## **Присвоение и растрата состав и виды преступления**

## **2013**

## **ОГЛАВЛЕНИЕ**

Введение

Глава 1. Уголовно-правовая характеристика хищения чужого имущества

.1 Понятие хищения чужого имущества

.2 Виды и формы хищения

.2.1 Кража (ст. 158 УК РФ)

.2.2 Мошенничество (ст. 159 УК РФ)

.2.3 Грабеж (ст. 161 УК РФ)

.2.4 Разбой (ст. 162 УК РФ)

.2.5 Хищение предметов, имеющих особую ценность

.3 Хищение чужого имущества, совершенное путем присвоения и растраты

.4 Отграничение присвоения и растраты от смежных составов преступления

Глава 2. Уголовно-правовая борьба с хищениями

.1 Понятие системы наказаний

.1.1 Основные и дополнительные виды наказаний

.1.2 Понятие и цели наказания, анализ судебной практики

.2 Уголовно-процессуальные меры предупреждения и пресечения хищений, совершаемых в форме присвоения и растраты

2.2.1 Сущность мер пресечения и предупреждения

.2.2 Обстоятельства, учитываемые при избрании меры пресечения

.2.3 Отмена или изменение меры пресечения

Заключение

Список использованных источников и литературы

**ВВЕДЕНИЕ**

Тема данной работы: “Присвоение и растрата, состав и виды преступления” является в наше время чрезмерно важной, прежде всего потому, что в сегодняшнем беспокойном мире наряду с экономической, политической и социальной нестабильностью, финансовыми затруднениями, повлекшими за собой снижение уровня благосостояния людей, все явственней наблюдается рост преступности.

В наше время, когда роль материальных ценностей в жизни человека увеличилась, ситуация мало изменилась. Более того, проблема преступлений против собственности становится всё более и более актуальной, так как их количество не уменьшается. Доля преступлений против собственности по сравнению с остальными непомерно велика, так среди 2 136 064 зарегистрированных за текущий год (по состоянию на 14.12.2012 года) в Российской Федерации преступлений 1 258 921 составили преступные посягательства на собственность, что более чем в 2 раза превышает общее число совершенных преступлений. В частности в Пермском края за тот же отчетный период из зарегистрированных 53 422 преступлений 28 371 преступлений совершены в сфере посягательства на собственность из них 693 совершенные присвоением и растратой.

Хотя удельный вес хищений, совершаемых путем присвоения и растраты невелик, тем не менее, причиняемый ими социальный вред, материальный ущерб столь значителен, что постоянное совершенствование форм и методов борьбы с такого рода посягательствами остается весьма актуальной. Данные преступления грубо нарушают право собственности, подрывают авторитет государственной власти, нарушают принцип социальной справедливости.

Также, продолжая статистику, из общего числа зарегистрированных преступлений в Пермском крае раскрыто всего 31 955 преступлений, что чуть больше половины. Таким образом, большое количество преступлений остается не раскрытыми. И цифры говорят о том, что обществу нужны более действенные рычаги воспитательного и профилактического воздействия, чтобы избежать подобных явлений в целях оздоровления экономики страны и благосостояния граждан и государственных учреждений, предприятий.

|  |
| --- |
| [Вернуться в библиотеку по экономике и праву: учебники, дипломы, диссертации](http://учебники.информ2000.рф/index.shtml)  [Рерайт текстов и уникализация 90 %](http://учебники.информ2000.рф/rerait-diplom.shtml)  [Написание по заказу контрольных, дипломов, диссертаций. . .](http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml) |

Таким образом, актуальность данной проблемы сомнений не вызывает. Именно это обстоятельство вызывает к ней повышенной интерес.

В своей работе я дам понятие хищения против собственности, затрону тему хищения чужого имущества и уделю особое внимание таким формам хищения, как присвоение и растрата.

**Целью работы** является всесторонний анализ и теоретическое осмысление уголовно-правовых норм, предусматривающих ответственность за присвоение и растрату чужого имущества, вверенного виновному, изучение закономерностей развития уголовного законодательства по исследуемому вопросу, а также разработка концептуальных основ дальнейшего совершенствования законодательства, предложений и рекомендаций, направленных на совершенствование уголовно-правовых мер борьбы с этими видами хищений.

Для достижения поставленной цели поставлены следующие **задачи**: разобрать понятие хищения и ее форм; разработать научно обоснованные определения присвоения и растраты; выявить проблемные ситуации, связанные с разграничением смежных составов; определить содержания квалифицированных и особо квалифицированных признаков; обосновать и сформулировать предложения по совершенствованию действующего уголовного законодательства.

**Предмет исследования:** действующее уголовно-правовое законодательство.

**Объект исследования:** общественные отношения в сфере уголовно-правовой охраны права собственности и иных имущественных прав.

**ГЛАВА 1. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ХИЩЕНИЯ ЧУЖОГО ИМУЩЕСТВА**

**1.1 Понятие хищения чужого имущества**

В Уголовном кодексе под хищением понимается совершенное с корыстной целью противоправное безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Из приведенного определения вытекают основные признаки хищения чужого имущества.

**Видовым объектом** этого преступления выступают отношения собственности как родовое понятие по отношению ко всем формам собственности, а **непосредственным объектом** выступает та конкретная форма собственности, которая определяется принадлежностью имущества: государственная, частная, муниципальная или собственность общественных объединений.

Предметом хищения могут выступать движимое и недвижимое имущество, все те вещи, или объекты материального мира, созданные трудом человека, имеющие ценность (цену), эквивалентную вложенному труду, материальную или духовную ценность.

Предметом хищения в этой связи не могут быть предметы или объекты, хотя и имеющие ценность, но не созданные трудом человека (например, леса, рыбные, иные природные богатства, а также документы, дающие права на получение имущества). Противоправное завладение такими документами с целью получения и присвоения чужого имущества должно рассматриваться как приготовление к хищению, их предъявление уполномоченному лицу с той же целью - покушение на хищение. Документы, прямо представляющие права материального характера, например проездные билеты, должны рассматриваться в качестве предмета хищения.

**Объективная сторона** хищения характеризуется действиями по противозаконному, безвозмездному изъятию и (или) обращению чужого имущества в пользу виновного или других лиц.

Противозаконное, безвозмездное **изъятие чужого имущества** предполагает уяснение правового смысла следующих терминов: а) противозаконность изъятия чужого имущества предполагает незаконное, без каких либо правовых оснований и без согласия собственника или иного законного владельца, отчуждение имущества, ему не принадлежащего; б) безвозмездность предполагает изъятие чужого имущества без адекватного возмещения его стоимости. Это может быть изъятие без оплаты; при заведомо низкой оплате. С безвозмездностью связано наступление общественно опасных последствий в виде прямых убытков, стоимости похищенного имущества; в) изъятие чужого имущества предполагает отчуждение его от собственника или иного законного владельца, т.е., завладение имуществом, не принадлежащим виновному (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц. Обращение в пользу виновного предполагает возможность пользоваться или распоряжаться имуществом по своему усмотрению, например, использовать по назначению, дарить, продавать и т.п.

Обязательный **признак хищения** - причинная связь между противоправными действиями виновного и наступившими общественно опасными последствиями в виде причинения собственнику или иному владельцу имущественного ущерба.

**Субъектом** хищений может быть физическое, вменяемое лицо, достигшее четырнадцатилетнего или шестнадцатилетнего возраста в зависимости от конкретного состава.

Субъективная сторона хищений характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает общественную опасность своих действий по завладению чужим имуществом, предвидит неизбежность наступления общественно опасных последствий в виде причинения собственнику или иному законному владельцу материального ущерба и желает их наступления.

Обязательными признаками субъективной стороны хищения являются корыстные мотив и цель. Корыстный мотив предполагает стремление виновного к противоправному завладению чужим имуществом и извлечение материальной выгоды из этого имущества. Корыстная цель хищения выражается в стремлении получить выгоду, блага, удовлетворить свои интересы, используя похищенное имущество.

Отсутствие прямого умысла, корыстного мотива и цели при завладении чужим имуществом исключает возможность квалифицировать общественно опасное деяние как хищение.

В зависимости от способа посягательства на чужое имущество уголовное законодательство России выделяет **шесть форм хищения**: кража, мошенничество, присвоение, растрата, грабеж и разбой. Способ завладения чужим имуществом влияет на степень общественной опасности деяния, поэтому установление формы хищения является обязательным условием правильной квалификации и для различия всех остальных форм хищения от интересующих нас присвоения и растраты коротко рассмотрим остальные 4 формы хищения.

**1.2 Виды и формы хищения**

**.2.1 Кража (ст.158 УК РФ)**

Кража определена как тайное хищение чужого имущества. Таким определением охватывается любая форма собственности и, кроме того, подчеркивается, что имущество выступает для похитителя как чужое, то есть он не имеет на него никаких прав.

Как и для любой формы хищения, для кражи видовым объектом служат отношения собственности вообще, а непосредственным объектом кражи являются общественные отношения по поводу конкретной формы собственности.

**Объективная сторона** **кражи** предполагает деяние в виде тайного похищения чужого имущества. Тайным является хищение, если оно совершено в отсутствие потерпевшего или других лиц либо в их присутствии, но незаметно для них. Тайным является хищение и тогда, когда потерпевший или другие лица видели, что происходит похищение, но виновный считал, что действует тайно.

**Состав кражи** материальный, поэтому в качестве обязательного признака объективной стороны наряду с деянием предполагается материальный ущерб, опосредованный причинной связью.

**Субъект преступления** - физическое, вменяемое лицо, достигшее четырнадцатилетнего возраста.

**Субъективная сторона** **кражи** выражается в прямом умысле. Виновный осознает, что тайно, незаконно и безвозмездно отчуждает чужое имущество, предвидит нанесение собственнику или иному владельцу материального ущерба, и желает его причинить. Действия виновного преследуют корыстные мотив и цель.

Часть 2 ст. 158 <garantF1://10008000.1582> УК РФ выделяет квалифицированные признаки кражи. Это кражи, совершенные:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище;

в) с причинением значительного ущерба гражданину.

г) из одежды, сумки или другой ручной клади, находившейся при потерпевшем.

Совершение кражи по предварительному сговору группой лиц (п. "а" ч. 2 ст. 158 <garantF1://10008000.15821> УК РФ) предполагает участие в преступлении двух или более лиц, заранее, до начала, договорившихся о его совершении.

Кража, причинившая значительный ущерб гражданину (п. "в" ч. 2 ст. 158 <garantF1://10008000.15823> УК РФ), носит оценочный характер, и конкретный размер ущерба в законе не определен. Суд учитывает значимость вреда нанесенного кражей конкретному гражданину, соотносит ущерб с уровнем его дохода и другими обстоятельствами имущественного положения потерпевшего, его семьи. Такой ущерб не может составлять менее двух тысяч пятисот рублей.

Кража, совершенная из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем (п. "г" ч. 2 ст. 158 <garantF1://10008000.15824> УК РФ) относится к категории карманных краж и похищений из ручной клади и выступает как отягчающее вину обстоятельство.

Признаки особо квалифицированного состава кражи (ч. 3 ст. 158 <garantF1://10008000.1583> УК РФ) включают кражу: а) совершенную с незаконным проникновением в жилище; б) из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода; в) в крупном размере.

Кража, совершенная путем незаконного проникновения в жилище, помещение либо иное хранилище (п. "а" ч. 3 ст. 158 <garantF1://10008000.15831> УК РФ), представляет повышенную общественную опасность, так как преступник посягает на имущество, как правило, наиболее ценное, в отношении которого обеспечены надежные меры сохранности. Под проникновением в целях хищения следует понимать как открытое, так и тайное вторжение в жилище, помещение либо иное хранилище. Жилищем признаются помещение, предназначенное для постоянного или временного проживания людей, а также его составные части, используемые для отдыха, хранения имущества либо удовлетворения иных потребностей человека. Это может быть индивидуальный дом, квартира, дача, комната в гостинице, а также балконы, веранды, кладовые и т.п. Под помещением понимается постоянное или временное, стационарное или передвижное строение, сооружение, предназначенное для размещения людей или имущества. Под хранилищем понимаются хозяйственные помещения, обособленные от жилых построек, участки территории, трубопроводы, иные сооружения независимо от форм собственности, которые предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей. Проникновение всегда должно иметь целью совершение кражи, другие цели незаконного вторжения в жилище, помещение, хранилище не влекут квалификации по п. "а" ч. 3 ст. 158 УК РФ.

Кража, совершенная из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода (п. "б" ч. 3 ст. 158 <garantF1://10008000.15832> УК РФ), предполагает тайный и противозаконный отбор из указанных видов трубопроводного транспорта: нефти, других нефтепродуктов (бензин, дизельное топливо и другие продукты нефтепереработки), а также газа, чем причиняется ущерб собственнику данной продукции. В данном случае, налицо особенности предмета посягательства, к которому отнесены нефть и продукты ее перегонки, природный или сжиженный газ. Особенность имеет и способ похищения - это незаконное и самовольное "внедрение" в трубопровод.

Кража считается совершенной в крупном размере (п. "в" ч. 3 ст. 158 <garantF1://10008000.15833> УК РФ), если стоимость похищенного имущества превышает двести пятьдесят тысяч рублей.

**1.2.2 Мошенничество (ст. 159 УК РФ)**

**Мошенничество** - определяется как хищение чужого имущества или приобретение права на него путем обмана или злоупотребления доверием. Объективную сторону мошенничества составляют два способа: обман и злоупотребление доверием.

**Обман** состоит в преднамеренном введении в заблуждение собственника имущества или иного владельца. Мошенничество в этом случае может состоять в использовании подложных документов, иных возможностей введения в заблуждение. Злоупотребление доверием состоит в использовании доверительных отношений между виновным и потерпевшим для завладения имуществом. С этой целью возможно деяние, связанное с невозвращением кредита, имущества, механизмов взятых на время и т.п.

Отличительной особенностью обмана или злоупотребления доверием является то, что собственник или иной владелец имущества, введенный в заблуждение относительно истинных целей похитителя, сам передает имущество мошеннику. Мошенничество может выражаться не только в посягательстве на имущество, но и в обманном присвоении права на такое имущество. Нередко в последнее время это касается получения права на приватизированные квартиры, дачные или садовые участки и т.п. при условии оказания помощи престарелым, пожизненного их содержания, которые в последующем не выполняются.

Мошенничество имеет **материальный состав**, поэтому обязательными признаками объективной стороны являются общественно опасные последствия и причинная связь между деянием и последствиями, наступившими в результате мошеннических действий виновного.

**Субъективная сторона** мошенничества предполагает только прямой умысел. Виновный осознает, что завладевает чужим имуществом путем обмана или злоупотребления доверием, предвидит, что своими действиями наносит материальный ущерб, и желает его причинить.

**Квалифицированный состав** мошенничества предполагает его совершение: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с причинением значительного ущерба гражданину.

Признаки квалифицированного состава, обозначенные в ч. 2 ст. 159 <garantF1://10008000.1592> УК РФ, схожи по содержанию с аналогичными признаками ч. 2 ст. 158 <garantF1://10008000.1582> УК РФ.

Особо квалифицированный состав мошенничества характеризуется теми же признаками, что и аналогичные признаки кражи.

**1.2.3Грабеж (ст. 161 УК РФ)**

Это более опасная форма хищения, чем кража, мошенничество, присвоение или растрата. Он определяется в Уголовном кодексе РФ как открытое хищение чужого имущества. Вопрос об открытом характере хищения имущества решается, как и при краже, на основании субъективного критерия, то есть исходя из субъективного восприятия обстановки самим виновным. “Похищение является открытым (грабежом), если виновный сознавал, что совершает его в присутствии потерпевших или других лиц и что они понимают общественно опасный характер его действий”.

Объективная сторона грабежа предполагает действия, направленные на открытое ненасильственное или с применением насилия, неопасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, завладение чужим имуществом.

Состав грабежа - материальный, поэтому должны устанавливаться общественно опасные последствия деяния в виде материального ущерба и причинная связь между ними.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает открытый характер похищения чужого имущества, предвидит нанесение материального ущерба потерпевшему и желает этого. Обязательными являются также корыстные мотив и цель.

Квалифицированные признаки грабежа в п. "а" <garantF1://10008000.16121>, "в" <garantF1://10008000.16123>, "д" ч. 2 ст. 161 <garantF1://10008000.16125> УК РФ совпадают с аналогичными признаками иных составов хищения. Специфическим для грабежа квалифицирующим признаком является п. "г" ч. 2 ст. 161 <garantF1://10008000.16124> УК РФ - применение насилия, неопасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Факт применения насилия или угрозы его применения существенно меняет природу преступления. В этом случае появляется второй объект посягательства: наряду с собственностью претерпевают изменения отношения, обеспечивающие здоровье, неприкосновенность и свободу личности. Грабеж считается насильственным, если насилие служило средством завладения имуществом или его удержания сразу же после совершения грабежа. Под насилием при грабеже понимаются такие действия, которые не создали опасности для жизни или здоровья. Насилие, неопасное для жизни и здоровья потерпевшего, может выражаться в причинении легких телесных повреждений, не повлекших кратковременного расстройства здоровья или незначительной стойкой утраты трудоспособности, в нанесении потерпевшему ударов, побоев, ограничении или лишении его свободы. Угроза применения насилия, неопасного для жизни или здоровья, представляет собой форму психического насилия.

Особо квалифицированные признаки состава грабежа те же, что и аналогичные признаки иных форм хищений.

**.2.4 Разбой (ст. 162 УК РФ)**

**Разбой** - наиболее опасная форма хищения. Он определяется в УК РФ как нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Повышенная общественная опасность разбоя состоит в том, что посягательству подвергаются два объекта: собственность, а также жизнь и здоровье потерпевшего.

Посягательство на личность потерпевшего является средством завладения имуществом. В этой связи непосредственным основным объектом являются посягательства на отношения, связанные с конкретной собственностью, на которую осуществлено общественно опасное посягательство. Непосредственным дополнительным объектом являются жизнь и здоровье.

Объективная сторона разбоя состоит в открытом или тайном нападении на потерпевшего, совершенном с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, либо с угрозой применения такого насилия с целью незаконного завладения имуществом.

Нападение предполагает открытое, внезапное воздействие на лицо, являющееся собственником или иным владельцем имущества.

Насилие может считаться опасным для жизни, когда воздействие на потерпевшего создает опасность причинения смерти либо тяжкого вреда здоровью. Опасным для здоровья является насильственное воздействие на потерпевшего, выразившееся в причинении средней тяжести или легкого вреда здоровью собственника. Возможно также психическое воздействие, связанное с реальной угрозой жизни и здоровью.

Состав разбоя формальный, и преступление считается оконченным с момента начала общественно опасного посягательства на собственника имущества.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает нападение, соединенное с насилием, опасным для жизни или здоровья, либо угрозой применения такого насилия в отношении потерпевшего, и желает его совершить. Обязательным признаком также являются корыстные мотив и цель.

К признакам квалифицированного состава кроме обозначенных ко всем иным формам хищений добавляется признак применения при разбое оружия или предметов, используемых в качестве оружия (ч. 2 ст. 162 <garantF1://10008000.16202> УК РФ). Оружие, применяемое при разбое, включает огнестрельное или холодное оружие, признаваемое таковым в соответствии со ст. 1 <garantF1://10028024.101> Федерального закона от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" (с изменениями на 6 декабря 2011 года). К огнестрельному оружию относятся пистолеты, револьверы, разное автоматическое оружие, пулеметы, гранатометы и специальные взрывные устройства. К предметам, используемым в качестве оружия при разбое, относятся приспособления, с помощью которых потерпевшему может быть причинена смерть или вред здоровью. К ним могут быть отнесены: гладкоствольное охотничье оружие, газовые пистолеты, топоры, кухонные ножи, палки и т.п. При этом не имеет значения, были ли эти предметы приготовлены заранее или случайно оказались под рукой виновного в момент разбоя.

Применение предполагает как причинение оружием или предметами, используемыми в качестве орудия преступления физического вреда потерпевшему, так и демонстрацию этих предметов, угрозу ими.

В качестве особо квалифицированных признаков разбоя наряду с имеющимися в других формах хищения включен такой признак, как причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего (п. "в" ч. 4 ст. 162 <garantF1://10008000.16243> УК РФ).

Причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего при разбое предполагает, что собственнику, другому владельцу или иным лицам с целью завладения имуществом или для его удержания в момент нападения или сразу же после него причиняется вред здоровью, пределом которого являются признаки, обозначенные в ч. 1 ст. 111 <garantF1://10008000.1101> УК РФ. Такой вред не требует дополнительной квалификации за его нанесение. Причинение менее тяжкого вреда здоровью квалифицируется по п. "г" ч. 2 ст. 161 <garantF1://10008000.16124> УК РФ. Причинение смерти при разбое квалифицируется по совокупности - п. "в" ч. 3 ст. 162 <garantF1://10008000.16243> и ч. 4 ст. 111 <garantF1://10008000.11104> УК РФ.

уголовный правовой хищение мошенничество

**1.2.5 Хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 164 УК РФ)**

Действующее законодательство выделяет хищение предметов, имеющих особую ценность как специальный состав исходя из особенности предмета преступления. Независимо от способов хищения по данной статье должны квалифицироваться деяния, посягающие на предметы, документы, изделия, имеющие особую историческую, культурную, художественную или научно-техническую ценность. К числу таких предметов могут относиться рукописи, предметы культа, исторические или литературные источники, уникальные музейные экспонаты и т.п. Отнесение похищенного к предметам, имеющим особую ценность, проводится на основании заключения искусствоведов, иных специалистов и экспертов.

Для квалификации преступления по ст. 164 <garantF1://10008000.164> УК РФ не имеет значения, каким способом совершено хищение названных в ней предметов или документов. Таковыми могут быть кража, мошенничество, грабеж, разбой, присвоение или растрата.

Хищение предметов и документов, имеющих особую ценность, считается оконченным с того момента, когда виновный завладел этими предметами и получил возможность распорядиться ими по своему усмотрению.

Ответственность за рассматриваемое преступление наступает с шестнадцати лет.

Квалифицирующие признаки, указанные в п. "а" ч. 2 ст. 164 <garantF1://10008000.164021> УК РФ, аналогичны квалифицирующим признакам кражи.

Квалифицирующий признак - уничтожение, порча или разрушение предметов или документов (п. "в" ч. 2 ст. 164 <garantF1://10008000.16423> УК РФ) будет иметь место в том случае, если эти последствия наступили в результате хищения.

**1.3 Хищение чужого имущества, совершаемого путем растраты или присвоения**

**Присвоение или растрата** - это преступление, которое в Уголовном кодексе РФ определено как хищение чужого имущества, вверенного виновному.

Присвоение или растрата - это формы завладения чужим имуществом, для которых характерны все основные признаки хищения, а также это способы завладения чужим имуществом. Для них характерен факт нахождения похищаемого имущества в правомерном владении виновного в силу его должностного или служебного положения, договора (например, о полной материальной ответственности) либо иного специального поручения, что является юридическим основанием для осуществления виновным полномочий по распоряжению, управлению, доставке, пользованию или хранению в отношении чужого имущества.

Нахождение похищаемого имущества в правомерном владении виновного следует отличать от его доступа к такому имуществу в силу выполняемой работы или в виду иных обстоятельств. Похищение чужого имущества при таких обстоятельствах квалифицируется как кража.

**Объект** присвоения или растраты совпадает с родовым объектом хищения, это общественные отношения, складывающиеся в сфере распределения и перераспределения материальных благ.

**Объективная сторона** присвоения или растраты заключается в завладении чужим имуществом путем его непосредственного израсходования. По существу, речь идет о двух самостоятельных формах хищения: присвоение и растрата.

**Присвоение** - безвозмездное противоправное обращение вверенного лицу имущества в свою пользу, совершенное с корыстной целью и против воли собственника.

**Растрата** - противоправное расходование лицом вверенных ему денежных средств в личных целях, а равно любые иные формы противоправного непосредственного потребления лицом вверенного ему имущества в своих целях, в результате чего чужие денежные средства в прямом смысле этого слова растрачиваются, а иное имущество расходуется, потребляется. Такое потребление может быть осуществлено также и путем передачи чужого имущества другим лицам.

Общее между присвоением и растратой заключается в том, что для хищения используется фактическая возможность распорядиться чужим имуществом, поскольку оно вверено виновному для осуществления обусловленных собственником правомочий по распоряжению, управлению, хранению, доставке и прочее.

Как отдельная самостоятельная форма хищения растрата ничем не связана с присвоением и не является последующим после него этапом преступной деятельности.

Специфика растраты состоит в том, что в отличие от присвоения между правомерным владением и незаконным распоряжением имуществом отсутствует какой-либо промежуток времени, в течение которого виновный незаконно владеет этим имуществом. В том случае, когда виновный похищает вверенное ему имущество для того, чтобы обратить его в свою пользу, предварительно неизбежно требуется обособить его от остального имущественного фонда собственника, переместить похищенное в пространстве и приобщить к своему личному имуществу, то есть иными словами, преступнику требуется сначала изъять предмет посягательства, а затем уже обратить его в свою пользу.

Определяющей особенностью присвоения как самостоятельной формы хищения является особое правовое отношение субъекта к похищаемому имуществу, которое не затрагивает экономической и юридической природы самого предмета посягательства, продолжающего оставаться в чужой собственности.

Статья 160 УК РФ, характеризуя это отношение, в общей форме говорит об имуществе, "вверенном виновному".

Раскрывая содержание анализируемой формы хищения, Пленум Верховного Суда СССР в постановлении от 11 июля 1972 г. разъяснил, что присвоение либо растрата вверенного или находящегося в ведении государственного или общественного имущества должно квалифицироваться незаконное безвозмездное обращение в свою собственность или в собственность другого лица имущества, находящегося в правомерном владении виновного, который в силу должностных обязанностей, договорных отношений или специального поручения государственной или общественной организации осуществлял в отношении этого имущества правомочия по распоряжению, управлению, доставке или хранению (кладовщик, экспедитор, агент по снабжению, продавец, кассир и другие лица). Изъятие имущества, вверенного виновному, путем замены его на менее ценное, совершенное с целью присвоения или обращения в собственность других лиц, должно квалифицироваться как хищение в размере стоимости изъятого имущества.

Ситуация изменилась в связи с введением в УК РФ уголовной ответственности и за присвоение или растрату имущества, принадлежащего отдельным гражданам. Эта категория потерпевших может вверить свое имущество и частным лицам, не являющимся работниками какой-либо организации, с наделением их определенными правомочиями по распоряжению, управлению, доставке или хранению имущества.

Такие правомочия в том или ином объеме могут быть переданы гражданином - собственником имущества другим гражданам на основании гражданско-правовых договоров подряда, аренды, комиссии, проката, аренды транспортных средств, включая и с предоставлением услуг по управлению и технической эксплуатации, перевозки и хранения и т. д.

Понятно, что частные лица, получившие определенные правомочия от собственника по гражданско-правовому договору, могут преступно злоупотребить ими и присвоить переданные им имущественные ценности или денежные суммы в целях реализации договорных прав и обязательств сторон. Именно эти случаи корыстного безвозмездного присвоения или растраты имущественных ценностей, вверенных собственником частному лицу, имеет в виду ч. 1 ст. 160 УК.

Субъект же преступления, осуществляющий те или иные правомочия в отношении вверенного ему имущества в связи с занимаемой должностью (бригадир, экспедитор, агент по снабжению, должностное лицо и т. д.), присваивая переданные ему ценности, всегда использует свое служебное положение уже в силу того простого факта, что они не оказались бы в его ведении и распоряжении без занимаемой им должности.

Эта криминальная ситуация охватывается ч. 2 ст. 160 УК по признаку

совершения присвоения или растраты лицом с использованием своего служебного положения, причем этим субъектом квалифицированного вида комментируемого преступления может быть как должностное лицо, так и рядовые работники, которые, тем не менее, осуществляли правомочия в отношении вверенного им имущества.

К субъектам, наряду с должностными лицами сельскохозяйственных предприятий, организаций и учреждений, должны быть также отнесены экспедиторы, шоферы-экспедиторы, заведующие токами, складами и другие работники, которые осуществляли правомочия по отношению к похищаемому имуществу.

Вместе с тем действия шоферов, трактористов, комбайнеров, водителей малотоннажных речных транспортных средств (лодок, катеров, переправочных паромов), выразившиеся в корыстном, безвозмездном изъятии убранного зерна и другой сельскохозяйственной продукции при их перевозке к местам складирования или хранения, надлежит квалифицировать как кражу чужого имущества.

Если же указанные категории работников, помимо чисто производственных функций по транспортировке продукции, выполняли еще и обязанности экспедитора, т. е. были снабжены товарно-транспортной накладной либо иным официальным отчетным документом с указанием наименования, ассортимента, количества (веса), а иногда и стоимости имущества, их действия в подобных случаях должны рассматриваться как хищения вверенных им ценностей в форме присвоения или растраты2.

Правомочия лица в отношении вверенного ему имущества закрепляются в определенной документальной форме.

**Специальным субъектом** присвоения являются материально ответственные лица, которым непосредственно вверены товарно-материальные ценности и которые в силу этого постоянно или временно осуществляют в отношении них определенные полномочия.

Субъектом рассматриваемого преступления могут быть как должностные, что па практике встречается значительно чаще, так и недолжностные лица, как штатные, так и нештатные работники различных организаций, в том числе и коммерческих структур, достигшие 16-летнего возраста.

Субъектом данного преступления может быть и обычный гражданин, получивший определенные правомочия в отношении конкретного имущества от такого же обычного гражданина, но только собственника законно переданных своему контрагенту ценностей. Но и в этом случае "обычный" гражданин получает статус специального субъекта преступления.

Присвоение считается оконченным преступлением с того момента, когда законное владение вверенным лицу имуществом стало противоправным и это лицо начало совершать действия, направленные на обращение указанного имущества в свою пользу. Например, с момента, когда лицо путем подлога скрывает наличие у него вверенного имущества, или с момента неисполнения обязанности лица поместить на банковский счет собственника вверенные этому лицу денежные средства.

Последующие действия виновного в виде того или иного неправомерного использования уже присвоенного имущества, над которым он установил свое незаконное владение, лежат за пределами состава преступления и не превращают присвоение в другую форму хищения - растрату. В противном случае следовало бы признать совокупность двух самостоятельных актов хищения, а второе из них квалифицировать по признаку неоднократности его совершения.

Растрата признается оконченным преступлением в момент незаконного распоряжения имуществом, вверенным виновному, т. е. тогда, когда завершился процесс его полного отчуждения в той или иной форме (потребления, израсходования, продажи, передачи другим лицам и т. д.).

Чаще всего при совершении преступления в форме растраты начало и окончание деяния сливаются в единый акт отчуждения похищаемого имущества, например, кладовщик оптовой товарной базы продаст гражданам вверенные ему материальные ценности, а полученные деньги обращает в свою собственность.

Процесс незаконного распоряжения имуществом может и не носить одномоментного и одноактного характера, а слагаться из нескольких эпизодов его отчуждения, растянутых во времени.

**Субъективна сторона** - характеризуется прямым, как правило, конкретизированным умыслом. Растрачивая или присваивая чужое имущество, виновный осознает противоправный, безвозмездный характер своих действий. О направленности умысла на хищение в каждом конкретном случае свидетельствует отсутствие у него реальной возможности своевременно возвратить имущество собственнику, совершение виновным попыток скрыть свои действия.

С другой стороны, не образуют состава преступления действия, хотя формально и свидетельствующие о присвоении, растрате вверенного лицу имущества, в тех случаях, когда оно обращает деньги и имущество собственника на время, намереваясь возвратить его к определенному учетному периоду. В то же время, частичное или даже полное возмещение ущерба потерпевшему само по себе не может свидетельствовать об отсутствии у лица умысла на присвоение или растрату вверенного ему имущества.

Квалифицированные виды присвоения или растраты урегулированы ч. 2-4 <garantF1://10008000.16002> комментируемой статьи. Согласно ч. 2 таковыми являются: совершение такого деяния группой лиц по предварительному сговору; с причинением значительного ущерба гражданину.

Хищение вверенного имущества надлежит считать совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в преступлении участвовали два и более лица, отвечающие признакам специального субъекта присвоения или растраты (например, руководитель организации, в чьем ведении находится похищаемое имущество, и работник, несущий по договору материальную ответственность за данное имущество), которые заранее договорились о совместном совершении преступления.

Присвоение или растрата с причинением значительного ущерба гражданину. О значительности ущерба, причиненного кражей гражданину, свидетельствует важность, существенность последствий преступления, как для самого потерпевшего, так и для его семьи.

Чтобы обосновать наличие данного квалифицирующего признака (п. "в" ч. 2 <garantF1://10008000.15823> комментируемой статьи), необходимо проанализировать имущественное положение потерпевшего, реальную стоимость похищенного имущества, его значимость для потерпевшего, размер и периодичность его доходов (заработной платы, пенсии), наличие у него иждивенцев, совокупный доход членов семьи, с которыми он ведет совместное хозяйство, и др.

Все перечисленные обстоятельства подлежат обязательному выяснению в процессе предварительного расследования и судебного разбирательства.

Мнение потерпевшего о значительности или незначительности ущерба, причиненного ему в результате преступления, оценивается в совокупности с материалами дела, подтверждающими стоимость похищенного имущества и имущественное положение потерпевшего.

В любом случае, в соответствии с п. 2 <garantF1://10008000.15812> примеч. к комментируемой статье потерпевшему должен быть причинен материальный ущерб, который не может составлять менее 2500 руб.

**Особо квалифицированными видами присвоения или растраты** (ч. 3 <garantF1://10008000.16003> статьи 160 УК РФ) является преступление, совершенное лицом с использованием своего служебного положения, а равно в крупном размере.

Под лицами, использующими свое служебное положение при совершении мошенничества, следует понимать должность лиц, обладающих признаками, предусмотренными п. 1 <garantF1://10008000.28511> примеч. к ст. 285 УК (Должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию <garantF1://12018624.101> осуществляющие функции представителя власти <garantF1://12018624.2> либо выполняющие организационно-распорядительные <garantF1://12018624.301>, административно-хозяйственные <garantF1://12018624.302> функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации), государственных или муниципальных служащих, не являющихся должностными лицами, а также иных лиц, отвечающих требованиям, предусмотренным п. 1 <garantF1://10008000.20101> примеч. к ст. 201 УК (например, лицо, которое использует для совершения хищения чужого имущества свои служебные полномочия, включающие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности в коммерческой организации).

Действия организаторов, подстрекателей и пособников мошенничества, присвоения или растраты, заведомо для них совершенных лицом с использованием своего служебного положения, квалифицируются по соответствующей части ст. 33 <garantF1://10008000.33> и по ч. 3 <garantF1://10008000.15903> статьи 160 УК РФ.

Мошенничество, совершенное должностным лицом с использованием своего служебного положения, квалифицируется по ч. 3 <garantF1://10008000.15903> комментируемой статьи, дополнительная квалификация деяния по ч. 1 ст. 285 <garantF1://10008000.28501> УК не требуется.

Присвоение или растрата, совершенные в крупном размере. Согласно примеч. 4 <garantF1://10008000.158014> к ст. 158 УК РФ таковым признается завладение чужим имущество на сумму свыше 250 тыс. руб.

Как хищение в крупном размере квалифицируется совершение нескольких хищений чужого имущества, общая стоимость которого превышает 250 тыс. руб., если эти хищения совершены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле совершить хищение в крупном или в особо крупном размере.

Следующим уровнем особой квалифицированности присвоения или растраты являются завладение чужим имуществом: организованной группой; в особо крупном размере (ч. 4 <garantF1://10008000.16004> статьи 160 УК РФ).

Под организованной группой следует понимать устойчивую группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Организованная группа отличается наличием в ее составе организатора (руководителя), стабильностью состава участников группы, распределением ролей между ними при подготовке к преступлению и непосредственном его совершении. Исходя из этого, в организованную группу могут входить лица, не обладающие полномочиями по распоряжению, управлению или пользованию вверенным имуществом, а также по его доставке либо хранению, которые заранее объединились для совершения одного или нескольких преступлений. При наличии к тому оснований они несут ответственность согласно ч. 4 ст. 34 <garantF1://10008000.3404> УК РФ как организаторы, подстрекатели либо пособники присвоения. Организаторы и руководители несут ответственность за все совершенные организованной группой преступления, если они охватывались их умыслом. Другие члены организованной группы привлекаются к ответственности за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали (ст. 35 УК РФ).

Сговор считается предварительным, если он состоялся до начала совершения преступления, до начала выполнения объективной стороны преступления. Установление наличия предварительного сговора (где и когда он состоялся) необходимо для разграничения совершения преступления группой лиц по предварительному сговору и просто группой лиц.

Объем сговора (его содержание) может быть различным: обговариваются конкретные признаки преступления и поведения соучастников либо соглашение отражает лишь в общих чертах признаки задуманного преступления.

При признании преступлений, совершенными организованной группой, действия всех соучастников независимо от их роли в содеянном квалифицируются как соисполнительство без ссылки на статью 33 <garantF1://10008000.33> УК РФ.

Присвоение или растрата в особо крупном размере. Вопрос о наличии в действиях виновных квалифицирующего признака совершения данного преступления в особо крупном размере решается в соответствии с п. 4 <garantF1://10008000.158014> примеч. к ст. 158 УК РФ. Согласно этому примечанию таковой признается хищение чужого имущества на сумму свыше 1 млн. руб.

Как хищение в особо крупном размере квалифицируется совершение нескольких хищений чужого имущества, общая стоимость которого превышает 1 млн. руб., если эти хищения совершены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле совершить хищение в крупном или в особо крупном размере.

Решая вопрос о квалификации действий лиц, совершивших хищение чужого имущества в составе группы лиц по предварительному сговору либо организованной группы, по признаку "в особо крупном размере", следует исходить из общей стоимости похищенного всеми участниками преступной группы.

**1.4 Отграничение присвоения и растраты от смежных составов преступления**

Присвоение и растрату следует отличать от кражи. Некоторое сходство, заключающееся в стремлении виновного сохранить в тайне факт неправомерного завладения имуществом, есть у названных выше форм хищения. Однако, если в присвоении и растрате имущество вверено виновному, в краже он может иметь лишь доступ к нему для осуществления технических функций: например, для погрузки имущества, переноса его в какое-либо место и т.д.

В Постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 11 июля 1972 г. в п. 2 <garantF1://1205278.2> подчеркивалось: "Разъяснить судам, что в соответствии с законом присвоение либо растрата от кражи отличается тем, что виновный использует имеющиеся у него правомочия в отношении похищаемого им государственного или общественного имущества: Хищение государственного или общественного имущества, совершенное лицом, не обладающим указанными выше правомочиями, но имеющим к нему допуск в связи с порученной работой либо выполнением служебных обязанностей, подлежит квалификации как кража".

Еще более конкретное разъяснение по этому вопросу содержалось в Постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 15 ноября 1984 г. N 21 "О дальнейшем повышении роли судов в борьбе за сохранность социалистической собственности, укреплении государственной, договорной и трудовой дисциплины на предприятиях и в организациях агропромышленного комплекса: "Разъяснить, что действия комбайнеров, шоферов, трактористов, возчиков, выразившиеся в обращении в свою собственность или собственность других лиц зерна либо иной сельскохозяйственной продукции при уборке урожая и перевозке с поля на ток или в хранилище, подлежат квалификации по статье УК <garantF1://10008000.0>, предусматривающей ответственность за кражу государственного или общественного имущества. Если такие действия совершены в отношении продукции, вверенной шоферу, трактористу, возчику для транспортировки (доставки) на основании товарно-транспортной накладной либо иного документа с указанием количества (веса) продукции, то эти действия надлежит квалифицировать как присвоение либо растрату государственного или общественного имущества" (п. 4 <garantF1://10007983.4> ст. 160 УК РФ).

Крайне сложным и спорным является в настоящее время вопрос о разграничении присвоения (растраты) и мошенничества. На сегодня этот вопрос не знает единственного убедительного решения. Проблема заключается в следующем. Во время действия советских уголовных кодексов присвоение и растрата были возможны только в отношении государственного или общественного имущества, а само понятие "вверенное имущество" существовало в основном в трудовых (служебных) отношениях. Поэтому отдельные случаи, при которых имело место неправомерное завладение вверенным имуществом не на основе трудовых (служебных) отношений, а в порядке гражданско-правовых отношений, традиционно квалифицировали как мошенничество.

В настоящее время сфера гражданско-правового вверения имущества расширена более чем существенно. Имущество может быть вверено и одним частным лицом другому частному лицу, совсем не для осуществления трудовых (служебных) функций. Можно предположить, что произошло и расширение границ присвоения и растраты как форм хищений за счет соответствующего сужения границ мошенничества.

От хищения путем присвоения или растраты также следует отличать случаи, когда лицо, изымая чужое имущество и (или) обращая его в пользу других лиц, действует в целях осуществления своего действительного или предполагаемого права на это имущество (например, если лицо присвоило вверенное ему имущество в целях обеспечения долгового обязательства, не исполненного собственником имущества). При наличии оснований, предусмотренных ст. 330 <garantF1://10008000.330> УК, виновный может быть привлечен к уголовной ответственности за самоуправство.

**ГЛАВА 2. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ БОРЬБА С ХИЩЕНИЯМИ**

**2.1 Понятие системы наказаний**

Статья <garantF1://10008000.44> 44 УК РФ представляет собой упорядоченный исчерпывающий перечень видов наказаний (систему наказаний), предусмотренных уголовным законом. Данная система содержит множество видов наказаний: штраф; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; ограничение свободы; арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы на определенный срок; пожизненное лишение свободы; смертная казнь, выстроенных по особому принципу: от менее строго наказания к более строгому. Данный принцип соответствует общим началам назначения наказания, содержащимся в ст. 60 <garantF1://10008000.60> УК РФ, согласно которому наиболее строгий вид наказания назначается исключительно в тех случаях, если менее строгий вид наказания не может обеспечить достижение целей наказания. Указанные в данной статье виды наказания образуют систему видов наказания, позволяющую суду на основе закона с учетом опыта судебной практики, общественного правосознания и научных рекомендаций рационально и по возможности эффективно использовать различные меры воздействия на осужденного, сочетая имущественные лишения, ограничения собственно личных неимущественных неотъемлемых прав и интересов, воздействия на психологическую структуру личности, ограничения возможностей профессионального и иного поведения в будущем.

Уголовный кодекс в статье 52 <garantF1://10008000.52> предусматривал в качестве вида наказания конфискацию имущества, предполагающую безвозмездное изъятие всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного, которая была исключена Федеральным законом <garantF1://12033485.111> от 08.12.2003 N 162-ФЗ. Такое решение было принято законодателем в соответствии с положениями статьи 1 <garantF1://2440801.1> Протокола N 1 к Европейской конвенции «О защите прав человека и основных свобод» от 4 ноября 1950 года провозглашающими право любого человека иметь собственность, которой он может быть лишен только по судебному решению при установлении обстоятельств, свидетельствующих, что это имущество нажито преступным путем. В настоящее время положение, соответствующее Протоколу N 1 к Европейской конвенции, содержится в статье 81 <garantF1://12025178.81> УПК РФ, согласно которой имущество, деньги и иные ценности, полученные в результате преступных действий либо нажитые преступным путем, должны признаваться вещественными доказательствами и подлежат возвращению законному владельцу либо обращению в доход государства в порядке, установленном Правительством РФ.

Следует учитывать, что не все виды наказаний применяются с момента вступления <garantF1://11008000.0> УК РФ в силу, то есть с 1 января 1997 г. Согласно статьи 4 <garantF1://10008004.4> Вводного закона положения о наказаниях в виде обязательных работ, ограничения свободы и ареста вводятся в действие федеральным законом после вступления в силу <garantF1://1306500.0> УИК (Уголовного - исполнительного кодекса) РФ по мере создания необходимых условий для исполнения этих видов наказания. Так, наказание в виде обязательных работ введено в действие Федеральным законом <garantF1://12038244.0> от 28.12.2004 N 177-ФЗ "О введении в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде обязательных работ" и согласно общему правилу вступления закона в силу применяются с 8 января 2005 г. Наказание в виде ограничения свободы введены в действие Федеральным законом <garantF1://12071978.6> от 27.12.2009 N 377-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы" и вступили в силу с 10 января 2010 г. В то же время судам следует помнить, что в настоящее время такой вид наказания, как арест, не применятся. Кроме того, смертная казнь, являющаяся исключительной мерой наказания, в настоящее время не применяется.

Согласно Постановлению <garantF1://1251637.15> Конституционного суда (КС РФ) от 02.02.1999 N 3-П "По делу о проверке конституционности положений статьи 41 и части третьей статьи 42 УПК РСФСР, пунктов 1 и 2 постановления Верховного Совета Российской Федерации от 16 июля 1993 года "О порядке введения в действие Закона Российской Федерации "О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР "О судоустройстве РСФСР", Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Уголовный кодекс РСФСР и Кодекс РСФСР об административных правонарушениях" в связи с запросом Московского городского суда и жалобами ряда граждан" до введения в действие соответствующего федерального закона, обеспечивающего на всей территории РФ каждому обвиняемому в преступлении, за совершение которого федеральным законом в качестве меры наказания установлена смертная казнь, право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей, наказание в виде смертной казни назначаться не может независимо от того, рассматривается ли дело судом с участием присяжных заседателей, коллегией в составе трех профессиональных судей либо в составе судьи и двух народных заседателей. Федеральным законом <garantF1://12051267.0> от 27.12.2006 N 241-ФЗ внесены изменения в ст. 8 <garantF1://12025177.8> Федерального закона "О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" в части определения времени введения суда с участием присяжных заседателей на всей территории РФ, которыми введение данной формы уголовного судопроизводства в Чеченской Республике было отложено до 1 января 2010 г. В настоящее время суды с участием присяжных заседателей введены на всей территории РФ.

Вместе с тем правовая позиция КС РФ, изложенная в Определении <garantF1://1693322.0> от 19.11.2009 N 1344-О-Р "О разъяснении пункта 5 резолютивной части Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 2 февраля 1999 года N 3-П по делу о проверке конституционности положений статьи 41 и части третьей статьи 42 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР, пунктов 1 и 2 постановления Верховного Совета Российской Федерации от 16 июля 1993 года "О порядке введения в действие Закона Российской Федерации "О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР "О судоустройстве РСФСР", Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Уголовный кодекс РСФСР и Кодекс РСФСР об административных правонарушениях" рассматривает Протокол N 6 <garantF1://2440804.0> к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод наряду с вышеуказанным Постановлением <garantF1://1251637.0> от 02.02.1999 N 3-П в качестве оснований недопустимости применения наказания в виде смертной казни, предусмотренного уголовным законодательством. Кроме того, как указано в Определении <garantF1://1693322.0> КС РФ от 19.11.2009 N 1344-О-Р, в Российской Федерации в результате продолжительного по времени действия моратория на применение смертной казни сформировались устойчивые гарантии права не быть подвергнутым смертной казни сложился легитимный конституционно-правовой режим, в рамках которого - с учетом международно-правовой тенденции и обязательств, взятых на себя Российской Федерацией, - происходит необратимый процесс, направленный на отмену смертной казни, как исключительной меры наказания, носящей временный характер. Таким образом, применение смертной казни в качестве меры наказания в настоящее время приостановлено до ратификации Протокола N 6 и внесения соответствующих изменений, в уголовное, уголовно-процессуальное <garantF1://12025178.11501> и уголовно-исполнительное законодательство <garantF1://1206500.1000>, связанных с отменой этого вида наказания.

Присвоение или растрата, то есть хищение чужого имущества, вверенного виновному, наказываются штрафом в размере до ста двадцати тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года, либо обязательными работами на срок до двухсот сорока часов, либо исправительными работами на срок до шести месяцев, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Те же деяния, совершенные: группой лиц по предварительному сговору, а равно с причинением значительного ущерба гражданину, наказываются штрафом в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, либо обязательными работами на срок до трехсот шестидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо принудительными работами на срок до пяти лет с ограничением свободы на срок до одного года или без такового, либо лишением свободы на срок до пяти лет с ограничением свободы на срок до одного года или без такового.

Те же деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения, а равно в крупном размере наказываются штрафом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет с ограничением свободы на срок до полутора лет или без такового, либо лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до десяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного месяца либо без такового и с ограничением свободы на срок до полутора лет либо без такового.

Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, совершенные организованной группой либо в особо крупном размере наказываются лишением свободы на срок до десяти лет со штрафом в размере до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет либо без такового и с ограничением свободы на срок до двух лет либо без такового.

Статья 44 УК РФ должна применяться с учетом статьи 88 УК РФ, которая устанавливает перечень видов наказания, назначаемых несовершеннолетним.

Система видов наказания в целом, и каждый отдельный вид наказания содержат в себе комплекс средств воздействия на осужденного, который индивидуализируется судом при вынесении приговора, а учреждениями и органами исполнения наказания - реализуется в соответствии с законом. Предписания о видах наказаний в данной статье представляют собой действующее право, то есть легитимную волю государства. Они подлежат неуклонному исполнению при сохранении возможности научной критики. Любые мнения о мягкости или жесткости существующей системы наказания не оправдывают попытки принятия незаконных решений.

Суд, а также учреждения и органы, исполняющие наказание, обязаны считаться с волей законодателя и принимать все необходимые меры для се наиболее эффективной реализации.

**2.1.1 Основные и дополнительные виды наказаний**

В санкции статьи 160 УК РФ применяются в качестве основных видов наказаний: обязательные работы, исправительные работы, лишение прав занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение свободы на определенный срок,

Штраф и ограничение свободы, в данной статье как в качестве основных, так и дополнительных видов наказаний.

Уголовный закон делит все виды наказаний на основные и дополнительные наказания. Так, обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы и смертная казнь применяются только в качестве основных видов наказаний. Одной из особенностей основных видов наказаний является то, что к одному основному виду наказания нельзя присоединять другие основные виды наказаний. Так, например, если лицу за совершение одного преступления назначается лишение свободы, а за совершение другого - исправительные работы, то для назначения окончательного наказания необходимо прибегнуть к положениям ст. 71 <garantF1://10008000.71> УК РФ, переведя исправительные работы в соотношение к лишению свободы из расчета один день лишения свободы к трем дням исправительных работ. Если же лицу за совершение одного преступления назначается лишение свободы, а за совершение другого - штраф в качестве основного вида наказания, то каждое из назначенных наказаний следует исполнять самостоятельно, поскольку уголовное законодательство не предусматривает возможности перевода штрафа в другие виды наказаний. Другой особенностью основных видов наказаний является то, что они всегда указываются в санкции статей Особенной части <garantF1://10008000.2000> УК РФ, в отличие, например, от дополнительных видов наказаний.

Кроме того, в соответствии с ч. 1 ст. 73 <garantF1://10008000.7301> УК РФ условным может быть признано лишь основное наказание, в то время как назначенное лицу дополнительное наказание приводится в исполнение реально, о чем указывается в резолютивной части приговора.

При назначении наказания к основному виду наказания может быть присоединено дополнительное наказание или несколько дополнительных наказаний. Вместе с тем дополнительное наказание не может применяться самостоятельно, без сочетания с основным видом наказания. Штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и ограничение свободы назначаются как в качестве основного, так и дополнительного вида наказания. Следует помнить, что штраф в качестве дополнительного наказания может назначаться только в случаях, если данный вид дополнительного наказания предусмотрен санкцией статьи Особенной части <garantF1://10008000.2000> УК РФ. В то же время наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве дополнительного наказания и тогда, когда оно не предусмотрено санкцией статьи Особенной части УК РФ.

При назначении дополнительного наказания необходимо различать применение факультативных обязательных наказаний (например, в ч. 2 ст. 286 <garantF1://10008000.28602> УК РФ "… наказывается... либо лишением свободы на срок до семи лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового") и применение дополнительных обязательных наказаний (например, в ч. 3 ст. 286 <garantF1://10008000.28603> УК РФ "… наказывается лишением свободы на срок до 10 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет"), специфика последних заключается в том, что неприменение дополнительного наказания в случае, если закон предусматривает обязательное его назначение, может иметь место лишь при наличии исключительных обстоятельств, предусмотренных ст. 64 <garantF1://10008000.64> УК РФ. В приговоре данное обстоятельство необходимо изложить в описательно-мотивировочной части, а в резолютивной части приговора должна быть указана ссылка на ст. 64 УК РФ.

Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград применяется только в качестве дополнительного наказания. Следует учитывать, что данный вид наказания не содержится в санкциях статей Особенной части <garantF1://10008000.2000> УК и применяется исключительно за совершение тяжких и особо тяжких преступлений.

**.1.2 Понятие и цели наказания, анализ судебной практики**

**Наказание** есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных Уголовным кодексом РФ лишении или ограничении прав и свобод этого лица. Оно применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

В ч. 2 <garantF1://10008000.4302> статьи 43 УК РФ подчеркивается, что наказание применяется в первую очередь в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

Восстановление социальной справедливости как цели наказания связано с принципом справедливости, содержащимся в ст. 6 <garantF1://10008000.6> УК РФ, в соответствии с которой наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливы, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. В этой связи при назначении наказания судам необходимо исполнять требования закона о строго индивидуальном подходе к назначению наказания, поскольку только справедливое наказание способствует решению задач и осуществлению целей, указанных в УК РФ.

Цель наказания - исправление осужденного - достигается, если после отбытия либо после освобождения от наказания осужденный больше не совершает преступлений. Между тем в УИК РФ понятие исправления носит более широкий характер, предполагая нейтрализацию антиобщественных взглядов и установок осужденного, формирование у него уважительного отношения к человеку, обществу, труду, к правилам человеческого общежития, стимулирование правопослушного поведения. Исправление осужденного в уголовно-исполнительном смысле достигается путем применения к нему как наказания, так и средств исправления, содержащихся в ч. 2 ст. 9 <garantF1://1206500.9002> УИК РФ, таких как труд, обучение, профессиональная подготовка, воспитательная работа и общественное воздействие. Цель наказания - предупреждение совершения новых преступлений - носит как общий характер, то есть влияет на граждан в целом, путем установления уголовно-правового запрета, так и частный характер, то есть воздействует на поведение лиц, осужденных за совершение преступлений, путем создания для них специальных условий, исключающих либо снижающих возможность совершать в будущем новые преступления.

Наказание рассматривается как ответ государства на совершение преступления и регламентируется данной статьей как уголовно-правовой, специфический способ правового реагирования па преступление.

Законодатель отграничивает его от иных мер воздействия, предусмотренных настоящим Кодексом, а именно: принудительных мер воспитательного воздействия, которые применяются к несовершеннолетним, либо в исключительных случаях в ограниченном объеме - к лицам, совершившим преступления в возрасте от восемнадцати до двадцати лет, а также от принудительных мер медицинского характера.

Не являются наказанием и, соответственно, не могут быть применены к лицу со ссылкой на совершение им преступления любые меры, не назначенные судом и не предусмотренные УК РФ.

Применение к гражданину наказаний, не предусмотренных уголовным законом, противоречит Конституции РФ и УК РФ в связи с чем признается незаконным.

**.2 Уголовно-процессуальные меры предупреждения и пресечения хищений, совершаемых в форме присвоения и растраты**

**.2.1 Сущность мер пресечения и предупреждения**

При наличии достаточных оснований полагать, что обвиняемый, подозреваемый: 1) скроется от дознания, предварительного следствия или суда; 2) может продолжать заниматься преступной деятельностью; 3) может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу, дознаватель, следователь, а также суд в пределах предоставленных им полномочий вправе избрать обвиняемому, подозреваемому одну из следующих мер пресечения:

- подписка о невыезде;

личное поручительство;

наблюдение командования воинской части;

присмотр за несовершеннолетним обвиняемым;

залог;

домашний арест;

заключение под стражу.

Мера пресечения может избираться также для обеспечения исполнения приговора или возможной выдачи лица в порядке, предусмотренном статьей 466 УК РФ.

**Меры пресечения** - это разновидность превентивных мер процессуального принуждения, заключающихся в лишении или ограничении свободы обвиняемого (а в исключительных случаях - подозреваемого).

В российском уголовном судопроизводстве применяются следующие меры пресечения: подписка о невыезде; личное поручительство; наблюдение командования воинской части; присмотр за несовершеннолетним обвиняемым; залог; домашний арест; заключение под стражу.

К обвиняемому (подозреваемому) может быть применена лишь одна из предусмотренных в законе мер пресечения. Дознаватель, следователь, а также суд не только вправе решать, какую конкретно меру пресечения применить, но, при наличии оснований, обязаны это сделать.

Суду при рассмотрении ходатайства о применении в качестве меры пресечения заключения под стражу или о продлении срока ее действия по собственной инициативе или по ходатайству участников судебного разбирательства в каждом случае надлежит обсуждать вопрос о возможности применения к подозреваемому, обвиняемому иной меры пресечения, не связанной с заключением под стражу.

В соответствии с законом меры пресечения в виде залога и домашнего ареста и заключения под стражу применяются в отношении подозреваемого или обвиняемого только по решению суда и в том порядке, который установлен ст. 108 <garantF1://12025178.108> УПК РФ.

Цели применения меры пресечения: предотвращение возможности обвиняемого (подозреваемого) скрыться от дознания, предварительного следствия или суда; воспрепятствовать установлению истины по уголовному делу; продолжать преступную деятельность; а также для обеспечения исполнения приговора.

Применение меры пресечения недопустимо связывать с другими целями, в частности, охраной лиц от физической расправы родственников; соблюдением правил общежития и др.

Основанием применения мер пресечения является совокупность доказательств. Одни из них уличают обвиняемого (подозреваемого) в совершении преступления, другие - устанавливают обстоятельства, указывающие на степень вероятности его ненадлежащего поведения.

Включение в основания для избрания мер пресечения первой группы доказательств имеет большое практическое значение, поскольку применение их недопустимо в отношении лица, которое может оказаться невиновным. Именно с этой точки зрения оценивается необходимость применения заключения под стражу по мотивам одной лишь опасности совершенного преступления. Вторая группа доказательств включает в себя как обстоятельства, указанные в ст. 89, так и предусмотренные ст. 91.

О намерении скрыться могут свидетельствовать такие данные, как приобретение проездных билетов, снятие с регистрационного учета, увольнение с работы, снятие с военного учета, распродажа имущества.

О возможности воспрепятствовать установлению истины по делу - угрозы, подкуп, уговоры свидетелей и потерпевших, попытки хищения, уничтожения, фальсификации вещественных доказательств; воздействие на специалистов и экспертов.

О намерении заниматься преступной деятельностью - приобретение оружия и приискание иных приспособлений для совершения преступления, наличие преступных связей, отсутствие работы и др.

Применение меры пресечения в целях обеспечения исполнения приговора прежде всего связано с назначенным судом наказанием. Лишение свободы, как правило, предполагает и заключение осужденного под стражу в порядке применения меры пресечения.

Изучение практики показывает, что установление таких обстоятельств, как наличие прошлой судимости, характера и способа совершенного преступления, отрицательное поведение в быту, привлечение к административной ответственности, отсутствие места жительства и т. п., которые относятся к учитывающимся при избрании конкретной меры пресечения, в действительности указывает, прежде всего, на необходимость применения процессуального принуждения.

Федеральный закон от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" 8 декабря 2011 г. предусматривает, что результаты ОРД могут быть использованы в доказывании по уголовным делам в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства РФ, регламентирующими собирание, проверку и оценку доказательств.

При отсутствии оснований для применения меры пресечения у обвиняемого отбирается «Обязательство о явке», которое обязывает лицо являться по вызовам и сообщать о перемене места жительства в письменной форме.

Данное обязательство не является мерой пресечения и не ограничивает свободы передвижения обвиняемого. Умышленное нарушение его обвиняемым (подозреваемым) влечет за собой привод и последующее применение мер пресечения.

Суд и судья могут применить меру пресечения к лицу, в отношении которого ими в судебном разбирательстве будет возбуждено уголовное дело, а также при постановлении приговора.

При производстве проверки законности и обоснованности ареста или продлении срока содержания под стражей судья вправе одновременно с постановлением об отмене меры пресечения в виде заключения под стражу избрать любую другую, предусмотренную законом меру пресечения.

К обвиняемому (подозреваемому) может быть применена лишь одна из предусмотренных в законе мер пресечения. Дознаватель, следователь, прокурор, суд и судья не только вправе решать, какую конкретно меру пресечения применить, но, при наличии оснований, обязаны это сделать.

Для применения заключения под стражу и залога требуется санкция прокурора, определение суда или постановление судьи.

Меры пресечения предназначены для предотвращения возможного ненадлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого).

В случае ненадлежащего его поведения или высокой степени вероятности такового следует прибегнуть к заключению под стражу.

Небольшая степень вероятности наступления последствий, для предупреждения которых применяются рассматриваемые меры принуждения, позволяет предупредить их с помощью мер, не связанных с лишением обвиняемого (подозреваемого) свободы. Должностное лицо или орган на основе фактических данных должны прогнозировать возможное ненадлежащее поведение обвиняемого (подозреваемого).

Любая мера пресечения, в зависимости от степени вероятности такого поведения может быть реальной для достижения целей, с которыми закон связывает их действие. Так, для того, чтобы предотвратить со стороны некоторых обвиняемых (подозреваемых) возможность ненадлежащего поведения, достаточно применить любую из мер пресечения, не связанную с лишением свободы. В зависимости от субъекта совершенного преступления это может быть наблюдение командования воинской части или отдача несовершеннолетнего под присмотр.

При материальном ущербе, наличии денежных средств или ценностей избирается залог. В ряде случаев достаточно личного поручительства или поручительства общественной организации, которые могут положительно воздействовать на обвиняемого (подозреваемого).

Меры пресечения, в том числе заключение под стражу и домашний арест, не являются уголовным наказанием и не могут быть строже возможной меры ответственности по уголовному закону. Недопустимо заключать под стражу лицо за преступление, за которое не предусмотрено наказание в виде лишения свободы.

В исключительных случаях мера пресечения может быть применена в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления, и до предъявления ему обвинения. В этом случае обвинение должно быть предъявлено не позднее десяти суток с момента применения меры пресечения. Если в этот срок обвинение не будет предъявлено, мера пресечения отменяется.

Исключительность применения меры пресечения к подозреваемому состоит в том, что данных для предъявления обвинения еще нет. Десятидневный срок предъявления обвинения никем не может быть продлен. Исключение может составлять лишь случай, когда подозреваемый скрылся или место нахождения его неизвестно.

К иным исключительным обстоятельствам можно отнести лишь такие, которые объективно лишают возможности своевременно предъявить обвинение. Это стихийные бедствия: землетрясение, наводнение, пожар, эпидемия, дезорганизация работы СИЗО, начало военных действий и некоторые другие. В случае тяжелого заболевания подозреваемого либо иных исключительных обстоятельств личного характера мера пресечения отменяется.

Закон дает исчерпывающее и однозначное указание исчисления 10-дневного срока с момента применения меры пресечения до момента предъявления обвинения.

**2.2.2 Обстоятельства, учитываемые при избрании меры пресечения**

При разрешении вопроса о необходимости применить меру пресечения, а также об избрании той или иной из них лицо, производящее дознание, следователь, прокурор, суд учитывают, помимо обстоятельств, указанных в статье 89 УПК РФ, также тяжесть предъявленного обвинения, личность подозреваемого или обвиняемого, род его занятий, возраст, состояние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства.

Обстоятельства статьи 91 УПК РФ в совокупности с обстоятельствами, указанными в ст. 89 УПК РФ, составляют основания для избрания меры пресечения. Перечень обстоятельств, учитываемых при избрании меры пресечения, не является исчерпывающим.

Под другими обстоятельствами понимаются отягчающие и смягчающие ответственность, введение режима чрезвычайного или военного положения, вооруженные конфликты и тому подобные обстоятельства, влияющие на частную жизнь граждан и функционирование предприятий, учреждений, организаций и правоохранительных органов.

Обстоятельства, указанные в статье 91 УПК РФ, особо тщательно должны анализироваться при решении вопроса о заключении лица под стражу, применении меры пресечения в отношении несовершеннолетнего и подозреваемого.

О применении меры пресечения лицо, производящее дознание, следователь, прокурор выносят мотивированное постановление, а суд - мотивированное определение, содержащее указание на преступление, в котором подозревается или обвиняется данное лицо, и основание для избрания примененной меры пресечения.

Постановление или определение объявляется лицу, в отношении которого оно вынесено, и одновременно ему разъясняется порядок обжалования применения меры пресечения. Копия постановления или определения о применении меры пресечения немедленно вручается лицу, в отношении которого оно вынесено.

Процессуальный порядок применения меры пресечения состоит из вынесения постановления (определения); объявления его обвиняемому (подозреваемому); разъяснения порядка обжалования применения меры пресечения; немедленного вручения копии постановления или определения лицу, в отношении которого оно вынесено.

О применении меры пресечения дознаватель, следователь, прокурор, судья выносят мотивированное постановление, а суд - определение.

Решение о применении меры пресечения приобретает юридическую силу сразу с момента вынесения постановления, определения, если они принимаются прокурором, судом или судьей.

Для применения заключения под стражу или залога дознавателю, следователю необходима санкция прокурора, поэтому вынесенное ими постановление еще не порождает юридических последствий, они наступают после санкционирования, тогда и должно происходить объявление, разъяснение права на обжалование и вручение копии постановления.

Поскольку несовершеннолетние обвиняемые (подозреваемые) допрашиваются при решении вопроса об аресте во всех случаях лично прокурором, он либо дознаватель, следователь сразу объявляют постановление, разъясняют права и вручают копию. Такая же процедура и для любого другого обвиняемого (подозреваемого), если прокурор допрашивал его лично.

Если обвиняемый (подозреваемый) содержится в ИВС, он должен быть поставлен в известность о применении в отношении него ареста в максимально короткий срок, но не позднее, чем завершается срок задержания по ст. 122 УПК РФ. С момента предъявления постановления о заключении под стражу защитник допускается к участию в деле.

В постановлении (определении) обязательно указывается на преступление, в котором подозревается или обвиняется данное лицо, а также основания для избрания меры пресечения.

Недостаточно ограничиться только ссылкой на статью Особенной части УК, необходимо указать сущность обвинения либо подозрения и на чем оно основано, а также привести конкретные фактические данные, составляющие основание для избрания меры пресечения.

Факт объявления постановления (определения), разъяснение прав и обязанностей и вручение копии подтверждается подписью обвиняемого (подозреваемого) на экземпляре, находящемся в деле. Не исключается взятие об этом отдельной подписи.

Рассматривая ходатайство органов предварительного следствия о применении в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу, судье следует тщательно проверять обоснованность изложенных в нем мотивов необходимости заключения несовершеннолетнего под стражу и невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения. При этом в силу ч. 2 ст. 108 <garantF1://12025178.10802> УПК РФ заключение под стражу в качестве меры пресечения не может быть применено в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой тяжести, которое совершено им в возрасте до 18 лет. Мера пресечения в виде заключения под стражу может быть применена в случае, если несовершеннолетний подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

В исключительных случаях, как единственно возможное в конкретных условиях с учетом обстоятельств совершенного преступления и данных о личности, заключение под стражу может быть применено в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого либо обвиняемого в совершении преступления средней тяжести. При этом суду надлежит учитывать положения ч. 6 ст. 88 <garantF1://10008000.886> УК РФ, по смыслу которой заключение под стражу в качестве меры пресечения не может быть применено в отношении несовершеннолетнего, не достигшего 16 лет, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести впервые.

При определении вида меры пресечения в отношении женщин, имеющих несовершеннолетних детей, следует учитывать данные, свидетельствующие о наличии состава семьи, близких родственников, возможности помещения их (детей) в детские учреждения.

Если мера пресечения не связана с заключением под стражу, подсудимый должен быть поставлен в известность о ее избрании, изменении в кратчайший срок, но не позднее трех суток до начала судебного заседания.

Введение судебной проверки законности и обоснованности ареста или продления срока содержания под стражей означает, что определение суда или постановление судьи об избрании меры пресечения обжалованию не подлежат и являются окончательными.

**.2.3 Отмена или изменение меры пресечения**

Отмена и изменение меры пресечения может происходить в той же стадии, где она была применена, или в последующих стадиях.

Отмена и изменение меры пресечения связаны с изменением оснований для ее избрания, предусмотренных ст. 97 <garantF1://12025178.97> и 99 <garantF1://12025178.99> УПК РФ.

Перечень тяжелых заболеваний, препятствующих содержанию под стражей подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений, Правила <garantF1://12082023.1000> медицинского освидетельствования подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений и Форма медицинского заключения утверждены постановлением <garantF1://12082023.0> Правительства РФ от 14.01.2011 N 3.

Мера пресечения отменяется при прекращении уголовного дела, вынесении оправдательного приговора, обвинительного приговора без назначения наказания и с освобождением от отбывания наказания. Мера пресечения должна быть отменена в отношении подозреваемого, если в течение 10 суток ему не предъявлено обвинение, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 100 <garantF1://12025178.100002> УПК РФ.

Мера пресечения может быть отменена, если отпали основания для ее избрания.

Мера пресечения изменяется на более строгую в случае, если обвиняемый ведет себя ненадлежащим образом, а также в том случае, если появляются обстоятельства, указывающие на высокую степень вероятности его ненадлежащего поведения (ст. 97 <garantF1://12025178.97> и 99 <garantF1://12025178.99> УПК РФ).

Мера пресечения изменяется на более мягкую, если обвинение изменено на менее тяжкое либо степень вероятности ненадлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого) становится незначительной.

Если вина арестованного лица доказана, он активно помогает следствию, раскаивается, возмещает ущерб - возникает основание для изменения меры пресечения на не связанную с содержанием под стражей.

Об отмене и изменении меры пресечения дознаватель, следователь и судья выносят постановление, суд - определение.

Мера пресечения, избранная в ходе досудебного производства следователем с согласия руководителя следственного органа или дознавателем с согласия прокурора, может быть отменена или изменена только с их же согласия.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Хищение чужого имущества является наиболее распространенным видом преступлений против собственности. Данный вид преступлений в силу исторического развития человека является одним из наиболее ранних общественно опасных деяний, признаваемых преступными. Этот вид преступления имеет длительный период своего развития, однако формально был выделен в самостоятельный состав только в законодательстве

Непосредственным объектом преступного посягательства всех форм хищения надлежит признавать конкретную форму собственности физического или юридического лица. Предметом преступления при хищении чужого имущества являются только вещи материального мира, в том числе недвижимое имущество, не может быть таковым упущенная выгода, право на имущество, информация сама по себе и т.д.

По моему мнению, в статье 160 УК РФ необходимо указать не только на вверенное имущество, могущее быть предметом присвоения или растраты, но и имущество, находящееся в ведении виновного. В противном случае действия должностных лиц, а также лиц, выполняющих управленческие функции с коммерческих или иных организациях, присвоивших или растративших имущество, которое им не вверено, но находится в их ведении, при отсутствии иных признаков хищения, может остаться без уголовно-правовой оценки.

Присвоение и растрата чужого имущества, вверенного виновному, являются самостоятельными формами хищения, отличающимися от иных форм юридическими свойствами похищаемого имущества, способом завладения им, а также признаками субъекта преступления.

Присвоение чужого имущества, вверенного виновному, по моему мнению, может быть как путем изъятия с последующим обращением в пользу виновного или иных лиц, так и только путем обращения в пользу виновного или иных лиц. Способ такого завладения зависит от содержательной стороны похищаемого имущества, которое может быть статическим и динамическим. При присвоении статического имущества виновный его в обязательном порядке изымает, при хищении же имущества, находящегося в динамике, у виновного отсутствует необходимость в его изъятии.

Под присвоением как формой хищения я понимаю безвозмездное изъятие и (или) обращение вверенного или находящегося в правомерном ведении виновного имущества в свою пользу или пользу иных лиц, причинившее тем самым материальный ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Растрата чужого имущества, с одной стороны - израсходование, потребление, иное отчуждение вверенного или находящегося в ведении виновного чужого имущества, а с другой стороны это может быть передача этого имущества с корыстной целью третьим лицам.

На мой взгляд, присвоение и растрата является более емким понятием, чем корыстные побуждения, так как виновный, совершивший завладение чужим имуществом, вовсе может не стремиться к личному обогащению.

Ошибки в квалификации присвоении и растраты чужого имущества, вверенного виновному, заключаются в разграничении их между собой, отграничении от смежных составов преступлений (в основном кража и мошенничество), а также квалификации действий нескольких лиц, совершивших одно преступление. Действующее в настоящее время уголовное законодательство, направленное на борьбу с хищениями, нуждается в совершенствовании.

По моему мнению, необходимо исключить из числа квалифицирующих признаков хищения причинение гражданину значительного ущерба в связи с тем, что данная категория является оценочной и она должна зависит только от решения суда. Дополнительным аргументом данной точки зрения является наказуемость приготовительных действий к квалифицированному составу таких форм хищения, как присвоение и растрата. В данной ситуации вопрос о привлечении лица к уголовной ответственности за приготовление к присвоению или растрате чужого имущества, зависит целиком от усмотрения суда.

Наиболее оптимальным вариантом будет замена данного квалифицирующего признака другим, а именно: в значительном размере, который бы был точно установлен.

По мнению автора настоящего диссертационного исследования, к категории субъектов преступления, предусмотренного п. «в» ч. 2 ст. 160 УК РФ надлежит отнести любое лицо, как должностное, так и не обладающее его признаками, но использующее свое служебное положение для обращения чужого имущества, вверенного виновному, для его присвоения либо растраты.

В настоящее время настала острая необходимость издания постановления Пленума Верховного Суда РФ, содержащее в себе разъяснения по применению законодательства о хищении чужого имущества. Данное постановление должно заменить все существующие в настоящее время постановления, подавляющее большинство которых ориентировано на уголовное законодательство, не действующее в настоящее время.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ**

I.Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (с поправками от 30 декабря 2008 г.);

. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ (с изменениями от 7 декабря 2011 года)

. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ (с изменениями от 7 декабря 2011 года)

. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. N 195-ФЗ (с изменениями от 8 декабря 2011 года).

. Гражданский кодекс Российской Федерации часть первая от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ, часть вторая от 26 января 1996 г. N 14-ФЗ, часть третья от 26 ноября 001 г. N 146-ФЗ и часть четвертая от 18 декабря 2006 г. N 230-ФЗ (с изменениями от 8 декабря 2011 года).

. Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 8 января 1997 г. N 1-ФЗ (с изменениями от 7 декабря 2011 года)

II. Литературные источники

7. Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации по уголовным делам (под ред. В.М. Лебедева)-"Норма",2008 г.

. Уголовное право России. Особенная часть. Учебник. 2-е изд., (под редакцией В.П. Ревина, доктора юридических наук, профессора, заслуженного деятеля науки Российской Федерации). - "Юстицинформ", 2009 года.

. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (отв. ред. В.М. Лебедев). - 12-е изд., переработанный и дополненный - "Юрайт", 2012 года.

. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации для работников прокуратуры (постатейный) (отв. ред. канд. юрид. наук В.В. Малиновский; науч. ред. проф. А.И. Чучаев). - "КОНТРАКТ", 2011 г.

. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный). - 3-е изд., испр., доп. и перераб. (под ред. доктора юридических наук, профессора Чучаева А.И.). - "Юридическая фирма "КОНТРАКТ", 2011 года.

. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) (под ред. А.В. Бриллиантова). - "Проспект", 2010 года

. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова). - 6-е изд., перераб. и доп. - "Юрайт-Издат", 2010 года

. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (науч. ред. В.Т. Томин, М.П. Поляков). - 5-е изд., перераб. и доп. - "Издательство Юрайт", 2011 года

. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. - Система ГАРАНТ, 2010 года

. Безлепкин Б.Т. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. - "Проспект", 2011 года

. Бриллиантов А.В., Курганов С.И. Комментарий к Уголовно-исполнительному кодексу Российской Федерации (постатейный) (под ред. А.В. Бриллиантова). - "Проспект", 2011 года

. Комментарий к Уголовно-исполнительному кодексу Российской Федерации (постатейный) (под ред. В.И. Селиверстова). - "Проспект", 2011 года.

III. Материалы судебной практики

19. Практика применения Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: практ. пособие (под ред. В.М. Лебедева). - 5-е изд., перераб. и доп. - Издательство Юрайт, 2011 года

. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51 "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате"

IV. Электронные ресурсы

21. Система «Гарант Эксперт».

. Система «Консультант плюс».

. Информационный центр Главного управления министерства внутренних дел России по Пермскому краю.

|  |
| --- |
| [Вернуться в библиотеку по экономике и праву: учебники, дипломы, диссертации](http://учебники.информ2000.рф/index.shtml)  [Рерайт текстов и уникализация 90 %](http://учебники.информ2000.рф/rerait-diplom.shtml)  [Написание по заказу контрольных, дипломов, диссертаций. . .](http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml) |

|  |  |
| --- | --- |
| [**КНИЖНЫЙ МАГАЗИН**](http://учебники.информ2000.рф/chitai.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**ТОВАРЫ для ХУДОЖНИКОВ и ДИЗАЙНЕРОВ**](http://учебники.информ2000.рф/kar.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**АУДИОЛЕКЦИИ**](http://учебники.информ2000.рф/lectr.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**IT-специалисты: ПОВЫШЕНИЕ КВАЛИФИКАЦИИ**](http://учебники.информ2000.рф/otu.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**ФИТНЕС на ДОМУ**](http://учебники.информ2000.рф/fit1.shtml) |  |