



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 42-УД22-7-К4

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

08 декабря 2022 г.

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

Председательствующего
судей
при секретаре

Безуглого Н.П.
Червоткина А.С., Таратуты И.В.
Горностаевой Е.Е.

рассмотрела в судебном заседании в порядке выборочной кассации уголовное дело по кассационной жалобе осужденного Поволоцкого И.В. на приговор мирового судьи судебного участка № [] Элистинского судебного района Республики Калмыкия от 7 октября 2021 года, апелляционное постановление Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 15 ноября 2021 года и кассационное постановление Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 31 марта 2022 года.

По приговору суда

Поволоцкий Игорь Владимирович, []

судимый:

- 13.03.2019 года по ч.2 ст. 228, п. «б» ч. 3 ст. 228.1 ч. 3 ст.69 УК РФ к 5 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года;

- по приговору мирового судьи от 10.09.2020 года по ч. 1 ст. 119 УК РФ к 1 году лишения свободы условно с испытательным сроком 1 год, -

осужден к лишению свободы по: ч.1 ст.119 УК РФ на 1 год, ч. 1 ст. 119 УК РФ на 1 год.

На основании ч. 2 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений назначено 1 год 6 месяцев лишения свободы.

На основании ч. 4 ст. 74 УК РФ условное осуждение по приговорам от 13.03.2019 года и от 10.09.2020 года отменено и в соответствии со ст. 70 УК РФ путем частичного присоединения к назначенному наказанию неотбытой части наказания по указанным приговорам окончательно Поволоцкому И.В. назначено наказание - 5 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Апелляционным постановлением Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 15 ноября 2021 года приговор оставлен без изменения.

Кассационным постановлением Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 31 марта 2022 года приговор и апелляционное постановление оставлены без изменения.

Осужденный Поволоцкий И.В. ходатайство о личном участии в кассационном рассмотрении дела не заявил.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Червоткина А.С., выступления адвоката Антоновой А.В., поддержавшей доводы жалобы прокурора Аминова В.Р., просившего об изменении судебных решений по доводам жалобы и смягчении наказания, Судебная коллегия

установила:

Поволоцкий И.В. признан виновным в угрозах убийством, при наличии оснований опасаться осуществления этих угроз (два преступления), совершенных при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Преступления совершены в г. Элиста Республики Калмыкия 20 июля 2021 года при обстоятельствах, изложенных в приговоре. Дело рассмотрено в особом порядке, предусмотренном главой 40 УПК РФ.

В кассационной жалобе осужденный Поволоцкий И.В. просит изменить судебные решения и смягчить назначенное наказание. Обращает внимание на то, что назначенное ему наказание не отвечает требованиям ст. 6, 60 УК РФ, в приговоре отсутствуют ссылки на положения ч.ч. 1 и 5 ст. 62 УК РФ, что свидетельствует о неприменении данных норм закона при назначении наказания.

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 закона, повлиявшие на исход дела.

Согласно ч. 3 ст. 60 УК РФ при назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, личность виновного, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи. В соответствии с п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ обстоятельством, смягчающим наказание, признается явка с повинной.

Лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК РФ, и с учетом положений его Общей части (ч. 1 ст. 60 УК РФ).

Согласно ч. 1 ст. 62 УК РФ при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктами «и» и (или) «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 62 УК РФ срок или размер наказания, назначаемого лицу, уголовное дело в отношении которого рассмотрено в порядке, предусмотренном главой 40 УПК РФ, не может превышать две трети максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Исходя из разъяснений, содержащихся в п. 39 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации N 58 от 22 декабря 2015 года «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания», при установлении обстоятельств, предусмотренных как частью 5, так и частью 1 статьи 62 УК РФ, применяется совокупность правил смягчения наказания: вначале применяются положения части 5 статьи 62 УК РФ, затем - части 1 статьи 62 УК РФ. Таким образом, максимально возможное наказание в этих случаях не должно превышать две трети от двух третьих при рассмотрении уголовного дела в порядке, предусмотренном главой 40 УПК РФ.

Указанные положения закона по настоящему делу не были выполнены.

Как следует из приговора, при назначении Поволоцкому И.В. наказания суд признал в качестве смягчающих обстоятельств раскаяние в содеянном, признание вины, возмещение ущерба потерпевшим, активное способствование раскрытию и расследованию преступления, наличие награды «За службу в воздушно-десантных войсках».

Отягчающие обстоятельства суд не установил.

Санкция ч. 1 ст. 119 УК РФ предусматривает максимальное наказание в виде лишения свободы на срок 2 года. Соответственно, учитывая названные правила назначения наказания, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, назначенное Поволоцкому И.В. наказание за каждое из совершенных им преступлений не могло превышать 10 месяцев 20 дней лишения свободы, в то время как судом ему назначено наказание в виде 1 года лишения свободы за каждое преступление.

Приведенные обстоятельства не были учтены судами апелляционной и кассационной инстанций, в связи состоявшиеся по делу судебные решения подлежат изменению, а назначенное Поволоцкому И.В. наказание - смягчению, как за каждое из преступлений, так и по их совокупности.

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

определила:

Приговор мирового судьи судебного участка № [] Элистинского судебного района Республики Калмыкия от 7 октября 2021 года, апелляционное постановление Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 15 ноября 2021 года и кассационное постановление Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 31 марта 2022 года в отношении **Поволоцкого Игоря Владимировича** изменить.

Смягчить назначенное ему наказание в виде лишения свободы по: ч. 1 ст. 119 УК РФ до 9 месяцев, ч. 1 ст. 119 УК РФ – до 9 месяцев.

На основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначить Поволоцкому И.В. наказание – 1 год 3 месяца лишения свободы.

На основании ч. 4 ст. 74 УК РФ условное осуждение по приговорам от 13.03.2019 года и от 10.09.2020 года отменить и в соответствии со ст. 70 УК РФ путем частичного присоединения к назначенному наказанию неотбытой части наказания по приговорам от 13 марта 2019 года и 10 сентября 2020 года окончательно назначить наказание - 5 лет 3 месяца лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном указанные судебные решения оставить без изменения, а кассационную жалобу осужденного Поволоцкого И.В. – без удовлетворения.

Определение суда кассационной инстанции может быть обжаловано в Президиум Верховного Суда Российской Федерации в порядке судебного надзора, установленном главой 48¹ УПК РФ.

Председательствующий:

Судьи: