



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 4-УД20-19

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

18 августа 2020 г.

Судебная коллегия по уголовным делам
Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Иванова Г.П.,
судей Лаврова Н.Г. и Рудакова Е.В.,

при ведении протокола секретарем Щербаковой А.В.,

рассмотрела в открытом судебном заседании кассационную жалобу осужденного Асютина А.В. о пересмотре приговора Наро-Фоминского городского суда Московской области от 8 мая 2015 года, апелляционного определения судебной коллегии по уголовным делам Московского областного суда от 30 июня 2015 года и определения судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 5 февраля 2020 года.

По приговору Наро-Фоминского городского суда Московской области от 8 мая 2015 года

Асютин Артем Владимирович, [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED]
[REDACTED], ранее судимый:

11 мая 2011 года по п. «в» ч.2 ст.158 УК РФ к штрафу в размере 10 000 рублей, наказание не исполнено;

14 июля 2011 года по ч.3 ст.30, ч.1 ст.161 УК РФ к 1 году 4 месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года, постановлением от 10 мая 2012 года условное осуждение отменено с исполнением наказания;

7 сентября 2012 года, с учетом последующих изменений, по ч.1 ст.228 УК РФ на основании ст.70 УК РФ к 1 году 11 месяцам лишения свободы, освобожден 9 апреля 2014 года по отбытию наказания, **осужден** по ч.3 ст.30, п. «б» ч.3 ст.228¹ УК РФ к 9 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Московского областного суда от 30 июня 2015 года приговор от 8 мая 2015 года оставлен без изменения.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 5 февраля 2020 года приговор от 8 мая 2015 года и апелляционное определение от 30 июня 2015 года в отношении Асютина А.В. изменены: исключено из приговора указание на признание состояния опьянения, вызванного употреблением наркотических средств, обстоятельством, отягчающим наказание; смягчено наказание, назначенное Асютину А.В. по ч.3 ст.30, п. «б» ч.3 ст.228¹ УК РФ, до 8 лет 10 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. В остальном судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Лаврова Н.Г., изложившего обстоятельства дела и доводы жалобы, выступление осужденного Асютина А.В., его защитника - адвоката Волобоевой Л.Ю., поддержавших доводы жалобы, мнение прокурора Федченко Ю.А., полагавшей приговор и последующие судебные решения изменить, исключить указание о наличии у Асютина опасного рецидива преступлений, признав в его действиях рецидив преступлений, снизить ему наказание, а в остальном судебные решения оставить без изменения, Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по приговору, с учетом внесенных в него изменений, Асютин А.В. признан виновным в покушении на незаконный сбыт наркотических средств в значительном размере.

Преступление совершено 19 января 2015 года в г.Наро-Фоминске Московской области при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе и дополнениях осужденный Асютин А.В., не оспаривая законность вынесенных в отношении него судебных решений о его виновности в совершении инкриминируемого ему преступления, а также правильность квалификации его действий, вместе с тем считает, что назначенное ему наказание не соответствует требованиям законов. Указывает, что вид рецидива определен неверно, а назначенное ему наказание является чрезмерно суровым, без учета требований ч.3 ст.66, ст.68 и ст.61 УК РФ. Просит об изменении судебных решений, исключении из приговора указания о наличии в его действиях опасного рецидива, признав

наличие рецидива преступлений, применить акт амнистии по приговорам от 14.07.2011г и от 07.09.2012г с освобождением от наказаний, снизить назначенное ему наказание по приговору Наро-Фоминского городского суда Московской области от 8 мая 2015 года.

Проверив материалы дела, обсудив доводы жалобы осужденного, Судебная коллегия приходит к следующему.

Обстоятельства, подлежащие доказыванию в соответствии со ст. 73 УПК РФ, в приговоре приведены.

Исследованные в судебном заседании и приведенные в приговоре доказательства, в том числе показания самого осужденного Асютина А.В., показания свидетелей и материалы дела судом оценены в соответствии с требованиями закона и признаны допустимыми.

Выводы суда о допустимости доказательств, положенных в основу обвинительного приговора, надлежащим образом мотивированы. Как усматривается из представленных судебных документов, суд, оценив доказательства в совокупности, привел основания, по которым принял одни доказательства и отверг другие.

Совокупность исследованных судом доказательств признана достаточной для постановления в отношении Асютина А.В. обвинительного приговора.

Из протокола судебного заседания следует, что нарушений принципа состязательности и равноправия сторон в судебном заседании не допущено.

Действия Асютина А.В. квалифицированы правильно, исходя из установленных судом фактических обстоятельств дела.

Вместе с тем состоявшиеся судебные решения в отношении Асютина А.В. подлежат изменению по следующим основаниям.

В силу ст. 6 УК РФ наказание, применяемое к лицу, совершившему преступление, должно быть справедливым, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

В соответствии с ч. 3 ст. 60 УК РФ при назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления, и личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

Однако указанные требования закона при назначении наказания осужденному Асютина А.В. в полной мере не соблюдены.

Как усматривается из приговора, в качестве отягчающего наказание Асютина А.В. обстоятельства судом было признано наличие в его действиях опасного рецидива преступлений.

Между тем, в соответствии с п. «а» ч.2 ст.18 УК РФ рецидив преступлений признается опасным при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы,

если ранее это лицо два или более раз было осуждено за умышленное преступление средней тяжести к лишению свободы.

При признании опасного рецидива правовое значение придается лишь судимостям, при которых осужденному назначалось наказание в виде реального лишения свободы за предшествующее и вновь совершенное преступление. К ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы, в частности, относится лицо, осуждавшееся к наказанию в виде штрафа, обязательных работ, исправительных работ, ограничения свободы или принудительных работ, которому по основаниям, предусмотренным ч.5 ст.46, ч.3 ст.49, ч.4 ст.50, ч.5 ст.53, ч.6 ст.53¹ УК РФ, эти виды наказания были заменены лишением свободы, которое лицо отбывало в исправительном учреждении.

Из материалов уголовного дела видно, что ранее Асютин А.В. был осужден: по приговору от 11 мая 2011 года за совершение преступления, предусмотренного п. «в» ч.2 ст.158 УК РФ, которое относится к преступлениям средней тяжести, к наказанию в виде штрафа в размере 10 000 рублей; по приговору от 14 июля 2011 года за совершение преступления, предусмотренного ч.3 ст.30 и ч.1 ст.161 УК РФ, которое относится к преступлениям средней тяжести, к 1 году 4 месяцам лишения свободы; по приговору от 7 сентября 2012 года за совершение преступления, предусмотренного ч.1 ст.228 УК РФ, которое относится к преступлениям небольшой тяжести, к 1 году 11 месяцам лишения свободы.

Таким образом, Асютин А.В. по приговору от 11 мая 2011 года, по которому он осужден по п. «в» ч.2 ст.158 УК РФ к наказанию в виде штрафа в размере 10 000 рублей, наказание в виде реального лишения свободы не отбывал, поэтому выводы судов о наличии в действиях осужденного Асютин А.В. опасного рецидива преступлений, о признании его обстоятельством, отягчающим наказание Асютин А.В. является необоснованным.

Поскольку Асютин А.В. совершил умышленное преступление, предусмотренное ч. 3 ст. 30, п. "б" ч.3 ст. 228.1 УК РФ (относится к особо тяжким преступлениям), являясь лицом, имеющим судимости за ранее совершенное преступление, в соответствии с положениями п.1 ч.1 ст. 18 УК РФ, в его действиях имеется рецидив преступлений.

С учетом изложенного, приговор и последующие судебные решения в отношении Асютин А.В. подлежат изменению, следует исключить указание о наличии в его действиях опасного рецидива преступлений, признав в его действиях рецидив преступлений, которое учесть в качестве обстоятельства, отягчающего наказание Асютин.

Поскольку признание в действиях Асютин А.В. опасного рецидива преступлений в качестве обстоятельства, отягчающего наказание, повлияло на размер назначенного ему наказания по ч. 3 ст. 30, п. "б" ч.3 ст. 228.1 УК РФ, то оно подлежит смягчению.

Довод Асютина о применении акта амнистии по приговорам от 14.07.2011г и от 07.09.2012г с освобождением его от наказаний не подлежит рассмотрению в рамках данного кассационного производства как не входящий в предмет обжалования и не связан с его осуждением по настоящему делу. Решение данного вопроса в отношении осужденных к лишению свободы, приговоры по делам которых вступили в законную силу, возложено законом на исправительные учреждения и следственные изоляторы.

Для отбывания наказания в виде лишения свободы Асютину в соответствии с п. «в» ч.1 ст.58 УК РФ следует определить исправительную колонию строгого режима.

Руководствуясь ст. 401.14 УПК РФ, Судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

жалобу осужденного Асютина А.В. удовлетворить частично, приговор Наро-Фоминского городского суда Московской области от 8 мая 2015 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Московского областного суда от 30 июня 2015 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 5 февраля 2020 года в отношении **Асютина Артема Владимировича** изменить, исключить указание о наличии в действиях Асютина А.В. опасного рецидива преступлений, признав наличие в его действиях рецидива преступлений.

Смягчить назначенное Асютину А.В. наказание по ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ в виде лишения свободы до **8 (восьми) лет 6 месяцев** с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговор и последующие судебные решения в отношении Асютина А.В. оставить без изменения, а жалобу осужденного – без удовлетворения.

Председательствующий - судья

судьи