



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 24-УДП23-2-К4

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

20 апреля 2023 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Истоминой Г.Н.

судей Хомицкой Т.П. и Кочиной И.Г.

при секретаре Горностаевой Е.Е.

рассмотрела в судебном заседании кассационное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В. на апелляционное постановление Верховного Суда Республики Адыгея от 12 мая 2022 года и кассационное постановление Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 15 декабря 2022 года по уголовному делу в отношении Лебединского Д.Н.

По приговору Майкопского городского суда Республики Адыгея от 3 марта 2022 года, постановленному в особом порядке судебного разбирательства в соответствии с главой 40 УПК РФ,

Лебединский Дмитрий Николаевич, [REDACTED]
судимый 22 октября 2018 года по ч.2 ст.228 УК РФ к 3 годам лишения свободы, освобожден 12 апреля 2021 года условно-досрочно на 6 месяцев 9 дней,

осужден по ч.1 ст.228 УК РФ к 1 году лишения свободы.

На основании п. «б» ч.7 ст.79 УК РФ Лебединскому Д.Н. отменено условно-досрочное освобождение от наказания, назначенного по приговору того же суда от 22 октября 2018 года, и в силу ст.70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения неотбытого наказания по приговору от 22 октября 2018 года окончательно назначено **1 год 3 месяца лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.**

Срок наказания Лебединскому Д.Н. постановлено исчислять со дня вступления приговора в законную силу, в соответствии с ч.3¹ ст.72 УК РФ зачтено в срок наказания время содержания его под стражей с 3 марта 2022 года до дня вступления приговора в законную силу из расчета один день содержания под стражей за один день отбывания наказания в исправительной колонии строгого режима.

В соответствии с приговором Лебединский признан виновным и осужден за незаконный оборот наркотических средств в значительном размере в период времени с августа по 28 октября 2021 года.

Апелляционным постановлением Верховного Суда Республики Адыгея от 12 мая 2022 года приговор в отношении Лебединского Д.Н. изменен: в соответствии с п. «и» ч.1 ст.61 УК РФ обстоятельством, смягчающим наказание осужденного, признано его активное способствование раскрытию и расследованию преступления; назначенное Лебединскому Д.Н. по ч.1 ст.228 УК РФ наказание **смягчено до 10 месяцев лишения свободы, а по совокупности приговоров на основании ст.70 УК РФ – до 1 года 2 месяцев лишения свободы.**

В остальной части приговор оставлен без изменения.

Кассационным постановлением Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 15 декабря 2022 года вышеуказанные приговор и апелляционное определение в отношении Лебединского Д.Н. оставлены без изменения, кассационная жалоба осужденного – без удовлетворения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Хомицкой Т.П., выступление адвоката Соколовой В.И. в защиту осужденного, мнение представителя Генеральной прокуратуры РФ прокурора Костоева А.И. об изменении судебных решений, Судебная коллегия,

у с т а н о в и л а :

в кассационном представлении заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В. поставлен вопрос о несогласии с вышеуказанными апелляционным и кассационным постановлениями, поскольку суд апелляционной инстанции, смягчив Лебединскому Д.Н. наказание за совершенное преступление, при назначении окончательного наказания по совокупности приговоров по правилам ст.70 УК РФ присоединил большую часть неотбытого наказания по приговору от 22 октября 2018 года, чем это сделал суд первой инстанции, что свидетельствует о существенном нарушении уголовного закона, повлиявшим на исход дела. Кассационным судом общей юрисдикции данное нарушение не устранено. Просит внести в обжалуемые судебные решения соответствующие изменения и смягчить Лебединскому Д.Н. окончательное наказание, назначенное по правилам ст.70 УК РФ.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы кассационного представления, Судебная коллегия полагает, что выводы суда о виновности Лебединского, с учетом последующих изменений, внесенных судебными решениями, в совершении незаконного оборота наркотического средства обоснованны, при этом выводы о виновности и квалификации действий осужденного в представлении не оспариваются.

Вместе с тем, судебные решения, постановленные в отношении Лебединского подлежат изменению по следующим основаниям.

В соответствии со ст.401¹⁵ 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, нарушение судом норм Общей части Уголовного кодекса Российской Федерации при назначении виновному наказания.

В соответствии с п. «б» ч.7 ст.79 УК РФ, если в течение оставшейся не отбытой части наказания осужденный совершил преступление по неосторожности либо умышленное преступление небольшой или средней тяжести суд вправе решить вопрос об отмене либо о сохранении условно-досрочного освобождения.

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 Майкопского городского суда Республики Адыгея от 22 октября 2018 года Лебединский Д.Н. был осужден по ч.2 ст.228 УК РФ к 3 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

Постановлением того же суда от 12 апреля 2021 года Лебединский Д.Н. условно-досрочно освобожден от наказания, назначенного по вышеуказанному приговору от 22 октября 2018 года, на неотбытый срок 6 месяцев 9 дней.

При постановлении обжалуемого приговора от 3 марта 2022 года суд, руководствуясь положениями п. «б» ч.7 ст.79 УК РФ, обоснованно отменил осужденному условно-досрочное освобождение по приговору от 22 октября 2018 года и назначил ему окончательное наказание по совокупности приговоров по правилам ст.70 УК РФ путем частичного присоединения в виде 3 месяцев лишения свободы неотбытого наказания по предыдущему приговору.

Верховный Суд Республики Адыгея, рассматривая 12 мая 2022 года уголовное дело в апелляционном порядке, внес изменения в приговор Майкопского городского суда Республики Адыгея от 3 марта 2022 года, признав в качестве обстоятельства, смягчающего наказание Лебединского Д.Н., его активное способствование раскрытию и расследованию преступления, в связи с чем смягчил назначенное ему по ч.1 ст.228 УК РФ наказание до 10 месяцев лишения свободы.

Окончательное наказание Лебединскому Д.Н. по совокупности приговоров в соответствии со ст.70 УК РФ назначено судом апелляционной инстанции в виде 1 года 2 месяцев лишения свободы, то есть фактически суд присоединил 4 месяца лишения свободы из неотбытой осужденным части наказания по приговору от 22 октября 2018 года, в то время как судом первой инстанции присоединенное наказание составляло 3 месяца.

Вместе с тем, по смыслу действующего законодательства и согласно правовой позиции, изложенной в п.40 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 2 (2021), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 30 июня 2021 года, при назначении наказания на основании ст.70 УК РФ суд не вправе к вновь назначенному наказанию присоединить неотбытую часть наказания по предыдущему приговору в большем размере, чем присоединил суд первой инстанции.

Указанные требования закона судом апелляционной инстанции нарушены, поскольку при назначении Лебединскому Д.Н. наказания по

правилам ст.70 УК РФ суд к вновь назначенному наказанию присоединил большую часть неотбытого им наказания по приговору Майкопского городского суда Республики Адыгея от 22 октября 2018 года, чем присоединил суд первой инстанции (4 месяца лишения свободы вместо 3 месяцев лишения свободы).

Допущенное судом апелляционной инстанции нарушение закона, выразившиеся в необоснованном назначении ему большего наказания по совокупности приговоров является существенным и влечет изменение состоявшихся судебных решений со снижением наказания по правилам ст.70 УК РФ.

Как следует из приговора и последующих судебных решений, при назначении наказания Лебединскому были учтены характер и степень общественной опасности совершенного им преступления, данные о его личности, влияние назначенного наказания на его исправление и на условия жизни, наличие смягчающих и отягчающего наказание обстоятельств, что принимается во внимание и Судебной коллегией.

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

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

о п р е д е л и л а:

приговор Майкопского городского суда Республики Адыгея от 3 марта 2022 года, апелляционное постановление Верховного Суда Республики Адыгея от 12 мая 2022 года и кассационное постановление Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 15 декабря 2022 года в отношении осужденного **Лебединского Дмитрия Николаевича** **изменить:**

Смягчить наказание, назначенное Лебединскому Д.Н., по совокупности приговоров по правилам ст. 70 УК РФ до **1 года 1 месяца лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.**

В остальном состоявшиеся судебные решения в отношении Лебединского Д.Н. оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи