



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 222-УД23-1-К10

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

28 марта 2023 г.

Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Крупнова И.В.,

судей Воронова А.В. и Дербилова О.А.

при секретаре Жиленковой Т.С.

с участием военного прокурора Обухова А.В., осуждённого Киселёва Г.Г. - путём использования систем видеоконференц-связи, защитника-адвоката Терентьевского П.А. рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по кассационной жалобе осуждённого Киселёва Г.Г. на приговор Одинцовского гарнизонного военного суда от 9 декабря 2020 г., апелляционное определение 2-го Западного окружного военного суда от 16 марта 2021 г. и кассационное определение кассационного военного суда от 10 ноября 2021 г.

Приговором Одинцовского гарнизонного военного суда от 9 декабря 2020 г. бывший военнослужащий РВСН подполковник запаса

Киселёв Геннадий Геннадьевич,

несудимый,

осуждён за совершение: трёх преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 290 УК РФ, к лишению свободы за каждое из них на срок 2 (два) года с лишением права занимать должности, связанные с осуществлением организационно-распорядительных функций в органах государственной власти, местного самоуправления, муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации, на срок 2 (два) года;

двух преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 30 и п. «в» ч. 5 ст. 290 УК РФ, к лишению свободы за каждое из них на срок 4 (четыре) года с лишением права занимать должности, связанные с осуществлением организационно-распорядительных функций в органах государственной власти, местного самоуправления, муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации, на срок 2 (два) года;

шести преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 5 ст. 290 УК РФ, к лишению свободы за каждое из них на срок 7 (семь) лет с лишением права занимать должности, связанные с осуществлением организационно-распорядительных функций в органах государственной власти, местного самоуправления, муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации, на срок 4 (четыре) года.

В соответствии с ч. 3 ст. 69 УК РФ окончательное наказание Киселёву Г.Г. по совокупности преступлений назначено путём частичного сложения наказаний в виде лишения свободы на срок 7 (семь) лет 4 (четыре) месяца в исправительной колонии строгого режима с лишением права занимать должности, связанные с осуществлением организационно-распорядительных функций в органах государственной власти, местного самоуправления, муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации, на срок 5 (пять) лет.

Кроме того, судом на основании п. «а» ч. 1 ст. 104¹ и ст. 104² УК РФ с Киселёва Г.Г. в собственность государства взысканы полученные в виде взяток денежные средства в размере 2 081 920 (два миллиона восемьдесят одна тысяча девятьсот двадцать) рублей и обращено в счёт конфискации имущество, находящееся в собственности осуждённого, на которое был наложен арест.

Судом также решены вопросы о вещественных доказательствах по делу и распределении процессуальных издержек.

Апелляционным определением 2-ого Западного окружного военного суда от 16 марта 2021 г. приговор гарнизонного военного суда изменён:

прекращено уголовное преследование Киселёва Г.Г. по ч. 1 ст. 30 и п. «в» ч. 5 ст. 290 УК РФ (эпизод № 1) на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ, то есть в связи с отсутствием в его действиях состава преступления с признанием за ним права на реабилитацию;

уменьшены размеры денежных средств, полученных Киселёвым Г.Г. через посредников, а также планируемых им к получению через посредников в виде взяток, указанных в описательно-мотивировочной части приговора при квалификации его действий (эпизоды №№ 2, 7, 8 и 9 - до 100 000 (ста тысяч) рублей (по каждому), эпизоды №№ 3, 4, 5, 6 и 10 - до 250 000 (двухсот пятидесяти тысяч) рублей (по каждому), эпизод № 11 - до 500 000 (пятисот тысяч) рублей);

переквалифицированы действия Киселёва Г.Г., связанные с получением им 12 мая 2018 г. через посредников взятки в виде денег в сумме 100 000 (сто тысяч) рублей, с п. «в» ч. 5 ст. 290 на ч. 2 ст. 290 УК РФ;

исключено из резолютивной части приговора указание суда о признании Киселёва Г.Г. виновным в совершении двух преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 30 и п. «в» ч. 5 ст. 290 УК РФ;

абзацы 1-4 , 6-11 и 14 резолютивной части приговора изложены в новой редакции, согласно которой:

«Киселёв Г.Г. признан виновным в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 30 и п. «в» ч. 5 ст. 290 УК РФ, с назначением ему наказания в виде лишения свободы на 3 (три) года 6 (шесть) месяцев с лишением права занимать должности, связанные с осуществлением организационно-распорядительных функций в органах государственной власти, местного самоуправления, муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации, на срок 2 (два) года;

он же признан виновным в совершении пяти преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 5 ст. 290 УК РФ, с назначением ему наказания за каждое из них в виде лишения свободы на 7 (семь) лет с лишением права занимать должности, связанные с осуществлением организационно-распорядительных функций в органах государственной власти, местного самоуправления, муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации, на срок 3 (три) года;

он же признан виновным в совершении четырёх преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 290 УК РФ, с назначением ему наказания за каждое из них в виде лишения свободы на 1 (один) год 6 (шесть) месяцев с лишением права занимать должности, связанные с осуществлением организационно-распорядительных функций в органах государственной власти, местного самоуправления, муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации, на срок 2 (два) года.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ окончательное наказание Киселёву Г.Г. по совокупности преступлений назначено путём частичного сложения наказаний в виде лишения свободы на срок 7 (семь) лет 1 (один) месяц в исправительной колонии строгого режима с лишением права занимать должности, связанные с осуществлением организационно-распорядительных функций в органах государственной власти, местного самоуправления, муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации, на срок 4 (четыре) года.

Срок отбывания наказания Киселёву Г.Г. в виде лишения свободы постановлено исчислять со дня вступления приговора в законную силу с зачётом в этот срок времени его задержания 26 сентября 2018 г. в порядке ст. 91 УПК РФ, а также содержания под стражей с 9 декабря 2020 г. до дня вступления приговора в законную силу из расчёта один день за один день лишения свободы. Время нахождения Киселёва Г.Г. под домашним арестом в период с 27 сентября 2018 г. по 19 августа 2019 г. включительно зачтено в срок лишения свободы из расчёта два дня нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы.

На основании ч. 1 ст. 104² УК РФ постановлено конфисковать у Киселёва Г.Г. в собственность государства денежную сумму в размере 1 650 000 (один миллион шестьсот пятьдесят тысяч) рублей, соответствующую размеру денежных средств, полученных им в виде взяток.

В соответствии с ч. 2 ст. 104² УК РФ имущество, находящееся в собственности Киселёва Г.Г. (денежные средства в размере 245 000 (двести сорок

пять тысяч) рублей и 200 (двести) долларов США, земельный участок и нежилое здание (гараж), расположенные в городе [REDACTED] на которые наложен арест, постановлено обратить в счёт конфискации с осуждённого в собственность государства, сохранив арест на указанное имущество до исполнения приговора в части конфискации с осуждённого в собственность государства денежной суммы, соответствующей размеру полученных им взяток.

Отменён арест на деньги в размере 225 000 (двести двадцать пять тысяч) рублей, принадлежащие Р [REDACTED] и автомобиль марки «Subaru Forester», принадлежащий К [REDACTED] [REDACTED], собственникам указанного имущества разрешено использовать его по своему усмотрению.

Процессуальные издержки по делу на общую сумму 646 000 (шестьсот сорок шесть тысяч) рублей, состоящие из произведённых по делу 6 фоноскопических и комплексной психолого-лингвистической судебных экспертиз, постановлено возместить за счёт средств федерального бюджета».

В остальной части приговор суда первой инстанции оставлен без изменения.

Кассационным определением кассационного военного суда от 10 ноября 2021 г. приговор гарнизонного военного суда и апелляционное определение окружного военного суда оставлены без изменения, а кассационные жалобы осуждённого Киселёва Г.Г. и его защитника - адвоката Акимова Д.Л. - без удовлетворения.

Постановлением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 27 мая 2022 г. в удовлетворении кассационной жалобы осуждённого о пересмотре судебных постановлений отказано.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Дербилова О.А., объяснения осуждённого Киселёва Г.Г. и его защитника-адвоката Терентьевского П.А. в обоснование и поддержку доводов кассационной жалобы, а также мнение прокурора Обухова А.В., предложившего изменить судебные решения, Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации

установила:

с учётом изменений, внесённых в приговор гарнизонного военного суда судом апелляционной инстанции, Киселёв Г.Г. признан виновным в получении через посредников пяти взяток в крупном размере, в получении четырёх взяток через посредников в значительном размере и в приготовлении к получению через посредников взятки в крупном размере за совершение в пользу взяткодателя действий, связанных с содействием в назначении на воинские должности, в распределении после окончания обучения для дальнейшего прохождения военной службы или переводе к новому месту службы.

Девять преступлений Киселёвым Г.Г. совершены в период с апреля 2016 года по 10 июля 2018 г., а одно преступление совершено им 1 сентября 2018 г. при обстоятельствах, изложенных в приговоре суда.

В кассационной жалобе осуждённый Киселёв Г.Г. выражает несогласие с состоявшимися по делу судебными решениями и указывает, что при назначении

наказания суд необоснованно зачёл в срок назначенного ему наказания в виде лишения свободы период его нахождения под домашним арестом с 27 сентября 2018 г. по 19 августа 2019 г. из расчёта два дня домашнего ареста за один день лишения свободы.

Преступления совершены им в период действия ч. 3 ст. 72 УК РФ в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ, которая предусматривала зачёт срока домашнего ареста в срок лишения свободы из расчёта один день домашнего ареста за один день лишения свободы.

Суд же при назначении наказания в нарушение ст. 10 УК РФ применил положения ч. 3 ст. 72 УК РФ в редакции Федерального закона от 3 июля 2018 г., ухудшающие положение осуждённого.

В связи с этим Киселёв Г.Г. просит обжалованные им судебные решения изменить, засчитав время нахождения его под домашним арестом в период с 27 сентября 2018 г. по 19 августа 2019 г. включительно из расчёта один день нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы.

Постановлением заместителя Председателя Верховного Суда Российской Федерации от 2 марта 2023 г. кассационная жалоба осуждённого Киселёва Г.Г. вместе с уголовным делом передана для рассмотрения в Судебную коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации.

Рассмотрев уголовное дело по кассационной жалобе осуждённого Киселёва Г.Г., Судебная коллегия приходит к следующим выводам.

В силу ст. 401¹ УК РФ при рассмотрении кассационных жалоб суд кассационной инстанции проверяет законность приговора, постановления или определения суда, вступивших в законную силу, то есть правильность применения норм уголовного и уголовно-процессуального законов.

Виновность Киселёва Г.Г. в совершении инкриминируемых ему преступлений установлена судом на основании всесторонне, полно и объективно исследованных в ходе судебного рассмотрения доказательств, приведённых в приговоре, которым с учётом изменений, внесённых в приговор в апелляционном порядке, дана надлежащая оценка.

В приговоре и апелляционном определении содержатся все необходимые сведения о месте, времени, способе совершения преступлений, указаны обстоятельства преступлений, установленные судом, проанализированы доказательства, обосновывающие вывод суда о виновности Киселёва Г.Г. в содеянном, мотивированы выводы относительно квалификации его действий и назначенного наказания.

Правовая оценка содеянного Киселёвым Г.Г. соответствует фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом.

Вместе с тем, судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 401¹⁵ УПК РФ основаниями отмены или изменения приговора, определения или постановления суда при рассмотрении дела в кассационном порядке являются существенные нарушения уголовного и (или) уголовно-процессуального закона, повлиявшие на исход дела.

В силу ст. 297 УПК РФ приговор суда должен быть законным, обоснованным и справедливым, при этом он признаётся таковым, если постановлен в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона и основан на правильном применении уголовного закона.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 47 УК РФ наказание в виде лишения права занимать определённые должности состоит в запрещении занимать должности только на государственной службе или в органах местного самоуправления.

Как следует из приговора, Киселёву Г.Г. как за каждое из совершённых преступлений, так и по их совокупности наряду с основным наказанием в виде лишения свободы суд назначил дополнительное наказание в виде лишения права занимать должности, связанные с осуществлением организационно-распорядительных функций в органах государственной власти, местного самоуправления, муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации. Вместе с тем такого дополнительного наказания как запрет занимать должности в муниципальных учреждениях статьёй 47 УК РФ, с учётом положений Федерального закона «О системе государственной службы Российской Федерации» от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ, не предусмотрено. Не требует закон указывать на запрет занимать соответствующие должности в тех или иных военных организациях (например, в Вооружённых Силах Российской Федерации, других войсках, воинских (специальных) формированиях).

С учётом изложенного приговор суда и последующие судебные решения следует изменить, назначение Киселёву Г.Г. дополнительного наказания в виде запрета занимать должности в муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации исключить.

Наказание осуждённому, принимая во внимание вносимые изменения, назначено в соответствии с требованиями закона, в том числе с учётом характера и степени общественной опасности совершённых преступлений, данных о личности Киселёва Г.Г., наличия смягчающих наказание обстоятельств, а также влияния назначенного наказания на исправление осуждённого.

Так, в качестве смягчающего наказание обстоятельства судом признано нахождение на иждивении Киселёва Г.Г. малолетних детей. Учёл суд, что ранее Киселёв Г.Г. к уголовной ответственности не привлекался, характеризуется положительно, награждён грамотами, благодарственными письмами, ведомственными наградами, является кандидатом педагогических наук.

С учётом общественной опасности содеянного Судебная коллегия не находит оснований для применения положений ст. 64 УК РФ, а также изменения категорий преступлений в соответствии с ч. 6 ст. 15 УК РФ, применения ст. 73 УК РФ об условном осуждении.

Кроме того, Судебная коллегия приходит к выводу о необходимости внесения изменения в приговор в отношении Киселёва Г.Г. и в последующие

судебные решения в части зачёта в срок лишения свободы времени нахождения Киселёва Г.Г. под домашним арестом по следующим основаниям.

В силу ст. 9 и ч. 1 ст. 10 УК РФ преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Согласно приговору Киселёв Г.Г. совершил инкриминированные ему девять преступлений в период с апреля 2016 года по 10 июля 2018 г., а одно преступление он совершил 1 сентября 2018 г.

Приняв решение о зачёте Киселёву Г.Г. в срок лишения свободы времени нахождения его под домашним арестом в период с 27 сентября 2018 г. по 19 августа 2019 г. из расчёта два дня нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы, руководствуясь при этом положениями ч. 3⁴ ст. 72 УК РФ, суд первой инстанции не учёл, что указанные правила зачёта домашнего ареста ухудшают положение осуждённого по сравнению с порядком, применявшимся до вступления в силу Федерального закона от 3 июля 2018 г. № 186-ФЗ, в соответствии с которым время содержания под домашним арестом засчитывалось в срок отбывания наказания, исходя из расчёта один день нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы.

При таких обстоятельствах Судебная коллегия считает необходимым удовлетворить кассационную жалобу осуждённого Киселёва Г.Г. и зачесть в срок лишения свободы время нахождения Киселёва Г.Г. под домашним арестом в период с 27 сентября 2018 г. по 19 августа 2019 г. включительно из расчёта один день нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы.

На указанный вывод не влияет совершение Киселёвым Г.Г. последнего вменённого ему в вину преступления 1 сентября 2018 г. (после вступления в силу Федерального закона от 3 июля 2018 г. № 186-ФЗ), поскольку в обоснование судебных решений об избрании в отношении него меры пресечения в виде домашнего ареста и продлении его срока положены обстоятельства иных преступлений, совершённых Киселёвым Г.Г. до 18 июля 2018 г.

В остальном приговор и последующие судебные решения следует оставить без изменения, кассационную жалобу без удовлетворения, поскольку иных нарушений, влекущих отмену или изменение судебного решения, вступившего в законную силу, по данному делу имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 401¹, 401¹³, п. 6 ч. 1 ст. 401¹⁴, 401¹⁵ УПК РФ, Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации

определила:

приговор Одинцовского гарнизонного военного суда от 9 декабря 2020 г., апелляционное определение 2-го Западного окружного военного суда от 16 марта 2021 г. и кассационное определение кассационного военного суда от 10 ноября 2021 г. в отношении Киселёва Геннадия Геннадьевича изменить.

Исключить назначение Киселёву Г.Г. дополнительного наказания в виде запрета занимать должности в муниципальных учреждениях, а также Вооружённых Силах Российской Федерации.

Зачесть в срок лишения свободы время нахождения Киселёва Г.Г. под домашним арестом в период с 27 сентября 2018 г. по 19 августа 2019 г. включительно из расчёта один день нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы.

В остальном судебные решения в отношении Киселёва Г.Г. оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи: