



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 5-УД20-108

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

24 декабря 2020 года

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

председательствующего Тимошина Н.В.,
судей Шмотиковой С.А. и Кольшницына А.С.,
при секретаре Черниковой О.С.,
с участием прокурора Генеральной прокуратуры РФ Тереховой С.П.,
адвоката Муратова А.И.,

рассмотрела кассационную жалобу адвоката Муратова А.И. в защиту интересов осужденного Афанасьева А.В. на приговор Мещанского районного суда г. Москвы от 28 декабря 2015 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Московского городского суда от 30 июня 2016 года и постановление президиума Московского городского суда от 22 августа 2017 года.

Афанасьев Александр Валерьевич, [] [] [] [] []
[] судимый:

29 октября 2008 года по ч.4 ст.159 УК РФ (4 преступления) к 6 годам лишения свободы, освобожден 9 августа 2013 года по отбытии срока наказания,

осужден приговором по пп. «а, б, в» ч.4 ст.162 УК РФ к 11 годам лишения свободы, по ч.3 ст.222 УК РФ к 7 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено Афанасьеву А.В. 12 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

По данному делу осужден также Костерев С.Г.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Московского городского суда от 30 июня 2016 года приговор в отношении

Афанасьева А.В. изменен. Постановлено считать Афанасьева А.В. осужденным по ч.3 ст.222 УК РФ за незаконное ношение (вместо хранения) боеприпасов, совершенное организованной группой. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Московского городского суда от 22 августа 2017 года приговор и апелляционное определение в отношении Афанасьева А.В. изменены. Из описательно-мотивировочной части приговора исключены ссылки, как на допустимые доказательства виновности Афанасьева А.В. и Костерева С.Г., на заключения специалиста № 538, № 539 и № 728 о психофизиологическом исследовании с использование полиграфа Костерева С.Г., Афанасьева А.В. и свидетеля Ш [] а также на показания допрошенного в судебном заседании специалиста Г [] проводившей указанные исследования.

Исключено указание об осуждении Афанасьева А.В. и Костерева С.Г. по квалифицирующему признаку совершения преступлений «организованной группой», предусмотренному п. «а» ч.4 ст.162 и ч.3 ст.222 УК РФ, и постановлено указать о наличии в их действиях по каждому из указанных преступлений квалифицирующего признака «группой лиц по предварительному сговору».

Назначенное Афанасьеву А.В. наказание по пп. «б, в» ч.4 ст.162 УК РФ смягчено до 10 лет 6 месяцев лишения свободы. Переквалифицированы его действия с ч.3 ст.222 на ч.2 ст.222 УК РФ, по которой назначено 4 года лишения свободы. На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено Афанасьеву А.В. 11 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Кассационным определением Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 9 октября 2018 года состоявшиеся в отношении Костерева С.Г. судебные решения в части его осуждения по ч.2 ст.222 УК РФ отменены, уголовное дело прекращено за отсутствием в его действиях состава указанного преступления.

Заслушав доклад судьи Шмотиковой С.А., выступление адвоката Муратова А.И., поддержавшего доводы жалобы, мнение прокурора Тереховой С.П., полагавшей, что оснований для изменения судебных решений не имеется, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

согласно приговору суда Афанасьев А.В. признан виновным и осужден (с учетом внесенных изменений) за разбой, то есть нападение в целях хищения имущества Д [] совершенное с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, группой лиц по предварительному сговору, с применением предметов, используемых в качестве оружия, в особо крупном размере, с

причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, а также за незаконное ношение боеприпасов, совершенное группой лиц по предварительному сговору.

Преступления совершены 14 октября 2013 года в г. Москве при обстоятельствах, установленных судом и изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе адвокат Муратов А.И. оспаривает законность и обоснованность состоявшихся в отношении Афанасьева судебных решений, считая, что они подлежат изменению.

Указывает на нарушение судом апелляционной инстанции ч.2 ст.252 УПК РФ, поскольку было существенно изменено предъявленное обвинение и действия Афанасьева квалифицированы по признаку незаконного ношения боеприпасов, вместо незаконного приобретения и хранения, то есть по одному из альтернативных составов преступлений, предусмотренных ст.222 УК РФ, который ему органом следствия не вменялся. Считает, что в судебных решениях не приведены доказательства, подтверждающие предварительный сговор Афанасьева с Костеревым на ношение боеприпасов.

При этом защитник ссылается на кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 9 октября 2018 года, которым судебные решения в отношении соучастника преступлений - Костерева в части его осуждения по ч.2 ст.222 УК РФ отменены, уголовное дело в этой части прекращено за отсутствием в деянии состава преступления. Обращает внимание на то, что обжалуемые им решения противоречат выводам данного кассационного определения.

Просит приговор, апелляционное определение и постановление президиума Московского городского суда в отношении Афанасьева отменить в части его осуждения по ч.3 ст.222 УК РФ, и уголовное дело в этой части прекратить за отсутствием в его действиях состава данного преступления.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы кассационной жалобы защитника осужденного, Судебная коллегия находит, что кассационная жалоба адвоката подлежит удовлетворению.

Согласно 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.

Судебная коллегия считает, что по данному уголовному делу было допущено такое нарушение уголовно-процессуального закона.

По смыслу закона, процессуальными документами, определяющими

пределы судебного разбирательства, является постановление о предъявлении обвинения и обвинительное заключение. Формулирование обвинения является прерогативой органов следствия. Суд же в соответствии с ч.3 ст.15 УПК РФ не является органом уголовного преследования и не выступает на стороне обвинения или стороне защиты.

Согласно ч.1 ст. 252 УПК РФ судебное разбирательство проводится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению.

Как следует из обвинительного заключения, Афанасьев кроме совершения разбойного нападения, обвинялся в незаконном приобретении и хранении боеприпасов, организованной группой.

Суд первой инстанции, исследовав доказательства по делу, пришел к выводу о том, что обстоятельства приобретения боеприпасов в ходе предварительного следствия и судебного разбирательства не установлены, и с учетом изложенного квалифицировал действия Афанасьева по ч.3 ст.222 УК РФ, признав его виновным только в незаконном хранении боеприпасов организованной группой.

Суд апелляционной инстанции, не согласившись с выводами суда в этой части, квалифицировал действия осужденного Афанасьева как незаконное ношение боеприпасов организованной группой, указав, что из описания действий осужденных Афанасьева и Костерева, как это указано в приговоре, не следует, где и при каких обстоятельствах они хранили боеприпасы, однако достоверно установлено, что они перенесли боеприпасы к месту совершения преступления, где и были обнаружены четыре гильзы.

Таким образом, суд апелляционной инстанции, пришел к выводу, что Афанасьев совершил действия, образующие состав незаконного ношения боеприпасов, т.е. одного из альтернативных составов преступлений, предусмотренных ст. 222 УК РФ, который в отличие от других альтернативных составов преступления (приобретение и хранение), указанного в той же правовой норме, ему не вменялся.

Как следует из протокола судебного заседания апелляционной инстанции, вопрос о существенном изменении обвинения в указанной части в судебном заседании не обсуждался, в связи с чем, Афанасьев был лишен возможности подготовиться к защите от обвинения в ношении боеприпасов, возражать против новых обстоятельств, довести до суда свою позицию по данному вопросу и представлять доказательства, опровергающие данное обвинение, что противоречит п.1 ч.4 ст.47 УПК РФ, устанавливающей права обвиняемого, и ч.2 ст.252 УПК РФ о том, что изменение обвинения в судебном заседании допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

Указание суда в апелляционном определении о том, что Афанасьевым были совершены действия по незаконному ношению боеприпасов, является существенным изменением предъявленного ему обвинения, поскольку из текста обвинительного заключения не усматривается, какие конкретно действия, связанные с ношением боеприпасов, совершены Афанасьевым.

Допущенное судом апелляционной инстанции нарушение требований уголовно-процессуального закона не были устранены судом кассационной инстанции, в постановлении президиума Московского городского суда не дано должной правовой оценки состоявшегося решения о переквалификации действий Афанасьева.

Вместе с тем, указанное нарушение уголовно-процессуального закона является существенным, повлиявшим на исход дела, в связи с чем, Судебная коллегия приходит к выводу о незаконном осуждении Афанасьева по ч.2 ст.222 УК РФ за ношение боеприпасов и отмене приговора в этой части на основании ст. 401¹⁵ УПК РФ, с признанием за ним права на реабилитацию.

Руководствуясь ст. 401¹³, 401¹⁴, 401¹⁵ УПК РФ, Судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

приговор Мещанского районного суда г. Москвы от 28 декабря 2015 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Московского городского суда от 30 июня 2016 года и постановление президиума Московского городского суда от 22 августа 2017 года в отношении Афанасьева Александра Валерьевича отменить в части его осуждения по ч.2 ст. 222 УК РФ, уголовное дело в этой части прекратить за отсутствием состава преступления.

Исключить из приговора и последующих судебных решений указание о назначении Афанасьеву А.В. наказания по правилам ч.3 ст.69 УК РФ.

Признать за Афанасьевым А.В. право на реабилитацию.

Приговор и последующие судебные решения в отношении Афанасьева А.В. в части осуждения его по пп. «б, в» ч.4 ст.162 УК РФ к 10 годам 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима и в остальном оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи: