



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 18-УДП21-58-К4

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

Гор. Москва

10 августа 2021 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Сабурова Д.Э.,

судей Климова А.Н. и Хомицкой Т.П.,

при секретаре Димаковой Д.Н.

рассмотрела в судебном заседании дело по кассационному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации В.Я. Ткачёва И.В. о пересмотре определения судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 20 января 2021 года в отношении осужденного Ярошенко Д.С.

Заслушав доклад судьи Климова А.Н., объяснения в режиме видеоконференц-связи осуждённого Ярошенко Д.С. и адвоката Кротовой С.В., возражавших против удовлетворения кассационного представления, заключение прокурора Бутюгина К.И., полагавшего кассационное определение Четвёртого кассационного суда общей юрисдикции отменить и дело направить на новое кассационное рассмотрение, Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 28 ноября 2019 года

Ярошенко Дмитрий Сергеевич,
судимый:

ранее

- 18 июля 2013 года по пп. «а», «в», «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ к 4 годам лишения свободы; постановлением от 16 июня 2015 года освобожден условно-досрочно на неотбытый срок 1 год 7 месяцев 29 дней;
- 6 августа 2018 года по ч. 1 ст. 139 УК РФ к 6 месяцам исправительных работ с удержанием 5% заработка в доход государства. 31 марта 2019 года;

осужден по ч.1 ст.166 УК РФ к лишению свободы на срок 1 год 9 месяцев, по ст. 264¹ УК РФ к лишению свободы на срок 8 месяцев, с лишением права заниматься деятельностью, связанной с управлением транспортными средствами на срок 2 года 6 месяцев.

На основании ч.2 ст.69 УК РФ, путём частичного сложения, окончательно назначено наказание в виде лишения свободы на срок 2 года с отбыванием в исправительной колонии строгого режима, с лишением права заниматься деятельностью, связанной с управлением транспортными средствами на срок 2 года 6 месяцев.

В апелляционном порядке приговор обжалован не был.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 20 января 2021 года приговор изменен: - исключено из описательно-мотивировочной части приговора указание о признании обстоятельством, отягчающим наказание Ярошенко по ч.1 ст.166 УК РФ, совершение преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя; - признано по каждому преступлению обстоятельством, смягчающим наказание Ярошенко, наличие малолетнего ребенка; - смягчено назначенное Ярошенко наказание по ч.1 ст. 166 УК РФ до 1 года 8 месяцев лишения свободы; - смягчено Ярошенко дополнительное наказание по ст. 264¹ УК РФ в виде лишения права заниматься деятельностью, связанной с управлением транспортными средствами, до 2 лет 3 месяцев; - смягчено наказание, назначенное Ярошенко на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ, до 1 года 11 месяцев лишения свободы, с лишением права заниматься деятельностью, связанной с управлением транспортными средствами, на срок 2 года 3 месяца. В остальном приговор оставлен без изменения.

Ярошенко Д.С. осужден за неправомерное завладение автомобилем без цели хищения, а также за то, что он, находясь в состоянии опьянения, управлял угнанным автомобилем, будучи подвергнутым к административной ответственности за управление транспортным средством в состоянии опьянения. Данные преступления совершены им 5 сентября 2019 года в г. Усть-

Лабинске Краснодарского края при обстоятельствах, подробно описанных в приговоре.

В кассационном представлении заместитель Генерального прокурора Российской Федерации Ткачёв И.В. указывает о несогласии с решением суда кассационной инстанции в части исключения из описательно-мотивировочной части приговора указания о признании обстоятельством, отягчающим Ярошенко наказание по ч. 1 ст. 166 УК РФ, совершение им преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя. Обращает внимание на то, что, по смыслу ч. 2 ст. 63 УК РФ, при назначении наказания не может учитываться в качестве отягчающего лишь то обстоятельство, которое предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ в качестве признака преступления. При этом указаний о том, что это правило применяется к иным составам, входящим в совокупность преступлений, при назначении наказания в уголовном законе не содержится. Отмечает, что в соответствии с положениями ч.1 ст.69 УК РФ наказание по совокупности преступлений назначается вначале отдельно за каждое преступление, а затем уже по совокупности преступлений. Просит определение судебной коллегии по уголовным делам Четвёртого кассационного суда общей юрисдикции от 20 января 2021 года отменить.

Изучив материалы уголовного дела, проверив и обсудив доводы кассационного представления заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачёва И.В., возражения на него со стороны осуждённого Ярошенко Д.С. и адвоката Кротовой С.В., Судебная коллегия приходит к выводу в необходимости представление удовлетворить по следующим основаниям.

В соответствии со ст.401⁶ УПК РФ пересмотр в кассационном порядке приговора, определения, постановления суда по основаниям, влекущим ухудшение положение осужденного, оправданного, лица, в отношении которого уголовное дело прекращено, допускается в срок, не превышающий одного года со дня вступления их в законную силу, если в ходе судебного разбирательства были допущены повлиявшие на исход дела нарушения закона, искажающие саму суть правосудия и смысл судебного решения как акта правосудия.

Согласно ч. 1¹ ст. 63 УК РФ, судья (суд), назначающий наказание, в зависимости от характера и степени общественной опасности преступления, обстоятельств его совершения и личности виновного, может признать отягчающим обстоятельством совершение преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, что, в соответствии с

требования ч. 3 ст. 60 УК РФ, подлежит обязательному учету при назначении наказания.

Из обстоятельств, установленных приговором суда первой инстанции, следует, что 5 сентября 2019 года, в период времени с 15 часов 00 минут до 15 часов 45 минут, Ярошенко Д.С., будучи в состоянии алкогольного опьянения, воспользовавшись отсутствием в автомастерской владельца автомобиля К [REDACTED] [REDACTED], оставившего ключ от замка зажигания, сел за его руль, завёл двигатель и начал движение по г. Усть-Лабинску до момента его задержания сотрудниками правоохранительных органов.

Суд, признав Ярошенко Д.С. виновным в совершении перечисленных выше действий, квалифицировал их соответственно по ч. 1 ст. 166 УК РФ и ст. 264¹ УК РФ.

Назначая Ярошенко Д.С. наказание за преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 166 УК РФ, суд признал обстоятельством, отягчающим наказание, совершение преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, надлежащим образом мотивировав свои выводы об этом в приговоре.

Суд кассационной инстанции, не соглашаясь в этой части с приговором районного суда, сославшись на положения ч. 2 ст. 63 УК РФ, указал, что, поскольку наказание Ярошенко Д.С. назначено по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 166 УК РФ и ст. 264¹ УК РФ, соответственно алкогольное опьянение входит в диспозицию ст. 264¹ УК РФ, а потому оно не может повторно учитываться в качестве отягчающего обстоятельства при назначении наказания по ч. 1 ст. 166 УК РФ, и на этом основании кассационная инстанция внесла изменения в приговор суда и смягчила назначенное Ярошенко Д.С. наказание.

Между тем, по смыслу ч. 2 ст. 63 УК РФ, если отягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ в качестве признака преступления, то оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания за данное преступление.

Принимая во внимание, что совершение преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, признаком состава преступления, предусмотренного ст. 166 УК РФ, не является, одновременное признание названного состояния отягчающим обстоятельством по этому преступлению (ст. 166 УК РФ) и осуждение Ярошенко Д.С. по ст. 264¹ УК РФ, диспозицией которой предусмотрено нахождение лица в состоянии опьянения, *о повторном учёте такого состояния* при назначении ему наказания по ст. 166

УК РФ не свидетельствует, и, следовательно, препятствий для признания в качестве отягчающего обстоятельства по преступлению, предусмотренному ч. 1 ст. 166 УК РФ, его совершение осуждённым в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, не имелось.

Ошибочное исключение судебной коллегией Четвертого кассационного суда общей юрисдикции из приговора ссылки на указанное выше отягчающее обстоятельство повлекло за собой неправомерное смягчение назначенного Ярошенко Д.С. наказания как за данное преступление, так и по совокупности преступлений.

При таких данных Судебная коллегия считает необходимым согласиться с доводами кассационного представления заместителя Генерального прокурора Ткачёва И.В. о незаконности кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Четвёртого кассационного суда общей юрисдикции от 3 июня 2020 года в отношении Ярошенко Д.С. и принимает решение об его отмене с передачей уголовного дела на новое кассационное рассмотрение.

Исходя из изложенного, руководствуясь ст. ст. 401¹³, 401¹⁴ УПК РФ, Судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Четвёртого кассационного суда общей юрисдикции от 20 января 2021 года в отношении осужденного Ярошенко Дмитрия Сергеевича отменить, и уголовное дело передать на новое кассационное рассмотрение в Четвёртый кассационный суд общей юрисдикции в ином составе судей.

Председательствующий:

Судьи: