



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 59-УДП22-7-К9

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е суда кассационной инстанции

г. Москва

27 июля 2022г.

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

председательствующего
судей

Зыкина В.Я.,
Шамова А.В. и Боровикова В.П.

при секретаре Малаховой Е.И. рассмотрела в судебном заседании уголовное дело по кассационному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В. на кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Девятого кассационного суда общей юрисдикции от 1 марта 2022 года в отношении осужденного Линвера Р.А. и кассационной жалобе осужденного Линвера Р.А. на приговор Свободненского городского суда Амурской области от 17 августа 2020 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Амурского областного суда от 10 ноября 2020 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Девятого кассационного суда общей юрисдикции от 1 марта 2022 года.

По приговору Свободненского городского суда Амурской области от 17 августа 2020 года

Линвер Роман Андреевич,

ранее судимый:

- 19 июля 2011 года Свободненским городским судом Амурской области по п. «а» ч.3 ст.158 УК РФ к 2 годам 6 месяцам лишения свободы, с применением ст.73 УК РФ условно, с испытательным сроком 1 год;
- 25 ноября 2011 года, тем же судом, по п. «в» ч.2 ст.158, п. «а» ч.3 ст.158, ч.2 ст.228 УК РФ, с учетом внесенных постановлением Советско-Гаванского городского суда Хабаровского края от 30 сентября 2016 г. в соответствии ст.10 УК РФ изменений, на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 4 годам 5 месяцам лишения свободы, а в соответствии со ст. 70 УК РФ (с присоединением наказания по приговору от 19 июля 2011 года) - к 5 годам 5 месяцам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии особого режима (освобожден по отбытии наказания 6 марта 2017 года),

осужден к лишению свободы:

- по ч.2 ст. 162 УК РФ – на срок 6 лет 8 месяцев;
- по ч.1 ст.167 УК РФ – на 1 год 4 месяца.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний, окончательно Линверу Р.А. назначено 7 лет 4 месяца лишения свободы, с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

По этому же приговору осужден Старовойтов С.А.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Амурского областного суда от 10 ноября 2020 года приговор в отношении Линвера Р.А. изменен: исключено указание о наличии по ч. 1 ст. 167 УК РФ квалифицирующего признака «группой лиц по предварительному сговору»; обстоятельством, отягчающим наказание по ч. 2 ст. 162 УК РФ, признан рецидив преступлений, который в соответствии с п.«а» ч. 3 ст. 18 УК РФ является особо опасным, в связи с чем Линверу Р.А. наказание усилено до 6 лет 10 месяцев лишения свободы. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний, окончательно Линверу Р.А. определено наказание в виде 7 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии особого режима. В остальном приговор в отношении Линвера Р.А. оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Девятого кассационного суда общей юрисдикции от 1 марта 2022 года приговор и апелляционное определение в отношении Линвера Р.А. изменены, определено: исключить из его осуждения ч. 1 ст. 167 УК РФ и назначение наказания по правилам ч. 3 ст. 69 УК РФ; считать Линвера Р.А. осужденным по ч. 2 ст. 162 УК РФ к 6 годам 10 месяцам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. В остальном те же судебные решения в отношении Линвера Р.А. оставлены без изменения.

В кассационном представлении заместитель Генерального прокурора Российской Федерации Ткачев И.В. просит отменить кассационное определение в отношении Линвера Р.А., а уголовное дело передать на новое кассационное рассмотрение в тот же суд в ином составе суда.

В кассационной жалобе осужденный Линвер Р.А. просит приговор и последующие судебные решения отменить, а его оправдать за непричастностью к совершению преступления.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Зыкина В.Я., выступление осужденного Линвера Р.А. и его защитника - адвоката Бобрышевой В.В., поддержавших кассационную жалобу, выступление представителя Генеральной прокуратуры Российской Федерации прокурора Александрина А.П., поддержавшего кассационное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации

установила:

Линвер Р.А., с учетом внесенных в приговор изменений, осужден за разбой, то есть нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни, с применением предмета, используемого в качестве оружия.

Преступление совершено 30 июня 2019 года в г. [REDACTED]
[REDACTED] при обстоятельствах, установленных судом и изложенных в приговоре.

В кассационном представлении заместитель Генерального прокурора Российской Федерации, обосновывая свою просьбу об отмене кассационного определения, ссылаясь на положения ст. 58 УК РФ и разъяснения, содержащиеся в п. 45 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 года № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания», указывает, что суд апелляционной инстанции внес в приговор изменения, правильно установив в действиях Линвера Р.А. особо опасный рецидив преступлений как отягчающее наказание обстоятельство, и правильно определил ему местом отбывания наказания исправительную колонию особого режима, а суд кассационной инстанции безмотивно, т.е. без какого-либо правового обоснования, в резолютивной части определения местом отбывания наказания Линверу Р.А. указал исправительную колонию строгого режима. Тем самым, по мнению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации, судом кассационной инстанции были допущены существенные нарушения уголовного и уголовно-процессуального законов, повлиявшие на исход дела, исказившие саму суть правосудия и смысл судебного решения как акта правосудия.

В кассационной жалобе осужденный Линвер Р.А. утверждает, что постановленный в отношении него приговор является незаконным и необоснованным, а изложенные в нем выводы суда - не соответствующими фактическим обстоятельствам дела. В обоснование просьбы об отмене приговора и последующих судебных решений осужденный приводит доводы о том, что уголовное дело в отношении него сфабриковано, утверждает, что потерпевший К. [REDACTED] его оговорил, следственные действия, в том числе проверка показаний на месте, проведены с нарушением норм уголовно-процессуального закона, показания в ходе предварительного расследования он дал в результате оказанного на него физического и психологического давления со стороны сотрудников правоохранительных органов, проверка по его (Линвера Р.А.) заявлению и заявлению осужденного Старовойтова С.А. о применении к ним насилия проведена формально, ему не была предоставлена возможность оспорить показания лиц (сотрудников правоохранительных органов, конвойной службы, стажеров, врачей ИВС, СИЗО, МСЧ -2), допрошенных при рассмотрении доводов стороны защиты в этой части. Он также заявляет, что судебное разбирательство по делу проведено с нарушением ст.14, 15, 17, 240 УПК РФ; отрицая причастность к совершенному преступлению, излагает свою версию произошедшего, согласно которой 30 июня 2019 года он пытался предотвратить нападение на потерпевшего К. [REDACTED] осужденным Старовойтовым С.А., действия которого для него, Линвера Р.А., как он указывает, были неожиданностью; отмечает, что оказывал потерпевшему психологическую помощь; имущества у потерпевшего не похищал; осужденный считает, что суд не располагал сведениями о всех имеющихся у него заболеваниях; утверждает, что его умысел на совершение разбоя судом не установлен, а в приговоре не приведены доказательства, свидетельствующие о выполнении им объективной стороны данного преступления; усматривает в действиях осужденного Старовойтова С.А. эксцесс исполнителя преступления.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации находит кассационное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации подлежащим удовлетворению.

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.

По данному делу судом кассационной инстанции допущено такое нарушение закона.

Согласно ч.4 ст.7 УПК РФ определения суда, постановления судьи должны быть законными, обоснованными и мотивированными.

Приговор суда должен быть законным, обоснованным и справедливым, и признается таковым, если он постановлен в соответствии с требованиями

УПК РФ и основан на правильном применении уголовного закона (ст. 297 УПК РФ).

В соответствии с п. «а» ч. 3 ст. 18 УК РФ рецидив преступлений признается особо опасным при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы.

Исходя из положений п. «г» ч. 1 ст. 58 УК РФ, мужчинам при особо опасном рецидиве преступлений отбывание лишения свободы назначается в исправительных колониях особого режима.

Данные требования закона судом кассационной инстанции не учтены.

Как усматривается из материалов дела, Линвер Р.А. осужден по приговору Свободненского городского суда Амурской области от 19 июля 2011 года за совершение тяжкого преступления, предусмотренного п. «а» ч. 3 ст. 158 УК РФ, к 2 годам 6 месяцам лишения свободы, на основании ст. 73 УК РФ условно с испытательным сроком 1 год.

По приговору этого же суда от 25 ноября 2011 года Линвер Р.А. осужден за ряд преступлений, в том числе относящихся к категории тяжких, предусмотренных п. «а» ч. 3 ст. 158, ч. 2 ст. 228 УК РФ, к наказанию в виде реального лишения свободы. В соответствии со ст. 74 УК РФ отменено условное осуждение по предыдущему приговору и окончательное наказание Линверу Р.А. назначено по правилам ст. 70 УК РФ.

6 марта 2017 года Линвер Р.А. освобожден из мест лишения свободы по отбытии срока наказания. Судимости по приговорам Свободненского городского суда Амурской области от 19 июля 2011 года и от 25 ноября 2011 года в соответствии со ст. 86 УК РФ не погашены.

Как установлено судом первой инстанции, 30 июня 2019 года Линвер Р.А. вновь совершил тяжкое преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 162 УК РФ, за которое 17 августа 2020 года осужден к реальному лишению свободы.

При таких данных, согласно п. «а» ч. 3 ст. 18 УК РФ в его действиях усматривается особо опасный рецидив преступлений, а в соответствии с п. «г» ч. 1 ст. 58 УК РФ мужчинам при особо опасном рецидиве преступлений отбывание лишения свободы назначается в исправительных колониях особого режима.

Судебная коллегия по уголовным делам Девятого кассационного суда общей юрисдикции при пересмотре приговора и апелляционного определения в отношении Линвера Р.А. внесла в указанные судебные решения изменения в части квалификации действий осужденного и назначенного ему наказания, улучшающие его положение, вместе с тем определила вид исправительного учреждения - исправительную колонию строгого режима без учета положений п. «г» ч. 1 ст. 58 УК РФ.

Допущенное нарушение уголовного закона следует признать существенным, повлиявшим на исход дела, искажающим саму суть правосудия и смысл судебного решения как акта правосудия.

Приведенные в кассационной жалобе осужденного Линвера Р.А. доводы о пересмотре приговора и апелляционного определения подлежат проверке Девятым кассационным судом общей юрисдикции при новом рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке, поскольку в силу положений ч.7 ст. 401¹⁶ УПК РФ в случае отмены судебного решения суд кассационной инстанции не вправе устанавливать или считать доказанными факты, которые не были установлены в приговоре или были отвергнуты им, предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, достоверности или недостоверности доказательств, а также принимать решения о применении судом первой или апелляционной инстанций того или иного уголовного закона и о мере наказания.

Руководствуясь ст. 401¹⁴ УПК РФ, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации

определила:

кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Девятого кассационного суда общей юрисдикции от 1 марта 2022 года в отношении осужденного Линвера Романа Андреевича отменить и передать уголовное дело в тот же суд на новое кассационное рассмотрение в порядке, предусмотренном главой 47.1 УПК РФ.

Председательствующий

Судьи