



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 72-О07-35

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

14 мая 2008 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего **Глазуновой Л.И.**

судей **Зеленина С.Р. и Зыкина В.Я.**

рассмотрела в судебном заседании дело по кассационным жалобам осуждённых Агафонова П.И., Захарова Р.В., Новикова Л.П., Ушакова А.А., и Смирнова М.М., адвокатов Кулакова А.С. и Городецкой Н.Н. на приговор Читинского областного суда от 22 декабря 2006 года, которым

АГАФОНОВ П.И. и [REDACTED]
[REDACTED], ранее судимый:

- 27 марта 2003 года по п. «а» ч.2 ст. 161, п.п. «а, в» ч.2 ст. 166 УК РФ, к 5 годам лишения свободы, освобожден условно досрочно 22 декабря 2005 года на 1 год 5 месяцев 12 дней,

осуждён по ч.1 ст.209 УК РФ к 11 годам лишения свободы,
по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 25 января 2006 года) - 10 годам лишения свободы,
по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 25 января 2006 года) - к 10 годам лишения свободы,
по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 28 января 2006 года) - к 10 годам лишения свободы,
по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 31 января 2006 года) - 10 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 1 февраля 2006 года) – к 10 годам лишения свободы,
 по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 5 февраля 2006 года) – к 10 годам лишения свободы,
 по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 6 февраля 2006 года) – к 10 годам лишения свободы,
 по ч.3 ст.222 УК РФ – к 6 годам лишения свободы,
 по ч.1 ст.223 УК РФ – к 3 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений назначено 13 лет лишения свободы.

На основании ст.70 УК РФ частично присоединено не отбытое наказание по предыдущему приговору и окончательно назначено 14 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

ЗАХАРОВ Р [] В [] []
 [], ранее судимый,

- 6 декабря 2000 года по п.п. «в,г» ч.2 ст.158 УК РФ к 3 годам лишения свободы, на основании ст.73 УК РФ условно с испытательным сроком на 3 года;
 - 28 августа 2001 года по ч.1 ст.158, ч.1 ст.161 УК РФ к 2 годам 6 месяцам лишения свободы, с применением ст.70 УК РФ - к 3 годам 6 месяцам лишения свободы, освобожденного по отбытию срока 18 декабря 2004 года;

осуждён по ч.2 ст.209 УК РФ к 9 годам лишения свободы,
 по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 25 января 2005 года) - к 10 годам лишения свободы,
 по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 25 января 2006 года) - к 10 годам лишения свободы,
 по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 28 января 2006 года) - к 10 годам лишения свободы,
 по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 31 января 2006 года) – к 9 годам лишения свободы,
 по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 1 февраля 2006 года) – к 10 годам лишения свободы,
 по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 6 февраля 2006 года) – к 9 годам лишения свободы,
 по ч.3 ст.222 УК РФ - к 6 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ окончательно назначено 12 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Оправдан по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 5 февраля 2006 года) в связи с отсутствием в его действиях состава преступления на основании п.2 ч.1 ст.24 УПК РФ.

НОВИКОВ Л. П., [REDACTED]

[REDACTED], ранее судимый,

- 27 сентября 2005 года по ч.1 ст.307 УК РФ к 1 году исправительных работ условно с испытательным сроком 6 месяцев;

осуждён по ч.2 ст.209 УК РФ к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 25 января 2006 года) - к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 25 января 2006 года) – к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 28 января 2006 года) – к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 31 января 2006 года) – к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 1 февраля 2006 года) – к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 5 февраля 2006 года) – к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 6 февраля 2006 года) – к 8 годам лишения свободы,

по ч.3 ст.222 УК РФ к 5 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ назначено 9 лет лишения свободы.

На основании ст.70 УК РФ частично присоединено не отбытое наказание по предыдущему приговору и окончательно назначено 9 лет 1 месяц лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

УШАКОВ А. А., [REDACTED]

[REDACTED],

осуждён по ч.2 ст.209 УК РФ к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 31 января 2006 года) – к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 5 февраля 2006 года) - к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 6 февраля 2006 года) – к 8 годам лишения свободы,

по ч.3 ст.222 УК РФ – к 5 годам лишения свободы.

по ч.3 ст.30 и п.п. «а, б, в» ч.2 ст.158 УК РФ – к 1 году лишения свободы,

по ч.3 ст.158 УК РФ (за преступление, совершенное в декабре 2005 года) – к 2 годам лишения свободы,

по ч.3 ст.158 УК РФ (за преступление, совершенное 13 января 2006 года) – к 2 годам лишения свободы,

по ч.3 ст.158 УК РФ (за преступление, совершенное в январе 2006 года) - к 2 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ окончательно назначено 9 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

СМИРНОВ М [REDACTED] **М** [REDACTED], [REDACTED]

[REDACTED]

[REDACTED]

осуждён по ч.2 ст.209 УК РФ к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 31 января 2006 года) - к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 5 февраля 2006 года) – к 8 годам лишения свободы,

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (за преступление, совершенное 6 февраля 2006 года) – к 8 годам лишения свободы,

по ч.3 ст.30 и п.п. «а, б, в» ч.2 ст.158 УК РФ – к 1 году лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ окончательно назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Оправдан по ч.3 ст.222 УК РФ оправдать в связи с отсутствием в его действиях состава указанного преступления на основании п.2 ч.1 ст.24 УПК РФ.

Принято решение об удовлетворении гражданских исков.

Заслушав доклад судьи Глазуновой Л.И., выступление осуждённых Агафонова П.И., Захарова Р.В., Новикова Л.П., Смирнова М.М. и Ушакова А.А., поддержавших доводы кассационных жалоб и просивших внести изменения в приговор по изложенным в них основаниям, возражения прокурора Филипповой Е.С., просившей приговор оставить без изменения, судебная коллегия,

У С Т А Н О В И Л А:

Агафонов П.И. осуждён за создание устойчивой вооруженной группы (банды) и руководство ею.

Он же, а также Захаров Р.В., Новиков Л.П., Ушаков А.А. и Смирнов М.М. осуждены за участие в банде и за участие в совершаемых ею нападениях.

Кроме того, они осуждены за разбойные нападения в целях хищения чужого имущества, с угрозой применения насилия опасного для жизни и здоровья, с незаконным проникновением в жилище, с применением оружия и предметов, используемых в качестве оружия, организованной группой.

Агафонов П.И. осуждён за незаконное изготовление огнестрельного оружия.

Агафонов П.И., Захаров Р.В. и Ушаков А.А. осуждены за незаконное ношение, Агафонов П.И., Захаров Р.В., Новиков Л.П. и Ушаков А.А. – за незаконную перевозку, а Агафонов П.И. – за незаконное хранение огнестрельного оружия, организованной группой.

Ушаков А.А. и Смирнов М.М. осуждены за покушение на тайное хищение чужого имущества по предварительному сговору группой лиц, с незаконным проникновением в помещение, с причинением значительного ущерба гражданам, не доведенное до конца по обстоятельствам, не зависящим от их воли.

Ушаков А.А. осуждён за тайные хищения чужого имущества с незаконным проникновением в жилище, с причинением значительного ущерба гражданам.

Как установлено судом, преступления совершены в период с декабря 2005 года по 6 февраля 2006 года [] [] [] при указанных в приговоре обстоятельствах.

В судебном заседании подсудимые свою вину признали частично.

В кассационных жалобах:

Адвокат Кулаков А.С. в защиту интересов Новикова Л.П. просит приговор отменить и дело направить на новое судебное рассмотрение.

Он указывает, что доказательств того, что Новиков Л.П. знал о наличии у Агафопова П.И. оружия, в материалах дела не имеется. Кроме того, его подзащитный согласился помочь совершить ограбление торговой точки «[]», а не разбойное нападение.

Аналогичные доводы содержатся в кассационной жалобе осуждённого Новикова Л.П.

Кроме того, он находит неверным вывод суда в той части, что все они испытывали материальное затруднение.

Заявляет, что ни в какой банде не участвовал, с другими осуждёнными был знаком непродолжительное время, каких-либо дружеских отношений не поддерживал, просто выполняя просьбы указанных лиц, возил по городу, при этом не был осведомлён, что они грабят магазины. Когда узнал о совершённом ими разбойном нападении с целью завладения товарно-материальными ценностями магазина « », явился с повинной.

В дополнениях к кассационной жалобе он выражает несогласие с квалификацией своих действий и со сроком наказания. Указывает, что должен нести уголовную ответственность за те деяния, в отношении которых доказана его вина. С учётом этого просит квалифицировать его действия, как пособничество в совершении преступления и снизить наказание.

Адвокат Городецкая Н.Н. в защиту интересов Агафонова П.И. считает, что действия её подзащитного по ст.209 ч.1 УК РФ квалифицированы неправильно, просит об отмене приговора в этой части, и снижении наказания за совершение остальных преступлений.

Она указывает, что Агафонов П.И. приехал погостить, некоторых участников преступления знал непродолжительное время, среди них не было распределения ролей, устойчивостью эта группа не отличалась.

В дополнениях к кассационной жалобе, подробно остановившись на доводах, по которым находит вину Агафонова П.И. в создании банды и руководстве ею недоказанной, просит приговор в этой части отменить и дело прекратить.

Осуждённый Захаров Р.В., не соглашаясь с приговором, указывает, что он постановлен с нарушением уголовно-процессуального закона и является несправедливым, при этом каких-либо доводов не приводит.

Осуждённый Ушаков А.А считает, что наказание ему назначено без учета положительных характеристик, и, как он указывает, «для первого раза девять лет лишения свободы очень много», просит о снисхождении.

Осуждённый Смирнов М.М., находя приговор несправедливым, указывает, что по ст.209 ч.2 УК РФ осуждён необоснованно. Утверждает, что между ними не было такой сплоченности и организованности, которая необходима для квалификации действий осужденных по данной статье.

Кроме того, он считает, что наказание ему назначено чрезмерно суровое. Он впервые привлекается к уголовной ответственности, вину признал и раскаялся в содеянном. С учётом изложенного просит изменить приговор, как в части квалификации его действий, так и назначенного наказания.

Осуждённый Агафонов П.И., не соглашаясь с приговором, указывает, что он не организовывал никакую группу для совершения преступлений, никого не заставлял в ней участвовать, решения о нападениях принимались спонтанно.

В возражениях на кассационные жалобы потерпевшая Б [] [] считает вину Агафопова П.И. в создании банды и совершаемых ею нападениях доказанной. По её мнению, он не заслуживает снисхождения.

Просит об оставлении приговора в возражениях, поданных на кассационные жалобы, и **государственный обвинитель Гладышева М.А.**

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационных жалоб, судебная коллегия оснований к их удовлетворению не усматривает.

Как видно из материалов дела, обстоятельства совершения преступлений органами следствия установлены из показаний осуждённых, данных в период расследования дела.

Допрошенный на предварительном следствии Агафонов П.И. пояснил, что после освобождения из мест лишения свободы он приехал в [] где встретился с Захаровым Р.В. , с которым вместе отбывали наказание. Захаров Р.В. познакомил его с Новиковым Л.П., здесь же он познакомился с Ушаковым А.А. и Смирновым М.М., которые приехали из того же района, что и он. В связи с отсутствием источников дохода они договорились совершать нападения на магазины, используя для устрашения обрез, который он изготовил из ружья. Все согласились с его предложением, Новиков Л.П. сказал, что будет возить их на машине. Перед совершением преступлений они выбирали объекты нападения, распределяли роли, Новиков Л.П., как правило, сначала заходил в магазин и смотрел, есть ли охрана, покупатели, сколько работает продавцов. После получения информации от него остальные надевали маски, заходили в магазин и, угрожая обрезом, забирали деньги, которые впоследствии делили между собой. Новиков Л.П. оставался в машине.

Агафонов П.И. подробно рассказал, кто предложил совершить то или иное преступление, когда и с кем они совершали нападения и на какие торговые точки, какую сумму денег и ценности забирали, какие действия совершал каждый из них.

Свои показания он подтвердил при проверке их на месте.

О том, что была создана группа для совершения нападений, что в эту группу входили Агафонов П.И., Ушаков А.А., Смирнов М.М. и Новиков Л.П., и эта группа на вооружении имела обрез, который использовался при нападениях, подтвердил на предварительном следствии Захаров Р.В.

Об обстоятельствах подготовки к нападениям на магазины, участниках нападений, роли каждого при их совершении он дал показания, аналогичные показаниям Агафопова П.И.. Также он пояснил, что Новиков Л.П. участвовал с ними в обсуждении планов нападения и знал об отведённой ему роли.

Аналогичные показания на предварительном следствии давали Смирнов М.М. и Ушаков А.А.

Из показаний осуждённых было установлено, что одно из преступлений (нападение с целью завладения имуществом семьи К [REDACTED]) было совершено по предложению Захарова Р.В. и Новикова Л.П.

Судом эти показания осуждённых признаны достоверными, поскольку получены с соблюдением закона, кроме того, нашли своё подтверждение при проверке других материалов дела.

В судебном заседании они изменили свои показания и стали утверждать, что никакой группы не существовало, что преступления совершались спонтанно, что роли не распределяли, что Новикову Л.П. не говорили, с какой целью просят подвезти их к тому или иному месту.

Все показания осуждённых судом проверены, выяснены причины их изменения и, вопреки доводам кассационных жалоб, оценены.

Оценив показания осуждённых в совокупности с другими доказательствами, суд пришёл к выводу, что Агафонов П.И. для совершения нападений на магазины и другие торговые точки создал устойчивую группу, в которую входили Захаров Р.В., Смирнов М.М., Новиков Л.П. и Ушаков А.А.

Эта группа была вооружена обрезом. Все участники нападения были осведомлены о наличии в группе обреза, при совершении преступлений поочерёдно (за исключением Новикова Л.П., который согласно отведённой ему роли должен управлять автомашиной) угрожали обрезом потерпевшим. Преступления ими совершались в масках, изготовленных из вязаных шапочек.

В соответствии с действующим уголовным законодательством такое формирование именуется бандой.

При этом закон не требует, чтобы эта группа существовала длительное время, она может быть создана и для совершения одного преступления. В связи

с чем заявления осуждённых в той части, что их группа не могла называться бандой, поскольку существовала не продолжительное время, являются необоснованными.

Вина осуждённых в совершении нападений подтверждается исследованными в судебном заседании и приведёнными в приговоре доказательствами.

Сами они, за исключением Новикова Л.П., не отрицают, что участвовали в совершении указанных преступлений.

Их показания подтверждаются:

- показаниями потерпевших и свидетелей, явившихся очевидцами совершения преступлений,
- данными, зафиксированными в протоколах осмотра места происшествия,
- материалами ревизий, подтвердивших недостачу денежных средств и товароматериальных ценностей в торговых точках,
- протоколами изъятия части похищенного в местах, указанных осуждёнными,
- протоколами опознания изъятого имущества потерпевшими, выводами судебно-медицинских экспертиз о наличии и степени тяжести телесных повреждений у потерпевших,
- протоколами выдачи шапочек с прорезями для глаз и обреза, а также другими доказательствами, анализ которым дан в приговоре.

Заявление Новикова Л.П. о неосведомленности совершаемых группой лиц, которых он подвозил к торговым точкам, преступлений, судом проверено, с приведением мотивов принятого решения признано несостоятельным.

Судебная коллегия находит данное решение суда правильным.

Соглашаясь с выводом суда о доказанности вины осуждённых в совершении преступлений и правильности квалификации их действий, судебная коллегия находит и назначенное наказание соразмерным характеру и степени общественной опасности содеянного, данным о личности каждого осуждённого и смягчающих обстоятельств. Оснований к его смягчению судебная коллегия не усматривает.

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

О П Р Е Д Е Л И Л А:

приговор Читинского областного суда от 22 декабря 2006 года в отношении АГАФОНОВА П. [] И [], ЗАХАРОВА Р. []

В [REDACTED], НОВИКОВА Л [REDACTED] П [REDACTED], УШАКОВА А [REDACTED]
А [REDACTED] и СМЕРНОВА М [REDACTED] М [REDACTED] оставить без изменения,
а кассационные жалобы осуждённых и адвокатов Кулакова А.С. и Городецкой
Н.Н. – без удовлетворения.

Председательствующий – [REDACTED]

Судьи: [REDACTED]