



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 41-УД20-31-К4

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

17 ноября 2020 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Безуглого Н.П.,

судей Таратуты И.В. и Хомицкой Т.П.

при секретаре Горностаевой Е.Е.,

с участием прокурора Телешевой-Курицкой Н.А. и адвоката Морозова А.В.

рассмотрела в открытом судебном заседании кассационную жалобу осужденного Кима Д.В. о пересмотре кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 13 мая 2020 года.

Ким Денис Валентинович, [REDACTED] [REDACTED] судимый 3 ноября 2015 года Батайским городским судом Ростовской области по ч.2 ст.228 УК РФ к 3 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима; 18 июля 2017 года на основании постановления Шахтинского городского суда Ростовской области неотбытая часть наказания в виде лишения свободы заменена более мягким видом наказания - исправительными работами на срок 1 год 3 месяца 27 дней с

удержанием из заработной платы осужденного в доход государства в размере 10%; неотбытый срок наказания в виде исправительных работ на момент вынесения приговора составил 4 месяца 12 дней,

осужден по приговору Батайского городского суда Ростовской области от 13 февраля 2019 года к лишению свободы по:

- п.«в» ч.2 ст.158 УК РФ (по факту хищения имущества Я [REDACTED]) к 1 году 9 месяцам;

- п.«в» ч.2 ст.158 УК РФ (по факту хищения имущества Ф [REDACTED]) к 1 году 8 месяцам.

На основании ч.2 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначено 2 года лишения свободы.

На основании ст.70 УК РФ путем частичного присоединения неотбытой части наказания по приговору от 3 ноября 2015 года окончательно назначено 2 года 1 месяц лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В апелляционном порядке приговор не обжаловался.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 13 мая 2020 года приговор изменен: смягчено назначенное наказание в виде лишения свободы по: п.«в» ч.2 ст.158 УК РФ (по факту хищения имущества Я [REDACTED]) до 1 года 6 месяцев, п.«в» ч.2 ст.158 УК РФ (по факту хищения имущества Ф [REDACTED]) до 1 года 5 месяцев. На основании ч.2 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначено 1 год 7 месяцев лишения свободы. На основании ст.70 УК РФ путем частичного присоединения неотбытой части наказания по приговору от 3 ноября 2015 года окончательно назначено 1 год 10 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи Таратуты И.В., выслушав мнение адвоката Морозова А.В. и прокурора Телешевой-Курицкой Н.А., полагавших необходимым кассационное определение изменить, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

В кассационной жалобе осужденный Ким Д.В. выражает несогласие с кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам

Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 13 мая 2020 года, как вынесенным с нарушением требований п.«в» ч.1 ст.71 УК РФ; просит кассационное определение изменить и смягчить назначенное ему наказание.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия находит, что кассационная жалоба осужденного подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно ст.401¹ УПК РФ суд кассационной инстанции проверяет по кассационным жалобе, представлению законность приговора, определения или постановления суда, вступивших в законную силу.

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.

К существенным нарушениям уголовного закона относится, в частности, неправильное его применение судом при назначении виновному наказания.

Такие нарушения закона по настоящему уголовному делу имеются.

Так, в соответствии со ст.70 УК РФ при назначении наказания по совокупности приговоров к наказанию, назначенному по последнему приговору, частично или полностью присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору.

Согласно разъяснениям, изложенным в п.55 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22 декабря 2015 года N 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания», при решении вопроса о назначении наказания по совокупности приговоров следует выяснять, какая часть основного или дополнительного наказания реально не отбыта лицом по предыдущему приговору на момент постановления приговора, и указать это во вводной части приговора.

В силу п. «в» ч.1 ст.71 УК РФ при частичном или полном сложении наказаний по совокупности преступлений и совокупности приговоров одному дню лишения свободы соответствуют три дня исправительных работ.

Как следует из приговора Батайского городского суда Ростовской области от 13 февраля 2019 года, суд первой инстанции в порядке ст.70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединил неотбытый срок наказания по приговору от 3 ноября 2015 года (4 месяца 12 дней исправительных работ) в виде 1 месяца лишения свободы.

Суд кассационной инстанции, проверяя по кассационной жалобе осужденного Кима законность вступившего в законную силу указанного приговора, внося в приговор соответствующие изменения и смягчив осужденному наказание как за каждое преступление, так и по совокупности преступлений, в соответствии со ст.70 УК РФ к вновь назначенному наказанию присоединил неотбытую часть наказания в размере 3 месяцев лишения свободы, то есть в большем размере, чем присоединил суд первой инстанции, тем самым допустил нарушения вышеуказанных требований закона.

Допущенные нарушения закона, в соответствии со ст.401¹⁵ УПК РФ, являются основанием для изменения кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 13 мая 2020 года, вынесенного в отношении Кима, и снижении назначенного ему наказания.

Руководствуясь ст. 401¹⁴ УПК РФ, Судебная коллегия,

о п р е д е л и л а:

кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 13 мая 2020 года, вынесенное в отношении Кима Дениса Валентиновича, изменить:

- назначенное Киму по приговору Батайского городского суда Ростовской области от 13 февраля 2019 года на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров наказание смягчить до 1 года 8 месяцев лишения свободы.

В остальном кассационное определение оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи