ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №73-О10-17

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва 24 июня 2010 г.

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

председательствующего Зыкина В.Я.
судей Русакова В.В. и Ведерниковой О.Н.

при секретаре Ерёминой Ю.В.

рассмотрела в судебном заседании 24 июня 2010 года кассационное представление государственного обвинителя Шайтера Е.Н. и кассационные жалобы осуждённых Кабанова А.В, Зиновьева Е.В. на приговор Верховного Суда Республики Бурятия от 19 февраля 2010 года, по которому

КАБАНОВ А В, ; ранее судим: 1). 3 сентября 2007 года по п.«в»ч.2ст.158УК РФ к двум годам шести месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком два года шесть месяцев; 2). 28 октября 2008 года поч.3ст.30-п.«в»ч.2ст.158УК РФ к двум годам девяти месяцам лишения свободы; 3). 24

декабря 2008 года по п.«а»ч.2ст.158УК РФ к трём годам лишения свободы

осуждён по ч.3ст.166УК РФ(угон автомобиля Ц[redacted]) к пяти годам лишения свободы; по п.«а»ч.4ст.158УК РФ к пяти годам лишения свободы; по ч.2ст.325УК РФ к исправительным работам сроком на три месяца; по ч.3ст.166УК РФ(угон автомобиля Б[redacted]) к пяти годам шести месяцам лишения свободы; по ч.3ст.166УК РФ(угон автомобиля Ж[redacted]) к пяти годам шести месяцам лишения свободы; по ч.3ст.166УК РФ(угон автомобиля М[redacted]) к пяти годам шести месяцам лишения свободы; по п.«а»ч.4ст.226УК РФ к девяти годам лишения свободы; по ч.3ст.222УК РФ пяти годам лишения свободы; ч.4ст.33-ч.1ст.223УК РФ к двум годам лишения свободы; по ч.3ст.222УК РФ к пяти годам лишения свободы; по ч.1ст.209УК РФ к десяти годам лишения свободы; по п.п.«а,ж,з»ч.2ст.105УК РФ к пожизненному лишению свободы; по п.п.«а,в»ч.4ст.162УК РФ(разбойное нападение на Б[redacted]) к десяти годам лишения свободы; по п.п.«а,в»ч.4ст.162УК РФ(разбойное нападение на А[redacted].) к десяти годам лишения свободы; по п.п.«а,в»ч.4ст.162УК РФ(разбойное нападение на С[redacted]) к десяти годам лишения свободы; по ч.4ст.166УК РФ(угон автомобиля Б[redacted]) к семи годам лишения свободы; по ч.4ст.166УК РФ(угон автомобиля С[redacted]) к семи годам лишения свободы.

На основании ч.3ст.69УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3ст.166УК РФ(угон автомобиля Ц[redacted]); п.«а»ч.4ст.158; ч.3ст.222; п.«а»ч.4ст.226; ч.3ст.166УК РФ(угон автомобиля Б[redacted]), путём частичного сложения наказаний назначено десять лет лишения свободы.

В соответствии с ч.5ст.69УК Р, путём частичного сложения наказаний с наказанием по приговору от 3 сентября 2007 года назначено десять лет три месяца лишения свободы.

На основании ч.3ст.69УК РФ по совокупности преступлений, путём частичного сложения наказаний окончательно Кабанову А.В. назначено пожизненное лишение свободы.

В соответствии с ч.5ст.69УК РФ по совокупности преступлений с приговорами от 28 октября и от 24 декабря 2008 года назначено Кабанову А.В. пожизненное лишение свободы.

В силу ст.70УК РФ по совокупности приговоров, путём поглощения менее строгого наказания, не отбытого по приговору от 3 сентября 2007 года более строгим окончательно Кабанову А.В. назначено пожизненное лишение свободы в исправительной колонии особого режима.

От назначенного по ч.2ст.325УК РФ наказания Кабанов А.В. освобождён за истечением сроков давности.

ЗИНОВЬЕВ Е В, ранее судим: 1). 19 января 2009 года по ч.2ст.228УК РФ к трём годам лишения свободы условно с испытательным сроком два года

осуждён по ч.3ст.166УК РФ(угон автомобиля Ц) к пяти годам лишения свободы; по п.«а»ч.4ст.158УК РФ к пяти годам лишения свободы; по ч.2ст.325УК РФ к исправительным работам сроком на три месяца с освобождением от наказания за истечением срока давности; по ч.3ст.166УК РФ(угон автомобиля Б) к пяти годам шести месяцам лишения свободы; по ч.3ст.166УК РФ(угон автомобиля Ж.) к пяти годам шести месяцам лишения свободы; по ч.3ст.166УК РФ(угон автомобиля М) к пяти годам шести месяцам лишения свободы; по п.«а»ч.4ст.226УК РФ к восьми годам лишения свободы; по ч.3ст.222УК РФ пяти годам лишения свободы; по ч.3ст.222УК РФ к пяти годам лишения свободы; по ч.2ст.209УК РФ к девяти годам лишения свободы; по п.п.«а,ж,з»ч.2ст.105УК РФ к пожизненному лишению свободы; по п.п.«а,в»ч.4ст.162УК РФ(разбойное нападение на Б) к десяти годам лишения свободы; по п.п.«а,в»ч.4ст.162УК РФ(разбойное нападение на Аюрову С.Б.) к десяти годам лишения свободы; по п.п.«а,в»ч.4ст.162УК РФ(разбойное нападение на С) к десяти годам лишения свободы; по ч.4ст.166УК РФ(угон автомобиля Б) к семи годам лишения свободы; по ч.4ст.166УК РФ(угон автомобиля С) к семи годам лишения свободы.

На основании ч.3ст.69УК РФ по совокупности преступлений, путём поглощения менее строгого наказания более строгим окончательно Зиновьеву Е.В. назначено пожизненное лишение свободы в исправительной колонии особого режима.

Приговор Гусиноозёрского городского суда Республики Бурятия от 19 апреля 2009 года постановлено исполнять самостоятельно.

По данному делу осуждён Кузнецов А.Г, приговор в отношении которого не обжалован.

Кабанов и Зиновьев признаны виновными и осуждены за угон автотранспортных средств в составе организованной группы(шесть преступлений); за похищение важного личного документа; за кражу чужого имущества в составе организованной группы; за похищение боеприпасов в составе организованной группы; Кабанов – за подстрекательство к незаконному изготовлению огнестрельного оружия и за организацию банды; Зиновьев – за участие в банде; за незаконное хранение и ношение боеприпасов; за разбойные нападения в составе организованной группы(три преступления); за убийство трёх лиц - Б[redacted], А[redacted] и С[redacted].

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Русакова В.В, мнение прокурора Щукиной Л.В, частично поддержавшей кассационное представление, по основаниям в нём изложенным, полагавшей судебное решение в отношении Кабанова и Зиновьева изменить, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

В кассационном представлении поставлен вопрос об отмене приговора в отношении Кабанова, поскольку суд необоснованно дважды применил правила ч.5ст.69 и ст.70УК РФ; из материалов дела следует, что ранее приговором суда от 28 октября 2008 года Кабанову было отменено условное осуждение по приговору от 3 сентября 2007 года и окончательное наказание было назначено по правилам ст.70УК РФ; приговором суда от 24 декабря 2008 года в отношении Кабанова применена ч.5ст.69УК РФ и присоединена не отбытая часть наказания по приговору от 28 октября 2008 года. По мнению автора кассационного представления, суд должен был назначить Кабанову наказание по совокупности преступлений на основании ч.3 и ч.5ст.69УКРФ с учётом не отбытого наказания по последнему приговору от 24 декабря 2008 года.

В кассационных жалобах:

- осуждённый Кабанов просит исключить из приговора указание о совершении преступлений в составе организованной группы и банды, указывая, что преступления носили спонтанный характер, заранее не планировались и он не являлся организатором банды;

- осуждённый Зиновьев просит приговор отменить, но вместе с тем ставит вопрос о смягчении ему наказания.

В возражениях государственный обвинитель Шайтер Е.Н. и потерпевшие Б Б просят кассационные жалобы осуждённых оставить без удовлетворения.

Проверив материалы дела, выслушав объяснения осуждённых Кабанова, Зиновьева, а также адвокатов Чигорина Н.Н, Глазуновой М.А, поддержавших доводы жалоб, по основаниям в них изложенным, обсудив доводы кассационного представления и кассационных жалоб, судебная коллегия находит приговор суда подлежащим изменению.

Виновность осуждённых Кабанова и Зиновьева в угоне автотранспортных средств, в разбойных нападениях, в убийстве материалами дела установлена, подтверждается совокупностью доказательств, собранных по делу, исследованных в судебном заседании, приведённых в приговоре и не оспаривается в кассационных жалобах осуждённых Кабанова и Зиновьева.

Заключениями судебно-медицинских экспертиз подтверждается, что:

- смерть А наступила от огнестрельного пулевого слепого ранения головы с разрушением вещества головного мозга и костей черепа;

- на трупе С были обнаружены: - огнестрельное слепое ранение головы, явившееся причиной смерти, с повреждением мягких тканей, проникающая рана верхнего века правого глаза; проникающая рана передней поверхности шеи и щитовидного хряща, 11 не проникающих ран головы и задней поверхности грудной клетки;

- смерть Б. последовала в результате множественных огнестрельных пулевых ранений головы левой теменной области, сопровождавшиеся повреждением вещества головного мозга.

Суд пришёл к обоснованному выводу о создании Кабановым банды и участия в ней Зиновьева, поскольку ранее Кабанов и Зиновьев в составе организованной группы совершали преступления(угоны автотранспортных средств, кражу чужого имущества), планировали совершение преступлений, тщательно готовились к разбойным нападениям, имели при себе огнестрельное оружие, при нападениях на потерпевших их действия были согласованными и

взаимообусловленными, а также принимая во внимание количество разбойных нападений(на Б[redacted] А[redacted], С[redacted]) и постоянный состав участников преступлений, выводы суда о создании Кабановым банды и участии в ней Зиновьева соответствует материалам дела.

Вооружённость группы подтверждена наличием у банды гладкоствольного огнестрельного оружия под патроны калибра 5,6мм, изготовленного самодельным способом по типу стреляющих авторучек, пригодное для производства выстрелов, о чём Кабанов и Зиновьев были осведомлены.

Виновность Кабанова и Зиновьева в совершении других, установленных органами предварительного следствия и судом преступлений подтверждается и другими, имеющимися в деле и приведёнными в приговоре доказательствами.

Тщательно исследовав обстоятельства дела и правильно оценив все доказательства по делу, суд первой инстанции пришёл к обоснованному выводу о доказанности вины Кабанова и Зиновьева в совершении преступлений, верно квалифицировав их действия по соответствующим статьям УК РФ. Вывод суда о мотивах действий Кабанова и Зиновьева соответствует имеющимся доказательствам.

Вместе с тем, судебная коллегия находит необходимым исключить из приговора осуждение Кабанова и Зиновьева по ч.2ст.325УК РФ, поскольку при назначении наказания судом не указан размер удержания заработка.

Кроме того, судебная коллегия находит обоснованными доводы кассационного представления о неправильном назначении наказания Кабанову по ст.70УК РФ(совокупность приговоров), исходя из следующего.

Из материалов дела явствует, что ранее приговором от 28 октября 2008 года Кабанову было отменено условное осуждение по приговору от 3 сентября 2007 года и окончательное наказание было назначено по правилам ст.70УК РФ.

Приговором суда от 24 декабря 2008 года в отношении Кабанова на основании ч.5ст.69УК РФ была присоединена не отбытая часть наказания по приговору от 28 октября 2008 года. Таким образом, не отбытое наказание по приговорам от 3 сентября 2007 года и от 28

октября 2008 года присоединено к наказанию, назначенному приговором от 24 декабря 2008 года и повторно не могло назначаться судом при вынесении приговора от 19 февраля 2010 года. Следовательно, в этой части приговор в отношении Кабанова подлежит изменению.

Как видно из протокола судебного заседания, суд не ограничивал прав участников процесса по исследованию имеющихся доказательств. В судебном заседании исследованы все существенные для исхода дела доказательства. Каких-либо данных, свидетельствующих об одностороннем или неполном судебном следствии, не имеется. Из протокола судебного заседания не видно, чтобы со стороны председательствующего судьи проявлялась предвзятость либо заинтересованность по делу. Нарушений принципов состязательности и равноправия сторон в судебном заседании не допущено.

Судом первой инстанции тщательно проверялись доводы осуждённых об оговоре их со стороны потерпевших, однако эти доводы оказались несостоятельными и суд правильно отверг их.

Изложенные в кассационных жалобах доводы в защиту осуждённых, в том числе об отсутствии организованной группы, тщательно исследованы судом первой инстанции и получили надлежащую оценку в приговоре с указанием мотивов их несостоятельности.

Выводы суда по всем этим доводам основаны на конкретных доказательствах по делу, которым дана оценка в соответствии с требованиями ст.88 УПК РФ, поэтому у судебной коллегии правильность выводов не вызывает сомнений.

Доводы кассационных жалоб о недоказанности вины осуждённых в совершении преступлений, установленных судом первой инстанции, противоречат приведённым в приговоре доказательствам и на материалах дела не основаны. Обстоятельства по делу исследованы в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства. Допустимость приведённых доказательств сомнений не вызывает, поскольку они добыты в установленном законом порядке.

За исключением вносимых изменений, данное дело органами предварительного следствия – расследовано, а судом первой инстанции – рассмотрено полно, всесторонне и объективно; выводы

суда, изложенные в приговоре, соответствуют имеющимся доказательствам и надлежащим образом мотивированы.

Наказание назначено Кабанову и Зиновьеву в соответствии с требованиями ст.ст.60,69УК РФ, соразмерно содеянному ими, с учётом целей наказания, установленных ч.2ст.43УК РФ, данных об их личности, влияния назначенного наказания на их исправление всех конкретных обстоятельств дела. Значительная часть совершённых Кабановым и Зиновьевым преступлений, в которых они признаны виновными, представляют большую общественную опасность, отнесены к числу особо тяжких уголовно-наказуемых деяний и свидетельствуют о повышенной опасности лиц, их совершивших.

Несмотря на исключение из приговора указания об осуждении Кабанова и Зиновьева по ч.2ст.325УК РФ и ст.70УК РФ у Кабанова, судебная коллегия с учётом того, что объём совершённых Кабановым и Зиновьевым преступных действий оставлен без изменения, а наказание назначено им судом справедливое, не находит оснований для смягчения им наказания, о чём содержится просьба в кассационных жалобах.

Нарушений уголовно-процессуального законодательства, влекущих отмену приговора, из материалов дела не усматривается.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Приговор Верховного Суда Республики Бурятия от 19 февраля 2010 года в отношении **Кабанова А** **В**, **Зиновьева Е** **В** изменить: исключить из приговора осуждение каждого по ч.2ст.325УК РФ.

Исключить из приговора указание о назначении Кабанову А.В. наказания по правилам ст.70УК РФ.

На основании ч.3ст.69УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3ст.166(три преступления); п.«а»ч.4ст.158; п.«а»ч.4ст.226; ч.4ст.33-ч.1ст.223; ч.3ст.222; ч.1ст.209; ч.4ст.166; п.п.«а,в»ч.4ст.162(два преступления); п.п.«а,ж,з» ч.2ст.105УК РФ назначить пожизненное лишение свободы.

В соответствии с ч.5ст.69УК РФ по совокупности преступлений с наказанием, назначенным по приговору от 24 декабря 2008 года окончательно Кабанову А.В. назначить пожизненное лишение свободы в исправительной колонии особого режима.

Считать Зиновьева Е.В. осужденным на основании ч.3ст.69УК РФ(совокупность преступлений) к пожизненному лишению свободы в исправительной колонии особого режима.

В остальной части тот же приговор в отношении Кабанова А.В, и Зиновьева Е.В. оставить без изменения, кассационное представление государственного обвинителя Шайтера Е.Н, кассационные жалобы осуждённых Кабанова А.В, Зиновьева Е.В. – без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи:

Справка: осуждённый Кабанов А.В, Зиновьев Е.В.
содержатся в