



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 32-УД23-9-К1

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

26 сентября 2023 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего – судьи Иванова Г.П.
судей – Пейсиковой Е.В. и Романовой Т.А.

с участием прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Копалиной П.Л.

адвоката Тимофеевой И.А. и осужденного Куликова А.Г.
(посредством видеоконференц-связи)

при секретаре Бузаковой Е.К.

рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по кассационным жалобам осужденного Куликова А.Г. на приговор Балаковского районного суда Саратовской области от 20 января 2021 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 19 апреля 2021 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 19 октября 2021 года.

Заслушав доклад судьи Иванова Г. П., выступления осужденного Куликова А.Г. и адвоката Тимофеевой И.А. по доводам кассационных жалоб, и прокурора Копалиной П.Л., полагавшей необходимым изменить приговор, апелляционное и кассационное определения, Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по приговору Балаковского районного суда Саратовской области от 20 января 2021 года

Куликов Артем Георгиевич, [] [] [] [] []

судимый:

- приговором Балаковского районного суда Саратовской области от 12 января 2011 года по ч.2 ст.228 УК РФ, в соответствии со ст.70 УК РФ, к 3 годам 9 месяцам лишения свободы в исправительной колонии общего режима, 10 июля 2014 года освобождавшийся по отбытии наказания;

- приговором Балаковского районного суда Саратовской области от 10 ноября 2017 года по ч.2 ст.228 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима, постановлением Энгельского районного суда Саратовской области от 14 октября 2019 года неотбытая часть наказания заменена на исправительные работы сроком на 1 год 5 месяцев 7 дней с удержанием 5 % заработной платы в доход государства, постановлением Балаковского районного суда Саратовской области от 5 августа 2020 года неотбытая часть наказания в виде исправительных работ заменена на лишение свободы сроком на 5 месяцев 22 дня,

осужден по ч.2 ст.228 УК РФ к 3 годам 5 месяцам лишения свободы, по п. «б» ч.2 ст.158 УК РФ к 1 году 8 месяцам лишения свободы, на основании ч.3 ст.69 УК РФ путем частичного сложения наказаний к 3 годам 6 месяцам лишения свободы и на основании ст.70 УК РФ, путем частичного присоединения к назначенному наказанию не отбытой части наказания по приговору Балаковского районного суда Саратовской области от 10 ноября 2017 года (с учетом постановлений Энгельского районного суда Саратовской области от 14 октября 2019 года и Балаковского районного суда Саратовской области от 5 августа 2020 года) в виде лишения свободы сроком 5 месяцев 22 дня, окончательно к отбытию назначено 3 года 7 месяцев лишения свободы в исправительной колонии особого режима.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 19 апреля 2021 года приговор оставлен без изменения.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 19 октября 2021 года приговор и апелляционное определение оставлены без изменения.

Постановлением Энгельсского районного суда Саратовской области от 15 марта 2023 года неотбытая часть наказания в виде 1 года 3 месяцев 5 дней лишения свободы заменена на исправительные работы сроком на 2 года с ежемесячным удержанием 20 процентов заработка в доход государства с отбыванием наказания в местах, определяемых учреждениями и органами уголовно-исполнительной системы.

По приговору суда Куликов А.Г. признан виновным в незаконном хранении без цели сбыта наркотического средства, в крупном размере, и в краже, совершенной с незаконным проникновением в помещение.

Преступления совершены 19 мая 2020 года и 30 июля 2020 года при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационных жалобах осужденный Куликов А.Г. просит об изменении приговора и последующих судебных решений, исключении указания на наличие у него судимости по приговору от 12 января 2011 года и изменении вида рецидива преступлений со смягчением наказания, поскольку постановлением Энгельсского районного суда Саратовской области от 6 июня 2019 года ему смягчено наказание, назначенное по приговору от 12 января 2011 года, и признано, что наказание им отбыто 3 марта 2014 года, то есть на момент совершения преступлений, за которые он осужден по приговору от 20 января 2021 года, его судимость по приговору 12 января 2011 года являлась погашенной. Он также просит исключить осуждение по ч.2 ст.228 УК РФ в связи с недоказанностью его виновности в совершении указанного преступления, приводя доводы о том, что в приговоре отсутствует ссылка на показания понятых, которые должны были быть привлечены к участию в задержании и проведении личного досмотра 19 мая 2020 года, в ходе проведения «наблюдения» не были использованы технические средства фиксации, по делу не проведена дактилоскопическая экспертиза на предмет обнаружения отпечатков пальцев на изъятом пакете, его показания о признании им вины в незаконном хранении без цели сбыта наркотического средства не могли учитываться судом ввиду отсутствия иных доказательств его виновности, поскольку все собранные доказательства по обвинению в совершении преступления, предусмотренного ч.2 ст.228 УК РФ, являются

недопустимыми, считает, что судом при назначении наказания не в полной мере учтены имеющиеся по делу смягчающие обстоятельства.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия приходит к следующим выводам.

В соответствии с ч.1 ст.401¹⁵ 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 данному делу допущено такое нарушение закона.

Согласно ст.297 УПК РФ приговор должен быть законным, обоснованным и справедливым и признается таковым, если он постановлен в соответствии с требованиями УПК РФ и основан на правильном применении уголовного закона.

В силу п. «г» ч.3 ст.86 УК РФ (в ред. Федерального закона от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ, действовавшей на момент совершения Куликовым А.Г. преступления, предусмотренного ч.2 ст.228 УК РФ, за которое он осужден по приговору от 12 января 2011 года) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, судимость погашается по истечении шести лет после отбытия наказания.

Согласно п. «а» ч.3 ст.18 УК РФ рецидив преступлений признается особо опасным при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы.

Как следует из приговора, при определении в действиях Куликова А.Г. вида рецидива преступлений, признанного особо опасным, судом учтено, что он ранее судим

по приговору от 12 января 2011 года по ч.2 ст.228 УК РФ, на основании ст.70 УК РФ к 3 годам 9 месяцам лишения свободы, освобожден по отбытии срока наказания 10 июля 2014 года;

по приговору от 10 ноября 2017 года по ч.2 ст.228 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы.

Вместе с тем приговор от 12 января 2011 года в отношении Куликова А.Г. в соответствии с постановлением Энгельсского районного

суда Саратовской области от 6 июня 2019 года изменен, в частности постановлено считать Куликова А.Г. осужденным по ч.2 ст.228 УК РФ, на основании ст. 70 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы в колонии общего режима и освободившимся по отбытии наказания 3 марта 2014 года.

Соответственно, судимость Куликова А.Г. по приговору от 12 января 2011 года на момент совершения преступлений, за которые он осужден по обжалуемому приговору, являлась погашенной 3 марта 2020 года и не подлежала учету при определении в действиях Куликова А.Г. рецидива преступлений.

При таких обстоятельствах выводы суда первой инстанции о наличии в действиях Куликова А.Г. особо опасного рецидива и необходимости назначения ему для отбывания наказания в виде лишения свободы исправительной колонии особого режима являются необоснованными.

Поскольку на момент совершения Куликовым А.Г. новых преступлений, за которые он осужден приговором от 20 января 2021 года, у него имелась одна непогашенная судимость по приговору от 10 ноября 2017 года за тяжкое преступление, в соответствии с п. «б» ч.2 ст.18 УК РФ, в его действиях имеется опасный рецидив преступлений, и он должен был отбывать лишение свободы в исправительной колонии строгого режима.

Принимая во внимание вышеуказанное обстоятельство, Судебная коллегия считает необходимым внести изменения в приговор и последующие судебные решения, касающиеся вида рецидива преступлений, вида исправительного учреждения и размера наказания, назначенного по ч.2 ст.228 УК РФ, по совокупности преступлений и по совокупности приговоров.

При этом следует учесть, что наказание Куликову А.Г. как по ч.2 ст. 228 УК РФ, так и по п. «б» ч.2 ст.158 УК РФ, было назначено с применением ч.2 ст.68 УК РФ. Оснований для применения ч.3 ст. 68 УК РФ суд не усмотрел, не усматривает их и Судебная коллегия, имея ввиду, что все обстоятельства, влияющие на наказание, судом были учтены.

Поскольку наказание, назначенное Куликову А.Г., подлежит смягчению ввиду неправильного определения судом вида рецидива преступлений, требуется также смягчить наказание, которое было избрано ему при замене не отбытой части наказания в виде лишения свободы исправительными работами.

Что касается доводов первоначальной кассационной жалобы осужденного Куликова А.Г. об исключении из приговора осуждения по ч.2 ст.228 УК РФ, то они им не поддерживаются, а кроме того, в приговоре приведена достаточная совокупность допустимых и достоверных доказательств его виновности в совершении этого преступления.

Руководствуясь ст. ст. 401-13, 401-14 УПК РФ, Судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

кассационные жалобы осужденного Куликова А.Г. удовлетворить частично.

Приговор Балаковского районного суда Саратовской области от 20 января 2021 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 19 апреля 2021 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 19 октября 2021 года и постановление Энгельсского районного суда Саратовской области от 15 марта 2023 года изменить:

исключить из вводной части судебных решений указание о наличии у Куликова А.Г. непогашенной судимости по приговору Балаковского районного суда Саратовской области от 12 января 2011 года;

исключить указание о наличии в действиях осужденного Куликова А.Г. особо опасного рецидива преступлений, признав наличие опасного рецидива преступлений.

Смягчить наказание, назначенное по ч.2 ст.228 УК РФ, до 3 лет 4 месяцев лишения свободы.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ, по совокупности преступлений, предусмотренных п. «б» ч.2 ст.158 УК РФ и ч.2 ст.228 УК РФ, путем частичного сложения наказаний, назначить 3 года 5 месяцев лишения свободы и на основании ст. 70 УК РФ, по совокупности приговоров, путем частичного присоединения неотбытой части наказания по приговору Балаковского районного суда Саратовской области от 10 ноября 2017 года в виде 5 месяцев 22 дней лишения свободы (с учетом постановлений Энгельсского районного суда Саратовской области от 14 октября 2019 года и Балаковского районного суда Саратовской области

от 5 августа 2020 года) окончательно к отбытию назначить 3 года 6 месяцев лишения свободы.

Изменить указание о назначении для отбывания наказания исправительной колонии особого режима на исправительную колонию строгого режима.

Смягчить наказание, избранное Куликову А.Г. в порядке ст.80 УК РФ, до 1 года 9 месяцев исправительных работ с ежемесячным удержанием 20 процентов заработка в доход государства с отбыванием наказания в местах, определяемых учреждениями и органами уголовно-исполнительной системы.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий судья

Судьи

