

Супровідна інформація

Дата ухвалення рішення
13.11.2023

Дата реєстрації
15.11.2023

Номер справи	Номер рішення	Форма судочинства	Суддя	Суд
761/21613/23	114914935	Кримінальне	Сидоров Є. В.	Шевченківський районний суд міста Києва

Позивач

[КИЇВСЬКЕ КОМУНАЛЬНЕ ОБ'ЄДНАННЯ ЗЕЛЕНОГО БУДІВНИЦТВА ТА ЕКСПЛУАТАЦІЇ ЗЕЛЕНИХ НАСАДЖЕНЬ МІСТА "КИЇВЗЕЛЕНБУД" / 03362123](#)

Компанії, зазначені в тексті судового документа

[ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "ХБСП МЕГАБУД ЛТД" / 35072409](#)

[ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "УКРБУДІНЖІНІРІНГ" / 38800331](#)



Єдиний державний реєстр судових рішень

Справа № 761/21613/23

Провадження № 1-кп/761/3133/2023

УХВАЛА

ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

13 листопада 2023 року Шевченківський районний суд м. Києва в складі:

головуючого судді ОСОБА_1 ,

при секретарі ОСОБА_2 ,

за участю сторін кримінального провадження:

прокурорів ОСОБА_3 ,

ОСОБА_4 ,

обвинуваченого ОСОБА_5 ,

захисника ОСОБА_6 ,

представника потерпілого ОСОБА_7 ,

провівши в приміщенні Шевченківського районного суду м. Києва підготовче судове засідання у кримінальному провадженні № 12023100100001705, внесеному до Єдиного реєстру досудових розслідувань 03 травня 2023 року щодо

ОСОБА_5 , ІНФОРМАЦІЯ_1 , уродженця м. Києва, українця, громадянина України, з вищою освітою, одруженого, офіційно не працюючого, зареєстрованого та проживаючого за адресою: АДРЕСА_1 , раніше не судимого,

обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч. 2 ст. 367 КК України,

В С Т А Н О В И В:

21 червня 2023 року до Шевченківського районного суду м. Києва з Шевченківської окружної прокуратури м. Києва надійшов обвинувальний акт з відповідними додатками у кримінальному провадженні за обвинуваченням ОСОБА_5 , ІНФОРМАЦІЯ_1 , у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч. 2 ст. 367 КК України, відомості щодо якого внесено до Єдиного реєстру досудових розслідувань за № 12023100100001705 від 03 травня 2023 року.

14.09.2023 р. у підготовчому судовому засіданні захисник ОСОБА_6 заявив клопотання про звільнення ОСОБА_5 від кримінальної відповідальності у зв'язку з закінченням строків давності.

Згідно обвинувального акту, ОСОБА_8 в період часу з 24 травня 2018 по 31 грудня 2018 рік мав договірні відносини з Київським комунальним об'єднанням зеленого будівництва та експлуатації зелених насаджень міста «Київзеленбуд» (далі КО «Київзеленбуд») щодо надання послуг з технічного нагляду та інженерного супроводу.

Так, відповідно до п.1.1 Договору №86\5 від 24 травня 2018 року укладеного між КО «Київзеленбуд» (замовник) та ОСОБА_8 (виконавець), останній в порядку та на умовах, визначених цим договором, зобов'язується за завданням замовника протягом визначеного в договорі строку надати послуги з технічного нагляду та інженерного супроводу на об'єктах: «капітальний ремонт благоустрою парку «Совки» у Святошинському районі», «Реконструкція парку відпочинку в урочищі "Наталка" в Оболонському районі», а замовник зобов'язується прийняти та оплатити їх. Відповідно до п.1.2 Договору №86\5 від 24 травня 2018 року місця надання послуг: м. Київ, вул. Кудрявська, 23, парк «Совки» у Святошинському районі, парк відпочинку в урочищі "Наталка" в Оболонському районі. Відповідно до п.2.1 Договору №86\5 від 24 травня 2018 року виконавець зобов'язаний за письмовим завданням замовника надати останньому у визначені цим договором послуги з дати укладення договору по 24 червня 2018 року; при неможливості в передбачений цим договором строк надати послуги, негайно повідомити про це замовника.

Так, відповідно до п.1.1. Договору №09-06 ЦП від 25 червня 2018 року укладеного між КО «Київзеленбуд» (замовник) та ОСОБА_8 (виконавець), останній в порядку та на умовах, визначених цим договором зобов'язується за завданням замовника протягом визначеного в договорі строку надати послуги з технічного нагляду та інженерного супроводу на об'єктах: «Капітальний ремонт благоустрою парку «Совки» у Святошинському районі» та «Реконструкція парку відпочинку в урочищі «Наталка» в Оболонському районі», а замовник зобов'язується прийняти та оплатити їх. Відповідно до п.1.2 Договору місцем надання послуг: м. Київ, вул. Кудрявська, 23, парки «Совки» у Святошинському районі, парк відпочинку в урочищі «Наталка» в Оболонському районі. Відповідно до п.2.1 Договору №09-06 ЦП від 25 червня 2018 року виконавець зобов'язаний: за письмовим завданням замовника надати останньому визначені цим договором послуг з дати укладення договору по 25 липня 2018 року; при неможливості в передбачений цим договором строк надати послуги, негайно повідомити про це замовника; перевіряти наявність

документів, які підтверджують якісні - характеристики конструкцій, виробів, матеріалів та обладнання, що використовуються під час будівництва об'єктів підрядниками, технічних паспортів, сертифікатів, документів, що відображають результати лабораторних випробувань тощо; перевіряють відповідність виконаних будівельних робіт, конструкцій, виробів, матеріалів та обладнання проектним рішенням, вимогам державних стандартів, будівельних норм і правил, технічних умов та інших нормативних документів; перевіряти відповідність обсягів та якості виконаних будівельних робіт проектно-кошторисній документації; перевіряти відповідність обсягів якості та виконаних будівельних робіт проектно-кошторисній документації; перевіряти виконання підрядником вказівок і приписів, виданих за результатами технічного нагляду, державного архітектурно-будівельного контролю та державного нагляду; вести облік обсягів прийнятих і оплачених будівельних робіт, а також будівельних робіт, виконаних з недоліками; проводити разом з підрядником огляд та оцінку результатів виконаних робіт, у тому числі прихованих і конструктивних елементів; повідомляти підряднику про невідповідність виробів матеріалів та обладнання, що використовуються під час будівництва об'єктів, вимогам нормативних документів; оформляти акти робіт, виконаних з недоліками; брати участь у проведенні перевірок робочою комісією якості окремих конструкцій і вузлів, будівельних робіт усіх видів, відповідності змонтованого обладнання, устаткування і механізмів технічним умовам; брати участь у проведенні перевірок органами державного нагляду та архітектурно-будівельного контролю; виконувати інші функції, пов'язані з технічним наглядом на вищевказаних об'єктах. Відповідно до п.3.2 Договору №09-06 ЦП від 25 червня 2018 року по закінченню надання послуг виконавець одночасно з актом наданих послуг надає замовнику: завізовані акти виконаних будівельних робіт підрядників, що безпосередньо виконували роботи на об'єктах, підписані акти прихованих робіт, отримані від підрядників сертифікати якості на використані ними при виконанні будівельних робіт матеріали, вироби та обладнання. Відповідно до п.п. 6.1, 6.2 Договору 09-06 ЦП від 25 червня 2018 року цей договір вважається укладений і набирає чинності з моменту його підписання сторонами та скріплення печатками сторін; строк цього договору починає свій перебіг у момент, визначений у п.6.1 цього договору та закінчується 31 грудня 2018 року.

Частинами третьою, четвертою та п'ятою пункту 1 постанови Пленуму Верховного Суду України "Про судову практику у справах про хабарництво" (0005700-02) передбачено, що організаційно-розпорядчі обов'язки - це обов'язки по здійсненню керівництва галуззю промисловості, трудовим Колективом, ділянкою роботи, виробничою діяльністю окремих працівників на підприємствах, в установах чи організаціях незалежно від форми власності.

Так, будучи службовою особою, ОСОБА_8, 13 липня 2018 року вчинив службову недбалість, тобто неналежно виконав свої службові обов'язків через несумлінне ставлення до них, що спричинило тяжкі наслідки при наступних обставинах.

Так, за результатами проведення процедури закупівлі UA-2018-01-03-0005946, 19 березня 2018 року між КО «Київзеленбуд» (код за ЄДРПОУ [03362123](#)) (Замовник) та ТОВ «ХБСП Мегабуд ЛТД» (код за ЄДРПОУ [35072409](#)) укладено Договір підряду №303 на виконання комплексу будівельних робіт по об'єкту: «Реконструкція парку відпочинку в урочищі "Наталка" в Оболонському районі», 1-й пусковий комплекс. Відповідно до п.п. 1.1 Договору підряду №303 від 19 березня 2018 року, підрядник зобов'язаний на свій ризик, власними і залученими силами та засобами виконати за ДК 021:2015 (CPV)-45454000-4 (реконструкція) комплекс будівельних робіт по об'єкту: «Реконструкція парку відпочинку в урочищі «Наталка» в Оболонському районі», 1-й пусковий комплекс, відповідно до рішення Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) від 05.01.2018 №8 «про програму економічного і соціального розвитку м. Києва на 2018-2020 роки», виконання яких передбачено даним договором у відповідності до затвердженої кошторисної документації та згідно з ДСТУ БД.1.1-12013. Відповідно до п.2.1 Договору підряду №303 від 19 березня 2018 року загальна вартість робіт та обладнання (матеріалів)

за цим договором згідно з договірною ціною яка є невід'ємною частиною цього договору складає 41 663 418,23 гривень, в т.ч. ПДВ 20% 6 943 903,03 грн. Відповідно до п.3.5 Договору підряду №30 З від 19 березня 2018 року приймання робіт здійснюється на підставі актів виконаних робіт за формою №КБ-2в та довідки за формою КБ-3. Відповідно до п.3.6 Договору підряду №3013 від 19 березня 2018 року датою завершення робіт вважається дата прийняття замовником виконаних робіт на об'єкті в цілому з підписанням акту приймання виконаних робіт з пред'явленням підрядником виконавчої документації, сертифікатів тощо. Відповідно до п.3.8 Договору підряду №30\3 від 19 березня 2018 року місцем здачі-прийняття робіт є м. Київ, парк відпочинку в урочищі «Наталка» в Оболонському районі. Відповідно до п.п.4.2, 4.3. 4.4. Договору підряду №30\3 від 19 березня 2018 року розрахунки та платежі за виконані роботи здійснюються замовником за результатами виконання окремих етапів у відповідності з календарним графіком та підписаного сторонами Акту виконаних робіт; фінансування робіт за виконані роботи здійснюється на підставі актів виконаних робіт за формою КБ 2В та довідки за формою №КБ-3 з усіма підтверджуючими документами (копіями накладних, сертифікатів на матеріали і обладнання тощо), розрахунками загальновиборничих і адміністративних витрат тощо); підрядник на підставі виконаних робіт складає акти виконаних робіт за формою №КБ-2в та довідкою КБ-3 та з усіма підтверджуючими документами, що визначені в п.4.2 передає їх замовнику, а замовник протягом 10-ти робочих днів перевіряє документи і підписує акти виконаних робіт, а у разі не підписання обґрунтовує причину відмови. Відповідно до п.5.2.1 Договору підряду №303 від 19 березня 2018 року замовник має право відмовитись від прийняття та оплати закінчених робіт у разі виявлення недоліків, які відступають від умов нормативів проектно-кошторисної документації або виключають можливість використання результатів робіт відповідно до мети, гарантійного строку зазначеної у кошторисній документації та договорі та не може бути усунена підрядником, замовником або третьою стороною. Відповідно до п.5.2.2 Договору підряду №303 від 19 березня 2018 року замовник має право вимагати від підрядника безоплатного виправлення недоліків, які виникли внаслідок допущених порушень або виправити їх своїми силами за рахунок підрядника, в тому числі за рахунок відповідного зниження договірної ціни, шляхом складання і підписання сторонами корегуючого акта. Відповідно до п.5.3.2 Договору підряду №30\3 від 19 березня 2018 року підрядник зобов'язується виконати роботи у відповідності до умов цього договору, згідно з проектно-кошторисною документацією, державними будівельними нормами і правилами та здати їх в установленому порядку замовнику відповідно до терміну вказаному у п.3.1 цього договору. Відповідно до п.5.3.6 Договору підряду №30\3 від 19 березня 2018 року підрядник зобов'язаний своєчасно, а саме послідовно після кожного виконання технологічного етапу робіт, пред'являти технічному нагляду замовника виконані роботи з подальшим складанням актів на приховані роботи. Відповідно до п.5.3.7 Договору підряду №30\3 від 19 березня 2018 року підрядник зобов'язаний скласти та надати замовнику на підпис акти виконаних робіт за формою №КБ-2в та довідку за формою №КБ3 з усіма підтверджуючими документами, що визначені у п.4.2. цього договору. Відповідно до п.5.3.9 Договору підряду №303 від 19 березня 2018 року підрядник зобов'язаний усувати власними силами й за власний рахунок всі недоліки виконаних робіт за даним договором на будь якому етапі їх виконання, а також у період дії гарантійного терміну. Відповідно до п.5.3.10 Договору підряду №30\3 від 19 березня 2018 року підрядник зобов'язаний усунути за свій рахунок дефекти та недоліки, які виникли з причини відхилення підрядником від умов цього договору, проектно-кошторисної документації, а у разі не усунення цих дефектів та недоліків, у місячний термін, відшкодувати замовнику розраховані і визначені ним потенційні витрати по виявленню та усуненні таких недоліків силами замовника або третіх осіб. Так, 13 липня 2018 року (більш точний час встановити не видається за можливе), ОСОБА_8, будучи службовою особою та наділений повноваженнями від імені КО «Київзеленбуд» (код за ЄДРПОУ

03362123, м. Київ, вул. Кудрявська 23) щодо забезпечення дотримання виконавцем - ТОВ «ХБСП Мегабуд ЛТД» (код за ЄДРПОУ 35072409) вимог щодо відповідності обсягів та якості виконаних будівельних робіт проектно-кошторисній документації, а також відповідності виконаних будівельних робіт, конструкцій, виробів, матеріалів та обладнання проектним рішенням, вимогам державних стандартів, будівельних норм і правил, технічних умов та інших нормативних документів в ході виконання умов Договору підряду №30\3 від 19 березня 2018 року, перебуваючи у невстановленому досудовим розслідуванням місці, діючи всупереч покладних на нього обов'язків відповідно до умов договору №09-06 ЦП від 25 червня 2018 року та несумлінного ставлення до них як того вимагають інтереси замовника - КО «Київзеленбуд» (код за ЄДРПОУ 03362123, м. Київ, вул. Кудрявська 23) в рамках договору №09-06 ЦП від 25 червня 2018 року, маючи реальну можливість виконання функції контролю відповідності обсягів та якості виконаних будівельних робіт підрядником - ТОВ «ХБСП Мегабуд ЛТД» (код за ЄДРПОУ 35072409) в рамках Договору підряду №303 від 19 березня 2018 року, неналежно виконав свій службовий обов'язок, та фактично не пересвідчившись у правильності внесення дійсних обсягів виконаних робіт підрядником - ТОВ «ХБСП Мегабуд ЛТД» (код за ЄДРПОУ 35072409) в рамках виконання умов договору підряду №30\3 від 19 березня 2018 року до актів приймання виконаних будівельних робіт підписав Акт №1 приймання виконаних будівельних робіт за липень 2018 року відповідно до якого встановлені невідповідності обсягів фактично виконаних робіт на загальну суму 975 968,23 гривень без ПДВ, 1171161,88 гривень з ПДВ.

Крім того, 13 липня 2018 року (більш точний час встановити не видається за можливе), ОСОБА_8, будучи службовою особою та наділеним повноваженнями від імені КО «Київзеленбуд» (код за ЄДРПОУ 03362123, м. Київ, вул. Кудрявська 23) щодо забезпечення дотримання виконавцем - ТОВ "ХБСП Мегабуд ЛТД" (код за ЄДРПОУ 35072409) вимог щодо відповідності обсягів та якості виконаних будівельних робіт проектно-кошторисній документації, а також відповідності виконаних будівельних робіт, конструкцій, виробів, матеріалів та обладнання проектним рішенням, вимогам державних стандартів, будівельних норм і правил, технічних умов та інших нормативних документів в ході виконання умов Договору підряду №303 від 19 березня 2018 року, перебуваючи у невстановленому досудовим розслідуванням місці, діючи всупереч покладених на нього обов'язків відповідно до умов договору №09-06 ЦП від 25 червня 2018 року та несумлінного ставлення до них як того вимагають інтереси замовника - Ко «Київзеленбуд» в рамках договору №09-06 ЦП від 25 червня 2018 року, маючи реальну можливість виконання функції контролю відповідності обсягів та якості виконаних будівельних робіт підрядником - ТОВ «ХБСП Мегабуд ЛТД» (код за ЄДРПОУ 35072409) в рамках Договору підряду №30\3 від 19 березня 2018 року, неналежно виконав свій службовий обов'язок, та фактично не пересвідчившись у правильності внесення дійсних обсягів - виконаних робіт підрядником ТОВ «ХБСП Мегабуд ЛТД» (код за ЄДРПОУ 35072409) в рамках виконання умов договору підряду №30\3 від 19 березня 2018 року до актів приймання виконаних будівельних робіт підписав Акт №1 приймання виконаних будівельних робіт за липень 2018 року відповідно до якого встановлені невідповідності обсягів фактично виконаних робіт на загальну суму 226159,20 гривень без ПДВ, 271391,04 гривень з ПДВ. Таким чином, грошові кошти, сплачені за невідповідність обсягів фактично виконаних робіт, перераховані ТОВ «Укрбудінжиніринг» (код за ЄДРПОУ 38800331, м. Київ, вул. Рейтарська 18, офіс 25) та в подальшому привласнені.

За наявними матеріалами висновки Аудиторського звіту Департаменту внутрішнього фінансового контролю та аудиту виконавчого органу Київської міської ради (Київського міської державної адміністрації) №070-5-13 14 від 25.06.2019 щодо розміру втрат активів КО «Київзеленбуд» внаслідок виконання робіт не в повному обсязі підрядною організацією ТОВ «ХБСП Мегабуд ЛТД» на об'єкті «Реконструкція парку відпочинку в урочищі "Наталка" в Оболонському

районі м. Києва» за липень-листопад 2018 року по Договору №303 від 19.03.2018 за результатами проведення будівельно-технічної експертизи документально підтверджуються частково у сумі 1 202 127, 43 грн. без ПДВ (1 442552, 92 грн. з ПДВ), що у 250 та більше разів перевищує неоподаткований мінімум доходів громадян, що відповідно до примітки до ст. 364 КК України, є тяжкими наслідками.

В судовому засіданні обвинувачений ОСОБА_5 просив задовольнити подане захисником ОСОБА_6 клопотання про звільнення від кримінальної відповідальності. Крім того пояснив суду, що йому роз'яснено та зрозуміло суть обвинувачення, підставу для звільнення від кримінальної відповідальності, його право заперечувати проти закриття кримінального провадження з цієї підстави.

Прокурори ОСОБА_3 та ОСОБА_4 не заперечували з приводу задоволення заявленого захисником ОСОБА_6 клопотання. Долучили до матеріалів кримінального провадження документи, що характеризують ОСОБА_5, як особу.

У судовому засіданні 14.09.2023 року представник потерпілого ОСОБА_7 також не заперечував з приводу закриття кримінального провадження.

Вислухавши думку учасників судового розгляду, дослідивши надані в розпорядження суду матеріали кримінального провадження, суд прийшов до наступного висновку.

Відповідно до п. 2 ч. 3 ст. 314 КПК України, у підготовчому судовому засіданні суд має право прийняти такі рішення: закрити провадження у випадку встановлення підстав, передбачених пунктами 4-8, 10 частини першої або частиною другою статті 284 цього Кодексу.

Зокрема, пунктом 1 частини 2 статті 284 КПК України кримінальне провадження закривається судом, у зв'язку зі звільненням особи від кримінальної відповідальності;

Згідно з ч. 1 ст. 285 КПК України, особа звільняється від кримінальної відповідальності у випадках, передбачених законом України про кримінальну відповідальність, яким, відповідно до п. 7 ч. 1 ст. 3 КПК України, є законодавчі акти України, які встановлюють кримінальну відповідальність (Кримінальний кодекс України та закон України про кримінальні проступки), судом (ч. 1 ст. 286 КПК України).

Відповідно до положень п. 2 ч. 1 ст. 49 КК України особа звільняється від кримінальної відповідальності, якщо з дня вчинення нею кримінального правопорушення і до дня набрання вироком законної сили минуло 5 років - у разі вчинення нетяжкого злочину, за який передбачено покарання у виді позбавлення волі на строк більше двох років.

Кримінальне правопорушення, передбачене ч. 2 ст. 367 КК України, у вчиненні якого обвинувачується ОСОБА_5, відповідно до ст. 12 КК України, відносяться до нетяжких злочинів за вчинення якого передбачено покарання у виді позбавлення волі на строк більше 2 років, та з дня його вчинення пройшло більше п'яти років, що відповідно до ст. 49 КК України є підставою для звільнення обвинуваченого від кримінальної відповідальності.

Обвинуваченому в судовому засіданні було роз'яснено відповідно до ч. 3 ст. 285 КПК України суть обвинувачення, підставу звільнення від кримінальної відповідальності і право заперечувати проти закриття кримінального провадження з цієї підстави.

Цивільний позов у кримінальному провадженні не заявлено.

Запобіжний захід щодо ОСОБА_5 не обирався, інші заходи забезпечення кримінального провадження не застосовувались.

Відомості про наявність у кримінальному провадженні речових доказів суду не надавались.

У зв'язку зі звільненням обвинуваченого ОСОБА_5 від кримінальної відповідальності та закриттям кримінального провадження щодо нього, процесуальні витрати стягненню з останнього не підлягають.

Керуючись ст. ст. 284, 314, 369-372, 392 КПК України, ст.ст. 5, 12, 49, 367 КК України, суд

У Х В А Л И В:

Клопотання захисника ОСОБА_6 про звільнення від кримінальної відповідальності - задовольнити.

Звільнити ОСОБА_5, ІНФОРМАЦІЯ_1, обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч. 2 ст. 367 КК України, від кримінальної відповідальності на підставі ст. 49 КК України, у зв'язку із закінченням строків давності.

Кримінальне провадження щодо ОСОБА_5, ІНФОРМАЦІЯ_1, обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч. 2 ст. 367 КК України, відомості щодо якого внесено в Єдиний реєстр досудових розслідувань за № 12023100100001705 від 03 травня 2023 року - закрити.

Ухвала може бути оскаржена до Київського апеляційного суду протягом 7 (семи) днів з дня її оголошення через Шевченківський районний суд м. Києва.

Ухвала набирає законної сили на наступний день після закінчення строку на подання апеляційної скарги, якщо таку не подано. У разі подання апеляційної скарги судового рішення, якщо його не скасовано, набирає законної сили після ухвалення рішення судом апеляційної інстанції.

Суддя ОСОБА_1