



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 18- УДП25-2-К4

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

6 марта 2025 г.

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

председательствующего – Сабурова Д.Э.,

судей – Кочиной И.Г., Хомицкой Т.П.,

при секретаре – Горностаевой Е.Е.,

с участием прокурора – Полтавец И.Г.,

защитника – адвоката Игитханяна Н.Г.,

рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по кассационному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В. на кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 5 сентября 2024 года.

По приговору Анапского городского суда Краснодарского края от 19 декабря 2023 года

Косян Руслан Давитович, [REDACTED]

[REDACTED]
судимый:

- 16 декабря 2010 г. (с учетом внесенных 3 октября 2012 г изменений) по ч. 1 ст. 186 УК РФ к 7 годам 3 месяцам лишения свободы, освобожденный 30 декабря 2016 г. по отбытии наказания;

осужден по ч. 1 ст. 228 УК РФ к 2 годам лишения свободы, на основании ст. 73 УК РФ наказание постановлено считать условным с испытательным сроком 2 года с возложением обязанностей, способствующих исправлению.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 29 мая 2024 года приговор изменен, исключено указание на применение положений ст. 73 УК РФ. Определено взять под стражу в зале суда.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 5 сентября 2024 года вышеуказанные приговор и апелляционное определение изменены:

- исключено указание на судимость по приговору от 16 декабря 2010 г.;
- исключено осуждение за незаконное приобретение без цели сбыта наркотического средства в значительном размере;
- исключено указание на отягчающее наказание обстоятельство – рецидив преступлений;
- смягчено назначенное по ч. 1 ст. 228 УК РФ наказание до 1 года 6 месяцев лишения свободы;
- на основании ст. 73 УК РФ наказание постановлено считать условным с испытательным сроком 1 год 6 месяцев с возложением соответствующих обязанностей, способствующих исправлению;
- определено освободить из-под стражи.

С учетом внесенных изменений Косян осужден за незаконное хранение без цели сбыта наркотического средства в значительном размере в период с начала ноября 2022 года по 19 апреля 2023 года в г. Анапе Краснодарского края при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Заслушав доклад судьи Сабурова Д.Э., прокурора Полтавец И.Г., поддержавшего доводы представления, возражения в защиту осужденного адвоката Игитханяна Н.Г., Судебная коллегия

У С Т А Н О В И Л А:

в кассационном представлении заместитель Генерального прокурора Российской Федерации Ткачев И.В. просит об отмене кассационного

определения в связи с существенными нарушениями уголовного закона и о направлении уголовного дела на новое кассационное рассмотрение.

Полагает ошибочным вывод суда кассационной инстанции об отсутствии в действиях Косяна рецидива преступлений ввиду того, что его судимость по предыдущему приговору на момент окончания хранения наркотических средств, то есть 19 апреля 2023 года, была погашена.

Указывает, что ранее Косян осужден по приговору от 16 декабря 2010 года по ч.1 ст.186 УК РФ за тяжкое преступление к 7 годам 3 месяцам лишения свободы, из исправительной колонии освобожден 30 декабря 2016 года по отбытии срока наказания. В силу положений п. «г» ч.3 ст.86 УК РФ срок погашения судимости за тяжкое преступление составляет шесть лет, соответственно, судимость по данному приговору погасалась 30 декабря 2022 года.

Из настоящего уголовного дела следует, что Косян уже в начале ноября 2022 года приступил к незаконному хранению наркотического средства, что уже само по себе образует окончанный состав преступления, предусмотренный ч.1 ст.228 УК РФ. При этом дата фактического окончания преступления – 19 апреля 2023 года в данном случае значения не имеет.

В обоснование своей позиции ссылается на разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации, содержащиеся в пп.2,3 постановления от 12 декабря 2023 года № 43 «О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о делящихся и продолжаемых преступлениях» и п.44 постановления от 22 декабря 2015 года № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания», из взаимосвязанных положений которых следует, что при установлении рецидива преступлений необходимо учитывать наличие не снятой и не погашенной судимости именно на момент совершения действий, образующих состав нового преступления, а не дату его фактического окончания, как посчитал суд кассационной инстанции.

Считает, что в связи с необоснованным исключением ссылки на рецидив преступлений как отягчающее наказание обстоятельство, суд кассационной инстанции необоснованно применил положения ст. 73 УК РФ, назначив условную меру наказания.

В возражениях на представление адвокаты Гапеев Ю.А. и Игитханян Н.Г. в интересах осужденного Косяна Р.Д. просят определение Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 5 сентября 2024 года оставить без изменения.

Заслушав стороны, изучив доводы представления и возражений, проверив материалы уголовного дела, Судебная коллегия отмечает следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 401.15 УПК РФ основанием отмены судебного решения 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 судебной коллегией по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции при рассмотрении дела в кассационном порядке.

Согласно приговору Косян осужден за то, что в середине июня 2022 года посадил куст конопли и с начала ноября 2022 года с веток указанного растения оборвал листья, измельчил и высушил их, получив вещество, которое является наркотическим средством - марихуана (каннабис) общей массой 40,28 грамма, что является значительным размером, которое незаконно хранил без цели сбыта по месту своего жительства до 19 апреля 2023 года, когда оно было обнаружено и изъято сотрудниками полиции.

При назначении наказания суд первой инстанции признал в качестве отягчающего обстоятельства рецидив преступлений применительно к судимости по предыдущему приговору от 16 декабря 2010 года, по которому Косян был осужден за совершение тяжкого преступления, предусмотренного ч.1 ст.186 УК РФ, которая была не погашена.

Суд кассационной инстанции, рассматривая уголовное дело по жалобе защитников Косяна, исключил из осуждения Косяна признак незаконного приобретения наркотического средства, а также посчитал, что поскольку действия Косяна по хранению наркотического средства судом были квалифицированы как оконченное преступление, то моментом его окончания считается 19 апреля 2023 года, вследствие чего, судимость по приговору от 16 декабря 2010 года была погашена еще в декабре 2022 года, поэтому на момент хранения им наркотического средства рецидив в его действиях отсутствовал.

Вместе с тем, указанный вывод суда кассационной инстанции, как правильно отмечено в кассационном представлении, не основан на законе.

Так, согласно разъяснениям, содержащимся в п.44 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22 декабря 2015 года № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания», наличие судимости (за исключением судимостей,

перечисленных в ч.4 ст.18 УК РФ), снятой или погашенной после совершения нового преступления в порядке, установленном ст.86 УК РФ, образует рецидив преступлений, поскольку наличие рецидива преступлений устанавливается на момент совершения преступления.

В силу пп.2,3 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 12 декабря 2023 года № 43 «О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о дящихся и продолжаемых преступлениях» под дящимся понимается преступление, которое начинается с определенного преступного действия (например, с размещения в определенном месте незаконно приобретенного или незаконно изготовленного огнестрельного оружия с целью его незаконного хранения, с самовольного оставления поднадзорным лицом места жительства с целью уклонения от административного надзора) или определенного преступного бездействия (например, с невыплаты заработной платы, пенсий, стипендий, пособий, иных выплат), образующего состав конкретного преступления, и характеризуется последующим непрерывным осуществлением состава данного преступного деяния. Дящееся преступление квалифицируется как оконченное, если совершенное преступное действие или преступное бездействие содержит все признаки состава конкретного преступления, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи Особенной части УК РФ.

Таким образом, при установлении в действиях виновного лица рецидива преступлений необходимо учитывать наличие не снятой и не погашенной судимости именно на момент совершения действий, образующих состав нового преступления, а не дату фактического пресечения дящегося деяния.

Как следует из материалов уголовного дела, Косян ранее был осужден по приговору Приморского районного суда г. Новороссийска Краснодарского края от 16 декабря 2010 года за совершение тяжкого преступления, предусмотренного ч.1 ст.186 УК РФ, с учетом внесенных изменений, к 7 годам 3 месяцам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима. Освобожден из исправительного учреждения 30 декабря 2016 года по отбытии срока наказания.

В соответствии с п. «г» ч.3 ст.86 УК РФ, в редакции, действовавшей на момент совершения указанного преступления, судимость в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, погашалась по истечении шести лет после отбытия наказания.

То есть, в данном случае, судимость по приговору от 16 декабря 2010 года погашалась 30 декабря 2022 года.

При этом, как установлено судом первой инстанции, Косян уже в начале ноября 2022 года, до окончания срока погашения судимости, начал хранить наркотическое средство.

Дата фактического пресечения длящегося преступления – 19 апреля 2023 года, из которой исходил суд кассационной инстанции при принятии решения, не влияет на исчисление сроков погашения судимости и имеет значение лишь при применении амнистии и (или) исчислении срока давности уголовного преследования, что прямо следует из абз.2 п.3 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 12 декабря 2023 года № 43 «О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о длящихся и продолжаемых преступлениях».

Неправильное определение отсутствия судимости по предыдущему приговору повлекло необоснованное исключение рецидива как отягчающего наказание обстоятельства, повлияло на мотивированность выводов о назначении наказания с применением положений ст. 73 УК РФ, поскольку, в отличие от суда первой инстанции, иных обстоятельств, учитываемых при решении вопроса о применении положений указанной нормы закона, суд кассационной инстанции в своем определении не привел.

С учетом изложенного, кассационное определение подлежит отмене, уголовное дело – передаче на новое кассационное рассмотрение.

При новом рассмотрении надлежит устранить допущенные нарушения, проверить доводы кассационных жалоб, оценить обоснованность решения суда апелляционной инстанции об усилении наказания, обоснованность исключения применения положений ст. 73 УК РФ, со ссылками на которые с учетом всех обстоятельств дела было назначено наказание судом первой инстанции, и принять законное и обоснованное решение.

Руководствуясь ст. 401.14 УПК РФ, Судебная коллегия

О П Р Е Д Е Л И Л А:

определение судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 5 сентября 2024 года в отношении Косяна Руслана Давитовича отменить.

Уголовное дело передать на новое кассационное рассмотрение в тот же суд иным составом суда.

Председательствующий

Судьи