



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 92-УД19-4

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

6 августа 2019 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего – судьи Иванова Г.П.
судей – Ермолаевой Т.А. и Боровикова В.П.

при секретаре Быстрове Д.С.

рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по кассационной жалобе осужденного Сандыя В.К. на постановление президиума Верховного Суда Республики Тыва от 13 июня 2013 года.

Заслушав доклад судьи Иванова Г.П., выступления осужденного Сандыя В.К. и адвоката Соприко Е.Е. по доводам кассационной жалобы и прокурора Кузнецова С.В., полагавшего судебные решения подлежащими изменению, Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

По приговору Кызылского городского суда Республики Тыва от 17 мая 2000 года

САНДЫЙ ВЛАДИСЛАВ КААДЫР-ООЛОВИЧ,

ранее судимый по

приговору Кызылского городского суда от 03 марта 2000 г. по п. «г» ч.2 ст.158, ст.73 УК РФ к 3 годам лишения свободы условно, с испытательным сроком 2 года,

осуждён по п. «г» ч.2 ст.162 УК РФ к 9 годам лишения свободы с конфискацией имущества, п. «в» ч.2 ст.132 УК РФ к 7 годам лишения свободы, ч.2 ст.325 УК РФ к штрафу в размере 8 400 рублей, на основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений назначено 15 лет лишения свободы с конфискацией имущества с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима, наказание в виде штрафа постановлено исполнять самостоятельно. Наказание по приговору от 03 марта 2000 года постановлено исполнять самостоятельно.

Определением Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Тыва от 28 июня 2000 года приговор оставлен без изменения.

По приговору Кызылского городского суда Республики Тыва от 11 августа 2000 года Сандый осужден по п. «б» ч.2 ст.158 УК РФ к 4 годам лишения свободы, на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров путём частичного присоединения к вновь назначенному наказанию неотбытой части наказания по приговорам от 3 марта 2000 года и от 17 мая 2000 года окончательно назначено 17 лет лишения свободы с конфискацией имущества.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Тыва от 22 марта 2002 года приговор Кызылского городского суда Республики Тыва от 11 августа 2000 года изменён: исключено указание на применение ст.70 и ч.5 ст.74 УК РФ, на основании которых к назначенному наказанию присоединены наказания по приговорам от 3 марта 2000 года, 22 марта 2000 года и 17 мая 2000 года; постановлено к наказанию, назначенному настоящим приговором, присоединить наказание, назначенное по приговору от 17 мая 2000 года, на основании ч.5 ст.69 УК РФ окончательно путём частичного сложения назначить 16 лет лишения свободы с конфискацией имущества.

Постановлением Куйбышевского районного суда г. Иркутска от 18 апреля 2005 года приговор Кызылского городского суда Республики Тыва от 17 мая 2000 года и определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Тыва от 28 июня 2000 года изменены, постановлено считать Сандыя осуждённым по ч.2 ст.162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года №162-ФЗ) к 8 годам 6 месяцам лишения свободы, п. «в» ч.2 ст.132 УК РФ к 7 годам лишения свободы, ч.2 ст.325 УК РФ к штрафу в размере 8 400

рублей, на основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний постановлено считать осуждённым к 14 годам 6 месяцам лишения свободы; приговор Кызылского городского суда Республики Тыва от 11 августа 2000 года, постановление президиума Верховного Суда Республики Тыва от 22 марта 2002 года, постановление Zubovo-Полянского районного суда Республики Мордовия, кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Мордовия от 2 июля 2003 года изменены, исключены указания о применении дополнительного наказания в виде конфискации имущества, о наличии в действиях осуждённого квалифицирующего признака «неоднократно», а также о наличии опасного рецидива преступлений; постановлено считать Сандыя осуждённым по ч.1 ст.158 УК РФ к 2 годам лишения свободы, на основании ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний окончательно назначено 15 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима, наказание в виде штрафа постановлено исполнять самостоятельно.

Постановлением от 4 июля 2008 года исключено осуждение Сандыя по приговору от 11 августа 2000 года в связи с декриминализацией деяния, постановлено считать его осуждённым по приговору от 17 мая 2000 года по ч.2 ст.162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года №162-ФЗ), п. «в» ч.2 ст.132, ч.2 ст.325 УК РФ, на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 14 годам 6 месяцам лишения свободы.

Постановлением Тагилстроевского районного суда г. Нижний Тагил от 22 октября 2010 года Сандый освобождён условно-досрочно на 3 года 10 месяцев 17 дней.

Постановлением Кызылского городского суда Республики Тыва от 27 октября 2011 года приговор Кызылского городского суда Республики Тыва от 17 мая 2000 года и постановление Куйбышевского районного суда г. Иркутска от 18 апреля 2005 года изменены, действия осуждённого переквалифицированы с ч.2 ст.162 УК РФ в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года №162-ФЗ на ч.2 ст.162 УК РФ в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ, по которой назначено 8 лет 5 месяцев лишения свободы, по совокупности преступлений на основании ч.3 ст.69 УК РФ окончательно назначено 14 лет 5 месяцев лишения свободы; приговор Кызылского городского суда Республики Тыва от 11 августа 2000 года и постановление Куйбышевского районного суда г. Иркутска от 18 апреля 2005 года изменены, действия осуждённого переквалифицированы с ч.1 ст.158 УК РФ в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года №162-ФЗ на

ч.1 ст.158 УК РФ в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ, по которой назначен 1 год 6 месяцев лишения свободы, на основании ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний окончательно назначено 14 лет 5 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. Постановлено считать Сандыя В.К. освобождённым по постановлению Тагилстроевского районного суда г. Нижний Тагил от 22 октября 2010 года условно-досрочно на 3 года 3 месяца 17 дней.

По приговору Кызылского городского суда Республики Тыва от 10 ноября 2011 года Сандый осужден по п. «а» ч.3 ст.158 УК РФ к 3 годам лишения свободы с ограничением свободы на срок 1 год, по п. «а» ч.3 ст.158 УК РФ к 3 годам лишения свободы с ограничением свободы на срок 1 год, на основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений назначено 4 года лишения свободы с ограничением свободы на срок 1 год 6 месяцев, на основании п. «в» ч.7 ст.79 УК РФ отменено условно-досрочное освобождение по постановлению Тагилстроевского районного суда г. Нижний Тагил от 22 октября 2010 года (с учётом изменений, внесённых постановлением Кызылского городского суда от 27 октября 2011 года) от отбывания наказания по приговору Кызылского городского суда от 11 августа 2000 года (с учётом изменений, внесённых постановлением Куйбышевского районного суда г. Иркутска от 18 апреля 2005 года, постановлением Кызылского городского суда от 27 октября 2011 года). В соответствии с ч.1 ст.70 УК РФ путём частичного присоединения неотбытой части наказания по приговору Кызылского городского суда Республики Тыва от 11 августа 2000 года (с учётом изменений, внесённых постановлением Куйбышевского районного суда г. Иркутска от 18 апреля 2005 года, постановлением Кызылского городского суда от 27 октября 2011 года) Сандыю В.К. назначено 5 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима с ограничением свободы на срок 1 год 6 месяцев.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Тыва от 21 февраля 2012 года приговор изменён, исключено указание о назначении Сандыю дополнительного наказания в виде ограничения свободы.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Тыва от 13 июня 2013 года постановлено приговор Кызылского городского суда Республики Тыва от 17 мая 2000 года и кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Тыва от 28 июня 2000 года изменить:

- признать явку с повинной в качестве обстоятельства, смягчающего наказание Сандыя, в соответствии с п. «и» ч.1 ст.61 УК РФ;

- исключить из определения Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Тыва от 28 июня 2000 года указание на квалифицирующий признак разбоя «с применением оружия», признать Сандыя осуждённым за разбой, то есть нападение в целях хищения чужого имущества, совершённое с угрозой применения насилия, опасного для жизни и здоровья, с применением предмета, используемого в качестве оружия;

- с применением ст.62 УК РФ снизить наказание, назначенное Сандыю по п. «г» ч.2 ст.162 УК РФ, до 6 лет 6 месяцев лишения свободы, по п. «в» ч.2 ст.132 УК РФ до 6 лет лишения свободы, на основании ч.3 ст.69 УК РФ путём частичного сложения наказаний к 11 годам лишения свободы. В остальном судебные решения оставлены без изменения.

По этому же постановлению президиума изменено постановление Кызылского городского суда Республики Тыва от 27 октября 2011 года:

- исключено решение о приведении приговора Кызылского городского суда Республики Тыва от 11 августа 2000 года в соответствие с Федеральным законом от 7 марта 2011 года №26-ФЗ;

- исключено указание на применение ч.5 ст.69 УК РФ;

- постановлено считать Сандыя освобождённым условно-досрочно по постановлению Тагилстроевского районного суда г. Нижний Тагил от 22 октября 2010 года (с учетом изменений от 27 октября 2011 г.) на 9 месяцев 13 дней. В остальном постановление Кызылского городского суда от 27 октября 2011 г. оставлено без изменения.

Также, постановлением президиума Верховного Суда Республики Тыва от 13 июня 2013 года изменен приговор Кызылского городского суда Республики Тыва от 10 ноября 2011 года: снижено наказание, назначенное с применением ст.70 УК РФ, до 3 лет 3 месяцев лишения свободы. В остальной части приговор оставлен без изменения.

В кассационной жалобе осужденный Сандый выражает несогласие с постановлением президиума Верховного Суда Республики Тыва от 13 июня 2013 года, указывает, что на момент вынесения 22 октября 2010 года постановления об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания им было отбыто 10 лет 5 месяцев 5 дней; таким образом, срок неотбытого наказания с учётом смягчения окончательного наказания по приговору от 17 мая 2000 года до 11 лет лишения свободы составляет 6 месяцев 25 дней, в то время как суд надзорной инстанции

постановил считать его освободившимся условно-досрочно на 9 месяцев 13 дней. Данная ошибка, по его мнению, повлекла за собой ошибочное применение ст.70 УК РФ при назначении судом надзорной инстанции наказания по приговору Кызылского городского суда Республики Тыва от 10 ноября 2011 года. Просит о пересмотре обжалуемого постановления.

Проверив материалы уголовных дел и обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия считает, что постановление президиума подлежит изменению по следующим основаниям.

В соответствии с ч.1 ст.401 УПК РФ основаниями отмены или изменения приговора, определения или постановления суда при рассмотрении уголовного дела в кассационной инстанции являются существенные нарушения уголовного и (или) уголовно-процессуального закона, повлиявшие на исход дела.

По данному делу допущено такое нарушение закона.

Согласно материалам дела, срок наказания Сандыя по приговору Кызылского городского суда Республики Тыва от 17 мая 2000 года исчисляется с 17 мая 2000 года (т.1 у.д.2-1512/99 л.д.162).

С учётом изменений, внесённых в приговор от 17 мая 2000 года, срок наказания, назначенный по совокупности преступлений на основании ч.3 ст.69 УК РФ, составляет 11 лет лишения свободы.

Таким образом, неотбытое наказание на момент условно-досрочного освобождения Сандыя составляло 6 месяцев 25 дней, и на момент совершения Сандыем преступлений, за которые он осуждён по приговору Кызылского городского суда Республики Тыва от 10 ноября 2011 года (1 и 8 августа 2011 года) этот срок истёк, в связи с чем, оснований для назначения осуждённому наказания по приговору Кызылского городского суда Республики Тыва от 10 ноября 2011 года на основании ст.70 УК РФ у суда кассационной инстанции не имелось.

Принимая во внимание, что постановлением президиума Верховного Суда Республики Тыва от 13 июня 2013 года окончательное наказание, назначенное Сандыю В.К. по приговору Кызылского городского суда Республики Тыва от 10 ноября 2011 года с применением ст.70 УК РФ, было снижено до 3 лет 3 месяцев лишения свободы, Судебная коллегия считает необходимым с целью недопущения ухудшения положения осужденного смягчить наказание, назначенное ему на основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, имея

ввиду, что окончательным наказанием для Сандыя В.К. по вышеназванному приговору, в связи с исключением указания на назначение наказания на основании ст.70 УК РФ, будет являться наказание, назначенное ему на основании ч.3 ст.69 УК РФ.

Оснований для изменения категории преступлений, за совершение которых Сандый В.К. осужден приговором Кызылского городского суда Республики Тыва от 10 ноября 2011 года, о чем он просит в настоящем судебном заседании, не имеется, поскольку при назначении наказания по данному приговору судом обоснованно признано наличие по делу отягчающего обстоятельства – рецидив преступлений, препятствующее применению положений ч.6 ст.15 УК РФ.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

кассационную жалобу осужденного Сандыя Владислава Каадыр-ооловича удовлетворить.

Постановление президиума Верховного Суда Республики Тыва от 13 июня 2013 года в отношении **САНДЫЯ ВЛАДИСЛАВА КААДЫР-ООЛОВИЧА** изменить:

считать Сандыя В.К. освобожденным условно-досрочно от отбывания наказания по постановлению Тагилстроевского районного суда г. Нижний Тагил от 22 октября 2010 года (с учетом изменений от 27 октября 2011 года и от 13 июня 2013 года) на 6 месяцев 25 дней.

Приговор Кызылского городского суда Республики Тыва от 10 ноября 2011 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Тыва от 21 февраля 2012 года изменить:

исключить указание о назначении Сандыю В.К. наказания на основании ст.70 УК РФ;

смягчить наказание, назначенное ему на основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных п. «а» ч.3 ст.158 УК РФ и п. «а» ч.3 ст.158 УК РФ, до 3 лет 1 месяца лишения свободы.

В остальном приговор Кызылского городского суда от 10 ноября 2011 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Тыва от 21 февраля 2012 года и

постановление президиума Верховного Суда Республики Тыва от 13 июня 2013 года в отношении Сандыя Владислава Каадыр-ооловича оставить без изменения.

Председательствующий:

Судьи: