



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 7-УД22-10-К2

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

6 октября 2022 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего
судей
при секретаре

Зателепина О.К.,
Ситникова Ю.В., Эрдыниева Э.Б.
Жильцовой М.П.

с участием осужденного Бокарева А.С., адвоката
Кунецкой Е.М., прокурора Тереховой С.П.

рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по кассационной жалобе Бокарева А.С. на приговор Октябрьского районного суда г. Иваново от 7 ноября 2019 года, апелляционное постановление Ивановского областного суда от 17 января 2020 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Второго кассационного суда общей юрисдикции от 18 ноября 2021 года,

установила:

по приговору Октябрьского районного суда г. Иваново от 7 ноября 2019 года

БОКАРЕВ Алексей Сергеевич,

, судимый

15 июня 2017 года по пп. «а», «б», «в» ч.2 ст. 158, ч.3 ст. 30, пп. «а», «б» ч.2 ст. 158, ст. 324, на основании ч.2 ст. 69, ст. 71, 73 УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года,

осужден

по ч.2 ст. 159 УК РФ к 1 году 6 месяцам лишения свободы,
ч.2 ст. 159 УК РФ (три преступления) к 1 году 7 месяцам лишения свободы за каждое,
ч.2 ст. 159 УК РФ (два преступления) к 1 году 8 месяцам лишения свободы за каждое,
ч.2 ст. 159 УК РФ (два преступления) к 2 годам лишения свободы за каждое,
по ч.3 ст. 30, ч.2 ст. 159 УК РФ (два преступления) к 1 году 5 месяцам лишения свободы за каждое,
по ч.3 ст. 30, ч.2 ст. 159 УК РФ (шесть преступлений) к 1 году 6 месяцам лишения свободы за каждое.

На основании ч.2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Бокареву А.С. назначено 3 года 8 месяцев лишения свободы.

В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 15 июня 2017 года и окончательно Бокареву А.С. назначено 4 года 8 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

Апелляционным постановлением Ивановского областного суда от 17 января 2020 года приговор в отношении Бокарева А.С. оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Второго кассационного суда общей юрисдикции от 18 ноября 2021 года приговор и апелляционное постановление в отношении Бокарева А.С. оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Зателепина О.К., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание приговора и последующих судебных решений, доводы кассационной жалобы, выступления осужденного Бокарева А.С., адвоката Кунецкой Е.М., поддержавших доводы жалобы, прокурора Тереховой С.П., полагавшей необходимым отказать в удовлетворении жалобы, Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по приговору суда Бокарев осужден за совершение мошенничества, с причинением значительного ущерба потерпевшим (8 преступлений) и за

покушение на мошенничество, с причинением значительного ущерба потерпевшим (8 преступлений).

Преступления осужденным совершены в период с 15 октября 2018 года по 26 февраля 2019 года в г. [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осужденный Бокарев, указывая на незаконность состоявшихся в отношении его судебных решений, просит их изменить, исключить назначение ему окончательного наказания по правилам ст. 70 УК РФ, поскольку по приговору от 15 июня 2017 года условное осуждение в отношении его было отменено со снятием судимости 6 февраля 2019 года, то есть до вынесения обжалуемого приговора; полагает, что судом после прений и его, Бокарева, последнего слова незаконно было возобновлено судебное следствие; обращает внимание, что он заявлял ходатайство о рассмотрении уголовного дела в особом порядке, однако суд рассмотрел дело в общем порядке, при этом наказание назначил без применения положений ч.5 ст. 62 УК РФ; считает назначенное ему наказание чрезмерно суровым и просит о его смягчении с учетом совокупности обстоятельств, смягчающих наказание, в том числе с применением положений ч.6 ст. 15 УК РФ.

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

Приговор в отношении Бокарева соответствует требованиям ст. 304, 307-309 УПК РФ. При его постановлении судом установлены обстоятельства преступных деяний, приведены доказательства виновности осужденного, а также разрешены иные вопросы, указанные в ст. 299 УПК РФ.

Суд первой инстанции, исследовав в судебном заседании собранные по делу доказательства, совокупность которых признал достаточной для разрешения дела, установил фактические обстоятельства преступлений и причастность Бокарева к их совершению.

Всем доказательствам, представленным как стороной обвинения, так и стороной защиты, дана оценка в соответствии с требованиями ст. 88 УПК РФ.

Обстоятельства, подлежащие доказыванию в силу ст. 73 УПК РФ, установлены.

Суд дал действиям осужденного верную юридическую оценку, которая соответствует установленным обстоятельствам дела, выводы суда в части квалификации действий Бокарева надлежащим образом в приговоре мотивированы.

Вопреки доводам жалобы суд первой инстанции не нарушил уголовно-процессуальный закон, рассмотрев уголовное дело в общем порядке при наличии ходатайства осужденного о рассмотрении дела в особом порядке судебного разбирательства.

По смыслу положений ч. 7 ст. 316 УПК РФ суд рассматривает дело в особом порядке при наличии предусмотренных законом оснований лишь в том случае, если придет к выводу, что обвинение, с которым согласился подсудимый, обоснованно и подтверждается собранными по делу доказательствами.

Как видно из постановления о назначении судебного заседания от 26 сентября 2019 года, суд, изучив материалы уголовного дела, пришел к выводу, что есть основания для проверки имеющихся в деле доказательств, в связи с этим рассмотрение уголовного дела было назначено в общем порядке.

Оснований для применения в этих случаях положений ч.5 ст. 62 УК РФ, как об этом просит осужденный, не имеется. При этом назначенное судом наказание за отдельные преступления является справедливым, его размеры не превышают пределы, установленные указанной нормой.

Судебная коллегия не находит нарушений положений ст. 294 УПК РФ в том, что суд возобновил судебное следствие после удаления в совещательную комнату.

Как следует из протокола судебного заседания, возобновление судебного следствия было обусловлено необходимостью исследовать ряд доказательств в целях правильного решения вопроса о назначении наказания. При этом суд после окончания судебного следствия вновь открыл прения сторон и предоставил последнее слово Бокареву. Утверждение осужденного о том, что такие действия суда свидетельствуют о выступлении суда на стороне обвинения и нарушении тем самым состязательности сторон, основаны на неправильном понимании уголовно-процессуального закона.

По смыслу ч.1 ст.401¹⁵ УПК РФ круг оснований для отмены или изменения судебного решения в кассационном порядке ввиду существенного нарушения уголовного закона (неправильного его применения) и (или) существенного нарушения уголовно-процессуального закона ограничен лишь такими нарушениями, которые повлияли на исход уголовного дела, то есть на правильность его разрешения по существу.

Судебная коллегия по результатам рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке находит нарушения, подпадающие под указанные выше критерии при назначении осужденному наказания.

Как следует из материалов дела, Бокарев был осужден по приговору от 15 июня 2017 года к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года.

Постановлением от 6 февраля 2019 года, вступившим в законную силу 19 февраля 2019 года, на основании ч.1 ст.74 УК РФ условное осуждение в отношении Бокарева было отменено со снятием судимости по данному приговору.

Вместе с тем, назначая окончательное наказание по обжалуемому приговору, суд применил положения ст. 70 УК РФ, частично присоединив к назначенному наказанию неотбытое наказание по приговору от 15 июня 2017 года, мотивируя свое решение тем, что, несмотря на наличие постановления суда от 6 февраля 2019 года об отмене условного осуждения и снятия судимости, 12 преступлений совершены Бокаревым с 15 октября 2017 года по 5 февраля 2019 года, т.е. в период испытательного срока, установленного указанным приговором.

Суд апелляционной инстанции в постановлении от 17 января 2020 года пришел к выводу, что судом первой инстанции правильно применены правила ч.4 ст. 74 и ст. 70 УК РФ, указав при этом на то, что из материалов дела следует, что часть новых преступлений Бокарев совершил в период условного осуждения до решения о его отмене со снятием судимости.

В кассационном определении от 18 ноября 2021 года указано, что по смыслу ч. 4 ст. 74 УК РФ суд решает вопрос о сохранении или отмене испытательного срока при совершении преступления небольшой или средней тяжести в период испытательного срока, поэтому при решении вопроса об отмене испытательного срока и назначении наказания по правилам ст. 70 УК РФ в такой ситуации следует исходить из момента совершения преступления, а не вынесения приговора. При этом не имеют значения основания окончания испытательного срока после совершения преступления – досрочно по судебному решению, вынесенному на основании ч. 1 ст. 74 УК РФ, либо по его истечению.

Таким образом, нижестоящие суды, полагая возможным назначение окончательного наказания на основании ст. 70 УК РФ, исходили из достаточности того факта, что ряд преступлений по второму приговору совершены в период испытательного срока до решения суда, вынесенного в порядке исполнения приговора об отмене условного осуждения и о снятии судимости.

Судебная коллегия с такими утверждениями согласиться не может.

В п. 54 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 года № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» разъясняется, что правила статьи 70 УК РФ применяются и тогда, когда лицо в период испытательного срока совершило новое преступление, за которое оно осуждено после истечения испытательного срока по первому приговору.

Однако приведенная правовая позиция по смыслу не распространяется на ситуации, когда до вынесения второго приговора постановлением суда отменяется условное осуждение по первому приговору со снятием судимости на основании ч.1 ст. 74 УК РФ.

В этих случаях действительно судимость считается снятой только со дня вступления в законную силу судебного решения, вынесенного на основании указанной нормы.

Вместе с тем наряду с досрочным снятием судимости в этом судебном постановлении отменяется назначенное по первому приговору вместо реального наказания условное осуждение к лишению свободы.

При таких обстоятельствах, учитывая наличие неотмененного судебного решения, вынесенного на основании ч. 1 ст.74 УК РФ, повторно отменять условное осуждение недопустимо, в том числе и в случаях установления по второму приговору факта совершения новых преступлений в период испытательного срока по первому приговору.

С учетом изложенного, если лицо в период испытательного срока совершило новое преступление, за которое оно осуждается после истечения испытательного срока по первому приговору, правила ст. 70 УК РФ могут применяться только при условии, что условное осуждение по первому приговору ранее не отменялось судом в порядке ч.1 ст. 74 УК РФ.

Вместе с тем суд, располагая сведениями о наличии неотмененного постановления от 6 февраля 2017 года и отменяя условное осуждение по приговору от 15 июня 2017 года, фактически принял на себя полномочия по пересмотру вступившего в законную силу решения суда равнозначного уровня, что противоречит требованиям уголовно-процессуального закона.

Данные обстоятельства не были приняты во внимание судами апелляционной и кассационной инстанций при рассмотрении уголовного дела в отношении Бокарева.

При таких обстоятельствах Судебная коллегия приходит к выводу о необходимости изменения приговора Октябрьского районного суда г. Иваново от 7 ноября 2019 года, апелляционного постановления Ивановского областного

суда от 17 января 2020 года и кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Второго кассационного суда общей юрисдикции от 18 ноября 2021 года в части назначенного окончательного наказания. В частности, следует исключить назначение наказания по совокупности приговоров на основании ст. 70 УК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 401¹, 401¹³, 401¹⁴, 401¹⁵ УПК РФ, Судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

приговор Октябрьского районного суда г. Иваново от 7 ноября 2019 года, апелляционное постановление Ивановского областного суда от 17 января 2020 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Второго кассационного суда общей юрисдикции от 18 ноября 2021 года в отношении Бокарева Алексея Сергеевича изменить.

Исключить указание на наличие судимости Бокарева А.С. по приговору от 15 июня 2017 года, на отмену в соответствии с ч. 4 ст. 74 УК РФ условного осуждения по приговору от 15 июня 2017 года, а также на назначение окончательного наказания на основании ст. 70 УК РФ и на зачет в срок отбытия наказания в виде лишения свободы времени содержания Бокарева А.С. под стражей по приговору от 15 июня 2017 года с 13 апреля по 15 июня 2017 года.

Эти же судебные решения в части осуждения на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.2 ст. 159 УК РФ (8 преступлений) и ч.3 ст. 30, ч.2 ст. 159 УК РФ (8 преступлений), к 3 годам 8 месяцам лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии общего режима, оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи