



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 89-УД24-10-К7

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е С У Д А КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

29 октября 2024 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего

Эрдыниева Э.Б.

судей

Борисова О.В. и Земскова Е.Ю.

при секретаре

Плигиной А.И.

рассмотрела в судебном заседании кассационную жалобу осужденного Тихомирова В.С. на приговор Центрального районного суда г. Тюмени от 22 февраля 2023 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Тюменского областного суда от 8 июня 2023 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 16 апреля 2024 года.

По приговору Центрального районного суда г. Тюмени от 22 февраля 2023 года

Тихомиров Виталий Сергеевич, [REDACTED] [REDACTED]

[REDACTED] судимый:

3.07.2006 г. по п. «г» ч.2 ст. 161, п. «а» ч.3 ст. 161 (два преступления), п. «а» ч.4 ст. 162, ч.3 ст. 166, ч.3 ст. 69 УК РФ, с учетом внесенных изменений, к 9 годам 5 месяцам лишения свободы. Освобожден 5.02.2015 г. по отбытии наказания;

29.12.2016 г. по п. «а» ч.2 ст. 158 (два преступления), пп. «а», «б» ч.2 ст. 158, п. «в» ч.2 ст.158 (два преступления), п. «а» ч.2 ст. 161, ч.3 ст. 69 УК РФ к 4 годам лишения свободы;

06.04.2017 г. по ч.1 ст. 158, ч.5 ст. 69 УК РФ к 4 годам 2 месяцам

лишения свободы. Освобожден по постановлению от 11.06.2019 г. условно-досрочно на 1 год 2 месяца 24 дня;

27.02.2020 г. по ч.1 ст. 158, ч.3 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 158, п. «г» ч.3 ст. 158, п. «а» ч.2 ст. 158 (два преступления), пп. «а», «в» ч.2 ст. 158, ч.3 ст. 69 УК РФ, ст. 70 УК РФ к 3 годам лишения свободы. Освобожден 15.03.2022 г. по постановлению Барабинского районного суда Новосибирской области условно-досрочно на 6 месяцев 24 дня. Срок не отбыт;

- осужден по п. «д» ч.2 ст. 229 УК РФ к 6 годам лишения свободы; по ч.1 ст.228 УК РФ к 1 году 2 месяцам лишения свободы. В соответствии с ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Тихомирову В.С. назначено 6 лет 6 месяцев лишения свободы. На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 27.02.2020 года и окончательно Тихомирову В.С. назначено 7 лет лишения свободы в исправительной колонии особого режима.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Тюменского областного суда от 8 июня 2023 года приговор в отношении Тихомирова В.С. изменен. Из описательно-мотивировочной части приговора исключена ссылка при назначении наказания о том, что Тихомиров В.С. ранее судим. Из осуждения Тихомирова В.С. по ч.1 ст. 228 УК РФ исключен квалифицирующий признак «незаконное приобретение без цели сбыта наркотических средств». Назначенное осужденному наказание по ч.1 ст. 228 УК РФ смягчено до 1 года 1 месяца лишения свободы. На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Тихомирову В.С. назначено 6 лет 5 месяцев лишения свободы. Исключена ссылка об отмене условно-досрочного освобождения по постановлению Барабинского районного суда Новосибирской области от 4 марта 2022 года, на основании п. «в» ч.7 ст. 79 УК РФ. В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 27.02.2020 г. и окончательно Тихомирову В.С. назначено 6 лет 11 месяцев лишения свободы в исправительной колонии особого режима. В остальной части приговор в отношении Тихомирова В.С. оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 16 апреля 2024 года приговор и апелляционное определение в отношении Тихомирова В.С. оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Эрдыниева Э.Б., выступление осужденного Тихомирова В.С., адвоката Ерофеева В.В. по доводам кассационной жалобы, выступление прокурора Щукиной Л.В., полагавшей необходимым удовлетворить кассационную

жалобу, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

по приговору суда Тихомиров В.С. признан виновным и осужден, с учетом внесенных изменений, за хищение наркотических средств, в значительном размере и за незаконное хранение без цели сбыта наркотических средств, в значительном размере.

Преступления совершены 31 мая 2022 года в г. Тюмени при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осужденный Тихомиров В.С. оспаривает законность и обоснованность состоявшихся в отношении его судебных решений в части осуждения его по п. «д» ч.2 ст. 229 УК РФ, указывая, что суд необоснованно квалифицировал его действия, связанные с извлечением из тайника и оставлением себе наркотических средств, которые предназначались для последующего сбыта, как хищение наркотических средств; полагает, что эти действия следует квалифицировать по ч. 1 ст. 228 УК РФ; считает, что приговор основан на предположениях и доказательствах, подтверждающих что он тайно похитил наркотические средства, в приговоре не приведено, не установлено также и лицо, у которого он похитил наркотические средства.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия находит состоявшиеся по делу судебные решения подлежащими изменению по следующим основаниям.

Согласно ч.1 ст.401.15 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.

Согласно ст. 297 УПК РФ приговор суда должен быть законным, обоснованным и справедливым, то есть, постановлен в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона и основан на правильном применении уголовного закона.

Судебная коллегия приходит к выводу о том, что по данному делу допущены указанные нарушения закона.

Как установлено судом в приговоре, Тихомиров В.С., являясь потребителем наркотических средств, не имея средств для их приобретения, желая получить наркотические средства для личного потребления, действуя умышленно, из корыстных побуждений, под предлогом участия в незаконном сбыте наркотических средств, осуществляемом неустановленным лицом- представителем интернет магазина « », решил похитить переданное ему указанным лицом наркотическое средство, присвоив себе с целью личного употребления, без цели последующего сбыта.

Во исполнение преступного умысла, направленного на незаконное хищение наркотических средств, Тихомиров путем переписки сообщил неустановленному лицу о своем желании трудоустроиться закладчиком наркотических средств. С предложенными условиями и порядком работы Тихомиров согласился и «был принят на работу». 29 мая 2022 года Тихомиров, с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» от неустановленного лица получил указание забрать с целью дальнейшего незаконного сбыта наркотическое средство - вещество, содержащее производное N-метилэфедрона, массой не менее 0,3296 г. Далее, действуя умышленно, из корыстных побуждений, через тайник 31 мая 2022 года Тихомиров незаконно получил указанное наркотическое средство, которое с целью последующего хранения и личного употребления умышленно обратил в свою пользу и имел реальную возможность распорядиться похищенным наркотическим средством. Однако в этот же день Тихомиров был задержан сотрудниками УНК УМВД России по Тюменской области и в ходе досмотра вышеуказанное наркотическое средство было обнаружено и изъято.

Эти действия осужденного Тихомирова судом квалифицированы по совокупности преступлений, предусмотренных п. «д» ч.2 ст.229 УК РФ (хищение наркотических средств, в значительном размере) и ч.1 ст.228 УК РФ (с учетом внесенных изменений - незаконное хранение без цели сбыта наркотических средств, в значительном размере).

Отвергая доводы стороны защиты о том, что действия Тихомирова неправильно квалифицированы как хищение, поскольку отсутствует потерпевший и причиненный ущерб, суд указал в приговоре, что сущность корыстного мотива при хищении наркотических средств состоит в наличии интереса на совершение противоправного безвозмездного изъятия наркотических средств и последующего их обращения в пользу виновного.

Вместе с тем, суд, придя к указанному выводу, не принял во внимание разъяснения, содержащиеся в п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15 июня 2006 года № 14 (в редакции от 16 мая 2017 года) «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами», согласно которым, по смыслу ст. 229 УК РФ ответственность за хищение наркотических средств или психотропных веществ, а также растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, наступает в случаях противоправного их изъятия у юридических или физических лиц, владеющих ими законно или незаконно, в том числе путем сбора растений, включенных в Перечень наркотических средств, психотропных веществ.

Исходя из этого, по уголовным делам о хищениях, в том числе и наркотических средств, подлежит обязательному доказыванию их принадлежность конкретному собственнику или иному владельцу как

необходимое условие установления признаков хищения и правильного применения уголовного закона.

Однако ни органом предварительного расследования, ни судом не было установлено лицо, владеющее данным наркотическим средством, а также не было приведено судом доказательств, свидетельствующих о том, что Тихомиров, оставляя себе наркотическое средство, полученное им для последующего сбыта, действовал против воли и желания неустановленного лица, сообщившего Тихомирову место тайника с наркотиком.

Более того, сославшись на противоправное, незаконное изъятие наркотических средств у собственника, суд не принял во внимание, что из приведенных в приговоре обстоятельств следует, что адрес тайника с наркотическим средством Тихомиров получил от неустановленного лица, осуществляющего их незаконное распространение, после чего прибыл по указанному адресу и забрал наркотическое средство.

Таким образом, действия Тихомирова по изъятию из тайника наркотического средства нельзя расценить как изъятие против воли собственника.

Кроме того, в силу требований ч.ч. 3, 4 ст. 14 УПК РФ все сомнения в виновности обвиняемого, которые не могут быть устранены в порядке, установленном уголовно-процессуальным кодексом РФ, толкуются в пользу обвиняемого, а обвинительный приговор не может быть основан на предположениях.

Указанные обстоятельства не были приняты во внимание также судами апелляционной и кассационной инстанций, которые согласились с решением суда первой инстанции.

При изложенных обстоятельствах, Судебная коллегия приходит к выводу, что действия Тихомирова, незаконно хранившего наркотическое средство - вещество, содержащее производное N-метилэфедрона, массой не менее 0,3296 г, были излишне квалифицированы также по п. «д» ч.2 ст.229 УК РФ как хищение вышеуказанного наркотического средства, в связи с чем подлежит исключению из приговора и последующих судебных решений осуждение Тихомирова по п. «д» ч.2 ст.229 УК РФ, соответственно, подлежит исключению и указание о назначении ему наказания на основании ч.3 ст.69 УК РФ, то есть по совокупности преступлений.

Кроме того, вносимые изменения в судебные решения, влекут и изменение вида рецидива, имеющегося в действиях Тихомирова, то есть с особо опасного рецидива на рецидив преступлений, в связи с чем отбывание ему наказания следует назначить в исправительной колонии строгого режима.

В связи с отбытием наказания Тихомиров подлежит освобождению из-под стражи.

Руководствуясь ст. 401.14, 401.15 УПК РФ, Судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

приговор Центрального районного суда г. Тюмени от 22 февраля 2023 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Тюменского областного суда от 8 июня 2023 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 16 апреля 2024 года в отношении **Тихомирова Виталия Сергеевича** изменить, исключить его осуждение по п. «д» ч.2 ст.229 УК РФ и указание о назначении наказания на основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений.

На основании ст.70 УК РФ к наказанию, назначенному по ч.1 ст. 228 УК РФ в виде 1 года 1 месяца лишения свободы, частично присоединить неотбытое наказание по приговору от 27 февраля 2020 года и окончательно Тихомирову В.С. назначить 1 год 7 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В связи с отбытием наказания Тихомирова В.С. из-под стражи освободить.

В остальной части судебные решения в отношении Тихомирова В.С. оставить без изменения.

Председательствующий

Судья

