



Дело №5-о07-144

**ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

Город Москва

11 сентября 2007 года.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда
Российской Федерации

в составе:

председательствующего - Шурыгина А.П.

судей - Степалина В.П. и Климова А.Н.

рассмотрела в судебном заседании от 11 сентября 2007 года
дело по кассационным жалобам осужденных Цнобиладзе М.Н.,
Мардалейшвили К.С, Квицаридзе В.Г., Дарахвелидзе Н., Цугуя
И. А., адвоката Богомолова А.И. на приговор Московского
городского суда от 15 марта 2007 года, которым

ЦНОБИЛАДЗЕ М. Н.

осужден к лишению свободы по ст. 209 ч. 2 УК РФ на 10 лет,
ст. ст. 30 ч. 3, 158 ч. 3 УК РФ (по покушению на кражу у Ф. [REDACTED]
12 сентября 2003 года) на 3 года, ст. 162 ч. 4 п. «а» УК РФ (по
нападению на Д. [REDACTED] 15 января 2004 года) на 10 лет, ст. 162 ч. 4 п.
«а» УК РФ (по нападению на К. [REDACTED] 10 июля 2006 года) на 11
лет, ст. 162 ч. 4 п. «а» УК РФ (по нападению на Э. [REDACTED] 19 июля
2006 года) на 12 лет.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности
преступлений путем частичного сложения окончательно назначено
13 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии
строгого режима.

МАРДАЛЕЙШВИЛИ К

С

осужден к лишению свободы по ст. 209 ч. 2 УК РФ на 8 лет, ст. 162 ч. 4 п. «а» УК РФ (по нападению на К [REDACTED] 10 июля 2006 года) на 8 лет, ст. 162 ч. 4 п. «а» УК РФ (по нападению на Э [REDACTED] 19 июля 2006 года) на 9 лет.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения окончательно назначено 10 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

КВИЦАРИДЗЕ В

Г

осужден к лишению свободы по ст. 209 ч. 2 УК РФ на 8 лет, ст. 162 ч. 4 п. «а» УК РФ (по нападению на К [REDACTED] 10 июля 2006 года) на 8 лет, ст. 162 ч. 4 п. «а» УК РФ (по нападению на Э [REDACTED] 19 июля 2006 года) на 9 лет.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения окончательно назначено 11 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

ДАРАХВЕЛИДЗЕ Н

осужден к лишению свободы по ст. 209 ч. 2 УК РФ на 10 лет, ст. 162 ч. 4 п. «а» УК РФ (по нападению на К [REDACTED] 10 июля 2006 года) на 9 лет, ст. 162 ч. 4 п. «а» УК РФ (по нападению на Э [REDACTED] 19 июля 2006 года) на 10 лет.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения окончательно назначено 13 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

ЦУГУЙ И А

осужден к лишению свободы по ст. 209 ч. 2 УК РФ на 8 лет, ст. 162 ч. 4 п. «а» УК РФ (по нападению на Э [REDACTED] 19 июля 2006 года) на 8 лет.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения окончательно назначено 9 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

По делу также осужден Манагадзе И.Т., в отношении которого приговор суда не обжалован.

Заслушав доклад судьи Степалина В.П., выступления осужденных Цнобиладзе М.Н., Квицаридзе В.Г., Дарахвелидзе Н., адвокатов Богомолова А.И., Саушкина Д.В., Морозова А.Г. по доводам кассационных жалоб, прокурора Филипповой Е.С., полагавшей приговор суда оставить без изменения, судебная коллегия

У С Т А Н О В И Л А:

при обстоятельствах, изложенных в приговоре суда, признаны виновными в совершении [REDACTED] следующих преступлений:

Цнобиладзе в период времени с 12 по 15 сентября 2003 года покушения на кражу имущества из квартиры Ф [REDACTED] [REDACTED];

Цнобиладзе 15 января 2004 года, примерно в 17 часов, в составе организованной группы с осужденным Манагадзе и другими лицами разбойного нападения на Д [REDACTED] [REDACTED] незаконно проникнув в её квартиру [REDACTED] [REDACTED], в процессе чего угрожали насилием опасным для жизни, похитили деньги и имущество на общую сумму [REDACTED] рублей;

Цнобиладзе, Мардалейшвили, Квицаридзе, Дарахвелидзе, Цугуя участия в банде, созданной осужденным Манагадзе и совершаемых ею нападениях;

Цнобиладзе, Мардалейшвили, Квицаридзе и Дарахвелидзе 10 июля 2006 года, примерно в 10 часов, в составе созданной осужденным Манагадзе и под его руководством банды разбойного нападения на потерпевшего К [REDACTED] незаконно проникнув в его квартиру [REDACTED], в процессе чего угрожали пистолетом «Макарова», нанесли рукояткой пистолета, руками несколько ударов по голове, причинили легкий вред здоровью, угрожали ножом, похитили автомашину «[REDACTED]» и другое имущество на общую сумму [REDACTED] рублей.

Цнобиладзе, Мардалейшвили, Квицаридзе, Дарахвелидзе и Цугуй 19 июля 2006 года, примерно в 10 часов, в составе созданной осужденным Манагадзе и под его руководством банды разбойного нападения на потерпевших Э [REDACTED], [REDACTED] и Э [REDACTED], [REDACTED] незаконно проникнув в их квартиру [REDACTED], в процессе чего угрожали пистолетом «Макарова» и ножом, похитили деньги и имущество на общую сумму [REDACTED] рублей, после чего в подъезде дома были задержаны работниками милиции.

В кассационных жалобах и дополнениях:

осужденный Цнобиладзе просит исключить осуждение по ч. 2 ст. 209 УК РФ и смягчить наказание до минимального размера, указывает, что выводы суда о банде сделаны без учета того, что все преступления совершены в течение 9 дней и это не свидетельствует об устойчивости связей, что экспертиза по записям телефонных переговоров не проведена;

адвокат Богомолов А.И., в защиту Мардалейшвили, просит приговор суда отменить и дело прекратить в части осуждения по ст. 209 ч. 2 УК РФ за отсутствием состава преступления, а по разбойному нападению на К [REDACTED] за непричастностью к совершению преступления, переqualифицировать по эпизоду нападения на Э [REDACTED] действия осужденного на ст. ст. 30 ч. 3, 161 ч. 2 УК РФ, и с учетом этого и состояния здоровья смягчить ему наказание. Указывает, что суд не учел, что никто из осужденных не уличал Мардалейшвили в совершении разбойного нападения на К [REDACTED], доказательств в деле нет, в том числе и в

зафиксированной с помощью технических средств информации. Показания оперативного сотрудника свидетеля Н [REDACTED] относительно Мардалейшвили являются предположительными, поскольку он не был очевидцем, не участвовал в прослушивании телефонных разговоров и не владеет грузинским языком. Вывод суда о том, что запись телефонных разговоров свидетельствует о преступной деятельности Мардалейшвили, является предположительным, в записи нет никаких данных об этом, а справка, составленная по результатам разговоров с участием переводчика, является недостоверной. По эпизоду с потерпевшими Э [REDACTED] осужденный не отрицает факт открытого хищения имущества потерпевших, однако его действия необоснованно квалифицированы как разбой, выводы об этом предположительные. Показания на предварительном следствии в качестве подозреваемого и обвиняемого от 19 и 20 июля 2006 года являются недопустимыми доказательствами. Осужденный не знал о наличии оружия, о том, что оно будет применяться, потерпевшая Э [REDACTED] никакого оружия не видела. Обвинение о тщательной подготовке не конкретизировано и ничем не подтверждено. В обвинении указано, что банда была создана двумя лицами, но в приговоре суд указал, что одним, а также признал, что осужденные использовали банк данных ГИБДД, хотя в этом не обвинялись;

осужденный Квицаридзе просит приговор суда отменить, дело направить на новое рассмотрение, а в дополнении просит прекратить дело в связи с непричастностью к совершению преступлений, утверждает о своей невиновности. Указывает, что выводы суда не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, основаны на предположениях. Суд не учел, что он занимался частным извозом, чем иногда пользовался Цугуй, что с другими осужденными не был знаком, что данные прослушивания телефонных разговоров не свидетельствуют об его участии в совершении преступлений, и являются недопустимыми доказательствами, так как не было переводчика, диски не печатавались, что телефон, указанный в приговоре, ему не принадлежал, что допросы в качестве подозреваемых проводились с нарушением закона, так как участвовал один адвокат;

осужденный Дарахвелидзе просит приговор суда отменить, дело прекратить за непричастностью к совершению преступления, утверждает о своей невиновности. Указывает, что выводы суда в приговоре не соответствуют материалам дела. Суд не учел, что он в

квартиры потерпевших не заходил, ему ничего неизвестно, кто там был и что делал, о наличии оружия, до ареста он не знал Цугуя и Квицаридзе, что осужденные не подтвердили его участия в нападениях. Показания оперативного работника свидетеля Н [REDACTED], осуществляющего прослушивание телефонных разговоров, не нашли подтверждения в судебном заседании. Не представлено доказательств разговоров его с другими осужденными. Справка о расшифровке телефонных разговоров по тексту не соответствует записям на дисках, которые к тому же являются недопустимыми доказательствами, так как не было переводчика, диски не были упакованы и опечатаны. Нет также данных о том, что на его имя был зарегистрирован мобильный телефон с указанным в приговоре номером. Оpozнание его потерпевшим К [REDACTED] проведено с нарушением ст. 193 УПК РФ, так как он был представлен с лицами другой национальности, в ботинках без шнурков, без брючного ремня, в испачканной кровью рубашке, потерпевший не был допрошен по признакам опознания, а в судебном заседании не опознал его. При опознании было нарушено право на защиту, так как вместо адвоката Шериева участвовала адвокат Кипова. При его задержании в подъезде дома Э [REDACTED] работники милиции засунули ему под куртку пакет с тремя коробками духов, который затем изъяли с применением видеозаписи, и который опознала потерпевшая Э [REDACTED], при этом опознание проведено с нарушением закона. Изъятый при обыске по месту его жительства обрывок бумаги с адресом потерпевших ему на предварительном следствии не предъявляли, все показания в качестве подозреваемых являются недопустимыми доказательствами, поскольку допросы проведены с участием одного адвоката;

осужденный Цугуй просит смягчить наказание с учетом раскаяния, наличия на иждивении ребенка, инвалидности родителей, утверждает, что в банде не состоял, на месте происшествия оказался случайно со знакомым Квицаридзе.

В возражениях на жалобы потерпевший Б [REDACTED] государственный обвинитель Макарова Н.Н. указывают о своем несогласии с ними.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационных жалоб и возражений, судебная коллегия не находит оснований для отмены приговора.

Версия о невинности осужденных тщательно проверялась судом, обоснованно опровергнута. Выводы суда об этом подробно мотивированы в приговоре.

Вина Цнобиладзе в совершении покушения на кражу имущества из квартиры потерпевшего Ф [REDACTED] установлена на основании: показаний потерпевшего Ф [REDACTED] о том, что с 12 по 15 сентября 2003 года он находился на даче, а возвратившись обнаружил, что входная дверь квартиры открыта, 2 замка сломаны, но ничего не пропало; заключения дактилоскопической экспертизы о том, что след пальца руки, изъятый с места происшествия, принадлежит Цнобиладзе, других доказательств. Суд сделал обоснованный вывод о том, что доводы Цнобиладзе о том, что он никогда не был в данной квартире, не могут быть приняты во внимание, так как в ней были обнаружены следы его пальцев рук.

Вина Цнобиладзе в совершении в составе организованной группы с другими лицами разбойного нападения на потерпевшую Д [REDACTED] установлена на основании: показаний потерпевших Д [REDACTED] и Д [REDACTED] о совершенном нападении при изложенных в приговоре обстоятельствах, в том числе о том, что нападавшие требовали деньги и ценности, обыскивали квартиру, что Цнобиладзе, которого впоследствии уверенно по чертам лица и внешним признакам опознала Д [REDACTED] угрожал ножом, вместе с другими нападавшими требовал деньги и ценности, из квартиры были похищены деньги и имущество на общую сумму [REDACTED] рублей; протокола опознания Д [REDACTED] осужденного Цнобиладзе; заключения дактилоскопической экспертизы о том, что след пальца руки, изъятый с места происшествия, принадлежит осужденному Манагадзе; других доказательств, указанных в приговоре. Суд сделал обоснованный вывод о том, что доводы Цнобиладзе о том, что он в это время находился [REDACTED], не могут быть приняты судом во внимание.

Вина Цнобиладзе, Мардалейшвили, Квицаридзе, Дарахвелидзе и Цугуя в участии в банде и совершаемых ею нападениях установлена на основании исследованных в судебном заседании доказательств, подробно изложенных в приговоре по каждому из эпизодов разбойных нападений этой банды.

Так, вина Цнобиладзе, Мардалейшвили, Квицаридзе и Дарахвелидзе в совершении в составе банды разбойного нападения на потерпевшего К [REDACTED] установлена на основании:

показаний потерпевшего К [REDACTED]. о совершении разбойного нападения при обстоятельствах, указанных в приговоре, в том числе о том, что в квартиру ворвались четверо мужчин, из которых он впоследствии опознал осужденных Цнобиладзе и Дарахвелидзе, а также Манагадзе, и когда он пытался оказать сопротивление, ему были нанесены несколько ударов рукояткой пистолета «Макарова» по голове, при этом Дарахвелидзе угрожал ему ножом, нападавшие у него требовали деньги и ценности, приставляли пистолет к виску, нанесли удар кулаком в лицо, похитили деньги, имущество, автомашину [REDACTED] с документами, всего на сумму [REDACTED] рублей; заключения судебно-медицинского эксперта о том, что у потерпевшего обнаружены 8 ушибленных ран волосистой части головы, повлекшие легкий вред здоровью; протоколов опознания потерпевшим осужденных Цнобиладзе, Дарахвелидзе, а также Манагадзе, изъятого пистолета «Макарова» и ножа, которыми осужденные угрожали потерпевшему; показаний оперативных сотрудников свидетелей Н [REDACTED], А [REDACTED] о прослушивании телефонных переговоров между осужденными Цнобиладзе, Мардалейшвили, Квицаридзе и Дарахвелидзе, а также Манагадзе о совершенном разбойном нападении, о хищении ими у потерпевшего К [REDACTED] автомобиля, который пытались продать; протоколов осмотра места происшествия, обнаружения автомашины [REDACTED], принадлежащего потерпевшему К [REDACTED] 4 компактдисков, справки о данных телефонных переговорах и данных их детализации; других доказательств, указанных в приговоре.

Вина Цнобиладзе, Мардалейшвили, Квицаридзе, Дарахвелидзе и Цугуя в совершении в составе банды с другими лицами разбойного нападения на Э [REDACTED] и Э [REDACTED] установлена на основании: показаний самих осужденных Цнобиладзе, Мардалейшвили, Квицаридзе, Цугуя на предварительном следствии, в которых они изобличали друг друга в совершении разбойного нападения на Э [REDACTED] при изложенных в приговоре обстоятельствах, в том числе о том, что в течение нескольких дней следили за квартирой, что были две неудачные попытки проникнуть в квартиру, что при нападении в квартиру заходили Цнобиладзе, Мардалейшвили, Дарахвелидзе, Цугуя, а Квицаридзе оставался в автомашине, следил за окружающей обстановкой, подтвержденных исследованными доказательствами; показаний потерпевших Э [REDACTED] [REDACTED] и Э [REDACTED] [REDACTED] о совершении разбойного нападения при обстоятельствах, указанных в приговоре, в том числе о том, что нападавшие угрожали

пистолетом и ножом, похитили деньги и имущество на общую сумму [] рублей; показаний оперативных работников свидетелей Н [], К [], М [], П [] о том, что при проведении оперативно-розыскных мероприятий было установлено, что Цнобиладзе, Мардалейшвили, Квицаридзе, Дарахвелидзе и Цугуй готовили нападение на квартиру Э [] установив контроль, работники милиции задержали всех осужденных на месте совершения преступления с похищенным имуществом в подъезде дома потерпевших; показаний свидетелей Т [], Ш [], Л [], Х [], М [], И [], З [], участвовавших при досмотре осужденных после их задержания на месте преступления; протоколов личных досмотров, согласно которым обнаружены и изъяты похищенные вещи, в частности, у Цнобиладзе мобильный телефон, СИМ карта, 2 золотых кольца, у Мардалейшвили 2 мобильных телефона, СИМ карты, 3 женских браслета, часы, пульсометр, электробритва, 2 ручки, 8 упаковок носков, у Дарахвелидзе 4 флакона духов, у Цугуя 2 золотые серьги, золотой перстень, деньги в сумме [] рублей, у осужденного Манагадзе пистолета «Макарова» с 8 патронами, нож, а также часть похищенного; протокола осмотра места происшествия об обнаружении золотых изделий, украшений, выброшенных осужденными при задержании; протокола обыска по месту жительства Дарахвелидзе, в процессе чего были изъяты фрагмент карты Москвы и клочок бумаги с адресом потерпевшего Э [], портативный компьютер с базой данных на владельцев транспортных средств; других доказательств, указанных в приговоре.

С учетом этих и других, исследованных в ходе судебного разбирательства и указанных в приговоре доказательств, которым, вопреки доводам в жалобах дана надлежащая оценка, суд сделал обоснованный вывод о виновности каждого из осужденных в совершении инкриминированных каждому преступлений.

Оснований для признания недопустимыми доказательствами указанных в жалобах записей телефонных разговоров между осужденными, дисков, справки, протоколов допросов осужденных на предварительном следствии, протоколов опознания, досмотра, показаний оперативного работника свидетеля Н [], у суда не было. Обоснованные выводы суда мотивированы в приговоре.

Оперативный сотрудник Н [] был подробно допрошен в судебном заседании, в том числе и стороной защиты, об обстоятельствах проведения прослушивания телефонных

разговоров между осужденными. Эти переговоры были записаны на 4 диска, переведены с грузинского языка на русский язык, осмотрены, опечатаны вместе со справкой. Указанные обстоятельства подтверждены показаниями свидетелей следователей С [REDACTED], Б [REDACTED], переводчика К [REDACTED]. Прослушивание телефонных переговоров между осужденными проводилось на основании постановления суда в рамках оперативно-розыскных мероприятий. При прослушивании дисков с записями и сравнении с протоколами осмотров несоответствий не установлено, никаких ходатайств участники процесса, в том числе Цнобиладзе, не заявляли. Оpozнание в ходе предварительного следствия потерпевшей Л [REDACTED] осужденного Цнобиладзе, потерпевшим К [REDACTED] осужденных Цнобиладзе, Дарахвелидзе, Манагадзе, а также пистолета «Макарова» и ножа, проведено в установленном законом порядке, каких-либо замечаний или заявлений от участников, в том числе осужденных или адвокатов, не поступило. В протоколе опознания нет данных о том, что Дарахвелидзе существенно отличался от других представленных для опознания лиц, был в ботинках без шнурков, без брючного ремня, в испачканной кровью рубашке. Право на защиту не было нарушено, поскольку опознание проведено с участием адвоката. Никто из осужденных не заявлял о наличии соглашения с каким-либо адвокатом, в том числе Дарахвелидзе о наличии соглашения с адвокатом Шериевым. Не допущено нарушений и при допросах осужденных на предварительном следствии, в том числе Мардалейшвили в качестве подозреваемого и обвиняемого от 19 и 20 июля 2006 года. Свидетель старший следователь Б [REDACTED] подтвердил, что он произвел неотложные следственные действия, досмотр каждого из задержанных с участием понятых, допрос в качестве подозреваемых, обеспечил участие адвоката по назначению, предоставлял время осужденным для беседы с адвокатом, никаких заявлений и ходатайств не поступило, никто из них не говорил о каких-либо подброшенных вещах работниками милиции, напротив, при осмотре места происшествия установлено, что часть похищенных вещей осужденными была выброшена, в том числе в шахту лифта. Допрошенные понятые подтвердили, что задержанные никаких претензий по поводу изъятых вещей не высказывали. Изъятые вещи опознаны потерпевшими, в том числе Э [REDACTED] опознала изъятые у Дарахвелидзе флаконы с духами, у Мардалейшвили 8 пар носков (т. 1, л.д. 110-112, 139-141, т. 2, л.д. 180-206, т. 10, л.д. 66-69, 90-93, 112-114, 136-139, т. 11, л.д. 71-76, т. 15, л.д. 40-48, 64, 68, 97, 104, 125-128, 131, 170-177).

Действия каждого из осужденных суд квалифицировал правильно, оснований для переквалификации действий кого-либо из осужденных, прекращения дела в отношении Цнобиладзе и Мардалейшвили по ч. 2 ст. 209 УК РФ, а Мардалейшвили также по разбойному нападению на К [] и переквалификации его действий по эпизоду нападения на Э [] на ст. ст. 30 ч. 3, 161 ч. 2 УК РФ по доводам жалоб, судебная коллегия не находит.

Судом установлено, что осужденные, в том числе Цнобиладзе и Мардалейшвили являлись активными участниками банды, при совершении спланированных с их участием разбойных нападений на К [], Э [] и Э [] с применением огнестрельного оружия действовали согласно отведенной им роли, проникали в квартиры потерпевших, участвовали в обысках, похищали имущество и деньги.

Доводы адвоката Богомолова А.И. в жалобе о нарушении судом закона при постановлении приговора, а именно о том, что в приговоре суд указал, что банда создана одним лицом, хотя в обвинительном заключении указано, что банда была двумя лицами, что суд признал, что осужденные использовали банк данных ГИБДД, хотя в этом не обвинялись, являются несостоятельными и не могут служить основанием к отмене приговора, так как они противоречат материалам дела. Из протокола судебного заседания следует, что государственный обвинитель исключил осужденного Цнобиладзе из числа организаторов банды, переквалифицировал его действия с ч. 1 на ч. 2 ст. 209 УК РФ. Дарахвелидзе был допрошен сторонами в судебном заседании по факту изъятия во время обыска у него по месту жительства клочка бумаги с адресом потерпевшего Э [] и портативного компьютера с компакт-дисками с надписью ГИБДД 2005 (т. 15, л.д. 34, 91, 186).

Наказание каждому из осужденных назначено с учетом характера и степени общественной опасности совершенного, роли каждого из осужденных, данных о личности, всех смягчающих обстоятельств, в том числе и указанных в жалобах, влияния наказания на исправление осужденных. Оснований для смягчения наказания кому-либо из осужденных по доводам жалоб судебная коллегия не находит.

Нарушений уголовно-процессуального закона, влекущих отмену или изменение приговора суда, не установлено.

Руководствуясь ст. ст. 377, 378, 388 УПК РФ, судебная коллегия

О П Р Е Д Е Л И Л А :

приговор Московского городского суда от 15 марта 2007 года в отношении Цнобиладзе М [REDACTED] Н [REDACTED], Мардалейшвили К [REDACTED], С [REDACTED], Квицаридзе В [REDACTED], Г [REDACTED], Дарахвелидзе Н [REDACTED], Цугуя И [REDACTED], А [REDACTED] оставить без изменения, а кассационные жалобы - без удовлетворения.

Председательствующий –

А.П. Шурыгин

Судьи –

В.П. Степалин

А.Н.Климов