия имущества: оно уже *юридически вверено виновному*, т.е. находится у него на некоем законном основании, акт передачи как-то юридически оформлен. Нахождение имущества на законном основании предполагает, что виновному в силу должностных обязанностей, договорных отношений или специального поручения переданы определённые правомочия по распоряжению, управлению, хранению или доставке имущества (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 11 июля 1972 г. № 4 “О судебной практике по делам о хищениях государственного и общественного имущества”).

«Противоправное безвозмездное обращение имущества, вверенного лицу, в свою пользу или пользу других лиц, причинившее ущерб собственнику или иному законному владельцу этого имущества, должно квалифицироваться судами как присвоение или растрата, при условии, что похищенное имущество находилось в правомерном владении либо ведении этого лица, которое в силу должностного или иного служебного положения, договора либо специального поручения осуществляло полномочия по распоряжению, управлению, доставке, пользованию или хранению в отношении чужого имущества» (п. 18 постановления Пленума).





10. Виды хищения

Виды хищения представляют собой разновидности хищения, отличающиеся друг от друга по размеру (стоимости) похищенного имущества.

Хищение в особо крупном размере (158–4–б, 159–4, 160–4, 161–3–б, 162–4–б)		Хищение предметов, имеющих особую ценность (164)
Хищение в крупном размере (158–3–в, 159–3, 160–3)	Хищение в крупном размере (161–2–д, 162–3)	
Хищение с причинением значительного ущерба гражданину (158–2–в), (159–2), (160–2)		
Простое хищение	Простое хищение	
Мелкое хищение (ст. 7.27 КоАП РФ)		

1. Квалификация хищения как совершённого с причинением значительного ущерба гражданину, в крупном и особо крупном размере может иметь место только при *одном и том же способе хищения*. То есть разница в способах хищения образует совокупность соответствующих преступлений, даже несмотря на то, что сумма похищенного составляет значительный ущерб, крупный или особо крупный размер.
2. Если все хищения совершены одним и тем же способом (т.е. в одной и той же форме), то в случае, если совокупная стоимость похищенного во всех эпизодах составляет значительный ущерб, крупный или особо крупный размер, следует проводить различие между *совокупностью хищений* без признаков з/у, крупного и особо крупного размера и единым *продолжаемым преступлением*, квалифицируемым по признакам з/у, крупного и особо крупного размера.

Согласно п. 25 постановления Пленума о краже единое продолжаемое преступление характеризуется в таком случае, во-первых, единым умыслом на хищение именно с причинением з/у, в крупном или особо крупном размере (это непереносимое требование) и, во-вторых и как правило, единым фактическим способом совершения преступления в рамках одного и того же юридического способа (т.е. формы) хищения. Соответственно, если хищения различаются по месту, времени, источникам и способу их совершения, то продолжаемого преступления нет, а есть совокупность тождественных преступлений.





11. Квалифицирующие признаки хищения

1. Групповое хищение (п. "а" ч. 2 и п. "а" ч. 4 ст. 158, ч. 2, 4 ст. 159, ч. 2, 4 ст. 160, п. "а" ч. 2 и п. "а" ч. 3 ст. 161, ч. 2 и п. "а" ч. 4 ст. 162, п. "а" ч. 2 ст. 164 УК РФ).

(а) трактовка технического распределения ролей при хищении достаточно широкая. Пункт 10 постановления Пленума о краже: «...уголовная ответственность за кражу, грабеж или разбой, совершенные группой лиц по предварительному сговору, наступает и в тех случаях, когда согласно предварительной договоренности между соучастниками непосредственное изъятие имущества осуществляет один из них. Если другие участники в соответствии с распределением ролей совершили согласованные действия, направленные на оказание непосредственного содействия исполнителю в совершении преступления (например, лицо не проникало в жилище, но участвовало во взломе дверей, запоров, решеток, по заранее состоявшейся договоренности вывозило похищенное, подстраховывало других соучастников от возможного обнаружения совершаемого преступления), содеянное ими является соисполнительством и в силу части второй статьи 34 УК РФ не требует дополнительной квалификации по статье 33

- (б) Следующее правило в оценке соучастия в хищении связано с приобретением заведомо краденого (см. п. 2 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 31 июля 1962 г. № 11 “О судебной практике по делам о заранее не обещанном укрывательстве преступлений, приобретении и сбыте заведомо похищенного имущества”; п. 13 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 11 июля 1972 г. № 4 “О судебной практике по делам о хищениях государственного и общественного имущества”).
- (в) Соучастие в ст. 159, 160 УК РФ: «При рассмотрении дел об указанных преступлениях, совершенных двумя и более лицами, суду надлежит выяснить, какие конкретно действия, непосредственно направленные на исполнение объективной стороны этих преступлений, выполнял каждый из соучастников. Кроме того, суду надлежит исследовать в судебном заседании и указать в приговоре доказательства, подтверждающие вину каждого из исполнителей и иных соучастников (организаторов, пособников, подстрекателей)» (п. 21 постановления Пленума о мошенничестве).



2. Хищение с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище (примечание к ст. 139, примечание 3 к ст. 158, п. “б” ч. 2 и п. «а» ч. 3 ст. 158, п. “в” ч. 2 ст. 161, ч. 3 ст. 162 УК РФ).

Что касается термина проникновение, то его трактовка исчерпывающим образом даётся в п. 18–20 постановления Пленума о краже. При этом умысел на хищение должен возникнуть до проникновения; а виновный не должен иметь свободного доступа к помещению или жилищу либо появиться там с согласия потерпевшей стороны.

«Как видно из материалов дела, Кудрявцев проживал в доме Афанасьевой, где к нему относились, как к члену семьи, и он имел свободный доступ во все комнаты, знал, где хранится ключ от дома. 7 апреля 1993 г. он зашел в дом, открыв дверь имевшимся у него ключом, и похитил различные вещи. При таких обстоятельствах следует признать, что в его действиях отсутствовал квалифицирующий признак – совершение кражи с проникновением в жилище» (Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 20 марта 1995 г. по делу Кудрявцева)



Спорный момент в судебной практике связан с появлением в жилище путем обмана потерпевшего с умыслом на совершение там преступления:

- 1) *«Как видно из материалов дела, Скорлупин договорился с Бобровской по телефону о встрече с ней в ее квартире. Потерпевшая открыла осужденному дверь и сама впустила его в квартиру, где последний и совершил нападение и убийство. Эти обстоятельства установил и суд в приговоре, придя к выводу о том, что разбой совершен с незаконным проникновением в жилище потерпевшей.
...Обстоятельства содеянного Скорлупиным свидетельствуют о том, что он незаконно в квартиру потерпевшей не проникал. При таких данных указанный квалифицирующий признак подлежит исключению из приговора» (Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 26 июля 2006 г. по делу Скорлупина).*
- 2) *«Осужденный Савин в надзорной жалобе просил об изменении судебных решений, исключении из приговора за недоказанностью квалифицирующих признаков разбоя “в целях завладения имуществом в крупном размере”, “с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего” и “с незаконным проникновением в жилище”. Президиум Верховного Суда РФ 21 февраля 2007 г. удовлетворил надзорную жалобу осужденного Савина частично по следующим основаниям. Фактические обстоятельства дела свидетельствовали о том, что Савин проник в жилище потерпевшего под видом покупателя квартиры, т.е. незаконно, обманным путем. Поэтому оснований для исключения из судебных решений квалифицирующего признака разбоя «с незаконным проникновением в жилище» не имеется» (Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 21 февраля 2007 г. по делу Савина).*



3. Кража из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем (п. “г” ч. 2 ст. 158 УК РФ).

Данный квалифицирующий признак обязательно предполагает, что одежда, сумка или другая ручная кладь находятся непосредственно при потерпевшем: одежда надета либо потерпевший несёт её в руке; сумка, ручная кладь тоже непосредственно несутся потерпевшим либо держатся им.

4. Кража из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода (п. «б» ч. 3 ст. 158 УК РФ).

5. Мошенничество, присвоение или растрата, совершённые лицом с использованием своего служебного положения (ч. 3 ст. 159, ч. 3 ст. 160 УК РФ). Пункт 24 постановления Пленума о мошенничестве.

6. Разбой с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (ч. 2 ст. 162 УК РФ). Характеристика квалифицирующего признака исчерпывающим образом даётся в п. 23 постановления Пленума о краже.

7. Разбой с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего (п. “в” ч. 4 ст. 162 УК РФ). Характеристика квалифицирующего признака исчерпывающим образом даётся в п. 21–22 постановления Пленума о краже.

