



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 22-УД23-3-К5

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е суда кассационной инстанции

г. Москва

3 августа 2023 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе председательствующего – судьи Боровикова В.П., судей Фаргиева И.А., Зыкина В.Я.,

с участием осуждённой Хагожеевой Л.Р., адвоката Царёвой И.Н., прокурора Абрамовой З.Л. при секретаре Горюновой А.Е. рассмотрела в открытом судебном заседании кассационную жалобу осуждённой Хагожеевой Л.Р. на приговор Моздокского районного суда Республики Северная Осетия-Алания от 26 апреля 2022 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Пятого кассационного суда общей юрисдикции от 14 декабря 2022 года.

Согласно приговору Моздокского районного суда Республики Северная Осетия-Алания от 26 апреля 2022 года

Хагожеева Людмила Радиславовна, [REDACTED]

[REDACTED] ра-
нее судимая:

- 17 мая 2019 года Зольским районным судом Кабардино-Балкарской Республики по ч.2 ст.228 УК РФ к 4 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 4 года;
- 24 мая 2019 года Нальчикским городским судом Кабардино-Балкарской Республики по ч.1 ст.228¹, п. «г» ч.4 ст.228¹ УК РФ с применением ч.3 ст.69 УК РФ к 8 годам 6 месяцам лишения свободы. Постановлением Нальчикского городского суда Кабардино-Балкарской Республики от 13 августа 2019 года назначенное ей наказание отсрочено до достижения ма-

лолетнего ребёнка 14-летнего возраста, то есть до 21 июня 2033 года. Постановлено приговор Зольского районного суда Кабардино-Балкарской Республики от 17 мая 2019 года исполнять самостоятельно,

осуждена по пп. «а», «б» ч.3 ст.228¹ УК РФ к 8 годам лишения свободы, по ч.3 ст.30 и п. «г» ч.4 ст.228¹ УК РФ с применением ст.64 УК РФ к 8 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний назначено 9 лет лишения свободы.

В соответствии с ч.5 ст.74 УК РФ ей отменено условное осуждение по приговору Зольского районного суда Кабардино-Балкарской Республики от 17 мая 2019 года.

К назначенному по настоящему приговору наказанию частично присоединено наказание, не отбытое по приговору Зольского районного суда Кабардино-Балкарской Республики от 17 мая 2019 года, и на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии с ч.5 ст.82 УК РФ отменена отсрочка отбывания наказания по приговору Нальчикского городского суда Кабардино-Балкарской Республики от 24 мая 2019 года.

К назначенному по настоящему приговору наказанию частично присоединено наказание, не отбытое по приговору Нальчикского городского суда Кабардино-Балкарской Республики от 24 мая 2019 года, и на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 11 лет лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В срок наказания зачтено время содержания под стражей: с 11 июля по 28 сентября 2018 года, с 21 марта по 23 мая 2019 года из расчёта один день содержания под стражей за один день лишения свободы; с 29 сентября 2018 года по 20 марта 2019 года из расчёта два дня нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы; с 3 марта 2021 года по день вступления приговора в законную силу из расчёта один день содержания под стражей за один день лишения свободы.

Срок наказания исчислён со дня вступления настоящего приговора в законную силу.

Приговором решён вопрос о процессуальных издержках.

В апелляционном порядке приговор не обжалован.

Согласно кассационному определению судебной коллегии по уголовным делам Пятого кассационного суда общей юрисдикции от 14 декабря 2022 года приговор Моздокского районного суда Республики Северная Осетия-Алания от 26 апреля 2022 года в отношении Хагожеевой Л.Р. изменён:

- её действия переквалифицированы с пп. «а», «б» ч.3 ст.228¹ УК РФ на ч.3 ст.30 и пп. «а», «б» ч.3 ст.228¹ УК РФ, по которой с применением ст.64 УК РФ смягчено наказание до 7 лет 6 месяцев лишения свободы;

- на основании ч.2 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3 ст.30, пп. «а», «б» ч.3 ст.228¹, ч.3 ст.30, п. «г» ч.4 ст.228¹ УК РФ, путём частичного сложения наказаний назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы;

- в соответствии с ч.5 ст.74 УК РФ и ч.5 ст.82 УК РФ отменены условное осуждение по приговору от 17 мая 2019 года и отсрочка отбывания наказания по приговору от 24 мая 2019 года соответственно;

- к назначенному по настоящему приговору наказанию частично присоединено наказание, не отбытое по приговорам от 17 мая 2019 года и от 24 мая 2019 года, и на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии общего режима;

- в соответствии с ч.3² ст.72 УК РФ в срок назначения зачтено время содержания под стражей с 11 июля 2018 года по 28 сентября 2018 года, с 21 марта 2019 года по 13 августа 2019 года, с 3 марта 2021 года по день вступления приговора в законную силу из расчёта один день содержания под стражей за один день лишения свободы, а также время нахождения под домашним арестом с 29 сентября 2018 года по 20 марта 2019 года из расчёта один день нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы.

В остальной части приговор оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Боровикова В.П., объяснения осуждённой Хагожеевой Л.Р., адвоката Царёвой И.Н., поддержавших доводы кассационной жалобы, выступление прокурора Абрамовой З.Л., полагавшей изменить судебные решения, судебная коллегия

установила:

согласно приговору, с учётом внесённых изменений, Хагожеева Л.Р. осуждена за покушения на незаконный сбыт наркотических средств, совершённые группой лиц по предварительному сговору.

Преступления совершены при указанных в приговоре обстоятельствах.

В кассационной жалобе осуждённая Хагожеева Л.Р., не оспаривая фактические обстоятельства уголовного дела, юридическую квалификацию совершённых ею действий – с учётом внесённых изменений, - ставит вопрос об изменении судебных решений и исключении из них решения суда о признании в её действиях особо опасного рецидива преступлений, ссылаясь при этом на то, что оспариваемое ею решение суда противоречит ч.4 ст.18 УК РФ, так как ранее она не отбывала наказание в местах лишения свободы.

Также она просит снизить срок назначенного ей наказания с учётом внесённых в приговор изменений, а также в связи с тем, что она признала вину, в содеянном раскаялась, способствовала расследованию уголовного дела, имеет на иждивении двоих несовершеннолетних детей, один из которых тяжело болен, и одного малолетнего ребёнка, является вдовой.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы кассационной жалобы, судебная коллегия считает необходимым изменить оспариваемые судебные решения по следующим обстоятельствам.

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

Такие нарушения уголовного закона допущены.

Вместе с тем следует отметить, что выводы суда, изложенные в приговоре, соответствуют фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой инстанции, и подтверждаются исследованными в суде и приведёнными в приговоре доказательствами.

В соответствии с ч.1 ст.88 УПК РФ суд оценил каждое доказательство с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а собранные доказательства в совокупности – достаточности для постановления приговора.

Как указано в п. «в» ч.4 ст.18 УК РФ, при признании рецидива не учитываются судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если

условное осуждение или отсрочка исполнения приговора не отменялись и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы.

Из приговора следует, что обстоятельством, отягчающим наказание Хагожеевой Л.Р., суд признал наличие у неё рецидива преступлений.

При этом суд пришёл к выводу о наличии у неё особо опасного рецидива преступлений в соответствии с п. «б» ч.3 ст.18 УК РФ, так как она осуждается к реальному лишению свободы и ранее она осуждалась за совершение умышленного тяжкого и особо тяжкого преступлений к реальному лишению свободы.

Однако суд не учёл, что Хагожеевой Л.Р. назначенное по приговору от 24 мая 2019 года наказание было отсрочено до достижения ребёнком 14-летнего возраста в соответствии с ч.1 ст.82 УК РФ.

До осуждения по приговору от 26 апреля 2022 года отсрочка отбывания наказания не отменялась и она не направлялась для отбывания наказания в места лишения свободы. При решении данного вопроса с точки зрения положений «в» ч.4 ст.18 УК РФ не имеет значения, на основании какого судебного решения предоставлялась отсрочка исполнения приговора. После вступления приговора в законную силу постановлением суда осуждённой была предоставлена отсрочка реального отбывания наказания. В места лишения свободы она направлена согласно оспариваемому приговору с учётом ч.5 ст.82 УК РФ.

Вывод суда о наличии у неё особо опасного рецидива не основан на фактических данных и законе, в связи с чем суд первой инстанции необоснованно признал в качестве обстоятельства, отягчающего наказание, рецидив преступлений, а поэтому неправоммерно пришёл к выводу о невозможности применения в отношении её положений ч.1 ст.62 УК РФ.

В качестве обстоятельства, смягчающего наказание, суд признал активное способствование раскрытию и расследованию преступлений, а поэтому при назначении наказания следует учитывать правила ч.1 ст.62 УК РФ.

Пятый кассационный суд общей юрисдикции также необоснованно пришёл к выводу о наличии в её действиях особо опасного рецидива преступлений.

Суд переквалифицировал действия осуждённой с пп. «а», «б» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ на ч. 3 ст. 30, пп. «а», «б» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ, по которой смягчено наказание с применением ч. 1 ст. 64 УК РФ до 7 лет 6 месяцев лишения свободы.

При переквалификации действий осуждённой необходимо назначать наказание, а не смягчать.

Суд кассационной инстанции решение о смягчении наказания по данному составу преступления с применением ст. 64 УК РФ мотивировал тем, что «... поскольку ранее было назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией статьи, а объём обвинения уменьшен» (по тексту).

Однако при этом суд не привёл каких-либо суждений относительно исключительных обстоятельств, предусмотренных ч. 1 ст. 64 УК РФ. При правильном применении норм общей части УК РФ следовало вести речь о применении ч. 1 ст. 62 УК РФ. В то же время нельзя оставлять без внимания положения ч. 3 ст. 66 УК РФ, а поэтому наказание по ч. 3 ст. 30, пп. «а», «б» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ с применением ч. 1 ст. 62 и ч. 3 ст. 66 УК РФ не может превышать 7 лет 6 месяцев лишения свободы.

Вместе с тем при решении вопроса о назначении наказания также необходимо учитывать общие начала назначения наказания, предусмотренные ст. 60 УК РФ. При назначении наказания суд учёл обстоятельства, на которые осуждённая ссылается в кассационной жалобе. С учётом изложенных выше обстоятельств назначенное ей по ч. 3 ст. 30, пп. «а», «б» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ наказание должно быть меньше 7 лет 6 месяцев лишения свободы.

Однако при смягчении наказания в кассационной инстанции с учётом ранее принятых судебных решений в настоящее время следует руководствоваться положениям ч. 1 ст. 62 УК РФ и ч. 1 ст. 64 УК РФ.

Суд первой инстанции осуждённой назначил по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ наказание с применением ч. 1 ст. 64 УК РФ, то есть ниже низшего предела, предусмотренного санкцией уголовного закона (основное наказание в виде лишения свободы от 10 до 20 лет). Исключительными обстоятельствами суд признал, что Хагожеева Л.Р. покушалась на сбыт наркотического средства «по причине её трудного материального положения, которое было отягощено отсутствием у неё какого-либо источника дохода, возможности трудоустройства, а также наличием на её иждивении требующих постоянного ухода малолетних детей».

Непосредственно после совершения данного преступления она раскаялась, признала вину, активно способствовала раскрытию и расследованию преступления.

Цель и мотивы преступления с учётом смягчающих обстоятельств, по мнению суда первой инстанции, существенно уменьшают степень общественной опасности данного преступления, что будет отвечать принципам справедливости и гуманности.

Однако судебная коллегия полагает, что при правильном применении положений ч. 1 ст. 62 УК РФ и ч. 3 ст. 66 УК РФ осуждённой по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ не могло быть назначено наказание свыше 10 лет лишения свободы. В связи с отсутствием нижнего предела санкции при сложившихся обстоятельствах (с соблюдением ч. 2 ст. 56 УК РФ) с учётом данных о личности осуждённой, наличия смягчающих и отсутствия отягчающих наказание обстоятельств, ей следовало назначить меньше 10 лет лишения свободы.

Неприменение дополнительного наказания суд мотивировал ссылкой на отсутствие у осуждённой источника доходов и наличие смягчающих обстоятельств.

С учётом подлежащих внесению изменений в приговор, указанных выше, следует смягчить назначенное осуждённой наказание.

В остальной части судебные решения необходимо оставить без изменения.

Руководствуясь ст. 401¹³ и 401¹⁴ УПК РФ, судебная коллегия

определила:

приговор Моздокского районного суда Республики Северная Осетия-Алания от 26 апреля 2022 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Пятого кассационного суда общей юрисдикции от 14 декабря 2022 года в отношении Хагожеевой Людмилы Радиславовны изменить, исключить признание судом наличия в её действиях особо опасного рецидива преступлений, отягчающего её наказание обстоятельства – рецидива преступлений, а также вывод суда о невозможности применения в отношении её правил ч.1 ст.62 УК РФ.

Снизить срок назначенного ей наказания по ч.3 ст.30 и пп. «а», «б» ч.3 ст.228¹ УК РФ с применением ч.1 ст.62 и ч.1 ст.64 УК РФ до 7 лет лишения свободы, по ч.3 ст.30 и п. «г» ч.4 ст.228¹ УК РФ с применением ч. 1 ст. 62 и ч. 1 ст. 64 УК РФ до 7 лет 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии с ч.2 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3 ст.30, пп. «а», «б» ч.3 ст.228¹ и ч.3 ст.30, п. «г» ч.4 ст.228¹ УК РФ, путём частичного сложения наказаний назначить 8 лет лишения свободы.

К назначенному наказанию частично присоединить наказание, не отбытое по приговору Зольского районного суда Кабардино-Балкарской Республики от 17 мая 2019 года и по приговору Нальчикского городского суда Кабардино-Балкарской Республики от 24 мая 2019 года, и на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров осуждённой Хагожеевой Л.Р. окончательно назначить 9 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальной части судебные решения в отношении Хагожеевой Л.Р. оставить без изменения.

Председательствующий

судьи

,