



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№127-УД 18-16

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ (в порядке главы 47.1 УПК РФ)

г. Москва

18 октября 2018 года

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

председательствующего Безуглого Н.П.,

судей Кочиной И.Г., Сабурова Д.Э.,

с участием:

государственного обвинителя - прокурора Филимоновой С.Р.,

осужденного Асанова Э.А.,

защитника-адвоката Шевченко Е.М.,

при секретаре Димаковой Д.Н.,

рассмотрев в судебном заседании кассационную жалобу осужденного

Асанова Эльвиса Алимовича, [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED]

[REDACTED] на приговор Судебной палаты по уголовным делам Апелляционного суда Автономной Республики Крым от 4 августа 2005 года, приговор Симферопольского районного суда Автономной Республики Крым от 9 декабря 2013 года, постановление Железнодорожного районного суда г. Симферополя от 26 июня 2015 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Крым от 19 мая 2016 года, постановление президиума Верховного Суда Республики Крым от 12 октября 2016 года,

заслушав доклад судьи Кочиной И.Г., выступление адвоката Шевченко Е.М., поддержавшей доводы кассационной жалобы, мнение прокурора Филимоновой С.Р. о необходимости смягчения наказания в отношении осужденного, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

Приговором Ленинского районного суда Автономной Республики Крым от 17 декабря 1997 года Асанов был осужден по ст. 93 УК Украины к 8 годам лишения свободы.

Приговором Судебной палаты по уголовным делам Апелляционного суда Автономной Республики Крым от 4 августа 2005 года Асанов осужден по п.п.6,13 ч.2 ст. 115 УК Украины к 15 годам лишения свободы с конфискацией имущества, по ч.4 ст.187 УК Украины к 14 годам лишения свободы с конфискацией имущества, на основании ст.70 УК Украины по совокупности преступлений путем поглощения менее строгого наказания более строгим - к 15 годам лишения свободы с конфискацией имущества, в соответствии со ст.71 УК РФ по совокупности с приговором от 17 декабря 1997 года - к 18 годам лишения свободы с конфискацией имущества.

Приговором Симферопольского районного суда Автономной Республики Крым от 9 декабря 2013 года Асанов оправдан по ч.3 ст. 15, ч.3 ст. 146 УК Украины и по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3 ст.28, п.п.6,9,12,13 ч.2 ст.115, ч.1 ст.14, ч.3 ст.28, п.п.3,6,9,12,13 ч.2 ст.115, ч.1 ст.14, ч.3 ст.146, ч.3 ст.15, ч.3 ст.27, ч.2 ст.146, ч.3 ст.27, ч.3 ст.146, ч.3 ст.146, ч.5 ст.185, ч.1 ст.14, ч.4 ст.187, ч.4 ст. 187, ч.3 ст.27, ч.4 ст.187, ч.3 ст.27, ч.1 ст.14, ч.3 ст.190, ч.4 ст.190, ч.3 ст.15, ч.4 ст.190, ч.3 ст.28, ч.2 ст.15, ч.3 ст.357, ч.3 ст.27, ч.3 ст.357, ч.3 ст.28, ч.3 ст.357, ч.3 ст.27, ч.3 ст.358, ч.3 ст.28, ч.1 ст.358, ч.3 ст.28, ч.3 ст.358, ч.3 ст.27, ч.4 ст.358, ч.3 ст.28, ч.4 ст.358 УК Украины осужден к пожизненному лишению свободы с конфискацией имущества, на основании ч.2 ст.71 УК Украины по совокупности с приговором от 4 августа 2005 года – к пожизненному лишению свободы с конфискацией имущества.

Срок наказания постановлено исчислять с 4 ноября 2011 года.

Этим же приговором осуждены Абибуллаев Э.Р., Новиков А.В., Дворецкий А.В., Иванова Е.В., Косыка Д.В., Коломиец Л.С., Хмелев В.П., Тейфук Л.М., Миносян Е.И., Домаш В.В., Бабаев А.Т., Балашова Е.В., Абрамов Д.В., Акимбаева Я.В. и Бобырь С.В.

Постановлением Железнодорожного районного суда г. Симферополя от 26 июня 2015 года приговор Ленинского районного суда Автономной Республики Крым от 17 декабря 1997 года и приговор Судебной палаты по уголовным делам Апелляционного суда Автономной Республики Крым от 4 августа 2005 года приведены в соответствии с законодательством Российской Федерации, постановлено считать Асанова осужденным:

по приговору от 17 декабря 1997 года по ч.1 ст. 105 УК РФ к 7 годам 6 месяцам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима;

по приговору от 4 августа 2005 года по п.«з» ч.2 ст. 105 УК РФ к 14 годам лишения свободы, по ч.4 ст. 162 УК РФ к 13 годам лишения свободы, в соответствии с ч.3 ст.69 УК РФ путем поглощения менее строгого наказания более строгим, - к 14 годам лишения свободы, на основании ст.70 УК РФ по совокупности с приговором от 17 декабря 1997 года - к 17 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Крым от 19 мая 2016 года приговор Симферопольского районного суда Автономной Республики Крым от 9 декабря 2013 года пересмотрен и приведен в соответствие с законодательством Российской Федерации.

В части осуждения Асанова по ч.3, п.«а» ч.4 ст.162 УК РФ по эпизоду нападения с целью завладения квартирой Волковой (ч.4 ст. 187 УК Украины), по ч.3, п.«а» ч.4 ст.162 УК РФ по эпизоду нападения с целью завладения квартирой Л [] (ч.4 ст. 187 УК Украины), по ч.3 ст.33, ч.2, ч.3 ст. 162 УК РФ по эпизоду нападения на С [] 25 февраля 2011 года (ч.3 ст. 27, ч.4 ст. 187 УК Украины), по ч.3, п.п.«а»,«в» ч.4 ст. 162 УК РФ (ч.4 ст. 187 УК Украины), по п.«а» ч.3, п.«а» ч.4 ст. 158 УК РФ (ч.5 ст. 185 УК Украины), по ч.3 ст.35, п.п.«ж»,«з»,«к» ч.2 ст. 105 УК РФ (ч.3 ст.28, п.п. 6,9,12,13 ч.2 ст.115 УК Украины) по эпизодам нападения на З [], ее убийства и хищения имущества и по ч.1 ст.30, ч.2 п.п.«а»,«б» ч.4 ст.162 УК РФ по эпизоду приготовления к нападению на Л [] (ч.1 ст. 14, ч.4 ст. 187 УК Украины) приговор отменен с прекращением производства по делу в этой части на основании п.2 ч. 1 ст.24 УПК РФ за отсутствием в действиях Асанова составов преступлений.

Исключено указание о наличии у Асанова непогашенной судимости по приговору от 17 декабря 1997 года, о признании обстоятельствами,отягчающими наказание, совершения преступления повторно, группой лиц по предварительному сговору, а также указания о назначении дополнительного наказания в виде конфискации имущества.

За действия в отношении О [] и Т [] Асанов осужден по ч.4 ст.159 УК РФ к 8 годам лишения свободы, в отношении Л [], Т [] и В [] по ч.3 ст.127 УК РФ к 7 годам лишения свободы, в отношении В [], Л [], Л [] и З [] по ч.3 ст.35, ч.2 ст.325 к 1 году исправительных работ с удержанием 20 % заработка с освобождением от наказания в связи с истечением срока давности уголовного преследования, по ч.3 ст.35, ч.1 ст.327 УК РФ к 1 году ограничения свободы с освобождением от наказания в связи с истечением срока давности уголовного преследования, по ч.3 ст.35, ч.3 ст.327 УК РФ к 1 году исправительных работ с удержанием 20% заработка с освобождением от наказания в связи с истечением срока давности уголовного преследования, в отношении Л [] по ч.3 ст.35, ч.3 ст.30, ч.2 ст.325 УК РФ к 10 месяцам исправительных работ с удержанием 20% заработка с освобождением от наказания в связи с истечением срока

давности уголовного преследования, в отношении С [] по ч.3 ст.30, ч.4 ст.159 УК РФ к 6 годам лишения свободы, по факту покушения на С [] по ч.3 ст.30, п.п.«а», «в» ч.2 ст.126 УК РФ к 2 годам лишения свободы, по ч.3 ст.33, п.«в» ч.4 ст.162 УК РФ к 13 годам лишения свободы с исключением из осуждения в этой части квалифицирующего признака хищения в особо крупном размере, по ч.3 ст.33, п.п.«а», «в» ч.3 ст.126 УК РФ к 7 годам лишения свободы, по ч.3 ст.33, ч.1 ст.30, ч.3 ст. 159 УК РФ к 3 годам лишения свободы, ч.3 ст.33, ч.2 ст.35, ч.1 ст.327 УК РФ к 1 году ограничения свободы с освобождением от наказания в связи с истечением срока давности уголовного преследования, по ч.3 ст.33, ч.3 ст.327 УК РФ к 1 году исправительных работ с удержанием 20 % заработка с освобождением от наказания в связи с истечением срока давности уголовного преследования, в отношении С [], З [] и Г [] по ч.3 ст.33, ч.2 ст.325 УК РФ к 1 году исправительных работ с удержанием 20 % заработка с освобождением от наказания в связи с истечением срока давности уголовного преследования, в отношении Л [] по ч.1 ст.30, ч.3 ст.35, п.п.«ж», «з» ч.2 ст.105 УК РФ к 7 годам лишения свободы с исключением из осуждения в этой части квалифицирующих признаков совершения преступления группой лиц по предварительному сговору, с целью скрыть другое преступление и облегчить его совершение, по ч.1 ст.30, п.«а» ч.3 ст.126 УК РФ к 4 годам лишения свободы с исключением из осуждения в этой части квалифицирующего признака преступления, повлекшего тяжкие последствия.

На основании ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем поглощения менее строгого наказания более строгим назначено 13 лет лишения свободы.

В соответствии со ст.70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения к назначенному наказанию неотбытой части наказания по приговору от 4 августа 2005 года Асанову назначено 20 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

Срок наказания постановлено исчислять с 9 декабря 2013 года с зачетом времени содержания Асанова под стражей с 3 апреля 2005 года по 8 декабря 2013 года.

Кроме того, из приговора исключено указание о взыскании с Асанова процессуальных издержек за проведение экспертиз и внесены изменения в решения в части гражданских исков.

В остальном приговор в отношении Асанова оставлен без изменения, внесены изменения в приговор в отношении других осужденных.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Крым от 12 октября 2016 года судебные решения в отношении Асанова изменены:

из постановления Железнодорожного районного суда г. Симферополя от 26 июня 2015 года исключено указание о признании отягчающим наказание обстоятельством по приговору Апелляционного суда Автономной Республики Крым от 4 августа 2005 года нахождение Асанова в момент совершения преступлений в состоянии алкогольного опьянения, по ч.4

ст. 162 УК РФ снижено наказание до 10 лет лишения свободы, по п.«з» ч.2 ст. 105 УК РФ - до 13 лет 4 месяцев лишения свободы, на основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем поглощения менее строгого наказания более строгим Асанову назначено 13 лет 4 месяца лишения свободы, на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения неотбытой части наказания по приговору от 17 декабря 1997 года - 16 лет 4 месяца лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима;

по апелляционному определению судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Крым от 19 мая 2016 года по ч.3 ст.33, ч.1 ст.30, ч.3 ст.159 УК РФ назначено 3 года лишения свободы, на основании ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем поглощения менее строгого наказания более строгим - 13 лет лишения свободы, на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения неотбытой части наказания по приговору от 4 августа 2005 года - 19 лет 4 месяца лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальном данные судебные решения оставлены без изменения.

В кассационной жалобе осужденный Асанов указывает, что постановлением Железнодорожного районного суда г. Симферополя от 26 июня 2015 года наказание, назначенное ему по ч.1 ст.105 УК РФ по приговору от 17 декабря 1997 года, снижено до 7 лет 6 месяцев лишения свободы и отбыто им 9 ноября 2004 года. Следующее преступление, за которое он осужден 4 августа 2005 года, совершено им после отбытия наказания по приговору от 17 декабря 1997 года, а именно, 28 марта 2005 года. При таких обстоятельствах назначение ему наказания по правилам ст. 70 УК РФ считает незаконным, в связи с чем просит внести изменения в приговор от 4 августа 2005 года и последующие судебные решения.

Заслушав участников процесса, проверив доводы жалобы и материалы дела, Судебная коллегия приходит к следующему.

Постановлением Железнодорожного районного суда г. Симферополя от 26 июня 2015 года приговоры в отношении Асанова от 17 декабря 1997 года и от 4 августа 2005 года приведены в соответствие с законодательством Российской Федерации.

В частности, его действия по приговору от 17 декабря 1997 года были квалифицированы по ч.1 ст. 105 УК РФ, по которой ему назначено наказание в виде лишения свободы сроком на 7 лет 6 месяцев. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Срок наказания по приговору постановлено исчислять с 8 мая 1997 года. Следовательно, его окончание приходится на 7 ноября 2004 года.

Преступление, за которые Асанов осужден приговором от 4 августа 2005 года, совершены последним 28 марта 2005 года, то есть после отбытия наказания по приговору от 17 декабря 1997 года.

Согласно ч.1 ст. 70 УК РФ при назначении наказания по совокупности приговоров к наказанию, назначенному по последнему приговору суда, частично или полностью присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору суда.

При таких обстоятельствах у Железнодорожного районного суда г. Симферополя не имелось оснований для применения положений ст. 70 УК РФ по приговору от 4 августа 2005 года.

В нарушение данной нормы закона суд, переквалифицировав действия Асанова на п.«з» ч.2 ст.105 и ч.4 ст.162 УК РФ, назначив ему наказание за каждое из преступлений и по их совокупности, частично присоединил к назначенному наказанию неотбытое наказание по приговору от 17 декабря 1997 года.

Ошибка, допущенная при пересмотре приговора от 4 августа 2005 года не была учтена судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда Республики Крым при вынесении апелляционного определения от 19 мая 2016 года, которым был проверен и приведен в соответствие с законодательством Российской Федерации приговор в отношении Асанова от 9 декабря 2013 года, по которому окончательное наказание назначено по совокупности с приговором от 4 августа 2005 года.

Так, по итогам апелляционной проверки по совокупности совершенных преступлений апелляционная инстанция назначила Асанову 13 лет лишения свободы, а на основании ст. 70 УК РФ, частично присоединив неотбытое наказание по приговору от 4 августа 2005 года, - 20 лет лишения свободы. При этом неотбытую часть наказания по приговору от 4 августа 2005 года Судебная коллегия рассчитывала исходя из размера наказания, назначенного Асанову по правилам ст. 70 УК РФ, в то время как следовало исходить из наказания, назначенного по совокупности преступлений.

Допущенное судами нарушение положений уголовного закона не было устранено и постановлением президиума Верховного Суда Республики Крым от 12 октября 2016 года.

При таких обстоятельствах, в соответствии с ч.1 ст.401.15 УПК РФ, состоявшиеся в отношении Асанова судебные решения подлежат изменению.

Из приговора Судебной палаты по уголовным делам Апелляционного суда Автономной Республики Крым от 4 августа 2005 года и последующих судебных решений, которыми данный приговор был изменен, а именно, из постановления Железнодорожного районного суда г. Симферополя от 26 июня 2015 года и постановления президиума Верховного Суда Республики Крым от 12 октября 2016 года следует исключить указание о назначении

Асанову наказания по правилам ст. 70 УК РФ. Следует считать его осужденным по приговору от 4 августа 2005 года по совокупности преступлений, предусмотренных ч.4 ст.162, п. «з» ч.2 ст. 105 УК РФ, к 13 годам 4 месяцам лишения свободы.

Приговор Симферопольского районного суда Автономной Республики Крым от 9 декабря 2013 года, а также апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Крым от 19 мая 2016 года и постановление президиума Верховного Суда Республики Крым от 12 октября 2016 года, вынесенные по итогам проверки приговора, следует изменить, снизив Асанову окончательное наказание, назначенное по правилам ст. 70 УК РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 401.13 - 401.16 УПК РФ, Судебная коллегия

о п р е д е л и л а :

приговор Судебной палаты по уголовным делам Апелляционного суда Автономной Республики Крым от 4 августа 2005 года, приговор Симферопольского районного суда Автономной Республики Крым от 9 декабря 2013 года, постановление Железнодорожного районного суда г. Симферополя от 26 июня 2015 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Крым от 19 мая 2016 года и постановление президиума Верховного Суда Республики Крым от 12 октября 2016 года в отношении **Асанова Эльвиса Алимовича** изменить:

исключить указание о назначении Асанову Э.А. наказания по правилам ст.70 УК РФ по приговору Судебной палаты по уголовным делам Апелляционного суда Автономной Республики Крым от 4 августа 2005 года и считать его осужденным по данному приговору по совокупности преступлений, предусмотренных ч.4 ст.162, п. «з» ч.2 ст. 105 УК РФ, к 13 годам 4 месяцам лишения свободы;

окончательное наказание, назначенное Асанову Э.А. в соответствии со ст. 70 УК РФ по приговору Симферопольского районного суда Автономной Республики Крым от 9 декабря 2013 года, снизить до 16 лет 2 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальном эти же судебные решения в отношении Асанова Э.А. оставить без изменения.

Председательствующий
Судьи

