



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 49-УД22-15-К6

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

26 июля 2022 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Сабурова Д.Э.

судей Хомицкой Т.П. и Кочиной И.Г.

при секретаре Димаковой Д.Н.

рассмотрела в судебном заседании кассационную жалобу осужденного Кильмухаметова Р.Р. на приговор Ишимбайского городского суда Республики Башкортостан от 17 сентября 2019 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 11 декабря 2019 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 18 июня 2020 года.

По приговору Ишимбайского городского суда Республики Башкортостан от 17 сентября 2019 года

Кильмухаметов Раиль Рустамович,
судимый:

20 августа 2009 года, с учетом внесенных в приговор изменений, по ч.1 ст.131, ч.1 ст.132 УК РФ, на основании ч.3 ст.69, ст.70 УК РФ к 5 годам 10 месяцам лишения свободы, освобожден 9 октября 2012 года условно-досрочно на 2 года 3 месяца 29 дней;

-10 октября 2016 года с учетом изменений, внесенных в приговор апелляционным определением от 11 января 2017 года, по п. «г» ч.2 ст.161, ч.2 ст.167 УК РФ, на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 2 годам 10 месяцам лишения свободы, освобожден 20 января 2018 года условно-досрочно на 1 год 1 месяц 11 дней,

осужден к лишению свободы: по п. «г» ч.2 ст.161 УК РФ на 4 года, по ч.2 ст.228 УК РФ на 4 года 6 месяцев.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено **6 лет** лишения свободы.

В соответствии с п. «в» ч.7 ст.79 УК РФ Кильмухаметову Р.Р. отменено условно-досрочное освобождение, в силу **ст.70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 10 октября 2016 года и окончательно по совокупности приговоров назначено 7 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии особого режима.**

Срок наказания Кильмухаметову Р.Р. постановлено исчислять с 17 сентября 2019 года, зачтено в срок наказания время содержания его под стражей с 16 марта 2018 года по день вступления приговора в законную силу из расчета один день содержания под стражей за один день отбывания наказания в исправительной колонии особого режима.

Он же оправдан по предъявленному обвинению в совершении преступлений, предусмотренных ч.1 ст.115, ч.1 ст.163 УК РФ, на основании п.3 ч.2 ст.302 УПК РФ, т.е. за отсутствием в действиях состава преступления, с признанием права на реабилитацию.

В соответствии с приговором Кильмухаметов Р.Р. признан виновным в открытом хищении имущества А [] [] совершенном с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья потерпевшего, а также в незаконном хранении без цели сбыта наркотических средств в крупном размере при обстоятельствах, подробно изложенных в приговоре.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 11 декабря 2019 года приговор в отношении Кильмухаметова Р.Р. изменен: из его вводной части исключено указание на судимость Кильмухаметова Р.Р. по приговору от

19 июля 2007 года; в соответствии с ч.3¹ ст.72 УК РФ срок наказания осужденному исчислен со дня вступления приговора в законную силу, с зачетом в срок наказания времени содержания его под стражей с 16 марта 2018 года до дня вступления приговора в законную силу из расчета один день содержания под стражей за один день отбывания наказания в исправительной колонии особого режима.

В остальной части приговор оставлен без изменения.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 18 июня 2020 года вышеуказанные приговор и апелляционное определение в отношении Кильмухаметова Р.Р. оставлены без изменения, кассационная жалоба осужденного и его защитника – без удовлетворения.

Также постановлением Салаватского городского суда Республики Башкортостан от 15 сентября 2021 года зачтено Кильмухаметову в общий срок наказания по приговору Ишимбайского городского суда Республики Башкортостан от 17 сентября 2019 года, период содержания под стражей с 9 по 20 января 2018 года.

Кроме того, по делу установлено, что определением судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от юрисдикции от **3 августа 2021 года** в отношении Кильмухаметова Р.Р. был изменен приговор Ишимбайского городского суда Республики Башкортостан от 10 октября 2016 года, а именно, смягчено назначенное ему по п. «г» ч.2 ст.161 УК РФ наказание до 2 лет 4 месяцев лишения свободы, а также и наказание, назначенное по совокупности приговоров по правилам ч.3 ст.69 УК РФ – до 2 лет 8 месяцев лишения свободы (вместо 2 лет 10 месяцев лишения свободы). В остальной части указанные приговор и апелляционное определение оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Хомицкой Т.П., объяснения осужденного Кильмухаметова Р.Р. в режиме видеоконференцсвязи, выступление адвоката Черешневой А.В. в его защиту, мнение представителя Генеральной прокуратуры РФ прокурора Потаповой К.И. об изменении судебных решений, Судебная коллегия,

у с т а н о в и л а :

в кассационной жалобе осужденный и дополнениях к ней Кильмухаметов Р.Р. выражает несогласие с состоявшимися судебными

решениями, считая их незаконными, необоснованными, постановленными с существенными нарушениями норм уголовного и уголовно-процессуального закона. Указывает, что по преступлению, предусмотренному ч.2 ст.228 УК РФ, судом не установлены место, время, способ приобретения им наркотических средств, в связи с чем считает, что уголовное дело в этой части подлежало прекращению на основании п.1 ч.1 ст.24 УПК РФ.

Обращает внимание, что по настоящему приговору суд не зачел срок его содержания под стражей с 9 по 20 января 2018 года.

Кроме того, полагает, что с учетом изменений, внесенных в приговор от 10 октября 2016 года постановлением Салаватского городского суда Республики Башкортостан от 15 сентября 2021 года и определением суда кассационной инстанции от 3 августа 2021 года, из обжалуемого приговора подлежит исключению указание на назначение ему наказания по совокупности приговоров на основании ст.70 УК РФ, поскольку, по мнению осужденного, наказание по приговору от 10 октября 2016 года им отбыто. Просит внести соответствующие изменения в судебные решения.

В дополнениях к кассационной жалобе, анализируя доказательства по делу относительно незаконного оборота наркотических средств, считает, что доказательства следовало признать недопустимыми, в частности, протокол осмотра места происшествия от 16 марта 2018 года, заключение эксперта, и прекратить дело.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы кассационной жалобы осужденного, Судебная коллегия полагает, что выводы суда о виновности Кильмухаметова в совершении преступлений подтверждены доказательствами, исследованными в судебном заседании, надлежащая оценка которым дана в приговоре.

Содержание кассационной жалобы осужденного о недопустимости доказательств относительно незаконного оборота наркотических средств, неверной квалификации его действий, по существу повторяет его процессуальную позицию в судебном заседании первой и апелляционной инстанций, которая была в полном объеме проверена при рассмотрении дела предыдущими судебными инстанциями и отвергнута как несостоятельная после исследования всех юридически значимых обстоятельств с приведением выводов, опровергающих доводы осужденного, с чем соглашается и Судебная коллегия, не усматривающая оснований для их подробного повторного изложения.

Вопреки утверждениям осужденного полагать о наличии условий, дающих основания для прекращения уголовного дела в части осуждения по ст. 228 УК РФ, у суда оснований не имелось.

Доводы о том, что судом не установлены место, время, способ приобретения им наркотических средств, а также период их хранения основаны на неверном толковании закона, поскольку судом в приговоре указано об установлении обстоятельств хранения осужденным наркотических средств в период времени до 16 марта 2018 года (до момента их изъятия и его задержания) у себя в квартире по адресу г. Ишимбай ул. Губкина 43-140.

Допустимость доказательств, в том числе показаний лиц на стадии предварительного следствия, протокола осмотра места происшествия, протоколов осмотров предметов, заключений экспертов, а также других доказательств проверена председательствующим в судебном заседании с участием сторон. Каких-либо оснований для признания доказательств, исследованных в судебном заседании, недопустимыми не установлено.

Что же касается приобретения данного наркотического средства, то за указанные обстоятельства Кильмухаметов не осужден. Оснований для иной квалификации действий осужденного, равно как и для прекращения уголовного дела в этой части, не имеется.

Таким образом, предложенные осужденным Кильмухаметовым суждения в жалобе относительно оценки доказательств являются лишь его собственным мнением, противоречащим, представленным материалам уголовного дела, не могут рассматриваться как основание к отмене состоявшихся судебных решений.

Также Судебная коллегия не усматривает оснований для зачета в срок отбывания наказания Кильмухаметову периода его содержания под стражей с 9 по 20 января 2018 года, поскольку постановлением Салаватского городского суда Республики Башкортостан от 15 сентября 2021 года этот срок зачтен в общий срок наказания по приговору Ишимбайского городского суда Республики Башкортостан от 17 сентября 2019 года.

Вместе с тем, приговор и последующие судебные решения в отношении Кильмухаметова 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.

К таким нарушениям относится, в частности, неправильное применение судом норм Общей части УК РФ при назначении виновному наказания, что имело место быть по настоящему делу.

Так, в соответствии с п. «в» ч.7 ст.79 УК РФ, если в течение оставшейся не отбытой части наказания осужденный совершил тяжкое или особо тяжкое преступление, суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным ст.70 УК РФ.

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

Как следует из представленных материалов, по приговору Ишимбайского городского суда Республики Башкортостан от 10 октября 2016 года Кильмухаметов Р.Р. был осужден, с учетом изменений, внесенных апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 11 января 2017 года, по п. «г» ч.2 ст.161, ч.2 ст.167 УК РФ, на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 2 годам 10 месяцам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима, при этом срок наказания Кильмухаметову Р.Р. исчислен с 10 октября 2016 года, зачтено в срок наказания время содержания его под стражей с 21 апреля до 10 октября 2016 года (т.2, л.д.170-176).

На основании постановления Мелеузовского районного суда Республики Башкортостан от 9 января 2018 года Кильмухаметов Р.Р. 20 января 2018 года был условно-досрочно освобожден от наказания, назначенного по вышеуказанному приговору от 10 октября 2016 года, на неотбытый срок **1 год 1 месяц 11 дней** (т.2, л.д.177-178).

При постановлении обжалуемого приговора от 17 сентября 2019 года суд, руководствуясь положениями п. «в» ч.7 ст.79 УК РФ, отменил осужденному условно-досрочное освобождение по приговору от 10 октября 2016 года и назначил ему окончательное наказание по совокупности приговоров по правилам ст.70 УК РФ путем частичного присоединения в виде 1 года лишения свободы неотбытого наказания по предыдущему приговору.

Вместе с тем, определением судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 3 августа 2021 года, в отношении Кильмухаметова Р.Р. был изменен приговор Ишимбайского городского суда Республики Башкортостан от 10 октября 2016 года, а именно, смягчено назначенное ему по п. «г» ч.2 ст.161 УК РФ наказание до 2 лет 4 месяцев лишения свободы, а также и наказание, назначенное по совокупности преступлений по правилам ч.3 ст.69 УК РФ – до 2 лет 8 месяцев лишения свободы (вместо 2 лет 10 месяцев лишения свободы).

Таким образом, с учетом названного определения суда кассационной инстанции, срок неотбытого Кильмухаметовым Р.Р. наказания по приговору Ишимбайского городского суда Республики Башкортостан от 10 октября 2016 года (от отбывания которого он был освобожден условно-досрочно на основании постановления суда от 9 января 2018 года) составлял **менее 1 года**.

При указанных обстоятельствах назначенное осужденному по обжалуемому приговору от 17 сентября 2019 года наказание по совокупности приговоров в соответствии со ст.70 УК РФ путем **частичного** присоединения (в виде 1 года лишения свободы) к вновь назначенному наказанию неотбытой части наказания по приговору от 10 октября 2016 года в настоящее время не может быть признано отвечающим требованиям закона.

Указанные изменения, внесенные в приговор от 10 октября 2016 года, подлежат учету при рассмотрении настоящего уголовного дела, поскольку отражаются на размере окончательного наказания, назначенного осужденному по правилам ст. 70 УК РФ по приговору от 17 сентября 2019 года.

Данное обстоятельство влечет за собой изменение приговора от 17 сентября 2019 года и последующих судебных решений в сторону смягчения наказания по совокупности приговоров по правилам ст. 70 УК РФ.

Как следует из состоявшихся судебных решений, при назначении наказания Кильмухаметову были учтены характер и степень общественной опасности совершенных им преступлений, данные о его личности, влияние назначенного наказания на его исправление, наличие отягчающего наказание обстоятельства, что учитывается и Судебной коллегией.

Таким образом, Судебная коллегия полагает необходимым внести соответствующие изменения в постановленные в отношении Кильмухаметова судебные решения.

С учетом изложенного и руководствуясь ст. 401.14 – 401.16 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

приговор Ишимбайского городского суда Республики Башкортостан от 17 сентября 2019 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 11 декабря 2019 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 18 июня 2020 года в отношении **Кильмухаметова Раиля Рустамовича изменить:**

назначенное наказание на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров смягчить до 6 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии особого режима.

В остальном состоявшиеся судебные решения, а также постановление Салаватского городского суда Республики Башкортостан от 15 сентября 2021 года в отношении Кильмухаметова Р.Р. оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи