

1-281/09



ПРИГОВОР
ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
Медеуский районный суд города Алматы

в составе:

председательствующего судьи
при секретаре
с участием государственного обвинителя
помощника прокурора Медеуского района
переводчика
потерпевшего
адвоката
защитника-адвоката

Бекбатыр Г.Ш.,
Тойгамбаевой А.С.,

Куракбаева Е.,
Разиевой А.,
Турганалиева Е.
Прмагамбетова Г.О.
Приезжевой И.Г.,

рассмотрел 08 сентября 2009 года в открытом судебном заседании главного судебного разбирательства уголовное дело по обвинению:

Капенова Азамата Абаевича, 12 апреля 1978 года рождения, уроженца г. Пржевальск Республики Кыргызстан, гражданина Республики Казахстан, казаха, женатого, с высшим образованием, военнообязанного, ранее не судимого, работающего вице президентом АО «ЦТУ», до задержания проживавшего: г. Алматы, ул. Чайкина, 3-44, находящегося под арестом с 08 мая 2009 года, копию обвинительного заключения получившего своевременно, преданного суду по ст.103 ч.2 п.«ж» Уголовного Кодекса Республики Казахстан.

Исследовав материалы и обстоятельства дела, допросив подсудимого, потерпевшего, свидетелей и проверив другие фактические данные, оценив доказательства в главном судебном разбирательстве, суд

УСТАНОВИЛ:

Капенов совершил умышленное преступление против общественного порядка при нижеследующих обстоятельствах.

04 августа 2008 года около 23.00 часов Капенов в сопровождении своей знакомой Пивоваровой В. на своей автомашине приехал в ресторан «Бейрут», расположенный по адресу: г. Алматы, ул. Курмангазы, 50. Войдя в ресторан и сев за свободный столик, Капенов увидел сидящего в зале ресторана ранее знакомого Турганалиева, с которым у него были неприязненные отношения. При

0001571

этом, Турганалиев находился в компании своих друзей Досмуханбетова Ч. и Малинской Ю.

Далее, Капенов попросил Пивоварову выйти и ожидать его в автомашине, а сам направился к столику, за которым сидел потерпевший Турганалиев, и его спутники.

Подойдя к столу Турганалиева, Капенов начал выражаться в его адрес нецензурной бранью, на что Турганалиев попросил его успокоиться, и выйти из ресторана, для того чтобы не мешать ему и его друзьям отдыхать.

Однако, Капенов несмотря на замечания Турганалиева, продолжил выражаться в его адрес нецензурной бранью, особо дерзко нарушая общественный порядок в ресторане «Бейрут», возводя свое личное достоинство выше достоинства посетителей и работников ресторана, проявляя явное неуважение к ним, умышленно нанес удар кулаком по лицу Турганалиева.

В этот момент, Турганалиев стал сопротивляться Капенову, и между ними возникла драка.

Невзирая на то, что в ресторане находятся другие посетители, Капенов демонстрируя свое пренебрежительное отношение к ним, нарушая их покой, с особой дерзостью, продолжая свои преступные действия, с целью причинения телесных повреждений Турганалиеву, схватил с соседнего столика два стеклянных бокала, разбил их друг об друга, тем самым специально приспособив их под предметы, имеющие травмирующие свойства, выставил их заостренными краями бокала вперед, и бросился в сторону Турганалиева.

В дальнейшем, Капенов в присутствии посетителей и работников ресторана умышленно нанес Турганалиеву удары заостренными частями бокалов в область правой щечной области, области нижней челюсти справа, левой скуловой области Турганалиева. Кроме того, данными бокалами Капенов порезал третий палец правой кисти руки Турганалиева, с повреждением глубокого сгибателя.

Наблюдая за происходящим, работники ресторана «Бейрут» начали кричать, чтобы Капенов прекратил свои действия, и вызвали сотрудников полиции. В дальнейшем, Капенов выбежал из ресторана и скрылся с места совершения преступления в неизвестном направлении.

Согласно заключению судебно-медицинской экспертизы № 2943 от 15 декабря 2008 года, Турганалиеву причинены телесные повреждения в виде закрытой черепно-мозговой травмы с ушибом головного мозга легкой степени, резанной раны правой щечной области, нижней челюсти справа, левой скуловой области, 3-го пальца правой кисти с повреждением глубокого сгибателя. Вышеуказанные повреждения повлекли легкий вред здоровью по признаку кратковременности расстройства здоровья сроком, не более 21 дня. Раны на лице зажили с образованием рубцов, которые с течением времени могут несколько уменьшиться, однако полностью не исчезнут и являются неизгладимыми.

Подсудимый **Капенов** вину в инкриминируемом ему деянии не признал полностью, и суду показал, что с Турганалиевым знаком с 2002 года, познакомились на горнолыжном комплексе «Чимбулак». С момента знакомства у них

сложились дружеские отношения, кроме того, дружили их жены и таким образом они дружили семьями, одновременно выписывали жен из роддома, были хорошими приятелями, вместе отдыхали на горнолыжных курортах Республики Кыргызстан, отмечали дни рождения их общих друзей.

Примерно через год общения, с 2003 года их отношения с Тургналиевым резко похолодели. Они перестали общаться. Иногда он его встречал в различных заведениях города Алматы, где они сухо здоровались.

В тот период, он работал вице-президентом АО «ЦТУ».

Примерно в июле 2007 года в аэропорту г.Астана, он встретил Тургналиева, который довез его до города. При этом, он оставил ему свою визитку и сказал, что он может ему позвонить в любой момент и что может на него рассчитывать. После чего он узнал, что Тургналиев приехал в г.Астана, чтобы получить приказ о новом назначении на должность исполнительного директора по новым технологиям в АО «НК КТЖ». Буквально через месяц его вызвал руководитель аппарата АО «НК КТЖ» Шабдарбек А., который сообщил, что приходил Тургналиев и настаивал на его увольнении с работы, так как он не чистоплотен в отношении денег и скрывается в Астане, от кредиторов и спросил, являются ли эти факты достоверными. На это он ответил, что никому не должен и не от кого не скрывается. Далее, он встречал неоднократно Тургналиева на работе, а также в разных общественных заведениях сухо здоровались, но агрессии с его стороны не было, так как он был всегда не один, а в окружении друзей.

04 октября 2008 года около 22.30 часов он со знакомой Пивоваровой В., приехал поужинать в ресторан «Бейрут». Заняв столик в углу ресторана, возле входа в кухню, они попросили меню, на что официант ответил, что кухня работает до 22.00 часов. До того пока официант подошел он увидел Тургналиева, с другом через три столика от них. Встретившись взглядом с ним, Тургналиев рукой позвал его, на что он ответил также рукой «позже». Поняв, что невозможно поужинать, он предложил Пивоваровой поехать в другое место, на что она ответила согласием. Он вручил ей ключ от машины и попросил подождать на улице, сказав, что ему надо поздороваться с Тургналиевым. В тот момент, когда он подошел к его столику, Тургналиев распивал спиртные напитки с другом и с девушкой. Он поприветствовал Тургналиева рукопожатием и начал первым разговор, и стал ему говорить, что кухня не работает, поэтому поедет поужинать в другое место. Тургналиев ответил, что звал его, чтобы сказать, что его «рожа» нервирует его и чтобы он убрался с ресторана. На это он ответил, что это не его заведение и стал уходить. В этот момент, у него в левой руке было портмоне, внутри которого находились деньги в сумме 800 долларов США, удостоверение личности, водительское удостоверение, 4 пластиковых карточек и служебное удостоверение, а также сотовые телефоны марки «Нокиа», общей стоимостью около 48000 тенге. Тургналиев соскочил со стола, схватил его за шиворот. Когда он потребовал от него убрать руку, Тургналиев начал его бить кулаками по голове, и при этом сопровождая свои действия нецензурными словами. Он нагнулся, защищаясь от ударов, в этот момент у него из рук выбили портмоне и сотовые телефоны. Тургналиев схватил его за воло-

сы, начал бить коленом по голове, мотая его за голову. В этот момент, он ощутил сильную боль в области шеи и хруст. Досмуханбетов Ч. способствовал его избитию, удерживая его руки, при этом они били его около двух минут. Когда Досмуханбетов его держал и скручивал его руки, то расстегнул наручные часы марки «Юлист надин», стоимостью 18 000 долларов США. Он кричал о помощи, вырвался и побежал в сторону двери кухни. Однако, его догнал Турганалиев и пользуясь превосходством физической силы, а также крупным телосложением в отличие от него продолжил его избивать. В дальнейшем, подбежали официанты и оттащили от него Турганалиева. Он стал кричать Турганалиеву, чтобы тот вернул его часы. В момент драки, от действий Турганалиева билась посуда, падал кальян. Когда он понял что есть возможность убежать, то воспользовался этим, но Турганалиев догнал его возле входа и продолжил избивание.

Однако, он все же вырвался от Турганалиева и побежал на улицу, где сев в автомашину и уехал. Спустя некоторое время, когда он отъехал, ему стало плохо, у него была рассечена правая бровь, рассечена левая щека, на губе была гематома. Он не мог ехать за рулем, так как у него сильно кружилась голова, с носа шла кровь, была сильная боль в области шеи. Примерно через два часа к нему на сотовый телефон позвонил сотрудник полиции, который представился следователем Шаймерденовым и попросил его приехать в Медеуское РУВД г. Алматы. Но он чувствовал себя плохо и не мог ехать к нему, о чем он ему сообщил. Шаймерденов сказал, что противоборствующая сторона писать заявление не собирается, на что он ответил, что он также не будет писать. Шаймерденов попросил привезти объяснительную. так как вызов прошел через службу «02» и расписку о получении телефона и портмоне. В понедельник, то есть 06 октября 2008 года в 11.00 часов когда он приехал в Медеуское РУВД г.Алматы, где в канцелярию оставил расписку о получении портмоне и сотового телефона и объяснительную, после чего улетел в г.Астана.

Несмотря на непризнание подсудимым Капеновым своей вины, его виновность в совершении вышеуказанных преступных действий полностью подтверждается совокупностью доказательств, всесторонне и полно исследованных в ходе судебного разбирательства.

Допрошенный в судебном заседании потерпевший Турганалиев суду показал, что 04 октября 2008 года он со своими знакомыми Малинской Ю. и Досмуханбетовым Ч. решили провести свободное время в ресторане «Бейрут», куда прибыли примерно в 22:00 часов. По прибытию в ресторан они заказали чай, кальян и кока-колу, спиртное не употребляли. Примерно в 23:00-23:40 в ресторан пришел его знакомый Капенов, с которым у него были неприязненные отношения, вместе с Пивоваровой В. Они сели за соседний столик. Минут через 15 он заметил, что Пивоварова вышла из ресторана. Сам Капенов подошел к нему и стал нецензурно выражаться в его адрес, оскорбляя его.

Это происходило в присутствии Малинской Ю. и Досмуханбетова Ч., а так же других посетителей ресторана, которых было около 20 человек и работников ресторана. Он попросил Капенова успокоиться, однако, он продолжал его оскорблять. Видя что Капенов не успокаивается, он попросил его выйти на

улицу, для того чтобы он не мешал ему и его друзьям отдыхать. Однако Капенов резко ударил его кулаком в область лица, отчего он растерялся и у него из носа пошла кровь. Капенов дальше пытался нанести ему удары, но он стал защищаться, отмахиваясь от него. В это время подбежали официанты и стали останавливать Капенова, чтобы он дальше не стал его избивать. Однако Капенов их не послушал. После чего Капенов побежал в сторону кухни, при этом кричал, что убьет его. Но работники ресторана его туда не пустили. В это время Капенов вроде успокоился и стал собирать с пола свои вещи. Собрав свои вещи, Капенов неожиданно подбежал к одному из столиков в центре зала, схватил два бокала, разбил их друг об друга и с заостренными частями разбитых бокалов бросился в его сторону, при этом говорил, что убьет его. Так, подбежав к нему, Капенов стал наносить удары в область шеи и лица Турганалиева. Когда Капенов попытался ударить его в область шеи, он успел защитить себя рукой и получил от этого порез на пальце. Капенов порезал ему лицо. От полученных телесных повреждений у него началось сильное кровотечение. Во время избивания Капенов продолжал выражаться нецензурной бранью, при этом пытаясь нанести удары в область шеи и лица. После того, как Капенов его поранил, он стал слабеть, так как у него сильно потекла кровь. Во время драки кто-то из официантов кричал Капенову чтобы он прекратил избивание иначе вызовут полицию. Увидев кровь, и услышав предупреждения официантов, Капенов резко выбежал из ресторана с разбитыми бокалами и уехал на своей автомашине. Он и Досмуханбетов Ч. пытались его задержать, но не успели, так как он скрылся на своей автомашине марки «Тойота» темного цвета.

Свидетель **Досмуханбетов Ч.** суду показал, что 04 октября 2008 года он со своими знакомыми **Малинской Ю.** и **Турганалиевым Е.** решили провести свободное время в ресторане «Бейрут», куда прибыли примерно в 22:00 часов. По прибытию в ресторан они заказали чай, кальян и кока-колу, спиртное не употребляли. Примерно в 23:00-23:40 в ресторан пришел Капенов вместе с **Пивоваровой В.** Они сели за соседний столик. Минут через 15, Капенов подошел к **Турганалиеву** и стал нецензурно выражаться в его адрес, оскорбляя его. Это происходило в присутствии него, **Малинской Ю.**, а так же посетителей ресторана, которых было около 20 человек и работников ресторана. **Турганалиев** попросил Капенова успокоиться и однако она на эти замечания не реагировал. Видя, что Капенов не успокаивается, **Турганалиев** попросил его выйти из ресторана на улицу, для того чтобы он не мешал им отдыхать. Однако Капенов резко ударил его кулаком в область лица, от чего у него из носа пошла кровь. Капенов дальше пытался нанести удары по **Турганалиеву**, но он стал защищаться, отмахиваясь от него. В это время, подбежали официанты и стали останавливать Капенова, просили перестать избивать **Турганалиева**. Однако Капенов их не послушал, побежал в сторону кухни, и при этом кричал, что убьет **Турганалиева**. Однако, работники ресторана Капенова на кухню не пустили. В это время ему показалось, что Капенов успокоился, он стал собирать с пола свои вещи.

Думая, что все закончилось, он подошел к **Малинской Ю.** и встал возле нее, успокаивая ее. Собирая свои вещи, Капенов неожиданно побежал к одному

из столиков, расположенных в центре зала, схватил два бокала, разбил их друг об друга и с заостренными частями разбитых бокалов бросился в сторону Турганалиева Е., при этом говорил, что сейчас он его убьет. Турганалиев в это время стоял в пяти метрах от Капенова. Официанты, увидев действия Капенова, испугались и разбежались от него в разные стороны. Подбежав к Турганалиеву, Капенов стал наносить удары в область его шеи и лица. От полученных телесных повреждений у Турганалиева началось сильное кровотечение. Во время драки кто-то из официантов кричал Капенову чтобы он прекратил избиение иначе вызовут полицию. В дальнейшем, увидев кровь, и услышав предупреждения официантов, Капенов резко выбежал из ресторана с разбитыми бокалами и уехал на своей автомашине. Он и Турганалиев пытались его задержать, но не успели.

Свидетель **Малинская Ю.** суду показала, что 04 октября 2008 года она со своими знакомыми Досмуханбетовым Ч. и Турганалиевым Е. решили провести свободное время в ресторане «Бейрут», куда прибыли примерно в 22:00 часов. По прибытию в ресторан они заказали чай, кальян и кока-колу, спиртное не употребляли. Примерно в 23:00-23:40 в ресторан пришел Капенов вместе с Пивоваровой В. Они сели за соседний столик. Минут через 15, Капенов подошел к Турганалиеву и стал нецензурно выражаться в его адрес, оскорбляя его. Это происходило в присутствии нее, Досмухенбетова Ч.. а так же посетителей ресторана, которых было около 20 человек и работников ресторана. Турганалиев попросил Капенова успокоиться и не оскорблять его, но он не успокаивался и продолжал оскорблять. Видя, что Капенов не успокаивается Турганалиев попросил его выйти из ресторана на улицу, для того чтобы он не мешал им отдыха. Однако Капенов резко ударил его кулаком в область лица. От удара Капенова Турганалиев растерялся и у него из носа пошла кровь. Капенов дальше пытался нанести удары по Турганалиеву, но он стал защищаться, отмахиваясь от него. В это время подбежали официанты и стали останавливать Капенова, чтобы он перестал избивать Турганалиева. Однако Капенов их не послушал, и побежал в сторону кухни, при этом кричал, что убьет Турганалиева. Однако работники ресторана Капенова на кухню не пустили. В это время ей показалось, что Капенов успокоился, он стал собирать с пола свои вещи. Собрав свои вещи Капенов неожиданно побежал к одному из столиков, расположенных в центре зала, схватил два бокала, разбил их друг об друга и с заостренными частями разбитых бокалов бросился в сторону Турганалиева, при этом говорил, что сейчас убьет его. Турганалиев в это время стоял в метрах 5 от Капенова. Официанты увидев действия Капенова испугались и разбежались от него в разные стороны. Подбежав к Турганалиеву Капенов стал наносить удары в область его шеи и лица. От полученных телесных повреждений у него началось сильное кровотечение. Во время драки кто-то из официантов кричал Капенову А. чтобы он прекратил избиение иначе вызовут полицию. Увидев кровь, и услышав предупреждения официантов, Капенов выбежал из ресторана с разбитыми бокалами и уехал на своей автомашине.

В ходе драки посетители ресторана выкрикивали из-за столов чтобы вызвали полицию.

Свои показания свидетель **Малинская** подтвердила и в ходе очной ставки с обвиняемым **Капеновым**.

Допрошенная в судебном заседании свидетель **Кушманова А.**, показала, что 04 октября 2008 года около 10.00 часов она пришла на работу в ресторан «Бейрут», где пробыла до 24:00 часов. Днем в ресторане «Бейрут» никаких происшествий не было, все было тихо и спокойно. Примерно в 22:00 часов в ресторан пришли парень, как позже ей стало известно **Турганалиев** вместе с другом и девушкой европейского типа лица. Они сели за столик, и она приняла у них заказ. Они заказали, кальян, пепси-колу, что-то еще, что именно не помнит. Они сидели тихо, спокойно, никому не мешали. Примерно в 23-00 часов в ресторан зашел парень, как позже ей стало известно **Капенов** вместе с девушкой европейского типа лица. Они сели за столик, и она подала им меню и ушла за барную стойку. Через некоторое время кто-то из официантов ей сообщил, что в ресторане драка. Она повернулась в сторону зала, немного приблизилась и увидела, как **Капенов** бил кулаками по лицу **Турганалиева**. От ударов **Турганалиев** пошатнулся и у него из носа пошла кровь. **Капенов** продолжал бить **Турганалиева**. В свою очередь, как ей показалось, **Турганалиев** также отвечал ударами **Капенова**. Поскольку она была старшей в зале, то подошла к дерущимся и на расстоянии 1,5-2 метра от них. При этом, она увидела, как **Капенов** взял со стола два стеклянных бокала, разбил их друг об друга и выражаясь в адрес **Турганалиева** нецензурной бранью, подбежав близко к нему и имеющимися у него в руках разбитыми стаканами нанес удары по лицу и шеи **Турганалиева**, который стал закрывать лицо руками. В этот момент, она увидела, как у **Турганалиева** с лица сильно пошла кровь, были глубокие резанные и рваные раны. А **Капенов** отошел от него, но куда он ушел, она не обратила внимание. Далее, она побежала к телефону, который расположен возле входа в ресторан и позвонила в полицию и скорую помощь. После она начала оказывать помощь **Турганалиеву** а именно подала ему лед и салфетки, для того чтобы он остановил кровь. Вся одежда **Турганалиева** была в крови. **Капенова** в ресторане уже не было, как он убежал она не видела. Далее, **Турганалиев** вышел на улицу и ждал скорую помощь, но не дождавшись уехал в больницу.

В момент драки в зале находилось около 30-40 человек, все посетители возмущались, указывая на то, что ранее у них в ресторане подобных случаев не было.

Кроме того, свидетель **Кушманова** добавила, что в конце мая, точной даты не помнит, в вечернее время в ресторан зашел мужчина азиатского типа лица, коротко стриженный. Он спросил на работе ли **Хасенов К.** и **Кушманов Е.**, так как в тот день они не работали, она ответила ему, что их нет. При этом, она поинтересовалась у него, для чего они ему нужны. Данный мужчина спросил ее данные, и была ли она в ресторане 04 октября 2008 года в момент, когда произошла драка. Она ответила, что была в ресторане и все видела, а именно, как **Капенов** бокалами порезал **Турганалиева**. Тогда он попросил ее изменить показания, и когда ее будут допрашивать сотрудники полиции, дать ложные показания в пользу **Капенова**. За это он предлагал ей деньги, но конкретную сумму не называл, так как она сразу отказалась.

44

Допрошенный в ходе предварительного расследования свидетель **Кушманов Е.**, чьи показания оглашены судом, показал, что 04 октября 2008 года в 18:00 часов он заступил на вечернюю смену. Около 24:00 часов он обслуживал гостей и направлялся к кухне, чтобы переодеться и собираться домой. В это время он увидел, как Капенов схватил со стола два бокала, разбил друг об друга и нанес ими несколько ударов по лицу и шее Турганалиева. В свою очередь, Турганалиев стал защищаться руками. Рядом сидящие Досмуханбетов Ч. и Малинская Ю. хотели помочь Турганалиеву, но Капенов стал размахивать разбитыми бокалами по сторонам и они ничего не смогли сделать. Далее, Капенов вместе с разбитыми бокалами, которые держал в руках выбежал из ресторана и скрылся в неизвестном направлении. Турганалиев находился в зале ресторана, в этот момент он увидел на его лице рваную рану, из которой сильно текла кровь.

Будучи неоднократно допрошенными в ходе предварительного следствия и в ходе очных ставок с подсудимым, потерпевший Турганалиев, свидетели Досмуханбетов, Малинская и Кушманова давали последовательные показания, которые они также подтвердили и в ходе главного судебного разбирательства.

Вместе с тем, суд относится критически к показаниям свидетелей Пивоваровой и Хасенова, которые в ходе предварительного следствия, кардинально меняли свои показания, изменяя их как в пользу потерпевшего так и в пользу подсудимого.

Так, будучи неоднократно допрошенной в ходе предварительного следствия, в том числе 15 декабря 2008 года, Пивоварова показала, что не видела обстоятельств произошедшей между Капеновым и Турганалиевым драки, поскольку ушла на улицу до инцидента. Кроме того, она показала, что со слов Капенова ей стало известно о том, что он ударил стеклянными бокалами Турганалиева. Однако, в последующем, после задержания Капенова, Пивоварова изменила свои показания, утверждая, что в момент драки находилась в помещении ресторана, и была свидетелем того, как Турганалиев избивал Капенова.

Аналогичным образом, суд не принимает во внимание показания свидетеля Хасеновым данные им в ходе предварительного следствия 09 июня 2009 года и в судебном заседании.

Так, первоначально допрошенный 16 апреля 2009 года Хасенов, подробно изложил обстоятельства, свидетелем которого он был. В том числе, избивание Капеновым Турганалиева, и нанесение ему телесных повреждений осколками стеклянных бокалов. Однако, по истечению двух месяцев, допрошенный 09 июня 2009 года с участием адвоката, Хасенов изменил свои показания, утверждая, что свои первоначальные показания он дал за вознаграждение со стороны Досмуханбетова, в сумме 100 долларов США.

Таким образом, учитывая непоследовательность показаний свидетелей Пивоваровой и Хасенова, суд считает, что они не могут оценены в качестве доказательств.

Согласно заключению судебно-медицинской экспертизы за № 2943 от 15 декабря 2008 года, Турганалиеву Е. причинены телесные повреждения в виде закрытой черепно-мозговой травмы с ушибом головного мозга, резаной раны

правой щечной области, области нижней челюсти справа, левой скуловой области, 3-го пальца правой кисти с повреждением глубокого сгибателя. Вышеуказанные повреждения повлекли легкий вред здоровью по признаку кратковременности расстройства здоровья сроком, не более 21 дня. Раны на лице зажили с образованием рубцов, которые с течением времени могут несколько уменьшиться, однако полностью не исчезнут и являются неизгладимыми.

По заключению медико-криминалистической экспертизы №10-06-104 от 24 апреля 2009 года, на границе правой щечной области и нижней челюсти, левой скуловой области и на ладонной поверхности среднего пальца правой кисти Турганалиева имеются следы повреждений, причиненные остро-режущим предметом, имеющим закругленную поверхность. Возможность образования повреждений на лице и правой кисти Турганалиева от воздействия осколков стекла не исключается.

Таким образом, по результатам судебного следствия суд считает, что вина Капенова в совершении хулиганства, то есть особо дерзкого нарушения общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, сопровождающееся применением насилия с использованием предметов, специально приспособленных для причинения вреда здоровью, нашло свое полное подтверждение.

Органы предварительного следствия, правильно установив фактические обстоятельства дела, вместе с тем, дали не правильную юридическую оценку преступным действиям Капенова.

На основе анализа исследованных доказательств, суд считает необходимым действия Капенова со ст.103 ч.2 п.«ж» УК РК переквалифицировать на ст.257 ч.3 УК РК по следующим основаниям.

Органы следствия квалифицируя действия подсудимого по ст.103 ч.2 п.«ж» УК РК прежде всего исходили из того, что резанные раны на лице потерпевшего являются обезображивающими его лицо, и соответственно расценены как повлекшие тяжкий вред здоровью. Однако, суд не может согласиться с такими выводами следствия.

Обезображение является оценочным понятием, и вопрос об установлении неизгладимости обезображивания лица относится к компетенции органов ведущих уголовный процесс, на основании заключения судебно-медицинской экспертизы, с учетом всех обстоятельств дела в их совокупности.

Обезображение лица имеет место, когда повреждение лица, будучи неустранимым, придает ему отталкивающий, уродливый, безобразный внешний вид. Суд на основе общепринятых эстетических представлений о нормальной внешности человека устанавливает факт обезображенности лица. Вред здоровью признается тяжким по признаку неизгладимого обезображения лица. Тяжким здесь являются последствия после залечивания повреждений, когда травмы обрекают потерпевших на душевные переживания. К ним можно отнести отсутствие глазного яблока, носа, ушной раковины или части ее, и прочее.

Суд, обзрев фотографии потерпевшего до и после совершенного преступления, а также после непосредственного осмотра лица потерпевшего в ходе судебного разбирательства, принимая во внимание что шрам, от резанной раны

на правой щеечной области практически абсолютно не заметен, а шрам от резанной раны в области нижней челюсти справа не придает лицу потерпевшего уродливый, отталкивающий, и безобразный вид. Соответственно, суд считает, что эти неизгладимые раны лица не являются обезображивающими, следовательно, не могут быть расценены как повлекшие тяжкий вред здоровью потерпевшего.

В соответствии с п.26 Нормативного постановления ВС РК № 19 от 15 августа 2002 года «О судебном приговоре» в случае необходимости квалифицировать преступления по статье закона, по которой подсудимому не было предъявлено обвинение, суд должен исходить из того, что такое изменение квалификации преступлений допустимо лишь при условии, что действия подсудимого квалифицируемого по новой статье закона вменены ему, не содержат признаков более тяжкого преступления, и существенно не отличаются по фактическим обстоятельствам, от окончательного обвинения, поддержанного государственным обвинителем в главном судебном разбирательстве, а изменение обвинения не ухудшит положение подсудимого и не нарушит его право на защиту.

Принимая во внимание, что вышеописанные преступные действия вменены подсудимому и существенно не отличаются по фактическим обстоятельствам дела, и не содержат признаков более тяжкого преступления, суд считает возможным перекалфикацию действий подсудимого на ст.257 ч.3 УК РК.

В соответствии с п.п.2, 4 Нормативного постановления ВС РК № 3 от 12 января 2009 года «О судебной практике по делам о хулиганстве» особо дерзким нарушением общественного порядка может быть признано такое преступное нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, которое сопровождалось применением насилия к гражданам или угрозой его применения. Под явным неуважением к обществу следует понимать демонстративное нарушение общепризнанных норм и правил поведения, продиктованное желанием виновного противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное отношение к ним.

При отграничении насилия, примененного из хулиганских побуждений, от насилия, совершенного в процессе ссоры или драки на почве личных неприязненных отношений, следует учитывать характер взаимоотношений виновного и потерпевшего, повод и причину конфликта, выявлять, кто был его инициатором, степень активности и характер действий его участников, другие обстоятельства, свидетельствующие о направленности умысла виновного.

Судом установлено, что между Капеновым и Турганалиевым имелись личные неприязненные отношения.

Однако, Капенов находясь в общественном месте, в ресторане, где множество посетителей проводили свой досуг, отправил свою спутницу - Пивоварову на улицу, в автомашину, а сам направился к столу Турганалиева, где выражая явное неуважение к обществу, выражаясь нецензурной бранью затеял ссору, ударил потерпевшего, тем самым спровоцировал драку.

При этом, Капенов предвидя исход разговора, мог беспрепятственно покинуть ресторан «Бейрут», однако, намеренно подошел к Турганалиеву с целью

выяснения отношений, осознавая, что затевает ссору, а в последующем драку находясь в общественном месте, нарушает общественный порядок и покой как посетителей, так и работников ресторана, тем самым, выражая явное неуважение к обществу, применил насилие в отношении потерпевшего, то есть совершил хулиганство.

В соответствии с п.20 Нормативного постановления ВС РК №3 от 12 января 2009 года «О судебной практике по делам о хулиганстве» специально приспособленными для причинения вреда здоровью признаются предметы которым виновный для указанной цели придал свойства поражающего характера, заранее или во время совершения хулиганских действий, а равно предметы, которые хотя и не подвергались какой либо предварительной обработке, но были специально подготовлены виновным и находились при нем с той же целью использования. Исходя из их конструктивных особенностей и свойств (ножи бытового назначения, отвертки, топоры, дубинки, бейсбольные биты, обрезки металлических труб, палки, арматура, бритвы и другое). Применение или попытка применения предметов подобранных на месте преступления, которые не были специально приспособлены для причинения вреда здоровью, не могут служить основанием для квалификации действий по признакам части 3 статьи 257 УК.

Стеклянный бокал, является посудой, вместе с тем, принимая во внимание, что подсудимый схватив два бокала и разбив их друг об друга, тем самым предав их краям неровные, заостренные формы, то есть свойства поражающего характера, и эти действия были совершены им во время хулиганских действий, с целью использования, как предмета для причинения вреда здоровью потерпевшего, что фактически и было сделано, то есть подсудимый этими «розочками» нанес потерпевшему, резанные раны лица.

При таких обстоятельствах, исходя из фактически содеянного и наступивших последствий, суд считает, что подсудимым совершено хулиганство с использованием предметов, специально приспособленных для причинения вреда здоровью, то есть преступление, предусмотренное ст. 257 ч.3 УК РК.

Гражданский иск потерпевшего Турганалиева подлежит частичному удовлетворению, по следующим основаниям.

Согласно ст.162 ч.1 УПК РК в уголовном процессе рассматриваются гражданские иски лиц, о возмещении имущественного и морального вреда причиненного непосредственно преступлением, а также о возмещение расходов понесенных в связи с участием в ходе дознания, предварительного следствия и в суде, включая расходы на представительство.

В соответствии с п. 5, 6 ст. 162 УПК РК, доказывание гражданского иска, предъявленного по уголовному делу, производится по правилам установленным УПК. Если процессуальное отношение, возникающее в связи с гражданским иском, не урегулированы УПК, то применяются нормы гражданского процессуального законодательства, в той части, в которой они не противоречат настоящему Кодексу.

Согласно ст.65 ГПК РК каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений.

В своем исковом заявлении, потерпевший Турганалиев просит взыскать с подсудимого в счет компенсации морального вреда 10 000 000 тенге и расходы, понесенные им на лечение в размере 5 000 000 тенге. Вместе с тем, потерпевшим не представлено суду доказательств в обоснование своих исковых требований о возмещении имущественного вреда, в связи с чем, в этой части иск подлежит оставлению без удовлетворения.

Согласно п.1 ст. 917 ГК РК моральный вред подлежит возмещению в полном объеме, лицом, причинившим его противоправными виновными (умышленно или по неосторожности) действиями (бездействием).

В соответствии с п.5,6 нормативного постановления ВС РК № 3 от 21 июня 2001 года «О применении судами законодательства о возмещении морального вреда» под полным возмещением морального вреда следует понимать такие действия со стороны причинителя вреда, которые он обязан совершить в силу прямого предписания норм законодательных актов или выплатить по иску потерпевшего компенсацию морального вреда в денежном выражении в сумме установленной решением суда.

Поскольку в соответствии со ст.952 ГК РК моральный вред компенсируется только в денежном выражении, а размер компенсации определяется судом, то при определении размера компенсации, судам надлежит исходить из принципов справедливости и достаточности.

В связи с этим, суд считает необходимым взыскать с подсудимого в пользу потерпевшего в счет компенсации морального вреда 100 000 тенге.

При определении меры наказания суд принимает во внимание в качестве обстоятельств, смягчающих его ответственность и наказание наличие на иждивении малолетнего ребенка, отсутствие судимости, а также отсутствие отягчающих вину обстоятельств.

В совокупности смягчающих вину обстоятельств, суд приходит к выводу о назначении Капенову наказания в минимальных пределах, предусмотренных санкцией статьи.

Судьбу вещественных доказательств решить в соответствии со ст. 121 УПК РК.

С учетом изложенного, руководствуясь ст.ст. 364-384 УПК РК, суд

ПРИГОВОРИЛ:

Капенова Азамата Абаевича признать виновным по ст.257 ч.3 Уголовного Кодекса Республики Казахстан и назначить ему по данной статье наказание в виде трех лет лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Меру пресечения в отношении Капенова арест оставить прежней.

Срок отбывания наказания исчислять с 08 мая 2009 года.

Гражданский иск удовлетворить частично, взыскать с Капенова в пользу Турганалиева Ельтынжана Рахматуллаевича 100 000 (сто тысяч) тенге.

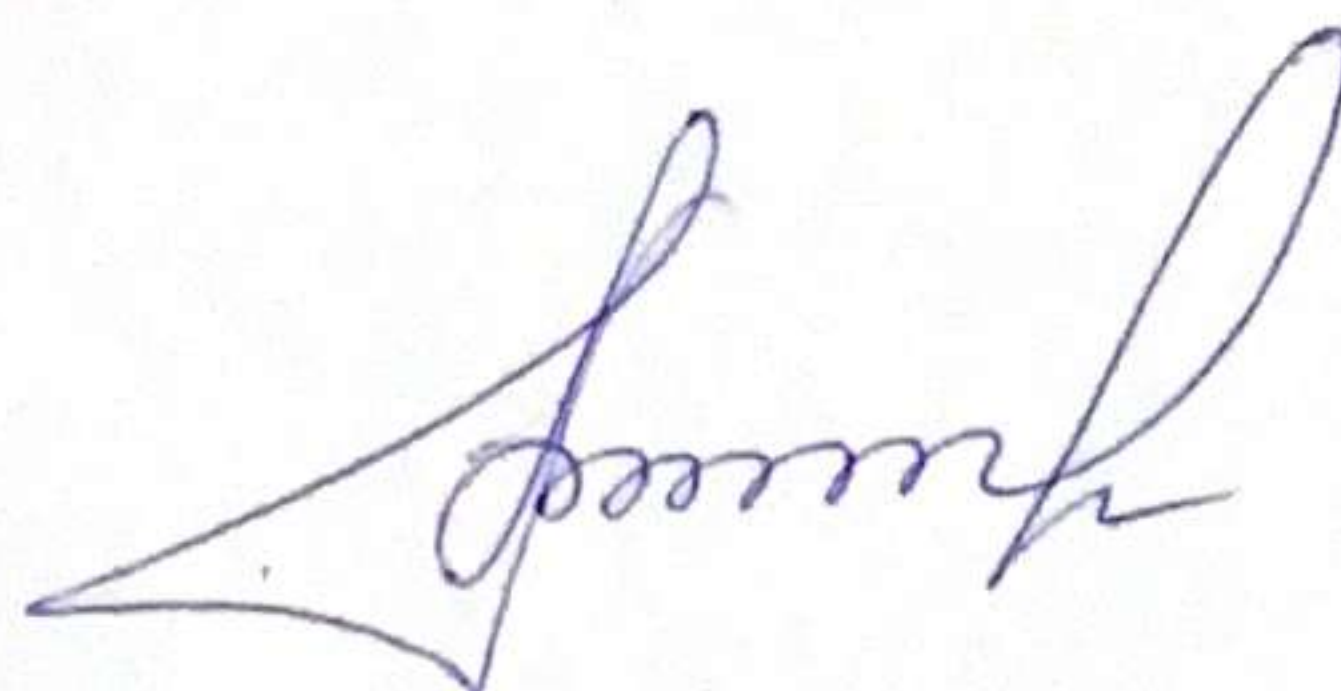
Взыскать с Капенова государственную пошлину в сумме 1 000 (одна тысяча) тенге.

Установить Капенову 30-дневный срок для исполнения приговора в части оплаты взыскиваемых сумм.

Вещественные доказательства по делу: журнал регистрации амбулаторных больных формы № 074/у; мед карту на имя Капенова; видеокассету с записью следственных действий хранить при материалах уголовного дела.

Приговор может быть обжалован, опротестован в Алматинский городской суд, через суд Медеуского района в течение 15 суток.

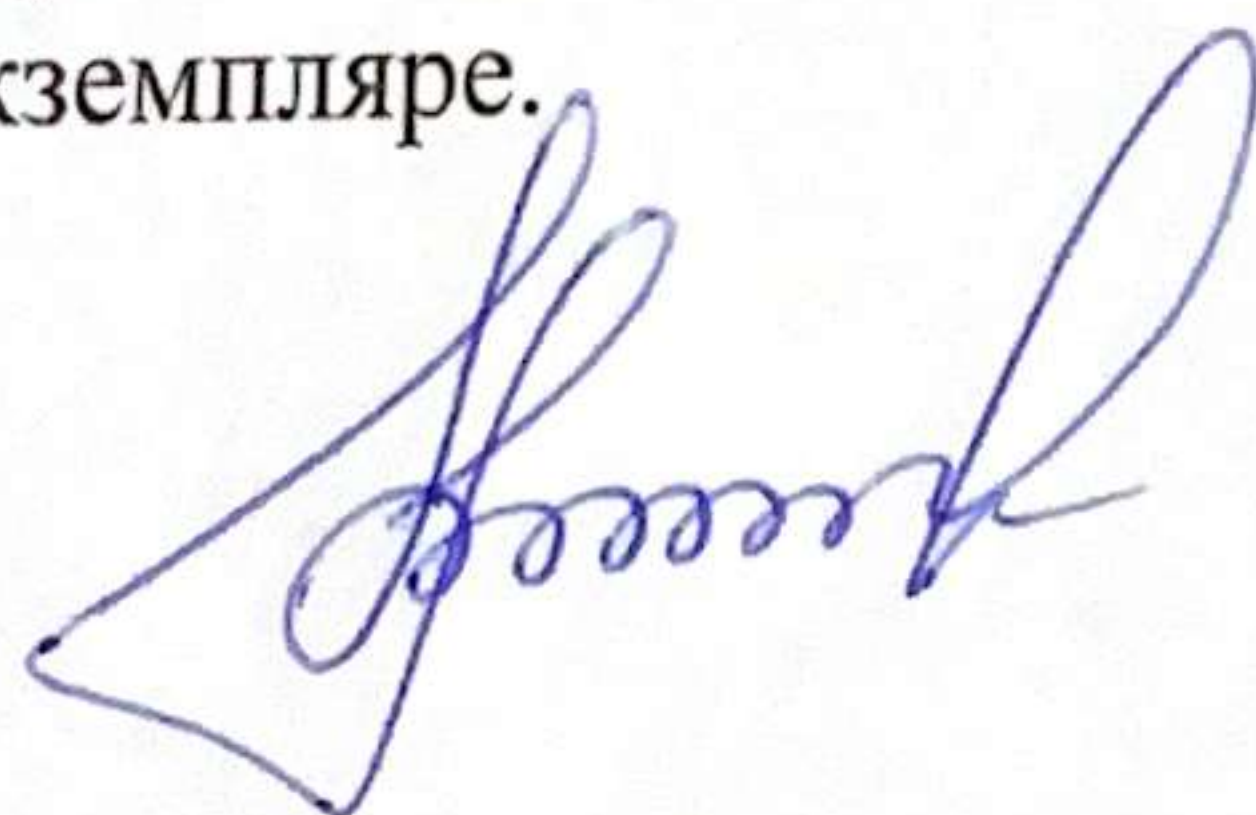
Председательствующий
судья:



Бекбатыр Г.Ш.

Приговор отпечатан судьей в совещательной комнате на компьютере «Siemens» в единственном экземпляре.

Судья:



Бекбатыр Г.Ш.