



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 31-УД19-4

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е С У Д А К А С С А Ц И О Н Н О Й И Н С Т А Н Ц И И

г. Москва

06 июня 2019 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе:

Председательствующего	Червоткина А.С.
судей	Истоминой Г.Н., Таратуты И.В.
при секретаре	Семеновой Т.Е.

рассмотрела в судебном заседании уголовное дело по кассационной жалобе осужденного Лунева О.Н. и адвоката Гулиева Х.С. на приговор мирового судьи судебного участка № [] Калининского района г. Чебоксары от 11 мая 2016 года, апелляционное постановление Калининского районного суда г. Чебоксары Чувашской Республики 17 июня 2016 года и постановление президиума Верховного Суда Чувашской Республики от 7 сентября 2018 года.

По приговору мирового судьи судебного участка № [] Калининского района г. Чебоксары от 11 мая 2016 года, постановленному в особом порядке судебного разбирательства в соответствии с главой 40 УПК РФ,

Лунев Олег Николаевич, [] судимый:
29 января 2014 года за совершение двух преступлений, предусмотренных ч. 1 ст.159 УК РФ, на основании ч.2 ст.69 УК РФ к 1 году лишения свободы, освобожден 25 января 2015 года по отбытии наказания,

осужден за совершение четырех преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 159 УК РФ, к 7 месяцам лишения свободы за каждое.

На основании ч. 2 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено 1 год 8 месяцев лишения свободы.

В соответствии со ст.73 УК РФ назначенное Луневу О.Н. наказание

постановлено считать условным с испытательным сроком 2 года, с возложением обязанностей, перечисленных в приговоре.

Апелляционным постановлением Калининского районного суда г. Чебоксары Чувашской Республики 17 июня 2016 года приговор в отношении Лунева О.Н. изменен:

- его вводная часть уточнена указанием о судимости Лунева О.Н. по приговору от 4 мая 2016 года за совершение четырех преступлений, предусмотренных ч.1 ст.159 УК РФ, на основании ч.2 ст.69 УК РФ к 1 году 4 месяцам лишения свободы, в соответствии со ст.73 УК РФ условно с испытательным сроком 2 года;

- усилено назначенное ему наказание за каждое из четырех преступлений, предусмотренных ч.1 ст.159 УК РФ, до 8 месяцев лишения свободы, на основании ч. 2 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено 2 года лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима;

- исключено указание о применении положений ст.73 УК РФ.

Постановлением президиума Верховного Суда Чувашской Республики от 7 сентября 2018 года апелляционное постановление изменено: для отбывания наказания Луневу О.Н. назначена исправительная колонии общего режима.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Червоткина А.С., выступления осужденного Лунева О.Н. и адвоката Гулиева Х.С., поддержавших доводы кассационной жалобы, прокурора Телешевой-Курицкой Н.А., поддержавшей доводы кассационной жалобы частично и просившей состоявшиеся судебные решения изменить, освободить Лунева О.Н. от наказания по двум эпизодам преступления в связи с декриминализацией деяния, Судебная коллегия

установила:

Лунев О.Н. признан виновным в хищении путем обмана денежных средств: П [] на сумму 2500 рублей, Ч [] на сумму 3000 рублей, С [] на сумму 2890 рублей и ООО « [] » на сумму 2500 рублей.

Преступления совершены 25 сентября 2015 года в г. Чебоксары Чувашской Республики при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационных жалобах:

- осужденный Лунев О.Н. выражает несогласие с состоявшимися судебными решениями ввиду неправильной квалификации его действий и несправедливости назначенного наказания. Считает, что его действия следовало квалифицировать как одно продолжаемое преступление, поскольку хищения совершены им одним и тем же способом в течение непродолжительного промежутка времени. При этом указывает, что с учетом изменений, внесенных в законодательство Федеральным законом от 3 июля

2016 года № 326-ФЗ, по двум эпизодам хищений его действия подпадают под административное правонарушение. Также считает, что ему назначено несправедливое наказание, поскольку судом не учтены требования ч. 7 ст. 316 УПК РФ, добровольное возмещение им материального ущерба, его положительные характеристики, отсутствие отягчающих обстоятельств.

- адвокат Гулиев Х.С. выражает несогласие с апелляционным постановлением и постановлением президиума Верховного Суда Чувашской Республики, считая, что суд второй инстанции не вправе был указывать о наличии у Лунева О.Н. судимости по приговору от 4 мая 2016 года. На момент вынесения последнего приговора (от 11 мая 2016 года) данный приговор не вступил в законную силу, и учитывать эту судимость при обосновании вывода о необходимости усиления наказания в связи с систематическим совершением преступлений было неправомерно.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационных жалоб, Судебная коллегия приходит к следующим выводам.

В соответствии с 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.

Такое нарушение по настоящему судебному материалу – неправильное применение уголовного закона было допущено, в том числе, президиумом Верховного Суда Чувашской Республики.

Согласно ч. 1 ст. 60 УК РФ лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК РФ, и с учетом положений его Общей части.

В силу положений ч. 1 ст.10 УК РФ уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в постановлении от 20 апреля 2006 года № 4-П, по буквальному смыслу ч.1 ст.10 УК РФ закон, улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу и подлежит применению в конкретном деле независимо от стадии судопроизводства, в которой должен решаться вопрос о применении этого закона, и независимо от того, в чем выражается такое улучшение - в отмене квалифицирующего признака преступления, снижении нижнего и (или) верхнего пределов санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ, изменении в благоприятную для осужденного сторону правил его Общей части, касающихся назначения наказания, или в чем-либо ином.

Как следует из приговора, Лунев О.Н. осужден, в частности, за

совершение хищения денежных средств индивидуального предпринимателя П [] в размере 2500 рублей, а также ООО « [] на такую же сумму, то есть за совершение двух преступлений, предусмотренных ч. 1 ст.159 УК РФ, по которым Луневу О.Н. назначено наказание, с учетом внесенных в приговор изменений, в виде 8 месяцев лишения свободы за каждое.

Между тем, Федеральным законом от 3 июля 2016 года № 323-ФЗ, N 326-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О внесении изменений в УК РФ и УПК РФ по вопросам совершенствования оснований и порядка освобождения от уголовной ответственности», вступившим в силу на момент рассмотрения данного дела президиумом Верховного Суда Чувашской Республики, ст. 7.27 КоАП РФ изложена в новой редакции, согласно которой, хищение чужого имущества путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты, стоимостью более 1000 рублей, но не более 2500 рублей, при отсутствии иных квалифицирующих признаков преступлений, относится к мелкому хищению и признается административным правонарушением.

Однако указанные изменения, улучшающие положение Лунева О.Н., в нарушение требований ч. 1 ст. 10 УК РФ не были учтены президиумом Верховного Суда Чувашской Республики при рассмотрении дела, что не могло не повлиять на исход дела и на размер назначенного Луневу О.Н. наказания.

При таких обстоятельствах состоявшиеся в отношении Лунева О.Н. судебные решения подлежат изменению. Он подлежит освобождению от наказаний, назначенных по ст. 159 ч. 1 УК РФ по фактам совершения путем мошенничества хищения денежных средств индивидуального предпринимателя П [] и ООО « [] в размере 2500 рублей каждое. Назначенное Луневу О.Н. наказание по совокупности преступлений на основании ст. 69 ч. 2 УК РФ в связи с этими изменениями подлежит смягчению.

Другие доводы, изложенные в кассационных жалобах, удовлетворению не подлежат.

Факты совершения Луневым О.Н. путем мошенничества хищения денежных средств индивидуальных предпринимателей Ч [] и С [] не могут рассматриваться как единое преступление, поскольку совершены в разное время, в отношении разных лиц и не объединены единым умыслом.

Наказание в виде реального лишения свободы Луневу О.Н. было назначено с соблюдением правил, предусмотренных ч. 7 ст. 316 УПК РФ, с учетом характера и степени общественной опасности каждого из совершенных преступлений, данных о его личности и всех обстоятельств дела.

Вопреки доводам кассационной жалобы адвоката Гулиева Х.С. внесенное апелляционным постановлением изменение в приговор (уточнение его вводной части указанием на судимость Лунева О.Н. по приговору от 4 мая 2016 года) - не повлияло на решение вопроса об усилении наказания и носило технический характер.

Как видно из текста апелляционного постановления, усиление назначенного Луневу О.Н. наказания было мотивировано, в частности, наличием у него непогашенной судимости по приговору от 29 января 2014 года об осуждении его к реальному лишению свободы за аналогичные преступления.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 401¹³, 401¹⁴ УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

Приговор мирового судьи судебного участка № [] Калининского района г. Чебоксары от 11 мая 2016 года, апелляционное постановление Калининского районного суда г. Чебоксары Чувашской Республики 17 июня 2016 года и постановление президиума Верховного Суда Чувашской Республики от 7 сентября 2018 года в отношении **Лулева Олега Николаевича** изменить:

Освободить Лунева О.Н. от наказания, назначенного по ст. 159 ч. 1 УК РФ по фактам совершения путем мошенничества хищения денежных средств индивидуального предпринимателя П [] и ООО « []».

На основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 159 УК РФ (по факту совершения хищения денежных средств Ч []) и ч. 1 ст. 159 УК РФ (по факту совершения хищения денежных средств С []) путем частичного сложения наказаний назначить Луневу О.Н. наказание в виде лишения свободы сроком на 1 (один) год 4 (четыре) месяца в исправительной колонии общего режима.

В остальном судебные решения оставить без изменения, а кассационные жалобы осужденного Лунева О.Н. и адвоката Гулиева Х.С. – без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи: