



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 41-УД21-58-к4

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

3 февраля 2022 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Истоминой Г.Н.

судей Хомицкой Т.П. и Таратуты И.В.

при секретаре Горностаевой Е.Е.

рассмотрела в судебном заседании кассационную жалобу осужденного Радзишевского Андрея Павловича о пересмотре приговора Новочеркасского городского суда Ростовской области от 3 октября 2019 года, апелляционного определения судебной коллегии по уголовным делам Ростовского областного суда от 26 ноября 2019 года и кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 22 июня 2020 года.

По приговору Новочеркасского городского суда Ростовской области от 3 октября 2019 года

Радзишевский Андрей Павлович, [REDACTED] ранее судимый:

-по приговору от 1 октября 2010 года по ч. 1 ст. 286, ч. 1 ст. 286, ч. 2 ст. 290, ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 286 УК РФ, на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии общего режима, с лишением права занимать должности на государственной службе в течение 2 лет. 31 марта 2014 года освобожден по отбытию наказания,

-по приговору от 8 ноября 2018 года по ст. 264¹ УК РФ, с применением ст. 73 УК РФ к 1 году лишения свободы условно с испытательным сроком 1 год 10 месяцев, с лишением права управлять транспортными средствами на срок 3 года,

осужден по:

-п. «б» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ к 9 годам лишения свободы;

-ч. 2 ст. 228 УК РФ к 5 годам лишения свободы.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ путем частичного сложения назначено 10 лет лишения свободы.

В соответствии с ч. 5 ст. 74 УК РФ отменено условное осуждение по приговору от 8 ноября 2018 года.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения к назначенному наказанию неотбытой части наказания по приговору от 8 ноября 2018 года, окончательно назначено Радзишевскому наказание в виде лишения свободы на срок 10 лет 6 месяцев с отбыванием в исправительной колонии строгого режима, с лишением права управлять транспортными средствами на срок 3 года.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Ростовского областного суда от 26 ноября 2019 года приговор оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 22 июня 2020 года вышеуказанные судебные решения изменены:

-исключена из вводной части приговора ссылка на судимость по приговору от 1 октября 2010 года;

-исключено из описательно-мотивировочной части приговора указание на признание обстоятельством, отягчающим наказание – рецидива преступлений и назначение наказания по правилам ч. 2 ст. 68 УК РФ;

-смягчено назначенное Радзишевскому наказание по п. «б» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ до 8 лет 6 месяцев лишения свободы, по п. 2 ст. 228 УК РФ до 4 лет 8 месяцев лишения свободы;

-в соответствии с ч. 3 ст. 69 УК РФ путем частичного сложения назначенных наказаний по совокупности преступлений Радзишевскому назначено 9 лет лишения свободы.

-на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения к назначенному наказанию неотбытой части наказания по приговору от 8 ноября 2018 года, окончательно назначено 9 лет 10 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима с лишением права управлять транспортными средствами на срок 3 года.

В остальной части приговор от 3 октября 2019 года и апелляционное определение от 26 ноября 2019 года оставлены без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 13 октября 2021 года приговор мирового судьи судебного участка № 6 Новочеркасского судебного района Ростовской области от 8 ноября 2018 года изменен:

-исключена из вводной части приговора ссылка на судимость по приговору от 1 октября 2010 года;

-исключено из описательно-мотивировочной части приговора указание на признание обстоятельством, отягчающим наказание – рецидива преступлений и назначение наказания по правилам ч. 2 ст. 68 УК РФ;

- по ст. 264.1 УК РФ назначено наказание в виде 1 года исправительных работ с удержанием из заработной платы осужденного 5% ежемесячно в доход государства, с применением ч. 3 ст. 47 УК РФ с лишением права заниматься деятельностью, связанной с управлением транспортными средствами на срок 2 года 6 месяцев и в соответствии со ст. 73 УК РФ назначенное основное наказание постановлено считать условным с испытательным сроком на 1 год 6 месяцев с возложением обязанностей на основании ч. 5 ст. 73 УК РФ. В остальном приговор оставлен без изменения.

Радзишевский осужден за незаконный сбыт наркотических средств в значительном размере; за незаконное хранение без цели сбыта наркотического средства в крупном размере. Преступления совершены 21 января 2019 года и 12 февраля 2019 года в г. [REDACTED] [REDACTED] области при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Заслушав доклад судьи Хомицкой Т.П., объяснения осужденного Радзишевского А.П., мнение представителя Генеральной прокуратуры РФ прокурора Аминова В.Р. об изменении судебных решений, Судебная коллегия,

у с т а н о в и л а :

в кассационной жалобе осужденный Радзишевский А.П., не оспаривая фактические обстоятельства совершенных преступлений, выражает несогласие с состоявшимися судебными решениями в части назначенного наказания. Так, обращает внимание, что суд первой инстанции, отменив условное осуждение по предыдущему приговору от 8 ноября 2018 года, присоединил к назначенному наказанию неотбытое наказание по указанному приговору в виде 6 месяцев лишения свободы, тогда как суд кассационной инстанции при пересмотре судебных решений, смягчив назначенное ему наказание, на основании ст. 70 УК РФ присоединил к вновь назначенному наказанию неотбытую часть наказания по приговору от 8 ноября 2018 года в виде 10 месяцев лишения свободы, чем ухудшил его положение. Просит судебные решения изменить, назначенное наказание смягчить, исключить из описательно-мотивировочной части приговора ссылку суда об учете при назначении наказания отягчающего обстоятельства.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы кассационной жалобы осужденного, не оспаривавшего фактические обстоятельства содеянного, Судебная коллегия полагает, что выводы суда о виновности Радзишевского в совершении преступлений подтверждены доказательствами, исследованными в судебном заседании, надлежащая оценка которым дана в приговоре, его действия квалифицированы правильно.

Вместе с тем, состоявшиеся судебные решения в отношении Радзишевского подлежат изменению по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 401.15 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.

По смыслу взаимосвязанных положений ст. 389²⁴ и ст. 401⁶ УПК РФ, а также согласно разъяснениям, данным в п. 20 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 июня 2019 года № 19 «О применении норм главы 47.1 Уголовно-процессуального кодекса Российской

Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции» при пересмотре судебного решения в кассационном порядке суд вправе вынести определение, влекущее ухудшение положения осужденного лишь по тому правовому основанию и по тем доводам, которые указаны в кассационном представлении прокурора или в кассационной жалобе потерпевшего. В данном случае Четвертым кассационным судом общей юрисдикции дело было рассмотрено по кассационной жалобе осужденного Радзишевского и кассационному представлению прокурора, которые содержали доводы лишь о чрезмерной суровости назначенного Радзишевскому наказания.

Как следует из приговора, суд первой инстанции при назначении Радзишевскому наказания в соответствии с ч. 5 ст. 74 УК РФ отменил условное осуждение по предыдущему приговору от 8 ноября 2018 года и на основании ст. 70 УК РФ присоединил к назначенному на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ наказанию неотбытую часть наказания в виде 6 месяцев лишения свободы по приговору от 8 ноября 2018 года и окончательно назначил 10 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима с лишением права управлять транспортными средствами на срок 3 года.

Судебная коллегия Четвертого кассационного суда общей юрисдикции, рассмотрев 22 июня 2020 года уголовное дело по кассационной жалобе осужденного Радзишевского и кассационному представлению заместителя прокурора Ростовской области на чрезмерную суровость наказания, установила ошибочность признания судом первой инстанции в действиях Радзишевского рецидива преступлений, повлекшего необоснованное применение к нему положений ч. 2 ст. 68 УК РФ, в связи с чем пришла к выводу о необходимости исключения из приговора указания о признании названного обстоятельства в качестве отягчающего и смягчении назначенного наказания, как за каждое преступление, так и по совокупности преступлений и приговоров.

Однако, суд кассационной инстанции, назначая Радзишевскому окончательное наказание по совокупности приговоров на основании ст. 70 УК РФ, присоединил неотбытую часть наказания по предыдущему приговору от 8 ноября 2018 года в виде 10 месяцев лишения свободы, в то время как судом первой инстанции было присоединено 6 месяцев лишения свободы.

Таким образом, суд кассационной инстанции к наказанию, назначенному по обжалуемому приговору, присоединил неотбытую часть наказания по предыдущему приговору в большем размере, чем было присоединено судом первой инстанции, что является ухудшением положения осужденного Радзишевского.

Изложенное указывает на нарушение правил применения уголовного закона при назначении виновному наказания, что является существенным нарушением и служит основанием для изменения состоявшихся судебных решений в части назначенного наказания Радзишевскому по правилам ст. 70 УК РФ.

При этом, Судебная коллегия учитывает и принятое 13 октября 2021 года судом кассационной инстанции решение о смягчении наказания по приговору от 8 ноября 2018 года с лишения свободы на исправительные работы и смягчении дополнительного наказания в виде лишения управления транспортными средствами на срок 2 года 6 месяцев.

Как следует из приговора и последующих судебных решений, с учетом внесенных изменений, при назначении наказания осужденному были учтены характер и степень общественной опасности совершенных им преступлений, характеризующие данные о его личности, его состояние здоровья, наличие двоих малолетних детей, одному из которых установлена инвалидность, что учитывается и Судебной коллегией.

С учетом изложенного, Судебная коллегия полагает необходимым внести соответствующие изменения в постановленные в отношении Радзишевского судебные решения со смягчением наказания по правилам ст. 70 УК РФ, в том числе с учетом положений ст. 71 УК РФ.

Руководствуясь ст. 401.14 – 401.16 УПК РФ, Судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

приговор Новочеркасского городского суда Ростовской области от 3 октября 2019 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Ростовского областного суда от 26 ноября 2019 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 22 июня 2020 года в отношении **Радзишевского Андрея Павловича изменить:**

смягчить назначенное наказание на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров до 9 лет 1 месяца лишения свободы с лишением права заниматься деятельностью, связанной с управлением транспортными средствами на срок 2 года 6 месяцев.

В остальном состоявшиеся судебные решения в отношении Радзишевского А.П. оставить без изменения, кассационную жалобу осужденного - без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи