



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Кассационное определение

Дело № 205-О12-4

г. Москва

24 мая 2012 г.

Военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации в составе председательствующего Коронца А.Н.

судей Жудро К.С., Королева Л.А.

при секретаре Балакиревой Н.А.

рассмотрела в судебном заседании от 24 мая 2012 г. уголовное дело в отношении Тимиева В.Х., Дакаева К.Х. и Заурбекова С.М. по кассационным жалобам защитников-адвокатов Запорожец А.А., Узуева С.А. и Яндиевой М.А. на приговор Северо-Кавказского окружного военного суда от 23 марта 2012 г., согласно которому военнослужащий войсковой части [] рядовой

Тимиев В. [] Х. [] []

[] [] [] [] [] [] [] судимый
Грозненским гарнизонным военным судом 15 апреля 2009 г. по
ч. 4 ст. 337 УК РФ на один год и 6 месяцев лишения свободы в
колонии-поселении, наказание отбывший полностью,

осужден за совершение преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 209 и ч. 3 ст. 30 и
ч. 1 ст. 322 УК РФ, на 8 лет без штрафа и один год, соответственно, а по
совокупности преступлений на 8 лет и 6 месяцев лишения свободы в
исправительной колонии строгого режима без штрафа,

и граждане

Дакаев К. [] Х. [] []

[] несудимый,

Заурбеков С. [] М. [] []

[]

несудимый,

осуждены за совершение преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 209 УК РФ на 8 лет и 9 лет в исправительной колонии строгого режима без штрафа, соответственно.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Коронца А.Н., выступления осужденных Дакаева, Заурбекова, Тимиева, защитников-адвокатов Астапова К.Г., Запорожец А.А., Корнеева М.М., поддержавших доводы кассационных жалоб и военного прокурора отдела Главной военной прокуратуры Мацкевича Ю.И., предложившего оставить приговор без изменения, а кассационные жалобы защитников без удовлетворения, Военная коллегия

у с т а н о в и л а:

24 сентября 2006 г. Тимиев, 13 мая 2007 г. Дакаев и 14 сентября того же года Заурбеков прибыли в горно-лесистую местность на границе [] и [] районов [] Республики и добровольно вступили в устойчивую вооруженную группу (банду), созданную и руководимую Гакаевым, в отношении которого ведется отдельное уголовное дело, в целях совершения нападений на граждан и представителей власти. Банда, в которой состояли Тимиев, Дакаев и Заурбеков, была устойчивой и сплоченной, что достигалось стабильностью её состава на протяжении нескольких лет, тесной взаимосвязью между участниками банды, единством преступного умысла, строгим распределением ролей между членами банды при совершении нападений, согласованностью совместных действий, отношениями давнего знакомства.

Для успешной реализации своих преступных намерений членами банды приобретались взрывчатые вещества, огнестрельное оружие и боеприпасы к нему, средства связи. На вооружении имелись различные виды огнестрельного оружия: автоматы и пулеметы, ручные противотанковые гранатометы, ручные гранаты, пистолеты, а также боеприпасы. Оружие и боеприпасы находились в совместном пользовании членов банды, носивших, хранивших и передававших их друг другу.

Руководитель устойчивой вооруженной группы организовывал и осуществлял вербовку её новых членов, разрабатывал планы нападений на граждан, представителей федеральных и местных органов власти, военнослужащих и сотрудников правоохранительных органов, занимался организацией обеспечения членов банды огнестрельным оружием, боеприпасами и взрывчатыми веществами, а также их финансированием и обучением, распределял роли между членами группы при совершении преступлений, лично отдавал указания участникам банды о совершении преступлений и руководил ими, принимал непосредственное участие в совершаемых бандой нападениях и координировал действия её участников.

1 апреля 2008 г. не установленные в ходе следствия участники данной устойчивой вооруженной группы в горно-лесистой местности у с. [] района с использованием стрелкового огнестрельного оружия совершили нападение на сотрудников отдела внутренних дел по [] району и на военнослужащих войсковой части [] в результате которого сотруднику ОВД по [] району старшему лейтенанту милиции М []

было причинено огнестрельное пулевое ранение, повлекшее тяжкий вред здоровью по признаку опасности для жизни.

21 июня 2008 г. не установленные в ходе следствия участники этой же банды у с. [] района совершили нападение на военнослужащих войсковой части [] сотрудников УВД по [] краю и сотрудников УФСБ России по [] Республике, которые входили в состав сводной оперативной группы, выполнявшей мероприятия по пресечению преступной деятельности бандформирований, причинив в результате огнестрельных ранений Н [] Б [] и Г [] легкий вред здоровью, а Н [] - вред здоровью средней тяжести.

В ночь с 28 на 29 июня 2008 г. не установленные в ходе следствия участники устойчивой вооруженной группы в с. [] района с использованием огнестрельного оружия совершили убийство гражданина М [] сожгли его домовладение, хозяйственные постройки и автомобиль [], в результате пожара домовладение сгорело полностью, а также совершили обстрел домовладения, принадлежащего отцу главы администрации [] района М [].

В результате этого нападения сотрудникам ОВД [] района А [], К [] и Г [] охранявшим домовладения, причинены телесные повреждения различной степени тяжести. Одновременно не установленные в ходе следствия участники банды у с. [] совершили обстрел автомашины [] с находившимися в ней военнослужащими батальона « [] », в результате чего Ч [] погиб, а С [] получил огнестрельное ранение.

В период участия в банде Тимиев, Дакаев и Заурбеков присвоили себе позывные, были вооружены и осведомлены о наличии оружия у других членов банды, согласно отведенным им преступным ролям, занимались обустройством баз банды в горно-лесистой местности на территории [] и [] районов, охраняли места расположения указанной группы, занимались доставкой обмундирования и продуктов питания.

1 апреля 2008 г. Заурбеков в горно-лесистой местности у с. [] района с целью создания видимости превосходства по численности участников банды над численностью сотрудников правоохранительных органов и военнослужащих сводной оперативной группы, обеспечения возможности остальным участникам банды скрыться и воспрепятствовать сотрудникам ОВД по [] району и военнослужащим войсковой части [] в осуществлении их деятельности по нейтрализации банды произвел несколько выстрелов вверх из автомата АКС-74У, после чего скрылся.

21 июня 2008 г. Заурбеков на расстоянии около 1 км. восточнее с. [] района с целью создания видимости превосходства по численности участников банды над численностью сводной оперативной группы сотрудников СОБР УВД по [] краю и военнослужащих войсковой части [], обеспечения возможности остальным участникам банды скрыться от преследования, путем отвлечения внимания сотрудников правоохранительных органов на себя произвел несколько выстрелов вверх из автомата АКС-74У, после чего скрылся.

28 июня руководитель банды объединил подразделения банды у с. [REDACTED], довел до руководителей подразделений банды план нападения, адреса граждан, оказывающих содействие представителям власти и их родственникам, а также родственников представителей власти и военнослужащих, проживающих на территории с. [REDACTED], и дал команду с трех направлений войти в с. [REDACTED].

После этого Тимиев, Дакаев и Заурбеков в ночное время в период с 22 часов 28 июня до 3 часов 29 июня одновременно с другими вооруженными группами с различных направлений вошли в [REDACTED] и по приказу «[REDACTED]», одного из руководителей банды, заняли позиции у дома № [REDACTED] по ул. [REDACTED].

В указанный период времени Заурбеков произвел из ручного противотанкового гранатомёта выстрел в направлении домовладения № [REDACTED] по ул. [REDACTED] принадлежащего гражданину А [REDACTED].

Одновременно Дакаев из самодельного гранатомета, а Тимиев из автомата Калашникова в направлении указанного домовладения произвели, соответственно, один и несколько выстрелов.

Своими противоправными действиями 29 июня 2008 г. Заурбеков, Дакаев и Тимиев обеспечили неустановленным участникам банды беспрепятственное нападение на граждан.

16 октября 2008 г. Тимиев, 24 октября 2008 г. Заурбеков и в один из дней того же месяца Дакаев добровольно вышли из состава банды.

В 17-м часу 19 сентября 2010 г. Тимиев, желая избежать преследования со стороны правоохранительных органов и членов банды, с целью незаконного пересечения Государственной границы Российской Федерации и убытия в [REDACTED] путем вылета из аэропорта «[REDACTED]», по заранее приобретенному авиабилету на рейс сообщением [REDACTED] на имя его брата Т [REDACTED] прибыл в аэропорт, находящийся в г. [REDACTED] Республики [REDACTED]. [REDACTED] предъявил заграничный паспорт своего брата контролеру пограничного наряда по проверке документов у лиц, следующих через Государственную границу на выезд из Российской Федерации, то есть умышленно покушался на пересечение Государственной границы Российской Федерации без действительных документов на право выезда из Российской Федерации и без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Однако, при проверке документов в пункте пропуска «[REDACTED]» Тимиев был задержан пограничным нарядом, вследствие чего преступление не довел до конца по не зависящим от него обстоятельствам.

В кассационных жалобах защитников-адвокатов Запорожец А.А., Яндиевой М.К. и Узуева С.А. указывается, что выводы суда не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, установленным в судебном заседании, не добыто доказательств о сплоченности, организованности банды, распределении ролей, планировании действий участников банды, наличии жесткой внутренней дисциплины, а также об участии осужденных в диверсионных и боевых действиях против федеральных сил, правоохранительных органов, представителей органов местного самоуправления, организаций и граждан, что свидетельствует лишь об участии Тимиева, Дакаева и Заурбекова в незаконном вооруженном формировании.

По мнению защитников, при таких обстоятельствах с учетом того, что Тимиев, Дакаев и Заурбеков явились с повинной, добровольно прекратили членство в незаконном вооруженном формировании уголовное дело в отношении них подлежит прекращению в соответствии с примечанием к ст. 208 УК РФ.

В жалобе защитника Запорожец также отмечается, что суд не принял во внимание, что Тимиев не был посвящен в планы банды, выполнял указания руководителя, боясь расправы за их невыполнение, стрелял только вверх, пытался выехать за пределы Российской Федерации из-за боязни расправы со стороны руководителя банды, правоохранительных органов, а прекратив членство в незаконном вооруженном формировании, добросовестно трудился, воспитывал детей, положительно характеризовался.

По утверждению защитника Узуева признание вины Заурбековым без подтверждения совокупностью других доказательств влечет отмену обвинительного приговора, а отсутствие доказательств о применении им оружия в отношении федеральных сил, правоохранительных органов, положительные характеристики после прекращения членства в незаконном вооруженном формировании исключали заключение под стражу, что не было учтено судом.

Согласно жалобе защитника Яндиевой, суд необоснованно положил в основу приговора признательные показания Дакаева на предварительном следствии о производстве выстрелов в направлении дома А [REDACTED] в с. [REDACTED] не учел явку с повинной, постановление о прекращении дела в отношении Дакаева по ч. 2 ст. 208 УК РФ и то, что некоторые другие члены банды осуждены за совершение указанного преступления.

Кроме того, Яндиева утверждает, что приговор подлежит отмене в связи с его несоответствием требованиям ст. 307 УПК РФ, несоответствием протокола предварительного слушания дела фактическим действиям, совершаемым в судебном заседании, необоснованным содержанием Дакаева под стражей после истечения предельного срока содержания, несоответствием постановления о продлении срока содержания под стражей требованиям закона, продлением срока содержания под стражей в отсутствие Дакаева, отказом в апелляционном обжаловании названного постановления в Военную коллегия, отказом в допуске ее к участию в деле по назначению. Также защитники Яндиева и Запорожец указывают в жалобах о не предоставлении им времени для ознакомления с материалами дела.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы кассационных жалоб защитников осужденных адвокатов Запорожец, Яндиевой и Узуева, заслушав выступления осужденных и защитников в поддержку доводов кассационных жалоб, мнение прокурора, Военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации приходит к выводу, что обжалуемый приговор соответствует нормам материального и процессуального права и оснований для его отмены или изменения не имеется.

Виновность Дакаева, Заурбекова и Тимиева в участии в устойчивой вооруженной группе (банде) и совершенных с их участием нападениях 1 апреля, 21 и 28-29 июня 2008 г., а также виновность Тимиева в покушении на незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации без действительных документов на право выезда из Российской Федерации и без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, подтверждается доказательствами, изложенными в приговоре, соответствие которого требованиям ст. 307 УПК РФ, не вызывает сомнений.

Вопреки доводам защитников, вывод суда о вооруженности банды, распределении ролей между её членами, сплоченности и организованности, согласованности действий членов банды при совершении нападений на граждан, сотрудников правоохранительных органов, военнослужащих федеральных силовых структур и должностных лиц органов местного самоуправления вытекает из показаний потерпевших, свидетелей и самих осужденных на предварительном следствии, данных протоколов явки осужденных с повинной в правоохранительные органы, изложенных в приговоре.

Это же подтверждается доказательствами о совершении осужденными совместных согласованных фактических действий по обеспечению банды продовольствием, обмундированием, подготовке, оборудованию и обустройству мест базирования и их охране.

Принимая во внимание, что Дакаев, Заурбеков и Тимиев добровольно и сознательно вступили в устойчивую вооруженную группу (банду), созданную для совершения нападений на граждан, выполняющих должностные обязанности в организациях и органах федеральной власти и местного самоуправления, оказания сопротивления и воспрепятствования военнослужащим федеральных силовых структур и сотрудников правоохранительных органов в восстановлении и поддержании правопорядка в [REDACTED] и неоднократно участвовали в таких нападениях, Военная коллегия приходит к выводу, что окружной военный суд обоснованно квалифицировал действия осужденных по ч. 2 ст. 209 УК РФ.

То, что перед нападениями на сотрудников правоохранительных органов, должностных лиц местных органов самоуправления и военнослужащих перед рядовыми членами банды не ставились конкретные задачи, не влияет на квалификацию содеянного каждым из них, поэтому не является основанием для отмены или изменения обжалуемого приговора, как и осуждение некоторых членов группы по ч. 2 ст. 208 УК РФ.

Необоснованными являются и доводы защитника-адвоката Яндиевой о незаконном содержании Дакаева и Заурбекова под стражей сверх предельного срока содержания, что рассмотрение ходатайства о продлении срока содержания Дакаева под стражей проведено в его

отсутствие, поскольку порядок и сроки представления органами предварительного следствия ходатайств о продлении срока содержания под стражей всех троих осужденных и рассмотрение судом ходатайств были проведены в соответствии с положениями ст. ст. 108 и 109 УПК РФ, а постановления о продлении срока содержания под стражей соответствуют требованиям закона, предъявляемым к ним.

Что касается отказа в обжаловании постановления в апелляционном порядке в Военную коллегия Верховного Суда Российской Федерации, то это решение принято в рамках ч. 3 ст. 389³ УПК РФ, согласно которой промежуточные решения окружного военного суда, каким является постановление о продлении срока содержания под стражей, подлежит рассмотрению судебной коллегией по уголовным делам окружного военного суда, а не Военной коллегией Верховного Суда Российской Федерации.

Нельзя согласиться и с доводом Яндиевой о том, что Дакаеву необоснованно было отказано в ее допуске к участию в деле по назначению, так как волеизъявление лица, привлекаемого к уголовной ответственности, или его родственников о допуске для участия в производстве по делу конкретного адвоката является обязательным для органов предварительного следствия и суда лишь при заключении с ним соглашения для защиты названного лица и оказание юридической помощи при осуществлении уголовного судопроизводства.

При назначении защитника в соответствии со ст. 51 УПК РФ ни орган предварительного следствия, ни суд не связаны с ходатайством подозреваемого, обвиняемого (подсудимого) и в целях обеспечения их права на защиту направляет уведомление руководителю юридической консультации, который выделяет любого, а не конкретного адвоката, поэтому участие в производстве по делу адвоката Сошникова, к которому осужденный, вопреки доводу в кассационной жалобе, претензий не высказывал, жалоб на его профессиональную деятельность и отказ в письменном виде не заявлял, не нарушало право Дакаева на защиту.

Более того после представления Яндиевой ордера о заключении родственниками Дакаева соглашения она была допущена к участию в судебном заседании.

Довод защитников Запорожец и Яндиевой об отказе в предоставлении им времени для ознакомления с материалами дела не соответствует действительности, так как их ходатайства об этом были удовлетворены. К тому же в судебном заседании объявлялись перерывы, длительность которых, по мнению Военной коллегии, была достаточной для ознакомления защитников с материалами предварительного следствия и согласования линии защиты с подзащитными, о чем свидетельствует и заявление Запорожец, Узуева и Яндиевой о том, что они ознакомились с материалами дела.

Утверждение Запорожец, Узуева и Яндаевой о том, что суд не принял во внимание наличие постановлений о прекращении дела по обвинению осужденных в совершении преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 208 УК РФ, является необоснованным, поскольку указанные постановления были отменены органами предварительного следствия

Несоответствие протокола предварительного слушания дела действиям, совершаемым в судебном заседании, не может быть предметом кассационного рассмотрения, поскольку защитником замечания на протокол не подавались и не рассматривались судом первой инстанции.

Не может служить основанием для отмены приговора в части осуждения Тикиева за покушение на незаконный выезд из Российской Федерации и довод защитника о том, что осужденный опасался мести руководителя банды или его людей за обращение в органы Федеральной службы безопасности России, так как мотив названного преступления не влияет на его квалификацию.

Наказание, назначенное Дакаеву, Заурбекову и Тимиеву определено с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления, роли каждого из них в содеянном, последствий преступления, данных о личности осужденных и смягчающих обстоятельств, в том числе и тех, на которые ссылаются в кассационных жалобах защитники, и не может быть признано явно несправедливым вследствие строгости.

На основании изложенного, руководствуясь п. 1 ч.1 ст. 378 и ст. 388 УПК РФ, Военная коллегия

о п р е д е л и л а:

приговор Северо-Кавказского окружного военного суда от 23 марта 2012 г. в отношении Дакаева К. [] Х. [] Заурбекова С. [] М. [] и Тимиева В. [] Х. [] оставить без изменения, а кассационные жалобы защитников-адвокатов Запорожец А.А., Узуева С.А. и Яндиевой М.К. – без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи

