

РОССИЙСКИЙ СУДЬЯ

№ 5

май 2019



«Мошенничество с использованием электронных средств платежа представляет собой достаточно новый состав, включенный в систему уголовного законодательства в 2012 году»

Макаров А.В., Алешкова В.А. «Особенности и проблемы квалификации мошенничества, совершенного с использованием электронных средств платежа»

Стр. 24

- Незначительное превышение расходов над доходами как основание отказа обращения всего оспариваемого имущества в доход государства
- Судебный контроль и надзор за деятельностью полиции: быть или не быть?
- Возможно ли принятие судом решения о применении меры пресечения при отказе прокурора поддержать ходатайство следователя?
- Верховный Суд РФ: ущерб, причиненный бездействием судебного пристава-исполнителя, возмещается государством
- Особый порядок судебного разбирательства как процессуальный договор

ISSN 1812-3791



9 771812 379776 >

РОССИЙСКИЙ СУДЬЯ

№ 5/2019

НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКОЕ И ИНФОРМАЦИОННОЕ ИЗДАНИЕ.

Зарегистрировано в Федеральной службе по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия.

ПИ № ФС77-57988 от 28 апреля 2014 г. Журнал выходит с 1998 г. Издается ежемесячно.

Учредители: ИЗДАТЕЛЬСКАЯ ГРУППА «ЮРИСТ», СУДЕБНЫЙ ДЕПАРТАМЕНТ ПРИ ВЕРХОВНОМ СУДЕ РФ

СОДЕРЖАНИЕ

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

3 Марасов Ю.Г. Незначительное превышение расходов над доходами как основание отказа обращения всего оспариваемого имущества в доход государства

УГОЛОВНОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

8 Кострова О.В., Лизунов А.С. Судебный контроль и надзор за деятельностью полиции: быть или не быть?
13 Овчинников Ю.Г. Эффективность судебного контроля за следственными действиями, ограничивающими конституционные права граждан: теоретический и практический взгляд на проблему

18 Манова Н.С. Возможно ли принятие судом решения о применении меры пресечения при отказе прокурора поддержать ходатайство следователя?

24 Макаров А.В., Алешкова В.А. Особенности и проблемы квалификации мошенничества, совершенного с использованием электронных средств платежа

30 Бурынин С.С. Уголовно-процессуальные проблемы противодействия рейдерству

34 Касаева Т.Г. Суд присяжных как неотъемлемый атрибут современного правового государства

38 Ивлева А.В., Куртуков Р.С. Доктринальные и практические проблемы обеспечения права несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого на защиту в уголовном процессе России

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

42 Полнякова Е.М. Верховный Суд РФ: ущерб, причиненный бездействием судебного пристава-исполнителя, возмещается государством

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО. ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ

49 Сороколуд А.В. Основы правового статуса помощника судьи (der Rechtspfleger) в гражданском судопроизводстве в Германии

54 Федорова А.А. Понятие «негативное влияние (воздействие)» на несовершеннолетних участников уголовного судопроизводства в международном праве

ИСТОРИЧЕСКИЕ КОРНИ

60 Хромова Н.М. Особый порядок судебного разбирательства как процессуальный договор

Подписка по России:

Каталог «Роспечать» — инд. 47647,
«Объединенный каталог. Пресса России» — инд. 85499,
«Каталог российской прессы» — инд. 10748,
а также через www.lawinfo.ru

Формат 60 x 90/8. Печать офсетная.

Бумага офсетная № 1.

Физ. печ. л. 6,0. Усл. печ. л. 6,0.

Тираж 4000 экз. Цена свободная.

Подписано в печать: 22.03.2019.

Дата выхода в свет: 17.04.2019.

Отпечатано в ООО «Национальная полиграфическая группа».

248031, г. Калуга, ул. Светлая, д. 2.

ISSN 1812-3791

ГЛАВНЫЙ РЕДАКТОР ЖУРНАЛА:

Бабкин А.И.

РЕДАКЦИОННЫЙ СОВЕТ:

Абова Т.Е., д.ю.н., профессор, заслуженный деятель науки РФ;

Алиуханов Е.О., д.ю.н., профессор,
заслуженный деятель Республики Казахстан;

Андреева Т.К., к.ю.н., профессор, заслуженный юрист РФ;

Гусев А.В., д.ю.н., профессор;

Добрынин К.Э., статс-секретарь
Федеральной палаты адвокатов РФ;

Ершов В.В., д.ю.н., профессор;

Запольский С.В., д.ю.н., профессор, заслуженный юрист РФ;

Зорькин В.Д., Председатель Конституционного Суда РФ,
д.ю.н., профессор;

Иванов А.А., к.ю.н., профессор;

Лебедев В.М., Председатель Верховного Суда РФ,
д.ю.н., профессор, заслуженный юрист РФ;

Сидоренко Ю.И., судья Верховного Суда РФ в отставке;

Хохрякова О.С., заместитель Председателя
Конституционного Суда РФ, д.ю.н., профессор

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ:

Дедов Д.И., судья Европейского Суда
по правам человека от РФ, д.ю.н., доцент;

Жилин Г.А., судья Конституционного Суда РФ в отставке,
д.ю.н., профессор, заслуженный юрист РФ;

Нешатаева Т.Н., судья Суда
Евразийского экономического союза, д.ю.н., профессор;

Орлов А.В., председатель Арбитражного суда
Центрального округа, к.ю.н.

ГЛАВНЫЙ РЕДАКТОР

ИЗДАТЕЛЬСКОЙ ГРУППЫ «ЮРИСТ»:

Гриб В.В.

ЗАМЕСТИТЕЛИ ГЛАВНОГО РЕДАКТОРА

ИЗДАТЕЛЬСКОЙ ГРУППЫ «ЮРИСТ»:

Бабкин А.И., Бельх В.С., Ренов Э.Н.,

Платонова О.Ф., Трунцевский Ю.В.

ЦЕНТР РЕДАКЦИОННОЙ ПОДПИСКИ:

Тел.: (495) 617-18-88 (многоканальный)

Фото на обложке: <http://quickcreditrepair.com>

РЕДАКЦИЯ: Лаптева Е.А., Соловьева Д.В.

Верстка: Курукина Е.И.

НАУЧНОЕ РЕДАКТИРОВАНИЕ И КОРРЕКТУРА:

Швечкова О.А., к.ю.н.

Телефон редакции: (495) 953-91-08

Адрес редакции / издателя:

115035, г. Москва, Космодамианская наб., д. 26/55, стр. 7.

E-mail: avtor@lawinfo.ru

Журнал включен в базу данных

Российского индекса научного цитирования (РИНЦ).

Журнал рекомендован Высшей аттестационной комиссией
Министерства образования и науки Российской Федерации
для публикаций основных результатов диссертаций
на соискание ученых степеней кандидата и доктора наук.
Полная или частичная перепечатка материалов
без письменного разрешения авторов статей
или редакции преследуется по закону.

Уголовно-процессуальные проблемы противодействия рейдерству

Бурынин Сергей Сергеевич,

научный сотрудник Научно-исследовательского института
Московской академии Следственного комитета Российской Федерации,
аспирант Московской академии
Следственного комитета Российской Федерации
prockontr2@yandex.ru

В статье приводится анализ уголовно-процессуальных проблем противодействия преступлениям, совершаемым преступными группами в ходе рейдерских захватов имущества предприятий, в частности, сложившейся в настоящее время практики выявления и учета преступлений указанной категории, а также наложения ареста на похищенное имущество. Кроме того, анализируется степень научной разработанности данной проблематики.

Ключевые слова: рейдерский захват, выявление преступлений, учет преступлений, научная разработанность, наложение ареста на имущество.

Criminal Procedure Issues of Raidership Combating

Burynin Sergey S.

Research Scientist of the Research Institute of the Moscow Academy
of the Investigative Committee of the Russian Federation
Postgraduate Student of the Moscow Academy of the Investigative
Committee of the Russian Federation

The article analyzes the criminal procedural problems of combating crimes committed by criminal groups during raider seizures of enterprises' property, in particular the current practice of detecting and recording crimes of this category, as well as seizure of stolen property. In addition, the degree of scientific elaboration of this problem is analyzed.

Keywords: raider seizure, crime detection, crime recording, scientific elaboration, seizure of property.

В настоящее время благоприятную среду для совершения преступлений в ходе рейдерских захватов имущества составляет несовершенство законодательно-правовой базы и возможность привлечения к данной преступной деятельности представителей судебных, правоохранительных, контрольных (надзорных) и выборных органов власти, что способствует высокому уровню латентности указанных преступлений, сложности их выявления и доказывания, в результате чего имущество субъектов экономической деятельности в Российской Федерации находится под реальной угрозой отчуждения в пользу злоумышленников.

Рейдерские захваты на территории Российской Федерации, как вид преступной деятельности, получили широкое распространение с 90-х гг. XX столетия, однако по-прежнему данная проблема остается актуальной.

Определить масштаб указанной проблемы во многом невозможно из-за отсутствия в российском законодательстве

определения «рейдерства» и, как следствие, отсутствия единого статистического учета данных преступлений.

Приказом Генпрокуратуры России № 39, МВД России № 1070, МЧС России № 1021, Минюста России № 253, ФСБ России № 780, Минэкономразвития России № 353, ФСКН России № 399 от 29 декабря 2005 г. «О едином учете преступлений» утверждена Инструкция о порядке заполнения и предоставления учетных документов, в соответствии с которой на каждое выявленное преступление (на основе его юридической квалификации по конкретной норме Уголовного кодекса РФ; далее — УК РФ), по факту совершения которого независимо от времени его совершения: возбуждено уголовное дело; вынесено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела по нереабилитирующим основаниям, выставляется статистическая карточка формы № 1, реквизит 27 которой предусматривает обязательное указание кода вида деятельности, с которым связано (сопряжено) преступление.

Так, код 091 указывает, что совершенное преступление связано (сопряжено) с недружественным поглощением предприятия, т.е. с завладением любыми незаконными способами активов предприятия. При этом могут использоваться такие методы, как силовой захват предприятия; внесение недостоверных сведений в Единый государственный реестр юридических лиц; завладение имуществом юридических лиц путем перерегистрации прав собственности в подразделениях регистрационной службы на основании поддельных документов; размывание пакетов акций путем новых эмиссий; злоупотребление в сфере банкротства предприятий и организаций; создание параллельных советов директоров; занижение стоимости пакетов акций, принадлежащих государству, при организации проведения аукционов и иных торгов¹.

С учетом того что на стадии возбуждения уголовного дела не могут быть установлены все вышеуказанные обстоятельства совершенного преступления, следователями данная дополнительная характеристика преступления в статистической карточке формы № 1 указывается крайне редко.

Органами Следственного комитета Российской Федерации осуществляется учет преступлений рейдерской направленности, когда принимаются в расчет лишь составы преступлений, предусмотренные ст. 170.1, 185.2, 185.5, 285.3 УК РФ, а в ходе осуществления рейдерских захватов имущества могут совершаться иные преступления, не охватываемые указанными статьями УК РФ.

Схемы рейдерских захватов и способы сокрытия преступлений постоянно совершенствуются. В ходе захватов рейдеры совершают различные преступления, в том числе против личности.

Так, собранные следственными органами Следственного комитета по Иркутской области доказательства признаны судом достаточными для вынесения обвинительного приговора семи жителям г. Иркутска: Вячеславу Боброву, Денису Кузнецову, Алексею Слизких, Дмитрию Нижегородову, Александру Тимофееву, Игорю Задорожных и Алексею Кобелеву. Они признаны виновными в совершении преступлений, предусмотренных ч. 2

ст. 105 УК РФ (убийство), ч. 4 ст. 159 УК РФ (мошенничество), ч. 1, 2 ст. 222 УК РФ (незаконное хранение оружия), ч. 4 ст. 162 УК РФ (разбой). Следствием и судом установлено, что Бобров через посредников Кузнецова, Слизких, Нижегородова заказал убийство своего бывшего партнера по бизнесу. 9 марта 2007 г. бывший сотрудник спецназа МВД Тимофеев выполнил заказ и убил местного жителя в подъезде жилого дома в центре Иркутска. Кроме того, Слизких и Кузнецов признаны виновными в мошеннических действиях. Они, являясь сотрудниками одной из адвокатских контор Иркутска, подделали учредительные документы и совершили рейдерский захват части собственности ЗАО «Иркутскспецстрой». Также установлено, что Тимофеев со своим подельником Задорожных совершили убийство владельца салонов игровых автоматов в г. Ангарске и разбойное нападение на дом мэра г. Тулуна. Приговором суда Боброву назначено наказание в виде 15 лет лишения свободы, Тимофееву — 22 лет, Кузнецову — 11,5 лет, Нижегородову — 2 лет. Отбывать наказание они будут в колонии строгого режима. Кравченко и Кобелеву назначено наказание по одному году лишения свободы условно².

Выработка понятия «рейдерство» и его законодательное закрепление, определение конкретных составов преступлений (их совокупности) в настоящее время являются важнейшими задачами.

Также не предусмотрены ни одной из статей УК РФ действия, которые в литературе получили название «корпоративный шантаж», или «гринмейл», который, как правило, предшествует осуществлению рейдерского захвата предприятия.

Выявление правоохранительными органами преступлений, совершенных преступными группами в ходе рейдерских захватов имущества, в настоящее время является недостаточно эффективным из-за неорганизованности и бессистемности оперативно-разыскной работы в данном направлении, получения информации о рейдерском захвате уже после его проведения, когда рейдеры уже захватывают предприятие и перепродают его цепочке «добросовестных приобретателей».

Информация, как правило, поступает от заявителей — собственников предприятия либо от налоговых органов в случае,

¹ Приказ Генпрокуратуры России № 39, МВД России № 1070, МЧС России № 1021, Минюста России № 253, ФСБ России № 780, Минэкономразвития России № 353, ФСКН России № 399 от 29 декабря 2005 г. (ред. от 20.02.2014) «О едином учете преступлений» // Российская газета. 2006. 25 января.

² В Иркутской области семеро местных жителей признаны виновными в организации заказного убийства, рейдерском захвате и разбойном нападении // Официальный сайт Следственного комитета России. 23.06.2010. URL: <http://sledcom.ru/news/item/521371/>

если рейдеры пытаются сфальсифицировать единый государственный реестр юридических лиц, реестр владельцев ценных бумаг или системы депозитарного учета, незаконно образовать (создать, реорганизовать) юридическое лицо либо использовать документы для образования (создания, реорганизации) юридического лица.

Совершение преступными группами в ходе рейдерских захватов имущества преступлений, подследственных в соответствии со ст. 151 Уголовно-процессуального кодекса РФ (далее — УПК РФ) разным органам следствия и дознания, также существенно усложняет выявление единого умысла рейдеров на захват имущества предприятия, в том числе из-за отсутствия надлежащего межведомственного взаимодействия органов следствия, дознания и оперативно-разыскных органов.

Определенную сложность при расследовании преступлений, связанных с рейдерскими захватами имущества, составляет возмещение ущерба и противодействие легализации (отмыванию) денежных средств либо иного имущества, приобретенных в результате совершения рейдерского захвата.

Захваченное имущество, как правило, легализуется путем совершения множества сделок по его отчуждению, участниками которых являются фиктивные юридические лица либо компании, зарегистрированные в офшорных юрисдикциях, получить информацию из которых весьма затруднительно. При этом следователь, в производстве которого находится уголовное дело по факту рейдерского захвата имущества, не обладает реальной процессуальной возможностью пресечь совершение данных следок.

Так, ст. 115 УПК РФ не предусматривает наложение ареста на имущество при отсутствии подозреваемых и обвиняемых, даже если будет установлено, что оно получено в результате совершения преступления. Кроме того, в целях обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, взыскания штрафа, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества, указанного в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, в рамках ст. 115 УПК РФ невозможно наложить арест на имущество организации, владельцем которой является подозреваемый или обвиняемый.

В конечном счете имущество переходит в собственность добросовестных приобретателей, что осложняет его возврат прежнему собственнику.

На несовершенство деятельности правоохранительных органов по противодей-

ствию рейдерским захватам имущества неоднократно указывалось руководством страны.

Так, в соответствии с Указом Президента РФ от 31 декабря 2015 г. № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации» основными угрозами государственной и общественной безопасности являются в том числе преступные посягательства, направленные против собственности; главными направлениями обеспечения государственной и общественной безопасности являются усиление роли государства в качестве гаранта безопасности личности и прав собственности, совершенствование правового регулирования предупреждения преступности³.

Согласно Указу Президента Российской Федерации от 13 мая 2017 г. № 208 «О Стратегии экономической безопасности Российской Федерации на период до 2030 года» к основным вызовам и угрозам экономической безопасности относится в том числе высокий уровень криминализации и коррупции в экономической сфере⁴.

Распоряжением Правительства РФ от 17 ноября 2008 № 1662-р «О Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года» предусмотрено следующее: для повышения эффективности политико-правовых институтов, обеспечения исполнения законодательства особое внимание необходимо уделить пресечению рейдерских захватов собственности; для развития российского финансового рынка и создания в России международного финансового центра потребуется реализация ряда мер, в том числе предотвращение и пресечение рейдерских захватов⁵.

Проблемы применения уголовно-правовых средств охраны корпоративной собственности освещены в монографических, в том числе диссертационных и иных исследованиях В.М. Алиева, Д.И. Аминова, А.А. Аслаханова, А.Б. Баранова, А.Г. Безверхова, А.И. Бойцова, Г.Н. Борзенкова,

³ Указ Президента РФ от 31 декабря 2015 г. № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации» // СЗ РФ. 2016. № 1 (часть 2). Ст. 212.

⁴ Указ Президента РФ от 13 мая 2017 г. № 208 «О Стратегии экономической безопасности Российской Федерации на период до 2030 года» // СЗ РФ. 2017. № 20. Ст. 2902.

⁵ Распоряжение Правительства РФ от 17 ноября 2008 г. № 1662-р «О Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года» // СЗ РФ. 2008. № 47. Ст. 5489.

В.А. Ванцева, Б.В. Волженкина, Л.Д. Гаухмана, А.П. Горелова, Ю.Н. Демидова, А.Э. Жалинского, О.Г. Карповича, И.А. Клепицкого, М.П. Клейменова, С.П. Корovinских, С.М. Кочои, Н.Ф. Кузнецовой, В.Д. Ларичева, Н.А. Лопашенко, А.И. Лукашова, С.В. Максимова, И.Ю. Михалева, А.В. Наумова, П.Н. Панченко, Т.В. Пинкевич, В.И. Плоховой, Т.Ю. Погосян, П.А. Скобликова, Г.К. Смирнова, М.В. Талан, В.И. Тюнина, С.В. Устиновой, Т.Д. Устиновой, И.В. Шишко, Е.В. Эминова, П.С. Яни, Б.В. Яцеленко и других ученых.

В криминальном аспекте присвоение прав на корпоративное имущество исследуется учеными и практиками в различных областях деятельности. Одни ученые, рассматривающие данную проблему, уделяют внимание освещению истории рейдерства (Ю.Д. Борисов), другие — изучению его социальных, экономических причин (А.Д. Осинковский, А.В. Чужасов, Е.С. Демидова), третьи — анализу гражданского и корпоративного права, а также гражданского и арбитражного процесса (С.Н. Анисимов, Б.П. Архипов, Е.В. Бакулина, В.В. Горбов, Е.П. Дивер, В.И. Добровольский, В.В. Долинская, И.А. Емцева, Д.В. Жданов, А.А. Карлин, Н.И. Михайлов, С.И. Носов, О.В. Осипенко, В.А. Поляков, А.Д. Радыгин, А.В. Савиков, М.И. Фаенсон, В.С. Харченко, Б.И. Тихомиров, И.Ю. Туник и др.).

Исследование теоретических основ выявления и доказывания преступлений, совершаемых преступными группами в ходе рейдерских захватов имущества, стало возможным благодаря методологически значимым трудам, посвя-

щенным: теории комплексных методик (В.П. Бахин, Р.С. Белкин, А.Ф. Волинский, В.Н. Григорьев, Ю.П. Гармаев, О.А. Зайцев, В.Е. Корноухов, В.П. Лавров, А.С. Подшибякин, В.Я. Колдин, С.И. Коновалов, М.В. Субботина, С.Н. Чурилов, Н.Г. Шурухнов, А.В. Шмонин, Н.П. Яблоков, И.В. Велиев, Н.Н. Карпов, М.В. Кардашевская, В.М. Плескачевский, В.Н. Чулахов и др.), теории и практике оперативно-разыскной деятельности (О.Д. Жук, К.В. Васильченко, В.Д. Ларичев), учению о следственных ситуациях (Л.Я. Драпкин, Е.Н. Ищенко, В.К. Гавло, Д.В. Ким, В.Н. Чулахов и др.), экспертно-криминалистической деятельности (Т.В. Аверьянова, А.М. Зинин, Н.П. Майлис, Е.Р. Россинская и др.).

Существенными для проведения комплексного изучения уголовно-процессуальных проблем противодействия преступлениям, совершаемым преступными группами в ходе рейдерских захватов имущества, явились прикладные исследования К.А. Сергеева, М.А. Сергеева, Е.Ю. Андронниковой, А.Н. Зенкина, А.А. Шашкова, А.В. Коптяевой, А.Ю. Федорова.

Налицо дефицит исследований уголовно-процессуальных проблем противодействия преступлениям, совершаемым преступными группами в ходе рейдерских захватов, хотя их результаты могут способствовать уменьшению уровня латентности преступлений указанной категории, их выявлению и доказыванию, что существенно повлияет на снижение уровня угрозы экономической безопасности государства.

Литература

1. Зенкин А.Н. Методика расследования преступлений, связанных с незаконным захватом («недружественным поглощением») организаций с использованием подложных документов : дис. ... канд. юрид. наук / А.Н. Зенкин. М., 2010. 274 с.
2. Сергеев К.А. Теоретические основы и организационно-правовые механизмы правоохранительной деятельности по защите корпоративной собственности от криминального рейдерства : дис. ... д-ра юрид. наук / К.А. Сергеев. М., 2013. 380 с.
3. Федоров А.Ю. Методика противодействия рейдерству : практические рекомендации / А.Ю. Федоров. М. : Библиотечка РГ, 2013. 176 с.
4. Федоров А.Ю. Рейдерство и корпоративный шантаж (организационно-правовые меры противодействия) : монография / А.Ю. Федоров. М. : Волтерс Клувер, 2010. 480 с.