



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 16-УД21-8-К4

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

27 апреля 2021 г.

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

Председательствующего
судей
при секретаре

Червоткина А.С.
Кочиной И.Г., Хомицкой Т.П.
Горностаевой Е.Е.

рассмотрела в судебном заседании в порядке выборочной кассации уголовное дело по кассационной жалобе осужденного Малыхина А.А. о пересмотре определения судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 7 октября 2020 года.

По приговору Красноармейского районного суда г. Волгограда от 22 апреля 2013 года

Малыхин Алексей Александрович,

судимый:

- по приговору Белоглинского районного суда Краснодарского края от 22 февраля 2007 года по ч. 1 ст. 139 УК РФ к штрафу в размере 20000 руб., ч. 1 ст. 105 УК РФ – на 11 лет лишения свободы, ч. 3 ст. 69 УК РФ к 11 годам лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей;

- по приговору того же суда от 18 декабря 2007 года по п. «б» ч. 2 ст. 158 УК РФ на 2 года лишения свободы, п. «в» ч. 2 ст. 158 УК РФ на 2 года лишения свободы, ч. 2 ст. 69 УК РФ на 2 года 6 месяцев лишения свободы, на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ - на 13 лет 6 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей.

Постановлением Красноармейского районного суда г. Волгограда от 11 октября 2010 года указанные приговоры приведены в соответствие с действующим законодательством:

- по приговору от 22 февраля 2007 года смягчено наказание по ч. 1 ст.

105 УК РФ – до 10 лет лишения свободы, по ч. 3 ст. 69 УК РФ до 10 лет лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей;

- по приговору от 18 декабря 2007 года наказание, назначенное на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ, смягчено до 13 лет 6 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей,-

осужден по ч. 2 ст. 313 УК РФ к 3 годам 4 месяцам лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения неотбытого наказания по приговору от 18 декабря 2007 года окончательно назначено 9 лет 5 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима со штрафом 20 000 рублей.

Этим же приговором осуждены Назаров С.Ч. и Маркелов М.Н.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 18 июля 2013 года приговор оставлен без изменения.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 7 октября 2020 года указанные судебные решения изменены, назначенное Малыхину А.А. наказание смягчено: по ч. 2 ст. 313 УК РФ до 3 лет лишения свободы, на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров - до 9 лет 3 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Червоткина А.С., выступления осужденного Малыхина А.А. и адвоката Тедеева П.С., поддержавших доводы кассационной жалобы, прокурора Кривоноговой Е.А., просившей об изменении судебных решений, и смягчении назначенного Малыхину А.А. наказания с учетом Апелляционного постановления Верховного Суда Республики Мордовия от 21.08.2017 г., Судебная коллегия

установила:

Малыхин А.А. признан виновным в совершении побега из мест лишения свободы в составе группы лиц по предварительному сговору.

Преступление совершено 17 октября 2012 года при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осужденный Малыхин А.А., просит изменить определение судебной коллегии Четвертого кассационного суда общей юрисдикции, указывая на то, что при назначении ему окончательного наказания на основании ст. 70 УК РФ не были учтены ранее внесенные в приговор от 22 апреля 2013 года изменения постановлением Zubovo-Полянского районного суда от 16 мая 2017 года и апелляционным постановлением Верховного Суда Республики Мордовия от 21 августа 2017 года. Просит назначенное на основании ст. 70 УК РФ наказание смягчить до 8 лет 11 месяцев лишения свободы со штрафом 20 000 рублей.

В своем выступлении в суде кассационной инстанции осужденный Малыхин А.А., кроме того, просит учесть в порядке ч. 2 ст. 61 УК РФ полное признание им своей вины в качестве смягчающего обстоятельства и смягчить наказание, назначенное ему по ч. 2 ст. 313 УК РФ.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия приходит к следующим выводам.

Виновность Малыхина А.А. в совершении преступления подтверждена материалами дела, которое было рассмотрено в особом порядке, предусмотренном главой 40 УПК РФ. Судами нижестоящих инстанций действиям Малыхина А.А. дана правильная правовая оценка.

Вместе с тем, в соответствии с ч. 1 ст. 401¹⁵ 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.

К таким нарушениям относится, в частности, неправильное применение уголовного закона при назначении виновному уголовного наказания.

Как следует из материалов уголовного дела, Малыхин А.А., судимый по приговору от 18 декабря 2007 года к 12 годам 6 месяцам лишения свободы, осужден по приговору Красноармейского районного суда г. Волгограда от 22 апреля 2013 года по ч. 2 ст. 313 УК РФ к 3 годам 4 месяцам лишения свободы, на основании ст. 70 УК РФ - к 9 годам 5 месяцам лишения свободы.

Судебная коллегия по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции, внося изменения в этот приговор, смягчила назначенное Малыхину А.А. наказание по ч. 2 ст. 313 УК РФ до 3 лет лишения свободы, а по совокупности приговоров до 9 лет 3 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей.

Основанием для смягчения наказания явилась необходимость признания и учета смягчающего обстоятельства – активного способствование раскрытию и расследованию преступления. Данное обстоятельство предполагает полное признание виновным своей вины в совершении преступления. Поэтому высказанная в ходе кассационного рассмотрения дела просьба осужденного о дополнительном учете полного признания им своей вины по ч. 2 ст. 313 УК РФ не может быть удовлетворена.

Вместе с тем, при определении неотбытой части наказания по приговору от 18 декабря 2007 г. и назначении наказания по совокупности приговоров суд кассационной инстанции исходил из того, что по этому приговору Малыхину А.А. было назначено наказание 12 лет 6 месяцев лишения свободы. Между тем, этот приговор был пересмотрен в связи с изменением уголовного закона, в порядке, предусмотренном ст. 397 п. 13 УПК РФ.

Постановлением Zubovo-Полянского районного суда Республики Мордовия 16 мая 2017 года приговор от 18.12.2007 г. был изменен: действия Малыхина А.А. с п. «в» ч.2 ст.158 УК РФ были переквалифицированы на ч.1 ст.158 УК РФ, по которой было назначено наказание в виде 1 года 10 месяцев лишения свободы. По совокупности преступлений в силу ч. 2 ст. 69 УК РФ Малыхину А.А. было назначено 2 года 4 месяца лишения свободы, а на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ окончательно - 12 лет 6 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей.

Апелляционным постановлением Верховного Суда Республики Мордовия от 21 августа 2017 г. указанное постановление от 16 мая 2017 года было изменено, смягчено назначенное ему наказание:

- по приговору от 18 декабря 2007 года по ч. 1 ст. 158 УК РФ до 9 месяцев исправительных работ с удержанием 10 % заработка в доход государства;
- по совокупности преступлений в соответствии с ч. 2 ст. 69 УК РФ - до 2 лет 2 месяцев лишения свободы;
- по совокупности преступлений на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ - до 12 лет 2 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей.
- по приговору Красноармейского районного суда г. Волгограда от 22.04.2013 года назначенное по совокупности приговоров в соответствии со ст. 70 УК РФ - до 9 лет 1 месяца лишения свободы со штрафом 20 000 рублей.

Таким образом, при определении неотбытой части наказания по предыдущему приговору и назначении наказания по совокупности приговоров суд кассационной инстанции исходил из того, что по этому приговору (от 18 декабря 2007 года) Малыхину А.А. - было назначено наказание к 12 лет 6 месяцев лишения свободы, хотя с учетом указанного апелляционного постановления это наказание было смягчено до 12 лет 2 месяцев лишения свободы, то есть, на 4 месяца.

Как указано в приговоре от 22 апреля 2013 года, на день его вынесения неотбытый Малыхиним А.А. (по приговору от 18 декабря 2007 года) срок наказания составлял 6 лет 1 месяц 7 дней лишения свободы. Однако с учетом указанного апелляционного постановления Верховного Суда Республики Мордовия от 21 августа 2017 года этот срок составляет 5 лет 9 месяцев 7 дней лишения свободы.

По приговору от 22 апреля 2013 года с учетом внесенных в него изменений Малыхину А.А. по ст. 313 ч. 2 УК РФ назначено наказание в виде 3 лет лишения свободы. Следовательно, по совокупности приговоров на основании ст. 70 УК РФ при частичном присоединении неотбытой части наказания по предыдущему приговору, ему может быть назначено наказание на срок менее 8 лет 9 месяцев 7 дней лишения свободы.

С учетом изложенного, приговор Красноармейского районного суда г. Волгограда от 22 апреля 2013 года и последующие судебные решения по делу подлежат изменению, а назначенное Малыхину А.А. наказание смягчению в указанных пределах.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 401¹⁴ - 401¹⁶ УПК РФ,
Судебная коллегия

определила:

Кассационную жалобу осужденного Малыхина А.А. удовлетворить.

Приговор Красноармейского районного суда г. Волгограда от 22 апреля 2013 года, Апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 18 июля 2013 года и Кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 7 октября 2020 года в отношении **Малыхина Алексея Александровича** изменить.

Считать его осужденным по ч. 2 ст. 313 УК РФ на 3 года лишения свободы. На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения наказания, не отбытого по приговору от 18 декабря 2007 года, окончательно назначить Малыхину А.А. наказание - 8 лет 8 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима со штрафом в размере 20 000 рублей.

В остальном судебные решения в отношении Малыхина А.А. оставить без изменения.

Кассационное определение может быть обжаловано в президиум Верховного Суда Российской Федерации в порядке судебного надзора, установленном главой 48¹ УПК РФ.

Председательствующий:

Судьи: