



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 82-УД22-15

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

11 октября 2022 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Лаврова Н.Г.
судей Дубовика Н.П., Ермолаевой Т.А.
при секретаре Жильцовой М.П.

с участием прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Щукиной Л.В., осужденного Наркаева С.А., адвоката Смоляковой Н.Г.,

рассмотрела в судебном заседании кассационную жалобу осужденного Наркаева С.А. на приговор Курганского областного суда от 2 декабря 2016 года.

По приговору Курганского областного суда от 2 декабря 2016 года

Наркаев Сергей Андреевич, [REDACTED]

[REDACTED] судимый:

- 16 июня 2004 года (с учетом внесенных изменений) по п.п. «а», «в», «г» ч.2 ст.161 УК РФ на основании ст.73 УК РФ к 1 году 11 месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года;

- 27 сентября 2005 года (с учетом внесенных изменений) по ч.1 ст.105, п. «ж» ч.2 ст.105, п. «з» ч.2 ст.105, п. «в» ч.4 ст.162, п. «а» ч.3 ст.158 УК РФ на основании ч.3 и ч.5 ст.69, ст.70 УК РФ к 9 годам 6 месяцам лишения свободы, освобожден 30 июля 2014 года по отбытию срока наказания;

- 2 февраля 2016 года по ч.3 ст.30, п.п. «а», «г» ч.4 ст.228¹, п. «а» ч.4 ст.228¹, п.п. «а», «г» ч.4 ст.228¹ УК РФ (8 преступлений) на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 15 годам лишения свободы,

осужден:

по п.п. «а», «б» ч. 2 ст.158 УК РФ к 1 году лишения свободы;

по ч.2 ст.209 УК РФ к 5 годам 6 месяцам лишения свободы с ограничением свободы на 9 месяцев;

по ч.1 ст.30, п.п. «а», «б» ч.4 ст.162 УК РФ к 2 годам 6 месяцам лишения свободы;

по ч.1 ст.30, п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ к 2 годам лишения свободы;

по ч.3 ст.222 УК РФ к 2 годам лишения свободы;

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (нападение на отделение почтовой связи [REDACTED]) к 6 годам лишения свободы;

по п. «а» ч. 4 ст.162 УК РФ (нападение на магазин «П [REDACTED]») к 5 годам 6 месяцам лишения свободы;

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (нападение на магазин « [REDACTED]») к 5 годам 6 месяцам лишения свободы;

по п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (нападение на ювелирный салон «А [REDACTED]») к 6 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено Наркаеву С.А. 9 лет 6 месяцев лишения свободы с ограничением свободы на 9 месяцев.

В соответствии с ч.5 ст. 69 УК РФ путем частичного сложения с наказанием, назначенным по приговору от 2 февраля 2016 года, окончательно назначено Наркаеву С.А. 20 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима, с ограничением свободы на 9 месяцев с установлением указанных в приговоре ограничений и возложением обязанности по явке на регистрацию в специализированный государственный орган.

По приговору разрешены гражданские иски.

Приговор постановлен в особом порядке судебного разбирательства, предусмотренном главой 40¹ УПК РФ в связи с заключением Наркаевым С.А. досудебного соглашения о сотрудничестве.

В апелляционном порядке приговор в отношении Наркаева С.А. не обжалован и вступил в законную силу 17 декабря 2016 года.

Заслушав доклад судьи Дубовика Н.П., выступления осужденного Наркаева С.А. и адвоката Смоляковой Н.Г., поддержавших доводы кассационной жалобы, мнение прокурора Щукиной Л.В. об отмене приговора в части осуждения Наркаева С.А. по ч.2 ст. 209 УК РФ за отсутствием в деянии состава преступления, исключении из ряда преступлений квалифицирующего признака совершения преступления с применением оружия и предметов используемых в качестве оружия, со снижением назначенного наказания, Судебная коллегия

У С Т А Н О В И Л А:

по приговору суда Наркаев С.А. признан виновным и осужден за кражу чужого имущества, группой лиц по предварительному сговору, с незаконным проникновением в помещение; за участие в банде и совершаемых ею нападениях; за совершение в составе организованной группы: четырех разбойных нападений с угрозой применения насилия, опасного для жизни и здоровья, с применением оружия, из которых в том числе два – с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, три – с применением предметов, используемых в качестве оружия, одно – с незаконным проникновением в помещение, одно - в крупном размере; за приготовление к двум разбойным нападениям организованной группой с угрозой применения насилия, опасного для жизни и здоровья, с применением оружия и предметов, используемых в качестве оружия, в том числе одного – с незаконным проникновением в помещение и в особо крупном размере; за незаконное приобретение, хранение, перевозку и ношение огнестрельного оружия.

Преступления совершены в период с 9 ноября по 4 декабря 2015 года в г. Кургане и Курганской области при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осужденный Наркаев С.А. оспаривает приговор, считая его незаконным, необоснованным и подлежащими изменению. Указывает, что был осужден, в том числе, за совершение преступления, предусмотренного ч.2 ст.209 УК РФ, однако в отношении создателя и руководителя банды В [] и участника банды И [] были вынесены оправдательные приговоры по указанной статье на основании п.3 ч.2 ст.302 УПК РФ в связи с отсутствием в их деяниях состава данного преступления. Полагает, что с учетом изложенного он также подлежит оправдания по ч.2 ст.209 УК РФ. Просит направить уголовное дело на новое судебное разбирательство.

Изучив материалы уголовного дела, обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия приходит к следующему.

Согласно ч.1 ст. 401¹⁵ УПК РФ основаниями отмены или изменения

приговора, определения или постановления суда при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке являются существенные нарушения уголовного и (или) уголовно-процессуального закона, повлиявшие на исход дела.

Из материалов уголовного дела, в том числе из обвинительного заключения и приговора следует, что Наркаев С.А. в период с начала ноября 2015 года по 12 ноября 2015 года вступил в устойчивую вооруженную группу (банду), созданную В [] в состав которой вошел также И [] совместно с указанными лицами он совершал разбойные нападения, приготовления к разбоям и преступление, связанное с незаконным оборотом оружия.

Вместе с тем, как усматривается из копии приговора Курганского областного суда от 1 февраля 2017 года И [] оправдан по предъявленному обвинению в совершении преступления, предусмотренного ч.2 ст.209 УК РФ на основании п.3 ч.2 ст.302 УК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления. Данный приговор вступил в законную силу 20 февраля 2017 года.

По приговору Курганского областного суда от 27 мая 2019 года В [] [] оправдан по предъявленному обвинению в совершении преступления, предусмотренного ч.1 ст.209 УК РФ на основании п.3 ч.2 ст.302 УК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления. Приговор вступил в законную силу 14 августа 2019 года.

При этом судами установлено, что участники преступной группы не располагали огнестрельным или иным оружием, а, следовательно, сама группа не являлась вооруженной, в связи с чем не отвечала признакам банды.

Кроме того, из составов преступлений, связанных с разбойными нападениями с применением пневматического пистолета, электрошокера и приготовлений к разбойным нападениям, по приговорам, постановленным в отношении И [] и В [] исключен квалифицирующий признак совершения разбойных нападений и приготовлений к ним с применением оружия и предметов, используемых в качестве оружия.

Таким образом, в трех судебных решениях, касающихся одних и тех же фактических обстоятельств, содержатся противоположные выводы относительно совершения Наркаевым С.А. преступления, предусмотренного ч.2 ст.209 УК РФ, в составе преступной группы совместно с И [] и В []

Вместе с тем одним из обязательных условий рассмотрения уголовного дела в особом порядке является обоснованность обвинения и его подтверждение совокупностью собранных по делу доказательств.

По смыслу п. 22 ст. 5, п. 4, 5 ч. 2 ст. 171, ч. 1 ст. 220 УПК РФ применительно к особому порядку судебного разбирательства под обвинением, с которым соглашается обвиняемый, и в обоснованности которого обязан удостовериться суд, следует понимать фактические обстоятельства содеянного обвиняемым, форму вины, мотивы совершения деяния, юридическую оценку содеянного, а также характер и размер вреда, причинённого деянием обвиняемого.

Наличие трех судебных решений, содержащих противоположные выводы относительно одних и тех же фактических обстоятельств содеянного участниками одной группы, ставит под сомнение законность и обоснованность приговора Курганского областного суда от 2 декабря 2016 года в отношении Наркаева С.А.

При таких обстоятельствах доводы осужденного Наркаева С.А. о пересмотре приговора в части его необоснованного осуждения за участие в банде, с учетом решений, принятых в отношении осужденных В [] и И [] подлежат удовлетворению, а приговор в отношении Наркаева С.А. в части его осуждения по ч.2 ст. 209 УК РФ отмене.

Кроме того, из трех составов преступлений, связанных с разбойными нападениями и двух составов преступлений, связанных с приготовлением к разбою, подлежит исключению квалифицирующий признак совершения преступления с применением оружия и предметов, используемых в качестве оружия, с назначением более мягкого наказания как за данные преступления, так и по правилам с.3 ст. 69 УК РФ, ч.5 ст. 69 УК РФ.

Руководствуясь ст. ст. 401¹³, 401¹⁴, 401¹⁵ УПК РФ, Судебная коллегия

О П Р Е Д Е Л И Л А:

приговор Курганского областного суда от 2 декабря 2016 года в отношении Наркаева Сергея Андреевича в части его осуждения по ч.2 ст. 209 УК РФ отменить и уголовное дело в этой части прекратить на основании п.2 ч.1 ст. 24 УПК РФ за отсутствием в деянии состава преступления.

Это же судебное решение в отношении Наркаева С.А. изменить, исключить из осуждения Наркаева С.А. по трем преступлениям, предусмотренным п. «а» ч.4 ст. 162 УК РФ, а также ч.1 ст. 30, п.п. «а», «б» ч.4 ст. 162 УК РФ и ч.1 ст. 30, п. «а» ч.4 ст. 162 УК РФ квалифицирующий признак совершения преступления с применением оружия и предметов, используемых в качестве оружия.

Смягчить назначенное Наркаеву С.А. наказание по п. «а» ч.4 ст. 162 УК РФ (нападение на отделение почтовой связи с. []

до 5 лет 11 месяцев лишения свободы, по п. «а» ч.4 ст. 162 УК РФ (нападение на магазин «П [REDACTED]») до 5 лет 5 месяцев лишения свободы, по п. «а» ч.4 ст. 162 УК РФ (нападение на магазин «П [REDACTED]») до 5 лет 5 месяцев лишения свободы, по ч.1 ст.30, п.п. «а», «б» ч.4 ст. 162 УК РФ до 2 лет 5 месяцев лишения свободы, по ч.1 ст. 30, п. «а» ч.4 ст. 162 УК РФ до 1 года 11 месяцев лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных п.п. «а», «б» ч.2 ст.158, ч.1 ст.30, п.п. «а», «б» ч.4 ст.162, ч.1 ст.30, п. «а» ч.4 ст.162, ч.3 ст.222, п. «а» ч.4 ст.162 (нападение на отделение почтовой связи с [REDACTED] [REDACTED] п. «а» ч.4 ст.162 (нападение на магазин «П [REDACTED]»), п. «а» ч.4 ст.162 (нападение на магазин «П [REDACTED]»), п. «а» ч.4 ст.162 УК РФ (нападения на ювелирный салон «А [REDACTED]») назначить 8 лет 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ путем частичного сложения с наказанием, назначенным по приговору от 2 февраля 2016 года, окончательно назначить Наркаеву С.А. 19 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговор в отношении осужденного Наркаева С.А. оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи