

Председательствующий
судья Куулар В.Д.

Дело № 92-001-18

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Гусева А.Ф.

судей Чакар Р.С., Дубровина Е.В.

рассмотрела в судебном заседании от 6 февраля 2001 г. дело по кассационной жалобе осужденного Донгака М.Х. на приговор Верховного суда Республики Тыва от 22 июня 2001 года, которым

ДОНГАК МЕРГЕН ХООКУЙ-ООЛОВИЧ, родившийся 23 апреля 1973 года в селе Саглы Овюрского района Республики Тыва, со средним образованием,

осужден по ч. 2 ст. 322 УК РФ к 2 годам лишения свободы, по ч. 2 ст. 188 УК РФ к 3 годам лишения свободы, на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ окончательно назначено 4 года лишения свободы в исправительной колонии общего режима;

ООРЖАК СОЛУН-ООЛ НАСТЫКОВИЧ, родившийся 1 июля 1971 года в селе Саглы Овюрского района Республики Тыва, с неполным средним образованием,

осужден по ч. 2 ст. 322 УК РФ к 2 годам лишения свободы, по ч. 2 ст. 188 УК РФ к 3 годам лишения свободы, на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ назначено 4 года лишения свободы в исправительной колонии общего режима;

КАРА-САЛ САЯН-ООЛ ДАГБАЕВИЧ, родившийся 28 марта 1972 года в селе Саглы Овюрского района Республики Тыва, со средним образованием,

осужден по ч. 2 ст. 322 УК РФ к 3 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Приговор в отношении Ооржака С.Н., Кара-Сала С.Д. не обжалован и не опротестован, дело рассматривается в отношении них в порядке ст. 332 УПК РСФСР.

Этим же приговором осуждены по ч. 2 ст. 32 УК РФ Донгак Э.Б.-С., Монгуш О.К., Кара-Сал Я.Б., Кара-Сал Б.-М.Б., Ооржак А.Л., в отношении которых приговор не обжалован и не опротестован.

Заслушав доклад судьи Чакар Р.С., заключение прокурора Титова В.П., полагавшего необходимым изменить приговор, судебная коллегия

установила:

Кара-Сал С.Д., Донгак М.Х., Ооржак С.Н. осуждены за незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации, совершенном группой лиц по предварительному сговору. Кроме того, Донгак М.Х. и Ооржак С.Н. осуждены за перемещение через таможенную границу Российской Федерации огнестрельного оружия и боеприпасов.

Преступления совершены 12 марта 2001 года в районе пограничных знаков № 113 и № 114 на границе Российской Федерации и Республики Монголия при указанных в описательной части приговора обстоятельствах.

В судебном заседании Кара-Сал С.Д., Ооржак С.Н., Донгак М.Х. признали себя виновными в совершении преступлений.

В кассационной жалобе осужденный Донгак М.Х. просит проверить законность и обоснованность осуждения его по ч. 2 ст. 188 УК РФ и решить вопрос о смягчении наказания с применением ст. 73 УК РФ с учетом отсутствия в прошлом судимостей, данных о личности, всех обстоятельств дела, семейного положения.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, судебная коллегия находит приговор подлежащим отмене в части осуждения Ооржака С.Н. и Донгака М.Х. по ч. 2 ст. 188 УК РФ по следующим основаниям.

Вина осужденных в совершении действий, квалифицированных как незаконное пересечение Государственной границы РФ группой лиц по предварительному сговору, установлена и подтверждается совокупностью исследованных в судебном заседании доказательств, приведенных в приговоре.

В числе этих доказательств показания самих осужденных, подтвержденные протоколами осмотра места происшествия, протоколом о нарушении Государственной границы РФ, протоколом осмотра и другими доказательствами.

Фактические обстоятельства дела, их правовая оценка в этой части осужденными не оспаривается. Оснований к изменению решений суда в этой части не усматривается.

Вместе с тем, в приговоре не приведено доказательств, подтверждающих наличие у Ооржака С.Н. и Донгака М.Х. прямого умысла на совершение контрабанды. Перемещение через Государственную границу и обратно огнестрельного оружия и боеприпасов при отсутствии прямого умысла на совершение контрабанды не образуют состава контрабанды.

В связи с изложенным приговор в части осуждения Ооржака С.Н. и Донгака М.Х. по ч. 2 ст. 188 УК РФ подлежит отмене, а дело в этой части прекращению за отсутствием в их действиях состава преступления.

Кроме того, приговор подлежит изменению по следующим основаниям.

Как записано в приговоре, в отношении Ооржака судом признаноотягчающим наказание обстоятельством неоднократность совершения им преступления, а также наличие в его действиях рецидива преступлений.

Однако эти выводы суда не основаны на данных о личности Ооржака С.Н., который не имеет судимости.

В отношении Кара-Сала С.Д., ранее судимого, эти вопросы судом не исследованы и вывод суда о назначении ему по ч. 2 ст. 322 УК РФ лишения свободы сроком на три года не мотивирован, равно как и решение об отбывании наказания в исправительной колонии строгого режима.

Между тем, в отношении Кара-Сала С.Д. как смягчающие наказание обстоятельства учтены признание им вины, чистосердечное раскаяние, активное способствование раскрытию преступления, положительные данные о личности,

Принимая решение о назначении Ооржаку С.Д., Донгаку М.Х. наказания в виде лишения свободы, суд указал в приговоре, что это решение обусловлено совершением ими преступлений, относящихся к категории тяжких и средней тяжести.

С учетом внесенных в приговор изменений, отсутствия у Кара-Сала С.Д. обстоятельств, отягчающих наказание, при наличии ряда смягчающих, в том числе активного способствования раскрытию преступления, совершения Ооржаком С.Н. и Донгаком М.Х. преступления средней тяжести впервые, данных о личности осужденных, свидетельствующих о том, что их исправление возможно без изоляции от общества, судебная коллегия полагает возможным смягчение им наказания с применением ст. 73 УК РФ.

Ооржак С.Н. и Донгак Н.Х. совершили преступление впервые признали вину полностью, активно способствовали раскрытию преступления, положительно характеризуются.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 332-339 УПК РСФСР, судебная коллегия

определила:

приговор Верховного суда Республики Тыва от 22 июня 2001 года в отношении Ооржака Солун-оола Настыковича, Донгака Мергена Хоокуй-ооловича отменить в части осуждения каждого из них по ч. 2 ст. 188 УК РФ и дело в этой части прекратить на основании п. 2 ч.1 ст. 5 УПК РСФСР за отсутствием в деянии состава преступления.

В соответствии со ст. 73 УК РФ назначенное каждому из них по ч.2 ст. 322 УК РФ наказание в виде лишения свободы сроком на 2 года считать условным с испытательным сроком в течение 3 лет.

Исключить из приговора признание отягчающим наказание обстоятельством неоднократности преступлений и наличие в действиях рецидива преступлений в отношении Ооржака Солун-оола Настыковича.

В соответствии со ст. 73 УК РФ назначенное Кара-Салу Саян-оолу Дагбаевичу по ч. 2 ст. 322 УК РФ наказание в виде лишения свободы сроком на 3 года считать условным с испытательным сроком в течение 3 лет.

В остальном приговор в отношении Ооржака Солун-оола Настыковича, Донгака Мергена Хоокуй-ооловича, Кара-Сала Саян-оола Дагбаевича оставить без изменения.

Председательствующий А.Ф.Гусев

Судьи Р.С.Чакар. Е.В.Дубровин

Верно: судья Верховного Суда РФ

 Р.С.Чакар

Копии определения направлены:

1. Начальнику учр. ИЗ-17/1 г Кызыла в отн. осужд. Кара-Сан-Саян-оола Д., Ооржака С.Н., Донгак М.Х.
2. Прокурат. РФ

Дело отправлено "___" _____ 2002 года в 3-х томах в Верховный суд республики Тыва.

сн