



Председателю
постоянной комиссии
по законности и правопорядку

РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ

О.А. Петрову

**ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ СОБРАНИЕ
ЛЕНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

ПРАВОВОЕ УПРАВЛЕНИЕ

Суворовский пр., д. 67, Санкт-Петербург, 191311
Тел. (812) 274-85-18
Факс (812) 274-85-39

13.11.2017 № 5463-1/17-06-0-2

На № _____ от _____

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

на проект федерального закона «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации»

Правовое управление, изучив представленный проект федерального закона (далее – законопроект), отмечает, что он внесен с соблюдением требований статьи 70¹ Регламента Законодательного собрания Ленинградской области и Регламента Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации.

Инициатор законопроекта предлагает дополнить Уголовный кодекс Российской Федерации (далее – УК РФ) новой статьей 200⁴, установив ответственность за использование застройщиком денежных средств граждан, уплаченных по договору участия в долевом строительстве многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, на цели, не предусмотренные законодательством об участии в долевом строительстве.

Следует отметить, что Федеральным законом от 30 декабря 2004 года № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 214-ФЗ) установлены требования, предъявляемые к деятельности по привлечению денежных средств граждан для осуществления долевого строительства (статьи 1 и 3). Согласно части 2² статьи 1 Федерального закона № 214-ФЗ за нарушение таких требований федеральным законодательством в отношении лиц, привлекающих денежные средства граждан, предусмотрена гражданско-правовая, административная и уголовная ответственность (часть 2¹ статьи 1 Федерального закона № 214-ФЗ, часть 1 статьи 14.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статья 200³ УК РФ).

В свою очередь, частью 1 статьи 18 Федерального закона № 214-ФЗ определены цели, на которые допускается использование застройщиком денежных средств. Указанная статья Федерального закона № 214-ФЗ также предусматривает меры гражданско-правовой ответственности за нарушение застройщиком целевого использования денежных средств.

Однако специальной нормы, в соответствии с которой была бы установлена уголовная ответственность за нецелевое использование денежных средств граждан, уплаченных по договору участия в долевом строительстве, в настоящее время в УК РФ не содержится.

Возможно, такая специальная норма не была включена в УК РФ федеральным законодателем намеренно, поскольку указанные действия, по мнению правового управления, в настоящее время могут квалифицироваться, в зависимости от обстоятельств дела, по иным статьям УК РФ: например, по статье 159 (Мошенничество), 160 (Присвоение или растрата), 165 (Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием).

В случае внесения в УК РФ предлагаемых инициатором законопроекта изменений проектируемая статья 200⁴ будет выступать в качестве специальной нормы по отношению к статьям 159, 160, 165 УК РФ, что требует соотнесения размеров наказаний, установленных данными статьями (как указано в Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 11 декабря 2014 года № 32-П, наказание, предусмотренное специальной нормой, не может быть более мягким по сравнению с перечисленными выше общими нормами).

Принимая во внимание отсутствие в УК РФ специальной нормы, в соответствии с которой была бы установлена ответственность за нецелевое использование денежных средств граждан, уплаченных по договору участия в долевом строительстве, предложение инициатора проекта федерального закона в целом представляется обоснованным.

Вместе с тем, по мнению правового управления, данная инициатива может быть реализована одним из следующих способов, которые не требуют дополнения УК РФ новой статьей, а именно:

1) путем изменения наименования статьи 200³ УК РФ и включения в диспозицию части 1 указанной статьи дополнительного состава преступления (использование денежных средств граждан в нарушение требований законодательства об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости);

2) путем изменения наименования статьи 200³ УК РФ, дополнения ее новой структурной единицей (частью), устанавливающей ответственность за нецелевое использование денежных средств, и изменения содержания части 2 статьи 200.3 Уголовного кодекса Российской Федерации (в этом случае следует обратить внимание на необходимость изменения размера санкций, предусмотренных за совершение данного преступления, поскольку предложенные инициатором законопроекта размеры санкций за совершение

преступления, предусмотренного проектируемой статьей 200⁴, полностью совпадают с размерами санкций, установленных федеральным законодателем в статье 200³ УК РФ).

Указанные способы представляются более рациональными, поскольку содержание примечания к проектируемой статье 200⁴, в соответствии с которым определяются понятия «крупный размер», «особо крупный размер», а также условия освобождения лица от уголовной ответственности, полностью совпадает с содержанием примечания к действующей статье 200³ УК РФ.

Кроме того, содержание законопроекта в случае внесения в него предлагаемых правовым управлением изменений будет в большей степени соответствовать содержанию взаимосвязанного проекта федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», предусматривающего дополнение статьи 14.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях новой частью, который был внесен в Законодательное собрание Ленинградской области тем же инициатором.

В случае принятия решения о необходимости учета высказанных правовым управлением замечаний соответствующие изменения потребуется внести и в статью 2 законопроекта.

Также правовое управление обращает особое внимание на частичное несоответствие текста устанавливаемой в законопроекте диспозиции проектируемой статьи 200⁴ УК РФ положениям статьи 18 Федерального закона № 214-ФЗ.

Федеральным законом от 29 июля 2017 года № 218-ФЗ «О публично-правовой компании по защите прав граждан - участников долевого строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщиков и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (пункт 14 статьи 16, часть 3 статьи 25) в часть 1 статьи 18 Федерального закона № 214-ФЗ внесены существенные изменения, в результате которых уточнен перечень целей использования застройщиком денежных средств граждан, применение которого зависит от даты получения разрешения на строительство, а также изменены правила использования застройщиком денежных средств и исключено указание на конкретных субъектов, которые должны нести ответственность за использование застройщиком денежных средств на цели, не предусмотренные частью 1 статьи 18 Федерального закона № 214-ФЗ.

Так, в случаях, если разрешение на строительство получено до 1 июля 2018 года, применяются положения, предусматривающие использование застройщиком денежных средств, уплачиваемых участниками долевого строительства по договору, только на цели, предусмотренные частью 1 статьи 18 Федерального закона № 214-ФЗ (части 1 и 1¹ статьи 18

Федерального закона № 214-ФЗ до редакции Федерального закона от 29 июля 2017 года № 218-ФЗ).

Если же разрешение на строительство получено **после 1 июля 2018 года**, применяются положения, предусматривающие осуществление операций по расчетному счету застройщика только в целях, связанных с привлечением денежных средств участников долевого строительства и со строительством (созданием) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости в пределах одного разрешения на строительство, и использование денежных средств с расчетного счета застройщика на цели, указанные в части 1 статьи 18 Федерального закона № 214-ФЗ, до исполнения обязательств застройщика перед всеми участниками долевого строительства по договорам участия в долевом строительстве, заключенным в отношении объектов долевого строительства, входящих в состав многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости, строительство которых осуществляется в пределах одного разрешения на строительство (части 1, 3 и 6 статьи 18 Федерального закона № 214-ФЗ в редакции Федерального закона от 29 июля 2017 года № 218-ФЗ).

Указанная дифференциация не отражена в статье 1 законопроекта, что приведет к невозможности привлечения к уголовной ответственности лиц в случаях, если разрешение на строительство получено после 1 июля 2018 года.

Кроме того, следует отметить, что для случаев, когда разрешение на строительство получено **до 1 июля 2018 года**, федеральным законодателем определен конкретный перечень лиц, которые могут быть привлечены к ответственности за нецелевое использование застройщиком денежных средств граждан, а именно: **лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа юридического лица, являющегося застройщиком, и главный бухгалтер застройщика или иное должностное лицо, на которое возложена обязанность ведения бухгалтерского учета, либо лицо, с которым заключен договор об оказании услуг по ведению бухгалтерского учета застройщика** (часть 1³ статьи 18 Федерального закона № 214-ФЗ до редакции Федерального закона от 29 июля 2017 года № 218-ФЗ).

Однако для тех случаев, когда разрешение на строительство получено **после 1 июля 2018 года**, Федеральный закон № 214-ФЗ (статья 18 в редакции Федерального закона от 29 июля 2017 года № 218-ФЗ) в принципе не предусматривает норму об ответственности за нарушение правил использования привлеченных застройщиком денежных средств граждан.

В этой связи возникает неопределенность как в части установления круга подлежащих ответственности лиц, так и в части возможности их привлечения к уголовной ответственности. Поэтому представляется необходимым дополнительно подготовить законодательную инициативу о внесении изменений в статью 18 Федерального закона № 214-ФЗ в целях дополнения ее положениями о перечне лиц, которые несут ответственность

(в частности, уголовную) в соответствии с законодательством Российской Федерации (по аналогии с частью 2² статьи 1 Федерального закона № 214-ФЗ).

Также отмечаем, что в статье 1 законопроекта упоминается порядок использования денежных средств граждан, установленный законодательством об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости. Однако представляется затруднительным определить, какие именно нормы федерального законодательства (в том числе статьи 18 Федерального закона № 214-ФЗ) относятся к такому порядку.

Кроме того, к содержанию статьи 2 законопроекта имеются замечания юридико-технического и редакционного характера: необходимо конкретизировать содержание пункта 1 указанной статьи, указав, что изменения вносятся в пункт 1 части третьей статьи 150 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, а в пункте 2 указанной статьи исключить указание на подпункт «а».

Принимая во внимание изложенные в настоящем заключении замечания, правовое управление полагает, что законопроект нуждается в доработке.

Согласно статье 70¹ Регламента Законодательного собрания Ленинградской области профильная постоянная комиссия по результатам рассмотрения поступившего проекта федерального закона готовит проект постановления о его принятии либо отклонении проекта федерального закона и со своим решением направляет его Председателю Законодательного собрания для включения в проект повестки дня очередного заседания Законодательного собрания. Профильная постоянная комиссия также может принять решение о необходимости доработки проекта федерального закона. В этом случае проект федерального закона принимается Законодательным собранием за основу и образуется рабочая группа, в состав которой включается инициатор проекта федерального закона либо его представитель. Доработанный рабочей группой проект федерального закона направляется в профильную постоянную комиссию для включения его в проект повестки дня очередного заседания Законодательного собрания для принятия постановления в целом.

Правовое управление отмечает, что постановлением Законодательного собрания Ленинградской области от 25 октября 2017 года № 1112 образована временная рабочая группа по подготовке предложений, направленных на совершенствование законодательных механизмов защиты прав и законных интересов участников долевого строительства. В соответствии с пунктом 2 указанного постановления Губернатору Ленинградской области А.Ю. Дрозденко предложено направить в срок до 24 ноября 2017 года в состав указанной рабочей группы представителей комитета государственного строительного надзора и государственной экспертизы Ленинградской

области, Ленинградского областного комитета по управлению государственным имуществом, комитета по строительству Ленинградской области.

С учетом изложенного полагаем возможным и целесообразным осуществление доработки представленного проекта федерального закона в рамках деятельности временной рабочей группы, образованной в соответствии с постановлением Законодательного собрания Ленинградской области от 25 октября 2017 года № 1112.

В заключение отмечаем, что аналогичные (подобные) проекты федеральных законов в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации иными субъектами права законодательной инициативы не вносились.

Первый заместитель
руководителя аппарата
Законодательного собрания
Ленинградской области –
начальник правового управления



Д.В. Малкин

М.А. Михайлов (1082)
Е.С. Козлова (1253)