



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 48-УД24-17-К

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

4 июня 2024 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего
судей
при секретаре

Зателепина О.К.,
Дубовика Н.П., Эрдыниева Э.Б.
Воронине М.А.

с участием осужденного Бокова Д.С., адвоката Белова Е.В., прокурора Широковой А.А.

рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по кассационной жалобе осужденного Бокова Д.С. на приговор Красноармейского районного суда Челябинской области от 29 июня 2021 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Челябинского областного суда от 14 сентября 2021 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 26 января 2022 года.

По приговору Красноармейского районного суда Челябинской области от 29 июня 2021 года

Боков Дмитрий Сергеевич, [REDACTED] судимый

23 января 2020 года по ч.1 ст. 112 УК РФ к 1 году ограничения свободы с установлением ограничений и возложением обязанности в соответствии со ст. 53 УК РФ;

23 марта 2020 года по ч.2 ст. 159 УК РФ (два преступления) на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ к 360 часам обязательных работ. Постановлением от 27 июля 2020 года обязательные работы заменены лишением свободы на срок 44 дня в колонии-поселении, наказание не отбыто;

15 июля 2020 года по ч. 1 ст. 161 УК РФ, ст. 73 УК РФ к 1 году лишения свободы условно, с испытательным сроком 1 год;

10 декабря 2020 года по ч.1 ст. 159, ч.1 ст. 161 УК РФ на основании ч.5 ст. 69 (приговор от 23 января 2020 года), ст. 70 (приговор от 15 июля 2020 года), ч.5 ст. 69 УК РФ (приговор от 23 марта 2020 года) к 1 году 2 месяцам лишения свободы;

28 января 2021 года по ч. 2 ст. 159 (два преступления), ч. 1 ст. 163, ч. 1 ст. 161 (четыре преступления), ч.1 ст. 159 УК РФ на основании ч.2 ст. 69 УК РФ к 2 годам лишения свободы;

19 марта 2021 года по п. «г» ч.2 ст. 161 УК РФ (два преступления), на основании ч.3 ст. 69, ч.5 ст. 69 УК РФ (приговор от 10 декабря 2020 года) к 3 годам 6 месяцам лишения свободы,

осужден по п. «г» ч.3 ст. 158 УК РФ к 2 годам лишения свободы.

В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 15 июля 2020 года и назначено 2 года 3 месяца лишения свободы.

На основании ч.5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенного наказания и наказания по приговорам от 28 января 2021 года и от 19 марта 2021 года Бокову Д.С. окончательно назначено 4 года 9 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Челябинского областного суда от 14 сентября 2021 года приговор оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 26 января 2022 года приговор и апелляционное определение в отношении Бокова Д.С. оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Зателепина О.К., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание приговора, апелляционного и кассационного определений, доводы кассационной жалобы, выступление осужденного Бокова Д.С., адвоката Белова Е.В., прокурора Широковой А.А., Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по приговору суда Боков признан виновным и осужден за кражу денежных средств с банковского счета потерпевшего К [REDACTED].

Преступление совершено 20 августа 2020 года в г. Челябинске при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осужденный Боков просит о пересмотре состоявшихся в отношении его судебных решений в части назначенного ему наказания, указывая, что суд кассационной инстанции, оставляя приговор и апелляционное определение в отношении его без изменения, не учел, что приговор от 19 марта 2021 года был отменен судом апелляционной инстанции от 4 октября 2021 года и вынесен апелляционный приговор, в соответствии с которым наказание ему снижено до 3 лет 5 месяцев лишения свободы, что не было учтено при назначении ему окончательного наказания по ч.5 ст. 69 УК РФ. Просит приговор от 29 июня 2021 года изменить, снизить наказание, изменить вид исправительного учреждения.

Проверив материалы дела, выслушав стороны, обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия пришла к следующим выводам.

Как видно из приговора, установленные судом фактические обстоятельства содеянного и виновность осужденного Бокова в совершении инкриминируемого ему преступления подтверждаются доказательствами, исследованными в судебном заседании и подробно изложенными в приговоре, в частности показаниями осужденного, признавшего вину в содеянном, показаниями потерпевшего К [REDACTED] свидетелей Г [REDACTED], Ш [REDACTED], Н [REDACTED], Д [REDACTED], Б [REDACTED], З [REDACTED] протоколами осмотра места происшествия, предметов, а также другими доказательствами, исследованными в судебном заседании.

Уголовное дело рассмотрено судом в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона.

Обстоятельства, подлежащие доказыванию в соответствии со ст.73 УПК РФ, в том числе виновность осужденного в совершении преступления, форма вины и мотивы, судом установлены.

Всем исследованным в судебном заседании доказательствам суд дал оценку в соответствии с требованиями ст. 87 и 88 УПК РФ с точки зрения относимости и допустимости, а в совокупности признал их достаточными для разрешения дела по существу. Суд проверил все представленные стороной защиты доказательства, а также в полной мере обеспечил стороне защиты возможность исследования всех доказательств по делу.

Правовая оценка действий осужденного Бокова исходя из установленных судом фактических обстоятельств содеянного является правильной.

Согласно 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, то есть на правильность его разрешения по существу.

Судебная коллегия считает, что по данному уголовному делу такие нарушения при назначении наказания допущены.

Как следует из приговора, суд, назначая Бокову наказание по правилам ст. 70 УК РФ, частично присоединил к наказанию, назначенному по приговору от 29 июня 2021 года, неотбытое наказание по приговору от 15 июля 2020 года.

Вместе с тем из материалов дела видно, что по приговору от 10 декабря 2020 года Боков был осужден в том числе и по ч.1 ст. 161 УК РФ к 1 году лишения свободы и в соответствии со ст. 70 УК РФ к этому наказанию частично было присоединено неотбытое наказание по приговору от 15 июля 2020 года в виде 2 месяцев лишения свободы.

Таким образом, оснований для отмены по приговору от 15 июля 2020 года условного осуждения и применения по приговору от 29 июня 2021 года правил ст. 70 УК РФ у суда не имелось.

Указанные обстоятельства не были приняты во внимание и при рассмотрении уголовного дела в отношении Бокова судами апелляционной и кассационной инстанций.

В связи с этим необходимо исключить из приговора от 29 июня 2021 года указание на отмену условного осуждения, назначенного по приговору от 15 июля 2020 года, и назначение наказания в порядке ст. 70 УК РФ.

Кроме того, как следует из приговора, окончательное наказание осужденному Бокову назначено по ч.5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний, назначенных по приговору от 29 июня 2021 года и по приговорам от 28 января 2021 года (2 года лишения свободы) и от 19 марта 2021 года (3 года 6 месяцев лишения свободы).

Седьмой кассационный суд общей юрисдикции, рассматривая 26 января 2022 года в кассационном порядке уголовное дело в отношении Бокова, оставил без изменения приговор и апелляционное определение.

Однако, принимая указанное решение, суд кассационной инстанции не учел, что до вынесения кассационного определения, а именно – 4 октября 2021 года, приговор от 19 марта 2021 года был отменен судом апелляционной

инстанции и вынесен апелляционный приговор, по которому окончательное наказание Бокову по этому приговору назначено в виде лишения свободы на срок 3 года 5 месяцев.

В связи с этим в соответствии с ч.5 ст. 69 УК РФ в срок отбытия окончательного наказания необходимо зачесть наказание, отбытое по апелляционному приговору Челябинского областного суда от 4 октября 2021 года.

С учетом изложенного окончательное наказание, назначенное по приговору от 29 июня 2021 года, подлежит смягчению.

Кроме того, заслуживает внимания довод осужденного Бокова о необходимости изменения назначенного ему вида исправительного учреждения.

По приговору от 29 июня 2021 года на основании п. «в» ч. 1 ст. 58 УК РФ Бокову отбывание наказания назначено в исправительной колонии строгого режима.

В соответствии с п. «в» ч. 1 ст. 58 УК РФ мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также при рецидиве или опасном рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы, отбывание лишения свободы назначается в исправительных колониях строгого режима.

Как следует из приговора от 29 июня 2021 года, Боков осужден за совершение 20 августа 2020 года преступления, предусмотренного п. «г» ч.3 ст. 158 УК РФ, к 2 годам лишения свободы.

Согласно ч. 4 ст. 15 УК РФ преступление, предусмотренное п. «г» ч.3 ст. 158 УК РФ, является тяжким преступлением.

Судом обоснованно признано, что Боков совершил преступление при наличии рецидива преступлений (ч. 1 ст. 18 УК РФ), с учетом судимости по приговору от 23 марта 2020 года.

С учетом осуждения Бокова за тяжкое преступление при наличии рецидива преступлений назначение исправительной колонии строгого режима возможно только при условии, если осужденный ранее отбывал лишение свободы.

Вместе с тем такие данные в материалах дела отсутствуют.

По приговору от 23 января 2020 года Боков осужден к 1 году ограничения свободы.

По приговору от 23 марта 2020 года Боков осужден к 360 часам обязательных работ, которые в соответствии с постановлением от 27 июля 2020 года заменены лишением свободы на срок 44 дня в колонии-поселении.

Как следует из справки филиала по Красноармейскому району ФКУ УИИ ГУФСИН России по Челябинской области от 31 мая 2024 года, осужденному Бокову предписание для самостоятельного следования в УКП при ФКУ ИК [] ГУФСИН России по Челябинской области было вручено 20 августа 2020 года, при этом сведений о прибытии к месту отбывания наказания не имеется.

По приговору от 15 июля 2020 года Боков осужден к лишению свободы на 1 год условно с испытательным сроком 1 год. Условное осуждение по данному приговору отменено по приговору от 10 декабря 2020 года.

Таким образом, на момент совершения преступления (20 августа 2020 года) по приговору от 29 июня 2021 года наказание в виде лишения свободы осужденным Боковым не отбывалось.

С учетом изложенного при назначении наказания по приговору от 29 июня 2021 года оснований для признания осужденного Бокова лицом, ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы, не имеется.

В соответствии с п. «б» ч. 1 ст. 58 УК РФ мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, отбывание лишения свободы назначается в исправительных колониях общего режима.

При таких обстоятельствах осужденному Бокову необходимо назначить исправительную колонию общего режима.

Согласно приговору от 29 июня 2021 года время содержания Бокова под стражей с 21 августа 2020 года до 21 октября 2020 года, с 29 июня 2021 года до дня вступления приговора в законную силу в соответствии с п. «а» ч. 3¹ ст. 72 УК РФ зачтено в срок лишения свободы исходя из расчета один день содержания под стражей за один день в исправительной колонии строгого режима.

В силу п. «б» ч. 3¹ ст. 72 УК РФ время содержания лица под стражей засчитывается в срок лишения свободы из расчета один день содержания под стражей за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима.

С учетом изложенного время содержания осужденного Бокова под стражей с 21 августа 2020 года до 21 октября 2020 года, с 29 июня 2021 года до дня вступления приговора в законную силу следует зачесть в соответствии с п. «б» ч. 3¹ ст. 72 УК РФ из расчета один день содержания под стражей за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима.

Кроме того, в соответствии с п. «а» ч. 3⁵ ст. 72 УК РФ, если вид исправительного учреждения, назначенный по приговору суда, изменен в порядке, предусмотренном гл. 47¹ УПК РФ, на более мягкий, зачет времени отбывания лишения свободы в исправительном учреждении более строгого вида в срок лишения свободы, подлежащий отбытию, осуществляется из расчета один день отбывания наказания в исправительной колонии строгого режима за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима.

В связи с изменением вида исправительного учреждения осужденному Бокову в срок лишения свободы в исправительной колонии общего режима необходимо произвести зачет времени отбывания лишения свободы в исправительной колонии строгого режима из расчета один день отбывания наказания в исправительной колонии строгого режима за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима.

Таким образом, имеются основания для изменения судебных решений нижестоящих судов.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 401¹³, п.6 ч.1 ст. 401¹⁴ УПК РФ, Судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

приговор Красноармейского районного суда Челябинской области от 29 июня 2021 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Челябинского областного суда от 14 сентября 2021 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 26 января 2022 года в отношении Бокова Дмитрия Сергеевича изменить.

Исключить указание на отмену условного осуждения, назначенного по приговору Центрального районного суда от 15 июля 2020 года, и назначение наказания в порядке ст. 70 УК РФ.

На основании ч.5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенного по приговору Красноармейского районного суда Челябинской области от 29 июня 2021 года наказания по п. «г» ч.3 ст. 158

УК РФ, наказания по приговору Ленинского районного суда г. Челябинска от 28 января 2021 года и апелляционному приговору Челябинского областного суда от 4 октября 2021 года окончательно Бокову Д.С. назначить 4 года 5 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В соответствии с п. «б» ч. 3¹ ст. 72 УК РФ зачесть в срок лишения свободы время содержания Бокова Д.С. под стражей с 21 августа 2020 года до 21 октября 2020 года, с 29 июня 2021 года до дня вступления приговора в законную силу из расчета один день содержания под стражей за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима.

На основании ч.3⁴ ст. 72 УК РФ время нахождения Бокова Д.С. под домашним арестом с 21 октября 2020 года до 10 декабря 2020 года зачесть в срок лишения свободы из расчета два дня нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы.

В соответствии с ч.5 ст. 69 УК РФ в срок отбытия окончательного наказания зачесть наказания, отбытые по приговору Ленинского районного суда г. Челябинска от 28 января 2021 года и апелляционному приговору Челябинского областного суда от 4 октября 2021 года.

В соответствии с п. «а» ч. 3⁵ ст. 72 УК РФ в срок лишения свободы в исправительной колонии общего режима зачесть время отбывания лишения свободы в исправительной колонии строгого режима из расчета один день отбывания наказания в исправительной колонии строгого режима за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима.

В остальном судебные решения в отношении Бокова Д.С. оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи

