



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 78-УД22-12-КЗ

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

14 апреля 2022 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда
Российской Федерации в составе

председательствующего – судьи Иванова Г.П.
судей – Абрамова С.Н. и Рудакова Е.В.

при секретаре Токаревой А.В.

рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по кассационной жалобе осужденного Джавахишвили А.Г. на приговор Невского районного суда г. Санкт-Петербурга от 26 июня 2017 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Санкт-Петербургского городского суда от 24 апреля 2018 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Третьего кассационного суда общей юрисдикции от 16 марта 2021 года.

Заслушав доклад судьи Иванова Г. П., выступления прокурора Химченковой М.М., полагавшей необходимым изменить приговор и последующие судебные решения, Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

приговор Невского районного суда г. Санкт-Петербурга от 26 июня 2017 года

Джавахишвили Александр Георгиевич, [REDACTED]

[REDACTED] судимый: 1) приговором Московского районного суда Санкт-Петербурга от 27 апреля 2011 года по ч.3 ст.30 и ч.1 ст.228-1 УК РФ, ч.3 ст.30 и ч.1 ст.228-1 УК РФ, с применением ч.3 ст.69 УК РФ, к 4 годам 6 месяцам лишения свободы, освобождавшийся на основании постановления Сегежского городского суда Республики Карелия от 1 февраля 2013 года условно-досрочно на не отбытый срок 1 год 10 месяцев 16 дней, 2) приговором Московского районного суда Санкт-Петербурга от 18 ноября 2014 года по ч.1 ст.161 УК РФ к 2 годам лишения свободы, на основании ст.73 УК РФ, условно с испытательным сроком 3 года,

осужден по ч.3 ст.30 и ч.1 ст.105 УК РФ к 8 годам лишения свободы и на основании ч.1 ст.70 УК РФ, путем частичного присоединения неотбытой части наказания по приговору от 18 ноября 2014 года, окончательно к 9 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Санкт-Петербургского городского суда от 24 апреля 2018 года приговор оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Третьего кассационного суда общей юрисдикции от 16 марта 2021 года приговор и апелляционное определение изменены: из описательно-мотивировочной части приговора исключено указание на учет мнения потерпевшего, просившего назначить строгое наказание, смягчено назначенное Джавахишвили по ч.3 ст.30 и ч.1 ст.105 УК РФ наказание до 7 лет 10 месяцев лишения свободы и на основании ч.1 ст.70 УК РФ окончательно к отбытию назначено 8 лет 10 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части приговор и апелляционное определение оставлены без изменения.

По приговору суда Джавахишвили А.Г. признан виновным в покушении на убийство П [REDACTED]

Преступление совершено 14 сентября 2016 года в [REDACTED]
[REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осужденный Джавахишвили А.Г. выражает несогласие с приговором и последующими судебными решениями в части назначенного наказания, считает его несправедливым вследствие чрезмерной суровости. Утверждает, что

назначенное наказание не соответствует тяжести содеянного, а также данным о его личности, назначено без учета влияния наказания на условия жизни его семьи. Ссылаясь на совокупность установленных судом обстоятельств, смягчающих наказание, полагает, что наказание ему надлежало назначить с применением ст.64 УК РФ. Обращает внимание на то, что наличие малолетнего ребенка является смягчающим наказанием обстоятельством, предусмотренным п. «г» ч.1 ст.61 УК РФ и подлежит безусловному учету при назначении наказания. Просит учесть в качестве обстоятельства, смягчающего наказание, полное признание им вины в содеянном, и смягчить назначенное судом наказание.

Проверив материалы дела и обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия считает, что судебные решения в отношении Джавахишвили А.Г. подлежат изменению по следующим основаниям.

В соответствии со ст. 401.15 УПК РФ основаниями для 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.

Такие нарушения при рассмотрении уголовного дела были допущены.

Согласно ст. 297 УПК РФ приговор суда должен быть законным, обоснованным и справедливым. Приговор признается таковым, если он постановлен в соответствии с требованиями Уголовно-процессуального кодекса РФ и основан на правильном применении уголовного закона.

В соответствии с ч.8 ст.74 УК РФ, в случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления суд отменяет условное осуждение и назначает ему наказание по правилам, предусмотренным статьей УК РФ.

Однако указанные требования закона судом не выполнены должным образом.

Как следует из материалов уголовного дела, по приговору Московского районного суда г. Санкт-Петербурга от 18 ноября 2014 года Джавахишвили А.Г. был осужден по ч. 1 ст. 161 УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года.

В описательно-мотивировочной части приговора от 26 июня 2017 года суд, мотивируя свое решение о назначении Джавахишвили А.Г. наказания по данному приговору, указал на то, что он совершил преступление в период отбывания условного наказания за совершение умышленного насильственного преступления средней тяжести, в связи с чем, окончательное наказание ему должно быть назначено по правилам ч. 5 ст. 74, ст. 70 УК РФ.

Между тем, в резолютивной части приговора какого-либо решения об отмене условного осуждения Джавахишвили А.Г. по приговору от 18 ноября 2014 года судом не принято, а сразу применены положения ст. 70 УК РФ.

При рассмотрении уголовного дела судами апелляционной и кассационной инстанций указанное обстоятельство не получило надлежащей оценки.

Таким образом, поскольку окончательное наказание Джавахишвили А.Г. назначено без отмены условного осуждения, указание суда в резолютивной части приговора о его назначении на основании ст. 70 УК РФ не соответствует требованиям уголовного закона, и оно подлежит исключению.

Что касается доводов кассационной жалобы о чрезмерной суровости наказания, назначенного Джавахишвили А.Г. за покушение на убийство, то они являются необоснованными.

Как следует из приговора, при назначении наказания суд учел характер и степень общественной опасности совершенного Джавахишвили А.Г. преступления, в том числе степень реализации им преступленного умысла на лишение жизни П [REDACTED] данные о его личности, смягчающие и отягчающие наказание обстоятельства.

При этом в качестве смягчающих обстоятельств суд признал раскаяние Джавахишвили А.Г. в содеянном, наличие у него ребенка, больного отца, частичное признание вины, а в качестве отягчающего обстоятельства суд признал рецидив преступлений, который является опасным.

Утверждения осужденного в жалобе о том, что он полностью признал себя виновным, не соответствуют указанию в приговоре на частичное признание им своей вины и его показаниям по фактическим обстоятельствам дела, приведенным в приговоре.

Также не могут служить основанием для смягчения приговора доводы осужденного Джавахишвили А.Г. о том, что суд признал в качестве смягчающего обстоятельства наличие у него малолетнего ребенка не в соответствии с п. «г» ч.1 ст.61 УК РФ, а в соответствии с ч.2 ст.61 УК РФ, поскольку в приговоре не содержится ссылки на конкретную норму уголовного закона, и его семейное положение должным образом учтено при назначении наказания.

Оснований для применения ст. 64 УК РФ и ч.3 ст.68 УК РФ суды первой и апелляционной инстанций не усмотрели, не усматривает их и Судебная коллегия, поскольку совокупность смягчающих наказание обстоятельств, на которую ссылается осужденный Джавахишвили А.Г. в жалобе, сама по себе не является достаточной для назначения наказания ниже низшего предела или менее 1/3 максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного санкцией ст. 105 ч.1 УК РФ (с учетом ч.3 ст.30 УК РФ и ч.3 ст.66 УК РФ).

Таким образом, оснований для удовлетворения кассационной жалобы осужденного Джавахишвили А.Г. не имеется.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

кассационную жалобу осужденного Джавахишвили А.Г. оставить без удовлетворения.

Приговор Невского районного суда г. Санкт-Петербурга от 26 июня 2017 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Санкт-Петербургского городского суда от 24 апреля 2018 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Третьего кассационного суда общей юрисдикции от 16 марта 2021 года в отношении Джавахишвили Александра Георгиевича изменить:

исключить из резолютивной части приговора указание о назначении ему наказания на основании ч.1 ст.70 УК РФ.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий:

Судьи: