



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 36-О09-14

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

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

председательствующего
судей

Лутова В.Н.,
Степанова В.П. и Похил А.И.

рассмотрела в судебном заседании от 15 июля 2009 года кассационную жалобу адвоката Карловой М.И. на приговор Смоленского областного суда от 28 мая 2009 года, которым

Т О Г О Е В С [REDACTED] Н [REDACTED], [REDACTED]
[REDACTED]

осуждён к лишению свободы: по ст.33 ч.3 и 322 ч.2 УК РФ (эпизод 28.10.2008 г.) на 1 год; по ст.33 ч.3 и 322 ч.2 УК РФ (эпизод 1.11.2008 г.) на 1 год 6 месяцев; по ст.322-1 ч.1 УК РФ (эпизод 28.10.2008 г.) на 6 месяцев; по ст.322-1 ч.1 УК РФ (эпизод 1.11.2008 г.) на 1 год; по ст.69 ч.2 УК РФ на 2 года в колонии-поселении, с исчислением срока отбытия наказания с 8 ноября 2008 года.

По делу осуждены: Амбросидзе В., Бартишвили Б., Кевхишвили О., Папашвили А., Чоторлишвили Е., приговор о них не обжалован.

По приговору суда Тогоев признан виновным: в организации незаконного пересечения государственной границы Российской Федерации, совершённом группой лиц по предварительному сговору; в организации незаконной миграции – незаконного въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Степанова В.П., объяснения адвоката Карловой М.И. в поддержку жалобы и мнение прокурора Самойлова Н.В. об оставлении жалобы без удовлетворения, судебная коллегия

установила:

В кассационной жалобе адвокат Карлова в защиту Тогоева просит об отмене приговора в части осуждения по ст.ст.33 ч.3 и 322 ч.2 УК РФ отменить и прекратить за непричастностью к совершению преступления, а по ст.322-1 ч.1 УК РФ наказание снизить до пределов отбытого. Указывает, что охраняемой Государственной границы РФ он не организовывал пересечение, поскольку граница на данном участке является «условной и прозрачной». Также он не являлся инициатором незаконного въезда в Россию осуждённых, а у них намерение об этом возникло ещё задолго до октября 2008 года, о чём они звонили Тогоеву.

При назначении наказания в виде лишения свободы не учтены требования ст.60 УК РФ о назначении менее строгого наказания и не учтены смягчающие обстоятельства.

Обсудив доводы, изложенные в кассационной жалобе и проверив материалы дела, Судебная коллегия не находит оснований для удовлетворения жалобы.

Виновность Тогоева в совершении преступлений подтверждается совокупностью исследованных судом доказательств, полно и правильно изложенных в приговоре.

Так, из паспортов граждан [] [] Амбросидзе, Бартишвили, Кевхишвили, Папашвили и Чоторлишвили следует, что в их паспортах отсутствуют визы на право въезда в Российскую Федерацию, а в их миграционных картах единого образца Российской Федерации и [] [] указан конечный пункт «ул. [], д. [], кв. []» с оттиском штампа «Республика []».

Согласно пассажирских авиабилетов авиакомпании «[]» на Кевхилишвили и Амбросидзе выданы билеты на авиарейс № [], маршрут «[]», время вылета из [] 1 ноября 2008 года в 05 часов 35 минут, а на Бартишвили выдан билет на авиарейс № [] маршрут «[]», время вылета из [] 28 октября 2008 года.

Из протокола задержания от 8 ноября 2008 года видно, что у Кевхишвили изъят лист бумаги с записью номер телефона от руки «[REDACTED]», принадлежавшего Тогоеву.

Из рапорта оперуполномоченного ОКРО управления ФСБ России [REDACTED] [REDACTED] от 8 ноября 2008 года видно, что 7 ноября 2008 года в 23 часа 45 мин. на стационарном посту ДПС г. [REDACTED] задержаны Тогоев и граждане Республики [REDACTED] Амбросидзе, Бартишвили, Кевхишвили, Папашвили, Чоторлишвили, не имеющие действительных документов на право въезда в Российскую Федерацию.

Из сообщения управления федеральной миграционной службы России [REDACTED] [REDACTED] от 16.03.2009 года следует, что граждане Республики [REDACTED] Амбросидзе, Папашвили, Чоторлишвили, Бартишвили, Кевхишвили по вопросу приобретения гражданства, постановке на миграционный учёт не обращались.

Из сообщения пограничного управления ФСБ России по [REDACTED] области с приложением выкопировки участка местности [REDACTED] области, граничащей с территорией Республики [REDACTED], следует, что ближайшим населённым пунктом Российской Федерации от места пересечения государственной границы Российской Федерации с участком автодороги [REDACTED] [REDACTED] в районе ОТО и ТК № [REDACTED] ЗТП [REDACTED] таможни является н.п. [REDACTED] района [REDACTED] области.

Судом проверялись и обоснованно признаны несостоятельными доводы, что Тогоев лишь помогал другим осуждённым въехать в Российскую Федерацию, а не организовывал незаконное пересечение государственной границы Российской Федерации.

Как видно из показаний осуждённых Амбросидзе, Бартишвили, Кевхишвили, Папашвили и Чоторлишвили, ранее они не въезжали в Российскую Федерацию через Республику [REDACTED]. Когда Тогоеву стало известно об их намерениях пересечь государственную границу Российской Федерации и въехать в Россию при отсутствии виз, он предложил им такой путь въезда в Российскую Федерацию, обещав доставить их в Российскую Федерацию на автомашине и гарантировал беспрепятственное пересечение границы. За такие действия Тогоев должен был получить денежное вознаграждение по [REDACTED] долларов с каждого из них. Таким образом, Тогоев, будучи осведомлённым об отсутствии у них виз на право въезда в Российскую Федерацию, спланировал пересечение границы, предоставил для этого транспорт – автомашину [REDACTED], выработал меры конспирации, заключающиеся в указании ими в аэропорту [REDACTED] в миграционных картах конечного пункта следования в Республику [REDACTED] город [REDACTED], в указании

осуждённым пересечь границу пешком, при этом он указал конкретное место перехода границы у таможенного поста в н.п. [] [] района [] области.

Из протокола осмотра места пересечения Тогоевым С.Н. территории отдела таможенного оформления и таможенного контроля № [] Западного таможенного поста [] таможни, расположенного на [] км автодороги [] ([]), проведённого с участием Тогоева и выходом на место, следует, что Тогоев показал как он 28 октября 2008 года перевёз Бартишвили и другое лицо, а 1 ноября 2008 года перевёз Амбросидзе, Кевхишвили, Папашвили и Чоторлишвили через государственную границу РФ по автодороге [] в районе н.п. [] [] района [] области на автомашине [] и доставил до таможенного поста ОТО и ТК № [] ЗТП [] таможни (л.д.83-85 т.3).

Таким образом, материалами дела, в том числе показаниями Тогоева установлено, что Тогоев прибыл 28.10.2008 года из [] в г. [] для встречи в аэропорту Бартишвили Б. и другого лица (Беладидзе М., в отношении которого уголовное дело выделено в отдельное производство).

При этом, в нарушение «Порядка взаимодействия органов транспортной инспекции и таможенных органов Российской Федерации в расположенных на российско-белорусском участке государственной границы Российской Федерации местах ввоза и вывоза товаров и транспортных средств», утверждённый Приказом Минтранса РФ и ГТК РФ от 21.08.2001 г. № 131/832, им вывоз транспортного средства при пересечении Государственной границы не оформлялся. Согласно сведений [] Таможни (т.4 л.д.35) зарегистрированы ввоз а/м под управлением Тогоева С.Н. 28.10.2008 г. в 16 часов 43 мин. и вывоз той же а/м 31.10.2008 г. Ввоз этой же а/м в РФ 1.11.2008 г. при следовании из аэропорта г. [] с пассажирами Амбросидзе, Кевхишвили, Папашвили и Чоторлишвили не оформлялся. Это опровергает показания самого Тогоева и показания других осуждённых в той части, что Тогоев отправил их пешком через территорию таможенного поста потому, что ему нужно оформить ввоз автомашины.

Поэтому судом сделан правильный вывод об организации Тогоевым незаконного пересечения государственной границы Российской Федерации гражданами Республики []. Такие действия Тогоевым совершены по эпизоду 28.10.2008 года и по эпизоду 1.11.2008 года.

Тогоев также организовал незаконную миграцию граждан Республики [] Амбросидзе, Папашвили, Чоторлишвили, Кевхишвили, Бартишвили, поскольку склонил этих лиц к незаконному въезду в Российскую Федерацию через Республику [] при отсутствии у них действительных документов

(виз) на право въезда в РФ, спланировал их действия по пересечению границы, подготовил и использовал транспортные средства по перемещении на территории Республики [REDACTED] и Российской Федерации, обеспечил гостиницу.

Довод жалобы о том, что уголовно-наказуемым деянием является незаконное пересечение только охраняемой Государственной границы Российской Федерации ошибочен, а довод о том, что «согласно порядку въезда на территорию РФ иностранных граждан и лиц без гражданства, а также граждан бывшего СССР из [REDACTED] предусмотрен безвизовый въезд – является надуманным и противоречит требованиям законодательства.

В соответствии со ст.2 ФЗ «О Государственной границе Российской Федерации» - Государственной границей Российской Федерации является граница РСФСР, закреплённая действующими международными договорами и законодательными актами бывшего СССР; границы Российской Федерации с сопредельными государствами, не оформленные в международно-правовом отношении, подлежат их договорному закреплению.

В соответствии со ст.7 Договора «О создании союзного государства» между Российской Федерацией и Республикой [REDACTED], «Территория Союзного государства состоит из государственных территорий государств – участников».

Соглашение между Российской Федерацией и Республикой [REDACTED] об обеспечении равных прав граждан на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства на территориях государств – участников Союзного государства от 24.01.2006 года, регламентирует отношения между гражданами Российской Федерации и Республики [REDACTED]. При этом в соответствии со ст.6 «Соглашения» граждане одной Стороны могут выезжать в третьи государства с территории другой Стороны при наличии действительных и оформленных в соответствии с законодательством государства гражданства документов для выезда за границу, если иное не предусмотрено международными договорами Сторон.

Компетентные органы Сторон будут предпринимать меры к недопущению выезда в третьи государства граждан Сторон, в отношении которых действуют ограничения на выезд, установленные в соответствии с законодательством государства гражданства и/или государства пребывания (проживания).

В соответствии с ч.4 ст.11 ФЗ «О Государственной границе Российской Федерации» установлено, что Договором Российской Федерации с сопредельным государством может быть установлен упрощённый порядок

пропуска через Государственную границу граждан Российской Федерации и сопредельного государства в части определения документов на право выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию. Это положение не распространяется на иностранных граждан, законно находящихся на территории РФ и сопредельного государства.

В соответствии со ст.24 ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» от 15.08.1996 года иностранные граждане могут въезжать в Российскую Федерацию и выезжать из Российской Федерации при наличии визы по действительным документам, удостоверяющим их личность и признаваемым Российской Федерацией в этом качестве, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации.

В связи с отсутствием двусторонних соглашений между Российской Федерацией и Республикой [REDACTED] о безвизовом передвижении граждан, во исполнение Постановления Правительства РФ от 30.08.2000 года «О выходе Российской Федерации из Соглашения о безвизовом передвижении граждан государств Содружества Независимых Государств по территории её участников» с 5.12.2000 года между Российской Федерацией и Республикой [REDACTED] установлен визовый режим.

То есть, для граждан Республики [REDACTED] предусмотрен визовый режим въезда в РФ, включая случаи въезда в Российскую Федерацию транзитом через Республику [REDACTED].

Содеянное Тогоевым правильно квалифицировано как организация незаконного пересечения государственной границы Российской Федерации, совершённого группой лиц по предварительному сговору и организация незаконной миграции – незаконного въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан. И он правильно осуждён как организатор, а не инициатор совершения этих преступлений, поскольку осуждённые поставили Тогоева в известность о том, что не имеют возможности получить визы на право посещения Российской Федерации, намереваясь трудоустроиться в различных населённых пунктах РФ, а Тогоев за вознаграждение обещал беспрепятственно доставить каждого из других осуждённых в требуемое место без наличия визы путём пересечения Государственной границы Российской Федерации с Республикой [REDACTED], спланировал маршрут движения, порядок пересечения границы, предоставил транспортное средство и собственные услуги в качестве водителя, выработал меры конспирации, объединил всех лиц в одну группу, предоставлял место проживания в пути следования.

Нарушений УПК РФ, влекущих недопустимость исследованных в судебном заседании доказательств, при производстве предварительного расследования не допущено.

Судом при назначении наказания Тогоеву С.Н. учтены обстоятельства, предусмотренные ст.60 УК РФ, обосновывающие наказание в виде лишения свободы, с учётом времени содержания под стражей в период производства предварительного расследования. Наказание Тогоеву С.Н. назначено с соблюдением требований ч.2 ст.69 УК РФ. Документального подтверждения о наличии на иждивении осуждённого Тогоева С.Н. больных родителей и брата-инвалида в судебном заседании представлено не было.

Исходя изложенного и руководствуясь ст.ст.377, 378, 388 УПК РФ, судебная коллегия

определила:

приговор Смоленского областного суда от 28 мая 2009 года в отношении Тогоева С. [REDACTED] Н. [REDACTED] оставить без изменения, а кассационную жалобу адвоката Карловой М.И. – без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи :