

Категорія справи № 755/8135/19: **Кримінальні справи (з 01.01.2019); Провадження за поданням правоохоронних органів, за клопотанням слідчого, прокурора та інших осіб про; тимчасовий доступ до речей і документів.**

Надіслано судом: **10.06.2019**. Зареєстровано: **11.06.2019**. Оприлюднено: **12.06.2019**.

Дата набрання законної сили: **28.05.2019**

Номер судового провадження: **1-кс/755/3700/19**

Номер кримінального провадження в ЄРДР: **42019101040000013**



УХВАЛА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

Справа №:755/8135/19

Провадження №: 1-кс/755/3700/19

"28" травня 2019 р.

м. Київ

слідчий суддя Дніпровського районного суду м. Києва Бірса О.В., секретар судових засідань Ярмач І.В., за участю слідчого Страшок О.Г., розглянувши у відкритому судовому засіданні клопотання слідчого СВ Дніпровського УП ГУ НП в м. Києві Перепеченко Д.Є. про тимчасовий доступ до речей і документів у рамках кримінального провадження унесенного до Єдиного реєстру досудових розслідувань за № 42019100040000013 від 04.02.2019 року, за ознаками кримінального правопорушення, передбаченого ч.1 ст.367 КК України, **встановив:**

Суть питання, що вирішується ухвалою, і за чією ініціативою воно розглядається

До слідчого судді даного місцевого суду надійшло зазначене клопотання слідчого, яке погоджене з прокурором Київської місцевої прокуратури № 4 Вигівським М.І. про надання тимчасового доступу до документів у рамках цього провадження, у зв'язку з здійсненням досудового розслідування у ньому та необхідністю встановлення обставин визначених ст. 91 КПК України при наявності на передумов визначених ст.ст. 132, 163 КПК України.

Встановлені обставини у ході розслідування цього кримінального провадження органом досудового розслідування та наведені заявником у клопотанні відомості на їх підтвердження щодо доцільності застосування такого типу заходу забезпечення кримінального провадження

У провадженні СВ Дніпровського управління поліції Головного управління Національної поліції в місті Києві перебувають матеріали кримінального провадження, внесеного 04.02.2019 до Єдиного реєстру досудових розслідувань за № 42019100040000013, за ознаками вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ч. 1 ст. 367 КК України.

Досудовим розслідуванням встановлено, до Київської місцевої прокуратури № 4 надійшла заява ОСОБА_1 про те, що службові особи КП «Київкінофільм» департаменту культури виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) вчинили службову недбалість під час реконструкції кінотеатру «Краків».

Між Комунальним підприємством виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) «Київкінофільм» (код ЄДРПОУ 35531906), та Товариством з обмеженою відповідальністю «Інтеграл Буд-Стандарт»(код ЄДРПОУ 41242077) укладено договір підряду № Т-

99/18 від 02 серпня 2018 року «Капітальний ремонт будівлі кінотеатру «Краків» за адресою: вул. Русанівська набережна, 12, у м. Києві». Договір чинний до 31.12.2019 включно.

Загальна вартість виконання робіт згідно договором № Т-99/18 від 02 серпня 2018 становить 59 434 270 грн. 63 коп. (п'ятдесят дев'ять мільйонів чотириста тридцять чотири тисячі сімдесят гривень 63 копійки) без ПДВ, крім того ПДВ 11 886 854 грн. 13 коп. (одинадцять мільйонів вісімсот вісімдесят шість тисяч вісімсот п'ятдесят чотири гривні 13 копійок), разом договірна ціна даного Договору становить 71 321 124 грн. 76 коп. (сімдесят один мільйон триста двадцять одна тисяча сто двадцять чотири гривні сімдесят шість копійок) з ПДВ.

Відповідно до п.5 Порядку виконання підготовчих та будівельних робіт, затвердженого Постановою Кабінету Міністрів України від 13 квітня 2011 року №466, будівельні роботи можуть виконуватися замовником після отримання документа, що посвідчує право власності чи користування земельною ділянкою, або договору суперфіцію та: подання повідомлення про початок виконання будівельних робіт - щодо об'єктів, що за класом наслідків (відповідальності) належать до об'єктів з незначними наслідками (СС1) та об'єктів, будівництво яких здійснюється на підставі будівельного паспорта; або видачі замовнику дозволу на виконання будівельних робіт - щодо об'єктів, які за класом наслідків (відповідальності) належать до об'єктів із середніми (СС2) та значними (СС3) наслідками або підлягають оцінці впливу на довкілля відповідно до Закону України "Про оцінку впливу на довкілля". Відповідно до п.5 Порядку виконання підготовчих та будівельних робіт, затвердженого Постановою Кабінету Міністрів України від 13 квітня 2011 року №466, будівельні роботи можуть виконуватися замовником після отримання документа, що посвідчує право власності чи користування земельною ділянкою, або договору суперфіцію та: подання повідомлення про початок виконання будівельних робіт - щодо об'єктів, що за класом наслідків (відповідальності) належать до об'єктів з незначними наслідками (СС1) та об'єктів, будівництво яких здійснюється на підставі будівельного паспорта; або видачі замовнику дозволу на виконання будівельних робіт - щодо об'єктів, які за класом наслідків (відповідальності) належать до об'єктів із середніми (СС2) та значними (СС3) наслідками або підлягають оцінці впливу на довкілля відповідно до Закону України "Про оцінку впливу на довкілля".

Водночас, відповідно до частини 7.3 зазначеного договору підрядник зобов'язаний: виконувати роботи згідно послідовності їх проведення, технологічного процесу виконання, що передбачені Проектною документацією, технічним вимогам, цим Договором, ДБН, ДСТУ; виконувати роботу належними будівельними матеріалами, якість і призначення яких відповідають вимогам Проектної документації, технічним вимогам, ДБН, ДСТУ для відповідних робіт; здійснювати з початку виконання робіт своєчасне оформлення Виконавчої документації, журналу виконання робіт згідно вимог ДБН; здійснювати оформлення Акту проміжного прийняття відповідальних конструкцій, Акту на закриття прихованих робіт.

Проведенням оглядом місця події від 11.05.2019 слідчим СВ Дніпровського УП ГУНП у м. Києві Загладьком А.В. виявлено, незавершені роботи, фасад будівлі кінотеатру «Краків» знаходиться в неохайному стані, на стінах обвалена штукатурка, ремонтних робіт зазначеної будівлі не виявлено.

Враховуючи вказаний факт є достатні підстави вважати, що службові особи ТОВ «Інтеграл Буд-Стандарт» вчинили заволодіння бюджетними коштами.

Інформація, що міститься у договорі підряду № Т-99/18 від 02 серпня 2018 року, укладеному між Комунальним підприємством виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) «Київкінофільм» (код ЄДРПОУ 35531906), та Товариством з обмеженою відповідальністю «Інтеграл Буд-Стандарт»(код ЄДРПОУ 41242077), у додаткових угодах та додатках до вказаного договору; пакеті документів, що подавався Замовнику для проведення розрахунків (Довідки про вартість виконаних будівельних робіт та витрат (примірна форма КБ-3); Акти приймання виконаних будівельних робіт (примірна форма КБ-2в); Підсумкові відомості ресурсів; Акти витрат на проведення експертизи кошторисної документації; копії платіжних доручень з відміткою банку про сплату за енергоресурси (вода, електроенергія, опалення) при передачі Підряднику об'єкта для проведення капітального ремонту; завірені копії видаткових накладних на продукцію та матеріали; сертифікати відповідності продукції; паспорти на продукцію та устаткування; Загальний журнал робіт, заповнений згідно ДБН А .3.1-5:2016 (надається після завершення будівельних робіт з Актом приймання виконаних будівельних робіт (примірна форма

КБ_2в); Виконавчі схеми (надаються після завершення будівельних робіт з Актом приймання виконаних будівельних робіт (примірна форма КБ_2в)); Акти на закриття прихованих робіт; Фотофіксація об'єкту капітального ремонту до початку, в період проведення та кінцевий результат будівельних робіт (надається щомісяця під час надання Замовнику Актів приймання виконаних будівельних робіт (примірна форма КБ_2в)); рахунки на суму попередньої оплати), а також договорах по здійсненню технічного нагляду за проведенням будівельних робіт на вказаних об'єктах та документах про проведення технічного нагляду на виконання вказаних договорів, можуть у подальшому бути використані як доказ, оскільки нададуть можливість достовірно встановити осіб причетних до вчинення кримінального правопорушення, а також отримати відомості, щодо осіб уповноважених на підписання вищезазначених документів.

Разом з цим інформація, що міститься № Т-99/18 від 02 серпня 2018 року, укладеному між Комунальним підприємством виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) «Київкінофільм» (код ЄДРПОУ 35531906), та Товариством з обмеженою відповідальністю «Інтеграл Буд-Стандарт»(код ЄДРПОУ 41242077), у додаткових угодах та додатках до вказаного договору, пакеті документів, що подавався Замовнику для проведення розрахунків, а також договорах по здійсненню технічного нагляду за проведенням будівельних робіт на вказаних об'єктах та документах про проведення технічного нагляду на виконання вказаних договорів, не становить охоронювану законом таємницю, визначену ст. 162 КПК України.

У матеріалах кримінального провадження вбачається наявність достатніх підстав вважати, що вказані речі і документи мають суттєве значення для встановлення важливих обставин у досудовому розслідуванні, а тому необхідно отримати тимчасовий доступ до договору підряду № Т-99/18 від 02 серпня 2018 року, укладеному між Комунальним підприємством виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) «Київкінофільм» (код ЄДРПОУ 35531906), та Товариством з обмеженою відповідальністю «Інтеграл Буд-Стандарт»(код ЄДРПОУ 41242077), додаткових угод та додатків до вказаного договору, пакету документів, що подавався Замовнику для проведення розрахунків, а також договорів по здійсненню технічного нагляду за проведенням будівельних робіт на вказаних об'єктах та документів про проведення технічного нагляду на виконання вказаних договорів.

Вилучення оригіналів вказаних документів є необхідним для досягнення мети тимчасового доступу, оскільки для встановлення осіб, причетних до складання та видачі документів, що стали підставою для безпідставного нарахування та виплати заробітної плати, існує потреба в проведенні почеркознавчих експертиз, проведення яких неможливе без надання оригіналів документів в розпорядження експерта.

Крім того, враховуючи можливість знищення, пошкодження, передачу іншим особам вищевказаних речей і документів, які мають значення для доказування кримінального правопорушення, розгляд клопотання прошу проводити без участі представника власника документів - Управління будівництва Дніпровської районної в місті Києві державної адміністрації.

Позиція сторін

Слідчий СВ Дніпровського УП ГУ НП в м. Києві Страшок О.Г. у судовому засіданні заявлене клопотання підтримав, просив задовольнити з підстав викладених у його мотивувальній частині.

В свою чергу, на підставі положень ч. 2 та ч. 4 ст. 163 КПК України, слідчим суддею визнано за можливе провести судовий розгляд клопотання без участі представника особи у володінні, якої знаходяться речі і документи та прокурора.

Мотиви, з яких виходив слідчий суддя при постановленні ухвали, і положення закону, яким він керувався у ракурсі встановлених обставин із даного питання

Слідчий суддя, перевіrivши клопотання заявника на дотримання вимог Кримінального процесуального Кодексу України (далі - КПК), приходить до наступного.

Порядок кримінального провадження на території України визначається лише кримінальним процесуальним законодавством України, яке складається з відповідних положень Конституції

України, міжнародних договорів, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, цього Кодексу та інших законів України (ст. 1 КПК України).

Зокрема, питання застосування заходів забезпечення кримінального провадження, до яких відносяться і тимчасовий доступ до речей і документів регламентовані Главою 10 - заходи забезпечення кримінального провадження і підстави їх застосування та Главою 15 - тимчасовий доступ до речей і документів Кримінального процесуального Кодексу України (надалі - КПК України).

А саме, у випадку необхідності отримання тимчасового доступу до речей і документів, сторона кримінального провадження має право, згідно положень ст. 160 КПК України, звернутись до слідчого судді з клопотанням про тимчасовий доступ до речей і документів.

При цьому, слідчий суддя постановляє ухвалу про надання доступу до речей і документів з розпорядженням про можливість їх вилучення за умови, що сторона кримінального провадження доведе наявність достатніх підстав вважати, що вони мають суттєве значення для встановлення важливих обставин, та можливість використання як доказів відомостей, що містяться в цих речах і документах, а без вилучення існує реальна загроза зміни або знищення речей чи документів, або таке вилучення необхідне для досягнення мети отримання доступу до речей і документів (ч. 5 та ч. 7 ст. 163 КПК України).

Такий доступ здійснюється в порядку визначеному законом, а саме на підставі ухвали слідчого судді (ч. 1 ст. 132, ч. 2 ст. 159, ст. 164 КПК України).

Також, в силу положень частин 3 та 5 ст. 132 КПК України передбачено, що під час розгляду питання про застосування заходів забезпечення кримінального провадження, в тому числі щодо надання тимчасового доступу (п. 5 ч. 2 ст. 131 КПК України), сторони кримінального провадження повинні подати слідчому судді докази обставин, на які вони посилаються, а не просто вказати їх.

А, як убачається з цього клопотання, тимчасовий доступ до документів вказаних у ньому обумовлений заявником тим, що відображені у них дані, на думку автора клопотання, підтверджують необхідність надання тимчасового доступу, з метою встановлення відомостей визначених ст. 91 КПК України, у даному кримінальному провадженні та виконання завдань визначених ст. 2 КПК України.

Самі ж документи перебувають (можуть перебувати) у володінні відповідної особи вказаної у клопотанні, останні, як самі по собі, так і в сукупності з іншими речами і документами кримінального провадження, у зв'язку з яким подається клопотання, мають суттєве значення для встановлення важливих обставин у кримінальному провадженні.

Є наявною можливість використання як доказів відомостей, що містяться в цих речах і документах, та вкзують паралельно на неможливість іншими способами довести обставини, які передбачається довести за допомогою цих речей і документів.

Таким чином, у судовому засіданні слідчим суддею встановлено, що, згідно ч. 2 ст. 132 КПК України, клопотання про застосування заходів забезпечення кримінального провадження на підставі ухвали слідчого судді подано до місцевого суду, в межах територіальної юрисдикції якого знаходиться орган досудового розслідування та за своєю суттю в цілому відповідає вимогам ч. 6 ст. 132, ст. 160 КПК України, обставин, регламентованих п. п. 1-3 ч. 3 ст. 132, ст.ст. 161, 163 КПК України, не встановлено.

Порушень вимог Глави 10 КПК України - заходи забезпечення кримінального провадження і підстави їх застосування та Глави 15 КПК України - тимчасовий доступ до речей і документів, у судовому засіданні, слідчим суддею не виявлено.

За таких обставин, слідчий суддя дослідивши, матеріали клопотання, долучені до нього документи та безпосередньо саме кримінальне провадження в оригіналі, за своїм внутрішнім переконанням, яке ґрунтується на всебічному, повному й неупередженому дослідженні всіх обставин провадження, керуючись законом, оцінюючи сукупність зібраних доказів - з точки зору достатності та взаємозв'язку вважає, що наявні у провадженні докази, передбачені параграфами 3-5 Глави 4 КПК

України (показання, речові докази і документи, та інші) свідчать про те, що слідчим у судовому засіданні, у відповідності до вимог ч. 5 ст. 132 КПК України, надано ґрунтовні докази, які дають змогу прийти до висновку про неможливість іншим способом, на даному етапі, довести обставини, які передбачається довести за допомогою цих речей і документів (ч. 4 ст. 132, ч. 6 ст. 163 КПК України), забезпечити повноту, всебічність та неупередженість розслідування вищезазначеного кримінального правопорушення, отримати відомості, що є необхідними для з'ясування всіх важливих обставин у їх сукупності, кореспондуються з вимогами ст. 132 КПК України, а тому воно підлягає задоволенню, а тому воно підлягає задоволенню шляхом надання відповідного доступу до документів у копіях.

Передумови указані у зверненні про доцільність вилучення оригіналів слідчий суддя сприймає критично, так як не було надано у ході розгляду цього клопотання достатніх даних про наявність дійсних обставин визначених ч. 7 ст. 163 КПК України.

З цих підстав слідчий суддя, керуючись ст.ст. 1-29, 131-132, 159-166, 369-372, 376 КПК України, постановив :

клопотання - задовольнити частково.

Надати розпорядження (забезпечити) слідчим СВ Дніпровського УП ГУНП у м. Києві Балюку Олександрю Леонідовичу, Перепеченку Дарині Євгенівні, Прокопенку Дмитру Олександровичу, Страшку Олегу Григоровичу, Сіренко Максиму Юрійовичу, Лук'яненку Руслану Васильовичу, Загладьку Андрію Володимировичу, Барбон Павлу Олександровичу тимчасовий доступ до документів, які перебувають у володінні Комунального підприємства виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) «Київкінофільм» (код ЄДРПОУ 35531906), яке розташоване за адресою: 01004, м. Київ, бульвар Тараса Шевченка, 3, а саме: договору підряду №Т-99/18 від 02 серпня 2018 року, укладеному між Комунальним підприємством виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) «Київкінофільм» (код ЄДРПОУ 35531906), та товариством з обмеженою відповідальністю «Інтеграл Буд-Стандарт» (код ЄДРПОУ 41242077), додаткових угод та додатків до вказаного договору, пакету документів, що подавався Замовнику для проведення розрахунків, а також договорів по здійсненню технічного нагляду за проведенням будівельних робіт на вказаних об'єктах та документів про проведення технічного нагляду на виконання вказаних договорів; документів, що подавався Замовнику для проведення розрахунків (Довідки про вартість виконаних будівельних робіт та витрат (примірна форма КБ-3); Акти приймання виконаних будівельних робіт (примірна форма КБ-2в); Підсумкові відомості ресурсів; Акти витрат на проведення експертизи кошторисної документації; копії платіжних доручень з відміткою банку про сплату за енергоресурси (вода, електроенергія, опалення) при передачі Підряднику об'єкта для проведення капітального ремонту; завірені копії видаткових накладних на продукцію та матеріали; сертифікати відповідності продукції; паспорти на продукцію та устаткування; Загальний журнал робіт, заповнений згідно ДБН А .3.1-5:2016 (надається після завершення будівельних робіт з Актом приймання виконаних будівельних робіт (примірна форма КБ_2в)); Виконавчі схеми (надаються після завершення будівельних робіт з Актом приймання виконаних будівельних робіт (примірна форма КБ_2в)); Акти на закриття прихованих робіт; Фотофіксація об'єкту капітального ремонту до початку, в період проведення та кінцевий результат будівельних робіт (надається щомісяця під час надання Замовнику Актів приймання виконаних будівельних робіт (примірна форма КБ_2в)); рахунки на суму попередньої оплати); договорів по здійсненню технічного нагляду за проведенням будівельних робіт на вказаному об'єкті «Капітальний ремонт будівлі кінотеатру «Краків» за адресою: вул . Русанівська набережна , 12 , у м. Києві». Договір чинний до 31.12.2019 включно та документів про проведення технічного нагляду на виконання вказаних договорів (акти, документи про сплату), з можливістю їх (документів) вилучення (здійснення виїмки) у копіях.

В іншій частині у задоволенні клопотання - відмовити.

Строк дії ухвали не може перевищувати одного місяця з дня її постановлення.

Особа, яка зазначена в ухвалі слідчого судді, суду про тимчасовий доступ до речей і документів як володілець речей або документів, зобов'язана надати тимчасовий доступ до зазначених в ухвалі

речей і документів особі, зазначеній у відповідній ухвалі слідчого судді. Зазначена в ухвалі слідчого судді, суду особа зобов'язана пред'явити особі, яка зазначена в ухвалі як володілець речей і документів, оригінал ухвали про тимчасовий доступ до речей і документів та вручити її копію. Особа, яка пред'являє ухвалу про тимчасовий доступ до речей і оригіналів або копій документів, зобов'язана залишити володільцю речей і оригіналів або копій документів опис речей і оригіналів або копій документів, які були вилучені на виконання ухвали слідчого судді. На вимогу володільця особою, яка пред'являє ухвалу про тимчасовий доступ до речей і документів, має бути залишено копію вилучених оригіналів документів. Копії документів, які вилучаються або оригінали яких вилучаються, виготовляються з використанням копіювальної техніки, електронних засобів володільця (за його згодою) або копіювальної техніки, електронних засобів особи, яка пред'являє ухвалу про тимчасовий доступ до речей і документів.

У разі невиконання ухвали про тимчасовий доступ до речей і документів слідчий суддя за клопотанням сторони кримінального провадження, якій надано право на доступ до речей і документів на підставі ухвали, має право постановити ухвалу про дозвіл на проведення обшуку згідно з положеннями КПК України з метою відшукування та вилучення зазначених речей і документів.

Ухвала оскарженню не підлягає, заперечення проти неї можуть бути подані під час підготовчого провадження в суді, та є обов'язковою до виконання на всій території України.

Слідчий суддя: О.В. Бірса

Ухвала виготовлена в двох примірниках.

Примірник 1 - знаходиться в матеріалах цього судового провадження.

Примірник 2 та завірена копія - надано заявнику.

Слідчий суддя: Бірса О.В.