



ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 2уп-489-19
судебной коллегии по уголовным делам
Верховного Суда Республики Казахстан

10 декабря 2019 года

город Нур-Султан

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Республики Казахстан в составе:

председательствующего – председателя коллегии Жукенова А.Т.,
судей Волковой Ж.А., Жакудиной Р.К.,

с участием прокурора Нурмухамедова М.Б.,
адвокатов Канафина Д.К., Алимбаева И.М., Досанова Е.К. в
интересах осужденного Кужагалиева А.У., адвоката Сагалиева С.Х. в
интересах осужденного Кунцевич С.Г.,

рассмотрев в открытом судебном заседании уголовное дело в
отношении Кужагалиева А.У., поступившее по ходатайствам
осужденного Кужагалиева А.У. и его адвоката Досанова Е.К.,

УСТАНОВИЛА:

Приговором специализированного межрайонного суда по
уголовным делам Актюбинской области от 12 ноября 2018 года

Кужагалиев Алмаз Урынбасарович, 27 сентября 1964 года
рождения, ранее не судимый

- осужден по ст.264 ч.3 УК к 15 годам лишения свободы, по
ст.197 ч.4 п.п. 1), 2) УК к 4 годам лишения свободы, по ст.195 ч.4
п.п.1), 2) УК к 2 годам лишения свободы, по ст.214 ч.2 п.1) УК к
2 годам лишения свободы. На основании ст.58 ч.3 УК по совокупности
уголовных правонарушений путем частичного сложения наказаний
окончательно назначено 19 лет лишения свободы, с отбыванием
наказания в учреждении уголовно-исполнительной системы
максимальной безопасности.

- по ст.ст.28 ч.3, 385 ч.1, 385 ч.3 УК в соответствии со ст.71 УК
Кужагалиев А.У. освобожден от наказания в связи с истечением срока
давности.

Кунцевич Сергей Геннадьевич, 10 марта 1973 года рождения,
ранее не судимый,

- осужден по ст.264 ч.3 УК к 15 годам лишения свободы, по
ст.197 ч.4 п.п.1), 2) УК к 4 годам лишения свободы, по ст.214 ч.2 п.1)
УК к 2 годам лишения свободы, по ст.195 ч.4 п.1), 2) УК к 2 годам
лишения свободы. На основании ст.58 ч.4 УК по совокупности
уголовных правонарушений путем частичного сложения наказаний
окончательно назначено 17 лет лишения свободы, с отбыванием



наказания в учреждении уголовно-исполнительной системы максимальной безопасности.

- по ст.ст.28 ч.3, 385 ч.1, 385 ч.3 УК в соответствии со ст.71 УК Кунцевич С.Г. освобожден от наказания в связи с истечением срока давности;

- по ст.245 ч.3 УК Кунцевич С.Г. освобожден от уголовной ответственности в связи с добровольной уплатой задолженности по налогам.

Кушкинбаев Азамат Тукмурзаевич, 19 июля 1980 года рождения, ранее не судимый,

- осужден по ст.264 ч.2 УК с применением ст.55 ч.4 УК к 3 годам лишения свободы, по ст.197 ч.4 п.п.1),2) УК к 3 годам лишения свободы, по ст.214 ч.2 п.1) УК к 2 годам лишения свободы, по ст.195 ч.4 п.п.1), 2) УК к 2 годам лишения свободы. На основании ст.58 ч.3 УК по совокупности уголовных правонарушений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено 4 года лишения свободы, с отбыванием наказания в учреждении уголовно-исполнительной системы средней безопасности.

- по ст.385 ч.3 УК в соответствии со ст.71 УК Кушкинбаев А.Т. освобожден от наказания в связи с истечением срока давности.

Утениязов Эдуард Александрович, 6 декабря 1989 года рождения, ранее не судимый, осужден по ст.264 ч.2 УК с применением ст.55 ч.4 УК к 3 годам лишения свободы, по ст.197 ч.4 п.п.1), 2) УК к 3 годам лишения свободы, по ст.214 ч.2 п.1) УК к 2 годам лишения свободы, по ст.195 ч.4 п.п.1), 2) УК к 2 годам лишения свободы. На основании ст.58 ч.3 УК по совокупности уголовных правонарушений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено 4 года лишения свободы, с отбыванием наказания в учреждении уголовно-исполнительной системы средней безопасности.

Этим же приговором Раев С.Б. освобожден от уголовной ответственности по ст.245 ч.3 УК в связи с добровольной уплатой задолженности по налогам.

Постановлено: взыскать с Кужагалиева А.У., Кушкинбаева А.Т., Кунцевич С.Г., Утениязова Э.А. в солидарном порядке в пользу АО НК «КТЖ» 34 549 744 тенге в счет компенсации материального ущерба, в доход государства государственную пошлину в размере 345 497 тенге; взыскать с Кужагалиева А.У., Кушкинбаева А.Т., Кунцевич С.Г., Утениязова А.Э. в солидарном порядке в пользу АО НК «КТЖ-Грузовые перевозки» 107 244 022 тенге в счет компенсации материального ущерба, в доход государства государственную пошлину в размере 1 072 440 тенге.

Взысканы процессуальные издержки. Судьба вещественных доказательств разрешена.



Приговором суда Кужагалиев А.У., Кунцевич С.Г., Кушкинбаев А.Т., Утениязов Э.А. признаны виновными в совершении уголовных правонарушений при следующих обстоятельствах.

Кужагалиев А.У. и Кунцевич С.Г. в период с 2014 г. по 2016 г. создали и руководили транснациональной организованной группой, с участием Кушкинбаева А.Т., Утениязова Э.А. совершили на территории Республики Казахстан приобретение, транспортировку, хранение нефти и нефтепродуктов, а также переработку нефти без документов, подтверждающих законность их происхождения, составили фиктивную отчетность о производстве смеси нефтепродуктов «Oil Blend» и организовали незаконную реализацию 13067,296 тонн нефти под видом смеси нефтепродуктов «Oil Blend» в адрес НПЗ «Zhongda» в Кыргызской Республике без документов, подтверждающих законность её происхождения, в особо крупном размере, с использованием заведомо подложных документов.

В период с 28 по 29 ноября 2016 г. составив фиктивную отчетность о производстве смеси нефтепродуктов «Oil Blend», обеспечили налив 229,946 тонн нефти в вагоны-цистерны №54597430, №73074213, №51339497, №54095229, подаваемые ТОО «Inter Oil Export» для незаконной реализации нефти под видом смеси нефтепродуктов «Oil Blend» в адрес НПЗ «Zhongda» в Кыргызской Республике без документов, подтверждающих законность её происхождения, в особо крупном размере, которые были задержаны в ходе проведения следственно-оперативных мероприятий на железнодорожной станции Арысь Южно-Казахстанской области.

Также Кужагалиев А.У., Кунцевич С.Г., Кушкинбаев А.Т. и Утениязов Э.А. занимались незаконным предпринимательством путем занятия запрещенными видами предпринимательской деятельности, сопряженными с извлечением дохода в особо крупном размере, а также путем обмана, причинили крупный ущерб АО НК «Қазақстан Темір Жолы» и АО «КТЖ-Грузовые перевозки» при отсутствии признаков хищения.

Кроме того, Кунцевич С.Г. в группе лиц по предварительному сговору с Раевым С.Б. совершили уклонение от уплаты налога и иных обязательных платежей в государственный бюджет РК в особо крупном размере на сумму 185 566 060 тенге, путем включения в декларации по корпоративному подоходному налогу за 2015 г. заведомо искаженных данных о доходах и расходах.

Постановлением судебной коллегии по уголовным делам Актюбинского областного суда от 15 марта 2019 года приговор суда оставлен без изменения.

В ходатайствах осужденный Кужагалиев А.У. и его адвокат Досанов Е.К., не соглашаясь с судебными актами, указывают, что



обвинение по ст.197 УК о том, что Кужагалиев А.У. в составе транснациональной организованной преступной группы вывозил в Кыргызстан под видом смеси нефтепродуктов сырую нефть, не подтверждено материалами дела. По делу не опрошен ни один эксперт или специалист, не установлено и не изъято ни одного литра незаконной нефти. Судом проигнорированы подтвержденные судебно-экономической экспертизой факты. Считают, что в действиях Кужагалиева А.У. отсутствуют составы уголовных правонарушений, просят отменить судебные акты и прекратить уголовное дело.

В дополнении к ходатайству Кужагалиев А.У. обращает внимание на ряд нарушений уголовно-процессуального закона, допущенных в ходе досудебного расследования, и просит об отмене судебных актов.

Заслушав выступление адвокатов Канафина Д.К., Алимбаева И.М., Досанова Е.К., поддержавших доводы ходатайств об отмене судебных актов в отношении Кужагалиева А.У., адвоката Сагалиева С.Х., просившего об отмене судебных актов в отношении Кунцевич С.Г., прокурора Нурмухамедова М.Б., полагавшего необходимым судебные акты в отношении Кужагалиева А.У. и Кунцевич С.Г. изменить в части, исключив, как отягчающее обстоятельство особо активную роль осужденных, изучив материалы уголовного дела, обсудив доводы ходатайств, судебная коллегия приходит к выводу об отмене судебных актов по следующим основаниям.

Согласно ст.24 УПК суд, прокурор, следователь обязаны принять все меры предусмотренные законом для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств, необходимых и достаточных для правильного разрешения дела.

В нарушение указанных требований закона органами досудебного расследования и судом не выявлены и не исследованы все фактические данные, на основе которых устанавливаются обстоятельства, имеющие значение для дела.

Обвинительный приговор вынесен без учета доводов стороны защиты и в основу приговора судом положены доказательства, не отвечающие требованиям относимости, допустимости и достоверности.

По смыслу закона преступление, предусмотренное ст.197 УК характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновное лицо должно осознавать общественную опасность приобретения, транспортировки, реализации, хранения нефти и нефтепродуктов, а также переработки нефти без документов, подтверждающих законность их происхождения, предвидеть возможность или неизбежность наступления общественно-опасных последствий и желать их наступления.



Судом установлено, что изготовление и отправка нефти в Киргизию под видом продукции смеси нефтепродуктов «Oil Blend» произведена с мая по декабрь 2016 г., всего отгружено 13 067, 296 тонн нефти в адрес ОсОО «Zhongda» China Petrol Company (далее – НПЗ «Zhongda»).

В декабре 2016 г. в адрес НПЗ «Zhongda» были отгружены 4 вагона в количестве 229,946 тонн, которые были задержаны на станции Арысь Южно-Казахстанской области. Для отгрузки партии СН «Oil Blend» в количестве 531,094 тонн были налиты 9 вагонов и подготовлены к отправке, которые по распоряжению ТОО «Inter Oil Export» слиты обратно в РВС №16.

В общей сложности в период с 27 апреля по 8 декабря 2016 г. Кужагалиев А.У., Кунцевич С.Г., Кушкинбаев А.Т., Утениязов Э.А. и другие лица совершили приобретение, транспортировку, реализацию, хранение нефти и нефтепродуктов, а также переработку нефти без документов, подтверждающих законность их происхождения, в количестве 13828,336 тонн в особо крупном размере на общую сумму 1 435 150 203,03 тенге.

Между тем, согласно журналам приемки нефти, приемки-передачи смен операторов, испытаний проб, отгрузки нефтепродуктов и другим документам, характеризующим производственный процесс на НПЗ ТОО «Актобе нефтепереработка», все партии отгруженного сырья являлись смесью нефтепродуктов «Oil Blend».

Из материалов дела следует, что кроме арестованных четырех цистерн другие партии нефтепродуктов не исследовались. В этой связи выводы суда, что указанный объем поставок в НПЗ «Zhongda» является сырой нефтью, являются предположительными и не соответствуют материалам дела.

Осужденный Кужагалиев А.У. вину в предъявленном обвинении не признал, утверждая, что нефть на завод принималась на законных основаниях, после ее переработки из продуктов распада в соответствии с условиями договоров изготавливался продукт нефтепереработки - Смесь нефтепродуктов очищенная «СНО», «Oil Blend», который экспортировался в Кыргызскую Республику.

В основу приговора судом положены расчеты причиненного АО «НК КТЖ» и АО «КТЖ-Грузовые Перевозки» крупного ущерба в виде недополученных платежей в связи с перевозкой сырой нефти. Однако, сумма ущерба документально не определена, соответствующая экспертиза не проводилась. Этот вопрос судом оставлен без должного внимания, суд ограничился лишь доводами истцов, а также ссылками на акты сверки-расчетов, счетами фактурами, актами выполненных работ по договорам перевозки.

Кроме того, суд не исследовал доказательства касательно



обвинения Кужагалиева А.У. в создании и руководстве транснациональной организованной группы.

В соответствии с Конвенцией Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, ратифицированной Республикой Казахстан 4 июня 2008 года преступление носит транснациональный характер, если: а) оно совершено в более чем одном государстве; б) оно совершено в одном государстве, но существенная часть его подготовки, планирования, руководства или контроля имеет место в другом государстве; с) оно совершено в одном государстве, но при участии организованной преступной группы, которая осуществляет преступную деятельность в более чем одном государстве; или д) оно совершено в одном государстве, но его существенные последствия имеют место в другом государстве.

Суд установил, что Кужагалиев А.У. и Кунцевич С.Г. в 2016 г. вовлекли в транснациональную организованную преступную группу начальника отдела маркетинга и логистики ТОО «Актобе нефтепереработка» Кушкинбаева А.Т., главного технолога Утениязова Э.А., и других лиц, в отношении которых материалы уголовного дела выделены в отдельное производство. При этом другое лицо, материалы в отношении которого выделены в отдельное производство, являясь участником транснациональной организованной преступной группы, обеспечил приобретение и беспрепятственную приемку на НПЗ «Zhongda» сырой нефти, поступающей от ТОО «Inter Oil Export» под видом смеси нефтепродуктов «Oil Blend».

Между тем, допрошенный в суде представитель НПЗ «Zhongda» Чокморов А. показал, что Маманов, в отношении которого материалы выделены в отдельное производство, не имел полномочий обеспечивать приобретение и приемку нефтепродуктов. Маманов был начальником отдела коммерции, работники, осуществляющие приемку нефтепродуктов, ему не подчинялись. Этим показаниям свидетеля судом не дана оценка.

Судом также не проверены полномочия Кужагалиева А.У., поскольку он не был первым руководителем ТОО «Актобе нефтепереработка», не имел права на прием, увольнение работников. В этой связи суд не проверил и не установил, каким образом Кужагалиев А.У. использовал свое служебное положение при создании и руководстве транснациональной организованной группы.

Кроме того, одним из основных вопросов, подлежащих выяснению по настоящему делу, является продукт нефтепереработки - смесь нефтепродуктов очищенная «СНО», «Oil Blend».

Согласно заключению эксперта №4839 от 21 декабря 2016 г. жидкость, изъятая по делу, является сырой нефтью.



По заключению специалиста ТОО НИИ «Каспиймунайгаз от 29 августа 2017 г., жидкость с цистерн №54597430 и РВС №16 ТОО «Актобе нефтепереработка» является результатом смешивания сырой нефти с легкими фракциями или газовым конденсатом.

Согласно заключению специалиста АО «Атырауский университет нефти и газа» от 1 сентября 2017 г., жидкости из вагонов -цистерн №51339497, №54095229, №54597430, №73074213 являются нефтью, не подвергавшейся переработке, смешанной с легкими фракциями или газовым конденсатом.

Несмотря на противоречие выводов экспертов и специалистов, судом первой инстанции не были допрошены эксперты и специалисты, проводившие указанные исследования.

В соответствии с п.16 нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан №11 от 20 апреля 2016 года "О некоторых вопросах оценки доказательств по уголовным делам", при оценке заключения эксперта и установлении расхождения его выводов с другими доказательствами, суд должен разрешить эти противоречия.

Однако, ни суд первой инстанции, ни суд апелляционной инстанции не устранил указанные противоречия.

Согласно заключению №407 от 16 февраля 2018 г. общая сумма дохода (прибыль) за вычетом расходов ТОО «Inter Oil Export», полученного от реализации СН «Oil Blend» и дизельного топлива за 2016 год составила 27 884 104,37 тенге. Однако, этому факту, установленному экспертизой, суд не дал оценку.

В деле имеется заключение специалиста - доктора химических наук Ибрашевой Р.Х., согласно которой в вагонах-цистернах №51339497, №54095229, №54597430, №73074213 содержатся продукты первичной переработки нефти, близкие по составу к смеси нефтепродуктов «Oil Blend», образцы из резервуаров ТОО «Актобе нефтепереработка» и вагонов-цистерн №51339497, №54095229, №54597430, №73074213 содержат углеводороды одинакового типа, а значит получены из одного и того же нефтяного сырья. Вывод Ибрашевой Р.Х. имеет существенные расхождения с заключениями судебных экспертиз.

Однако апелляционная инстанция не устранила также эти противоречия, не допросила экспертов и специалистов.

В судебном заседании апелляционной инстанции стороной защиты был заявлен ряд ходатайств, в том числе о проведении судебного следствия в связи с имеющимися противоречиями в доказательствах, которые не были устранены при рассмотрении дела в суде первой инстанции, о назначении дополнительной экспертизы нефтепродуктов, с учетом вопросов стороны защиты. Однако апелляционная инстанция в нарушение требований ст.99 ч.5 УПК



указанные ходатайства необоснованно отклонила.

Таким образом, как следует из материалов дела, доводы, изложенные в ходатайствах и заявленные осужденным Кужагалиевым А.У. и его адвокатами при рассмотрении дела в судебных инстанциях, не были проверены надлежащим образом.

Приведенные нарушения уголовно-процессуального закона, неправильное применение уголовного и уголовно-процессуального законов, которые помешали всесторонне, полно и объективно исследовать обстоятельства дела и повлияли на постановление правосудного судебного акта, в соответствии со ст.459 ч.1 УПК, являются основаниями для отмены состоявшихся судебных актов в отношении Кужагалиева А.У. и направления дела на новое судебное разбирательство.

Согласно ст.494 ч.14 УПК суд, рассматривающий дело, проверяет законность, обоснованность и справедливость приговора суда в полном объеме. Внесение изменений в судебный акт в отношении других осужденных, в отношении которых ходатайство, протест не принесены, допускается, если при этом не ухудшается их положение.

Учитывая, что отмена судебных актов в отношении осужденного Кужагалиева А.У. затрагивает интересы других осужденных - Кунцевич С.Г., Кушкинбаева А.Т. и Утениязова Э.А., и отдельное рассмотрение дела в отношении указанных лиц невозможно, а отмена судебных актов не ухудшает их положение, судебная коллегия считает, что судебные акты в отношении указанных лиц также подлежат отмене с направлением дела на новое апелляционное рассмотрение.

Приговор в отношении Раева С.Б. не подлежит пересмотру в кассационном порядке, так как не был предметом рассмотрения судом апелляционной инстанции.

При новом рассмотрении дела суду следует в полном объеме выполнить требования ст.24 УПК о полном, всестороннем и объективном исследовании всех обстоятельств дела, проверить доводы стороны обвинения и защиты, устранить вышеприведенные недостатки, дать надлежащую правовую оценку действиям осужденных на основе совокупности доказательств и в зависимости от установленного в строгом соответствии с требованиями уголовного и уголовно-процессуального законов принять законное и обоснованное решение.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.485 ч.1, 494 ч.7 п.4) и 496 УПК, судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Республики Казахстан

ПОСТАНОВИЛА:



Приговор специализированного межрайонного суда по уголовным делам Актыбинской области от 12 ноября 2018 года и постановление судебной коллегии по уголовным делам Актыбинского областного суда от 15 марта 2019 года в отношении Кужагалиева Алмаза Уринбасаровича, Кунцевич Сергея Геннадьевича, Кушкинбаева Азамата Тукмурзаевича, Утениязова Эдуарда Александровича отменить и дело направить на новое судебное рассмотрение в суд апелляционной инстанции.

Ходатайства осужденного Кужагалиева А.У. и адвоката Досанова Е.К. удовлетворить частично.

Председательствующий:

А. Жукенов

Судьи:

Ж.Волкова

Р. Жакудина

Копия верна

Р. Жакудина

