



ПРИСВОЕНИЕ ЧУЖОГО ИМУЩЕСТВА (комментарий к статье 191 УК Республики Молдова)

А. ЗОСИМ,
доктор права, конференциар университетар;
К. МИРОН-ПОПА,
магистр права

Прежде чем перейти к комментарию обозначенной выше статьи напомним читателю содержание ст. 191 УК РМ:

(1) Присвоение чужого имущества, то есть хищение имущества другого лица, вверенного в управление виновному, наказывается штрафом в размере до 500 условных единиц или лишением свободы на срок до 3 лет с лишением или без лишения в обоих случаях права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет.

(2) Присвоение чужого имущества, совершенное:

[Пкт. а) исключен Законом № 277-ХП от 18.12.2008 г., в силу с 24.05.2009 г.]

b) двумя или более лицами;

c) с причинением ущерба в значительных размерах;

d) с использованием служебного положения,

наказывается штрафом в размере от 500 до 1000 условных единиц или лишением свободы на срок от 2 до 6 лет с лишением в обоих случаях права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 5 лет.

(3) Действия, предусмотренные частями (1) или (2), совершенные организованной преступной группой или преступной организацией, наказываются лишением свободы на срок от 4 до 8 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от 2 до 5 лет.

(4) Действия, предусмотренные частями (1), (2) или (3), совершенные в крупных размерах, наказываются лишением свободы на срок от 7 до 12 лет.

(5) Действия, предусмотренные частями (1), (2) или (3), совершенные в особо крупных размерах, наказываются лишением свободы на срок от 8 до 15 лет.

1. *Объект и предмет* преступления, предусмотренного ст. 191 УК РМ, соответствуют объекту и предмету кражи.

2. При присвоении чужого имущества данное имущество вверено виновному или оно находится в его ведении. Используя это обстоятельство, преступник обращает имущество в свою пользу или передает его с корыстной целью третьим лицам. По этому признаку данная форма

хищения отличаются от кражи, грабежа и хищений, совершаемых путем мошенничества, при которых виновный или вообще не имеет никакого отношения к чужому имуществу, или ему поручено охранять это имущество или наблюдать за его использованием без каких-либо полномочий по распоряжению имуществом. Отметим, что уголовная ответственность по данной статье возникает с 16-летнего возраста.

3. *Присвоение представляет собой удержание чужого имущества с целью обращения его в свою пользу лицом, которому это имущество было вверено.* При присвоении имущество находится в правомерном владении виновного, т.е. лицо в силу должностных обязанностей, договорных отношений или специального поручения собственника осуществляет в отношении этого имущества правомочия по распоряжению, управлению, доставке или хранению (кладовщик, экспедитор, агент по снабжению, продавец, кассир и другие лица). „Имущество может быть вверено в силу ответственной должности виновного, договорных отношений или специального поручения собственником. Вверить имущество в силу договорных отношений могут любые субъекты гражданского права, как физические, так и юридические лица» (П. 17 Постановления Пленума ВСП от 28.06.2004 г., № 23 о судебной практике по уголовным делам о хищении имущества // Бюллетень ВСП РМ 8/26, 2004 г.).

4. Чаще всего имущество передается в подотчет для использования его в определенных целях должностным лицам или лицам, управляющими коммерческими, общественными и иными негосударственными органи-



зациями. Отметим, что в отношении этих лиц уголовная ответственность возникает по п. d) ч. (2) ст. 191 УК РМ. Однако субъектом присвоения могут быть и другие лица, которым имущество передано по договору или специальному поручению на временное ответственное хранение, для перевозки, переработки, во временное пользование и т.п. В последнем случае следственные органы и суд должны особенно тщательно разобраться в правовом положении виновного по отношению к похищенному имуществу. Пленум ВСП указал в своём постановлении, что „субъектом преступления, состоящего в присвоении чужого имущества, должен быть управляющий. В соответствии ст. 191 УК понятие «управлять» используется в значении: 1) быть вправе давать распоряжения относительно приема, хранения или выдачи имущества; 2) входить в прямой и материальный контакт с имуществом другого лица благодаря своим полномочиям управляющего, связанным с приемом, хранением и выдачей имущества» (П. 17 Постановления Пленума ВСП от 28.06.2004 г., № 23 - О судебной практике по уголовным делам о хищении имущества // Бюллетень ВСП РМ 8/26, 2004 г.).

5. К субъектам преступления, предусмотренного ст. 191 УК РМ, наряду с должностными лицами и лицами, управляющими коммерческими, общественными и иными негосударственными организациями, должны быть отнесены экспедиторы,

шоферы-экспедиторы, заведующие токами, складами и другие работники, совершившие хищение вверенного им имущества, в отношении которого они осуществляли правомочия по распоряжению, управлению, доставке или хранению. ..Хищения имущества, совершенные водителями, трактористами, извозчиками и другими лицами, которым это имущество было вверено по разовому документу (накладная, обменный талон и др.), под отчет для перевозки с поля к месту хранения непосредственно в хозяйство и за его пределами, следует квалифицировать как хищения, совершенные способом хищения и присвоения имущества, вверенного виновному» (П. 17 Постановления Пленума ВСП от 28.06.2004 г., № 23 - О судебной практике по уголовным делам о хищении имущества // Бюллетень ВСП РМ 8/26, 2004 г.).

Хищение имущества, совершенное лицами, не обладающими указанными выше правомочиями, но имеющими доступ к данному имуществу в связи с выполняемой работой, надлежит квалифицировать как кражу по ст. 186 УК. „Однако если хищение было совершено лицами, которым имущество не вверялось, но они имели доступ к похищенному в связи с выполняемой работой (комбайнеры, грузчики, сторожа, скотники и др.), их действия следует квалифицировать как хищение путем кражи» (П. 17 Постановления Пленума ВСП от 28.06.2004 г., № 23 - О судебной практике по уголовным делам о хищении

имущества // Бюллетень ВСП РМ 8/26, 2004 г.,

При всем разнообразии форм передачи имущества отдельным лицам это имущество считается вверенным тогда, когда подобная передача документально оформлена и лицо, обладающее определенными правомочиями в отношении имущества, приняло его по количеству и весу.

6. Удержание, имеющее место при присвоении, заключается, во-первых, в невозвращении чужого имущества собственнику в установленный им срок или непредъявлении этого имущества в момент проверки, ревизии и т.п., во-вторых, в установлении виновным над этим имуществом своего неправомерного владения с целью использовать его как свое собственное, без возмещения собственнику стоимости удержанного имущества.

Наличие второго признака обязательно для состава хищения в форме присвоения ибо сам по себе факт непредъявления лицом в определенный срок имущества, переданного ему во владение (недостача), может быть результатом самых различных причин (утрата этого имущества, порча, уничтожение, похищение другими лицами и т.п.).

7. Как хищение могут рассматриваться только такие случаи, когда установлено, что недостача явилась следствием обращения виновным чужого имущества в свою пользу.

8. Не следует смешивать хищение в форме присвоения со случаями самовольного так называемого „временного позаим-



ствования» чужого имущества лицом, во владении которого оно находилось. „Не являются составом хищения незаконные действия, направленные не на присвоение имущества, а на временное пользование» (П. 2 Постановления Пленума ВСП от 28.06.2004 г., №23- о судебной практике по уголовным делам о хищении имущества // Бюллетень ВСП РМ 8/26, 2004 г.). Если всеми материалами дела установлено, что лицо незаконно использовало чужое имущество лишь временно, имея намерение возвратить это имущество или возместить его стоимость, то состава хищения не будет, а действия виновного могут быть квалифицированы: в отношении должностных - лиц по ст. 327. в отношении лиц, управляющих коммерческими, общественными и иными негосударственными организациями - по ст. 335 УК, а частных - по ст. 352 УК РМ, при наличии, конечно, всех признаков составов этих преступлений. О наличии умысла на хищение в этих случаях могут свидетельствовать такие, например, обстоятельства, как количество недостающих ценностей, образ жизни виновного, отсутствие или наличие попыток скрыть недостачу и т.п. Вряд ли можно говорить о хищении, например, если виновным взята из вверенных ему средств сумма, не превышающая его месячного заработка, причем лицо не пытается отрицать этого факта, настаивая на временном характере изъятия средств. Напротив, значитель-

ный или крупный размер изъятых средств при отсутствии у лица реальных возможностей их возвратить, попытка представить подложные документы наряду с другими обстоятельствами может свидетельствовать о намерении виновного похитить чужое имущество.

9. Иногда присвоение реализуется в форме растраты вверенного имущества, т.е. путём потребления имущества, например, продуктов питания, использования денежных средств на приобретение товаров или на повседневные нужды, продажи вверенного имущества, например, автомашины.

10. Присвоение и хищение путем злоупотребления служебным положением - это наиболее замаскированные формы хищения чужого имущества. Обычно виновные (чаще всего должностные лица и лица, управляющие коммерческими, общественными и иными негосударственными организациями) тщательно маскируют свою преступную деятельность, используя при этом свое служебное положение, подлоги документов и т.п., придавая тем самым своим действиям внешне законный характер.

11. Так как случаи злоупотребление служебным положением предусмотрены в качестве самостоятельных преступлений (ст.ст. 327 и 335 УК), очень важно установить соотношение между этим составом преступления и составом хищения.

Злоупотребление должност-

ного лица или лица, управляющего коммерческими, общественными и иными негосударственными организациями, служебным положением, заключающееся в незаконном безвозмездном обращении с корыстной целью имущества в свою собственность или собственность других лиц, должно рассматриваться как хищение и квалифицироваться по п. д) ч. (2) ст. 191 УК.

От состава этого преступления нужно отличать такое злоупотребление служебным положением, которое хотя и было совершено по корыстным мотивам и причинило материальный ущерб собственнику, однако не связано с безвозмездным обращением чужого имущества в свою собственность или собственность других лиц (например, сокрытие путем запутывания учета недостачи, образовавшейся в результате халатности; временное пользование имуществом без намерения обратить его в личную собственность или в собственность других лиц).

12. Хищения, совершаемые путем присвоения и злоупотребления служебным положением, нередко сопряжены с фактами подлогов и злоупотреблений служебным положением, совершенными до или после хищения в целях его подготовки или сокрытия. О квалификации содеянного в подобных случаях см. комментарий к ст.ст. 186, 327, 332 и 335 УК.

13. Очень часто расхитители, пользуясь отсутствием должного контроля и плохой постановкой учета материальных ценно-

стей, изымают в целях обращения в свою пользу имущество, накопленное за счет различного рода „экономии» и иных преступных махинаций, например, за счет устаревших или несовершенных норм расходования сырья на производство определенной продукции, нарушения технологии производства, накопления неоприходованных излишков, завышения норм естественной убыли или норм порчи продуктов, незаконных списаний «брака», уценок и т.п. Действия работников магазинов и других торговых предприятий или предприятий общественного питания, реализующих по предварительному стовору с работниками промышленных предприятий, оптовых торговых баз и складов похищенную неуцененную продукцию либо излишки продукции, созданные в результате ухудшения качества этой продукции в процессе ее изготовления и фальсификации, с целью присвоения чужого имущества, должны квалифицироваться по соответствующим статьям гл. 6 УК РМ, а при наличии обмана покупателей и по ст. 255 УК РМ.

14. Следует квалифицировать как хищение имущества обращение в свою пользу «излишков» товарно-материальных ценностей, образовавшихся у должностных лиц или лиц, управляющих коммерческими, общественными и иными негосударственными организациями, в результате обмана юридических лиц при отпуске им или их представителям продукции либо товаров со складов, баз,

а также из розничной торговой сети.

15. При обмане покупателей и обращении образовавшихся «излишков» в свою пользу квалификация содеянного зависит от направленности умысла виновного, времени изъятия имущества и наличия ущерба юридическому лицу (см. комментарий к ст. 255 УК).

16. Хищением, квалифицируемым по п. d) ч. (2) ст. 191 УК, является обращение в свою пользу должностным лицом или лицами, управляющими коммерческими, общественными киними негосударственными организациями, излишне полученных материальных ценностей вследствие ошибки (других лиц, ведающих имуществом (переполучение кассиром денег в банке, кладовщиком товаров на базе т.п.).

Как хищение, квалифицируемое по п. d) ч. (2) ст. 191 УК РМ, рассматриваются те случаи злоупотребления служебным положением, когда должностное лицо или лицо, управляющее коммерческой, общественной или иной негосударственной организацией, будучи уполномоченным на получение какого-либо имущества, поступающего от отдельных граждан (налоги, плата за услуги и т.п.), по получении этого имущества не передает его по назначению, а обращает в свою пользу.

17. Похищение билетов денежно-вещевой и иных лотерей у государственной или общественной организации до объявления тиража, должно квалифицироваться как хищение в соот-

ветствующей форме, причем размер похищенного определяется стоимостью билетов, а стоимость выигрыша, если он выпадает на похищенные билеты, подлежит изъятию как неосновательно приобретенное имущество.

Если работники финансовых органов или лица, уполномоченные на распространение билетов, злоупотребляя своим служебным положением, после объявления тиража изымают билеты, на которые пал выигрыш и которые, будучи нереализованными, подлежат уничтожению, налицо хищение путем злоупотребления служебным положением, размер которого определяется стоимостью выигрыша.

18. Действия лиц, похитивших билеты для проезда на железнодорожном, воздушном, водном и автомобильном транспорте, или другие знаки, которые могут быть использованы по назначению лишь после внесения в них дополнительных данных (заполнение текста, скрепление печатью, компостирование и т.п.), а равно лиц, совершивших хищение билетов, предназначенных для продажи в троллейбусах и других городских транспортных средствах, с целью последующей реализации через уполномоченных на то работников транспорта (кондукторов, приемщиков багажа и др.) и присвоения вырученных от продажи средств, могут квалифицироваться как приготовление к хищению имущества, а в случае частичной или полной реализации похищенных документов соответственно как по-



кушение либо оконченное преступление.

19. Умышленное незаконное получение должностным лицом или лицом, управляющим коммерческой, общественной или иной негосударственной организацией, не полагающихся ему средств в качестве премий, надбавок к заработной плате, а также пенсий, пособий и других выплат путем злоупотребления служебным положением должно квалифицироваться по п. d) ч. (2) ст. 191 УК. По этому же пункту квалифицируется и заведомо незаконное назначение или выплата должностным лицом или лицом, управляющим коммерческой, общественной или иной негосударственной организацией, в корыстных целях средств в качестве различных платежей лицам, не имеющим права на их получение. Совершение указанных выше действий, хотя бы и при отсутствии у указанных лиц корыстной заинтересованности, но с целью содействия иному лицу в незаконном получении пенсии или иных платежей, надлежит рассматривать как пособничество в хищении путём мошенничества (ст.ст. 42 и 190 УК).

20. Если должностное лицо или лицо, управляющее коммерческой, общественной или иной негосударственной организацией, при незаконной выплате средств или выдаче подложных документов получило взятку, его действия квалифицируются дополнительно соответственно по ст. 324 или ст. 333 УК.

21. Разновидностью хи-

щения путем злоупотребления служебным положением является завышение должностным лицом или лицом, управляющим коммерческой, общественной или иной негосударственной организацией, в нарядях объема выполненных работ с целью последующего получения от работников определенной части переполученных ими денежных средств.

Положение не меняется, когда соответствующее лицо неправильно начисляет заработную плату, переплачивая одним работникам за счет других, а затем делит с первыми переполученные суммы.

22. Не может рассматриваться как хищение такое злоупотребление служебным положением, которое не преследовало цели безвозмездного получения либо выплаты средств, но впоследствии имело результатом незаконное получение или выплату премий, надбавок к заработной плате и других платежей (например, вследствие приписок в отчетности, вследствие представления иных искаженных отчетных данных о выполнении планов).

23. Если приписки были сопряжены с заведомо незаконным получением в свою собственность или в собственность других лиц материальных средств, то содеянное должно квалифицироваться по п. d) ч. (2) ст. 191 УК.

24. Не могут квалифицироваться как хищение случаи незаконного получения самим должностным лицом, лицом, управляющим ком-

мерческой, общественной или иной негосударственной организацией, или третьими лицами с их ведома чужого имущества, когда такое получение не связано с причинением имущественного ущерба собственнику, так как виновный полностью оплачивает стоимость полученного имущества или предоставляет иную компенсацию (труд, равноценное имущество и т.п.). В зависимости от конкретных обстоятельств такие действия могут квалифицироваться по ст.ст. 327, 335 УК и др.

25. Не будет состава хищения, предусмотренного ст. 191 УК, когда должностное лицо или лицо, управляющее коммерческой, общественной или иной негосударственной организацией, не изымает имущество с целью обращения его в свою пользу, но, тем не менее, извлекает материальную выгоду за счет собственника путем, например, уклонения от уплаты налога, использования рабочей силы или транспорта организации, выписывания для своих родственников бесплатных проездных билетов и т.п. Эти деяния представляют собой должностное преступление или проступок. Аналогично решается вопрос и в тех случаях, когда должностное лицо или лицо, управляющее коммерческой, общественной или иной негосударственной организацией, незаконно расходует вверенные средства на организацию вечеров отдыха, ужинов и тому подобных „мероприятий» для своего коллектива либо различного рода комиссий.



26. Иначе должен решаться вопрос, когда вверенные средства передаются определенным должностным лицам в качестве взятки за оказание каких-либо услуг либо данному учреждению или предприятию, либо отдельным его работникам.

Получение в виде взятки должностным лицом по предварительному сговору с взяткодателем заведомо похищенных средств надлежит квалифицировать по совокупности преступлений как пассивное или активное коррумпирование и хищение.

27. При присвоении, когда имущество находится непосредственно во владении преступника, деяние можно считать *оконченным*, если виновный удерживает имущество, т.е. приняв решение обратить вверенное имущество в свою пользу, тем или иным способом обособляет его, устанавливая над ним свое незаконное владение и получая возможность распорядиться имуществом по своему усмотрению. Присвоение считается *оконченным* также с момента растраты имущества, находящегося непосредственно во владении преступника, т.е. его отчуждения путем потребления, продажи, дарения или передачи третьим лицам с корыстной целью.

28. При хищении путем злоупотребления служебным положением моментом окончания преступления будет не момент совершения самого злоупотребления (дача незаконного указания о выдаче

имущества, составление фиктивных документов и т.п.), а момент преступного завладения похищаемым имуществом или передача его третьим лицам с корыстной целью.

29. Поскольку при присвоении и хищении путем злоупотребления служебным положением изъятие имущества производится из одного и того же источника, необходимо особое внимание уделять содержанию умысла виновного - охватывалось ли содеянное единым намерением, или каждое из изъятий представляло собой самостоятельное хищение, которое, будучи обособленным, содержит все признаки состава соответствующего преступления.

30. О квалификации содеянного по п. Б) ч. (2) ст. 191 УК по признаку совершения *хищения двумя или более лицами* см. комментарий к ст. 186 УК. Кроме того, следует иметь в виду, что для наличия данного отягчающего обстоятельства требуется, чтобы в совершении хищения участвовало как минимум два лица, которым похищаемое имущество было вверено в управление. Лица, которым соответствующее имущество не было вверено или передано в ведение, участвовавшие в хищении, подпадающем под признаки ст. 191 УК, несут ответственность по тому же пункту данной статьи, что и исполнитель, с применением ст. 42 УК.

31. О понятии причинения ущерба в значительных размерах см. комментарий к ст. 186 УК.

Говоря о сумме причиненного хищением ущерба, следует иметь в виду, что к этой сумме может быть отнесен лишь тот ущерб, который охватывался предвидением виновного и был непосредственно связан, а также причинно обусловлен действиями, образующими состав хищения. Если же виновный, помимо хищения, совершал иные преступные действия, непосредственно с хищением не связанные (злоупотребление служебным положением, халатность и т.п.), последствия этих преступлений не могут включаться в размер ущерба, влияющий на квалификацию хищения.

32. О квалификации присвоения чужого имущества, совершенного организованной преступной группой и преступной организацией, см. комментарий к ст. 186 УК.

33. Частями (4) и (5) ст. 191 УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за совершение присвоения в крупных и особо крупных размерах. Вопрос о содержании данных признаков должен решаться так же, как и по делам о краже (ст. 186 УК РФ).