

Категорія справи № 755/7629/19: **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: **21.05.2019**. Зареєстровано: **22.05.2019**. Оприлюднено: **24.05.2019**.

Номер судового провадження: **1-кс/755/3446/19**

Номер кримінального провадження в ЄРДР: **42019101040000048**



УХВАЛА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

Справа №:755/7629/19

Провадження №: 1-кс/755/3446/19

"15" травня 2019 р.

м. Київ

слідчий суддя Дніпровського районного суду м. Києва Бірса О.В., секретар судових засідань Ярмач І.В., за участю прокурора Грекової С.О., розглянувши у відкритому судовому засіданні клопотання слідчого Дніпровського УП ГУ НП в м. Києві Барбон П.О. про тимчасовий доступ до речей і документів у рамках кримінального провадження унесення до Єдиного реєстру досудових розслідувань за № 42019101040000048 від 15.04.2019 за ознаками кримінального правопорушення, передбаченого ч. 3 ст. 191 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 Сагайдачним І.С. 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

Слідчим відділом Дніпровського УП ГУ НП у м. Києві здійснюється досудове розслідування у кримінальному провадженні внесеного до Єдиного реєстру досудових розслідувань за №42019101040000048 від 15.04.2019 за ознаками кримінального правопорушення, передбаченого ч. 3 ст. 191 КК України.

Досудовим розслідуванням встановлено, що службові особи КП «Плесо» та ТОВ «Княжна Либідь» розтратили та заволоділи коштами місцевого бюджету, шляхом зловживання своїм службовим становищем, за попередньою змовою групою осіб, при виконанні будівельних робіт по об'єктах «Реконструкція зливостоків каналізації системи озер Опечень в Оболонському районі», «Реконструкція зливостоків каналізації системи озер Опечень в Оболонському районі на ділянці озера Кирилівське», «Реконструкція зливостоків каналізації системи озер Опечень в Оболонському районі на ділянці озера Йорданське» на підставі договорів № 1021 від 09.08.2018, № 1032 від 31.08.2018 та №1051 від 11.10.2018.

За умовами вказаних договорів ТОВ «Княжна Либідь» зобов'язується виконати роботи по вказаним вище об'єктам, а КП «ПЛЕСО» прийняти та оплатити їх.

Згідно інформації з Єдиного веб-порталу використання публічних коштів «Edata», КП «Плесо» здійснило оплату вказаних робіт за 2018 рік, шляхом перерахування по 3 зазначеним договорам на рахунки ТОВ «Княжна Либідь» в період з 02.10.2018 року по 21.12.2018 року коштів на загальну суму 28 996 940, 78 гривень.

Крім того, опрацюванням інформаційного веб-порталу публічних закупівель «Prozorro», встановлено, що 27.08.2018 року між КП «Плесо» та ТОВ «Гідробуденергоавтоматика» код ЄДРПОУ 41227196 укладено договір №1029.

За умовами вказаного договору ТОВ «Гідробуденергоавтоматика» зобов'язується виконати роботи по об'єкту «Розчистка та благоустрій озера Підбірна від вул. Маслівки до р. Дніпро у Дарницькому районі міста Києва (капітальний ремонт)», а КП «Плесо» прийняти та оплатити їх.

Пунктом 3.1. цього договору встановлено, що ціна договору є твердою та становить 22 524 140 гривень (в тому числі ПДВ 20% - 3 754 023,33 гривень). При цьому, загальна вартість робіт яку належить виконати у 2018 році, згідно умов вказаного договору (із змінами, внесеними додатковою угодою №1 від 01.11.2018 року) становить 4 200 000 гривень (в тому числі ПДВ 20% - 700 000 гривень).

Згідно інформації з Єдиного веб-порталу використання публічних коштів «Edata», КП «Плесо» здійснило оплату вказаних робіт за 2018 рік, шляхом перерахування 25.09.2018 року коштів в сумі 151 009, 44 грн., 09.11.2018 - в сумі 2 148 680, 06 грн., та 13.12.2018 року - в сумі 1 900 310, 50 грн. на рахунки ТОВ «Гідробуденергоавтоматика».

Також, опрацюванням інформаційного веб-порталу публічних закупівель «Prozorro», встановлено, що 03.12.2018 року між КП «Плесо» та ПП «Спец-Ком» укладено договір №1085.

За умовами вказаного договору, ПП «Спец-Ком» зобов'язується виконати роботи по об'єкту «Капітальний ремонт елементів благоустрою та розчистка водойми зони відпочинку «Чорторий», а КП «Плесо» прийняти та оплатити їх.

Пунктом 3.1. цього договору встановлено, що ціна цього договору є твердою та становить 25 041 715 грн., (в тому числі ПДВ 20% - 4 173 619, 17 грн.) При цьому, загальна вартість робіт, яку належить виконати в 2018 році, згідно умов вказаного договору (зі змінами, внесеними додатковою угодою №1 від 10.12.2018 року) становить 4 103 347, 73 грн. (в тому числі ПДВ 20% - 683 891, 29 грн.)

Згідно інформації з Єдиного веб-порталу використання публічних коштів «Edata», КП «Плесо» здійснило оплату вказаних робіт за 2018 рік, шляхом перерахування 22.12.2018 року коштів двома платіжками в сумі 3 118 482, 43 грн. та 984 865, 30 грн. на рахунки ПП «Спец-Ком».

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 суперфіції 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 інформації з Реєстру дозвільних документів, на офіційному Веб-сайті Державної архітектурно-будівельної інспекції України, встановлено, що інформація про подання повідомлення про початок виконання будівельних робіт чи одержання дозволу на виконання будівельних робіт по об'єктам: «Реконструкція зливостоків каналізації системи озер Опечень в Оболонському районі», «Реконструкція зливостоків каналізації системи озер Опечень в Оболонському районі на ділянці озера Кирилівське» та «Реконструкція зливостоків каналізації системи озер Опечень в

Оболонському районі на ділянці озера Йорданське», «Розчистка та благоустрій озера Підбірна від вул. Маслівки до р. Дніпро у Дарницькому районі м. Києва (капітальний ремонт)», а також «Капітальний ремонт елементів благоустрою та розчистка водойми зони відпочинку «Чорторий» відсутня, що свідчить про невиконання будівельних робіт та безпідставне перерахування коштів службовими особами КП «Плесо».

Проведеним оглядом місця події від старшим слідчим СВ Дніпровського УП ГУНП у м. Києві Барбоном П.О. виявлено факт відсутності проведення будь-яких будівельних робіт за вказаними вище адресами.

Враховуючи вказаний факт є достатні підстави вважати, що службові особи КП «Плесо», та ТОВ «Княжна Либідь» (код ЄДРПОУ 40818552), ТОВ «Гідробуденергоавтоматика» (код ЄДРПОУ 41227196), ПП «Спец-Ком» (код ЄДРПОУ 31672799) вчинили заволодіння бюджетними коштами.

Водночас, відповідно до пункту 4.2 розділу 4 договорів №1021 від 09.08.2018, №1032 від 31.08.2018, №1051 від 11.10.2018, №1029 від 27.08.2018, №1085 від 03.12.2018, розрахунки за фактично виконані Виконавцем роботи здійснюються шляхом їх оплати Замовником (КП «Плесо») на підставі акту (актів) приймання виконаних будівельних робіт, оформлених згідно ДСТУ Б Д.1.1-1:2013, за формами № КБ-2в та довідки (довідок) про вартість виконаних будівельних робіт та витрати за формою № КБ-3 у безготівковому порядку на розрахунковий рахунок Виконавця на умовах відстрочки платежу на термін до 10 банківських днів з моменту отримання коштів на розрахунковий рахунок від головного розпорядника бюджетних коштів для приймання та проведення розрахунків за виконані роботи.

Інформація, що міститься у вказаних вище договорах, у додаткових угодах та додатках до вказаних договорів; 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.

Вказані документи, до яких необхідно здійснити тимчасовий доступ, містять в собі фактичні дані, на підставі яких можливо встановити наявність чи відсутність фактів та обставин, що мають значення для кримінального провадження та підлягають доказуванню.

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 договорів №1021 від 09.08.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Княжна Либідь», №1032 від 31.08.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Княжна Либідь», №1051 від 11.10.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Княжна Либідь», №1029 від 27.08.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Гідробуденергоавтоматика», №1085 від 03.12.2018 укладеного між КП «Плесо» та ПП «Спец-Ком», додаткових угод та додатків до вказаних договорів, пакету документів, що подавався Замовнику для проведення розрахунків, а також договорів по здійсненню технічного нагляду за проведенням

будівельних робіт на вказаному об'єкті та документів про проведення технічного нагляду на виконання вказаних договорів.

Крім того, враховуючи можливість знищення, пошкодження, передачу іншим особам вищевказаних речей і документів, які мають значення для доказування кримінального правопорушення, розгляд клопотання заявник просить проводити без участі представника власника документів - КП «Плесо» код ЄДРПОУ 23505151.

Позиція сторін

Прокурор групи прокурорів - прокурор Київської місцевої прокуратури № 4 Грекова С.О. у судовому засіданні заявлене клопотання підтримала, просила задовольнити з підстав викладених у його мотивувальній частині.

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

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 управління поліції Головного управління Національної поліції в місті Києві Барбону П.О., Балюку О.Л., Страшку О.Г., Лук'яненку Р.В., Сіренку М.О., Прокопенку Д.О., прокурору Київської місцевої прокуратури №4 Сагайдачному І.С. тимчасовий доступ до документів, які перебувають у володінні КП «Плесо» (місцезнаходження: м. Київ, вулиця Микільсько-Слобідська, 7), а саме: договору №1021 від 09.08.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Княжна Либідь», додаткових угод та додатків до вказаного договору; договору №1032 від 31.08.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Княжна Либідь», додаткових угод та додатків до вказаного договору; договору №1051 від 11.10.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Княжна Либідь», додаткових угод та додатків до вказаного договору; договору №1029 від 27.08.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Гідробуденергоавтоматика», додаткових угод та додатків до вказаного договору; договору №1085 від 03.12.2018 укладеного між КП «Плесо» та ПП «Спец-Ком», додаткових угод та додатків до вказаного договору; документів, що подавався Замовнику (КП «Плесо») 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) за вказаними вище договорами; договорів по здійсненню технічного нагляду за проведенням робіт по об'єктам за договорами №1021 від 09.08.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Княжна Либідь», №1032 від 31.08.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Княжна Либідь», №1051 від 11.10.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Княжна Либідь», №1029 від 27.08.2018 укладеного між КП «Плесо» та ТОВ «Гідробуденергоавтоматика», №1085 від 03.12.2018 укладеного між КП «Плесо» та ПП «Спец-Ком», та документів про проведення технічного нагляду на виконання вказаних договорів (акти, документи про сплату); документів особових справ службових осіб КП «Плесо» код ЄДРПОУ 23505151, що здійснювали перевірку документів при прийманні та проведенні розрахунків за виконані роботи по вказаних об'єктах, накази про їх призначення (звільнення), посадові інструкції, з можливістю вилучення (здійснення виїмки) їх копій.

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 володільца 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 володільца (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.