



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

дело № 44-УДП22-42-К7

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

27 декабря 2022 г.

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

председательствующего Земскова Е.Ю.

судей Зателепина О.К., Ситникова Ю.В.

при секретаре Воронине М.А.

рассмотрела уголовное дело по кассационному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В. на кассационное определение Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 22 июня 2022 года в отношении осужденного Ярославцева Алексея Викторовича,

установила:

по приговору Дзержинского районного суда г. Перми от 23 августа 2021 года

Ярославцев Алексей Викторович,

судимый:

17.11.2009 г. по п. «б» ч.2 ст. 158, п. «а» ч.3 ст. 158, ст. 70 УК РФ к 3 годам лишения свободы. Освобожден 24.03.2017 г. по отбытии срока наказания;

03.08.2017 г. по ч.1 ст. 158, п. «а» ч.3 ст. 158, ч.3 ст. 30, п. «б» ч.2 ст. 158, п. «б» ч.2 ст. 158, п.п. «б», «в» ч.2 ст. 158, ч.3 ст. 69 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы. Освобожден 07.08.2020 г. на основании постановления от 27.07.2020 г. с заменой неотбытой части наказания на 3 месяца 10 дней ограничения свободы. Постановлением от 14.01.2021 г. неотбытая часть наказания

по приговору от 03.08.2017 г. в виде 2 месяцев 21 дня ограничения свободы заменена на 1 месяц 10 дней лишения свободы.

осужден по п. «б» ч.2 ст. 158 УК РФ (двадцать три преступления) к 10 месяцам лишения свободы за каждое, по пп. «б», «в» ч.2 ст. 158 УК РФ к 1 году лишения свободы, по ч.3 ст. 30, п. «б» ч.2 ст. 158 УК РФ к 6 месяцам лишения свободы. В соответствии с ч.2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Ярославцеву А.В. назначено 4 года лишения свободы. На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 03.08.2017 г. и окончательно Ярославцеву А.В. назначено 4 года 1 месяц лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Апелляционным постановлением Пермского краевого суда от 8 октября 2021 года приговор в отношении Ярославцева А.В. оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 22 июня 2022 года приговор и апелляционное постановление в отношении Ярославцева А.В. изменены. Исключена ссылка, как на доказательство, на протокол допроса свидетеля К [REDACTED]. Исключено указание о назначении Ярославцеву А.В. наказания по правилам ст. 70 УК РФ. Постановлено считать Ярославцева А.В. осужденным к назначенному наказанию на основании ч.2 ст. 69 УК РФ к 4 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальной части судебные решения в отношении Ярославцева А.В. оставлены без изменения.

По приговору суда Ярославцев признан виновным и осужден за 23 кражи, с незаконным проникновением в помещение, за кражу, с незаконным проникновением в помещение, с причинением значительного ущерба гражданину и за покушение на кражу, с незаконным проникновением в помещение.

Преступления осужденным совершены в период с 14 августа 2020 года по 18 ноября 2020 года в г. Перми при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационном представлении поставлен вопрос об отмене кассационного определения Седьмого кассационного суда общей юрисдикции и направлении уголовного дела в отношении Ярославцева на новое кассационное рассмотрение в связи с допущенными судом кассационной инстанции нарушениями уголовного закона, повлиявшими на исход дела, которые выразились в том, что суд кассационной инстанции необоснованно исключил назначение осужденному окончательного наказания по правилам ст. 70 УК РФ.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы кассационного представления Судебная коллегия приходит к следующим выводам.

Согласно 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.

В соответствии со ст.401¹⁶ УПК РФ пересмотр в кассационном порядке приговора, определения, постановления суда по основаниям, влекущим ухудшение положения 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.

При этом как следует из приговора, суд первой инстанции назначил осужденному Ярославцеву окончательное наказание по правилам ст. 70 УК РФ, присоединив к назначенному по настоящему приговору наказанию неотбытое наказание по предыдущему приговору от 03.08.2017 г., указав, что постановлением от 14.01.2021 г. неотбытая часть наказания по приговору от 03.08.2017 г. в виде ограничения свободы осужденному была заменена на лишение свободы, которое он не отбыл.

С данным решением суда первой инстанции согласился суд апелляционной инстанции, оставив приговор в отношении Ярославцева без изменения.

Седьмой кассационный суд общей юрисдикции, рассматривая уголовное дело в отношении Ярославцева, принял решение об исключении указания о назначении Ярославцеву окончательного наказания по правилам ст. 70 УК РФ, обосновав свое решение тем, что постановлением от 14.01.2021 г., по которому осужденному заменено наказание в виде ограничения свободы на лишение свободы, постановлено исчислять срок наказания с 14.01.2021 года, в связи с чем, суд кассационной инстанции пришел к выводу о том, что на момент вынесения обжалуемого приговора, осужденный полностью отбыл наказание по предыдущему приговору от 03.08.2017 г.

При этом суд не учел, что уголовный закон предусматривает зачет в срок наказания, назначенного по второму приговору на основании ст. 70 УК РФ, как периода содержания под стражей до второго приговора, так и срок неотбытого наказания по первому приговору.

Неотбытое наказание определяется как разность между сроком назначенного наказания и сроком отбытого наказания.

В связи с этим если лицу, отбывающему наказание по первому приговору, избирается мера пресечения в виде заключения под стражу, то возникает возможность двойного зачета одного и того же периода в срок наказания по второму приговору.

В целях разрешения данного вопроса Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22.12.2015 г. № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» дано разъяснение, согласно которому в случае совершения нового преступления лицом, отбывающим наказание в виде лишения свободы, неотбытой частью наказания следует считать срок, оставшийся на момент избрания меры пресечения в виде содержания под стражей за вновь совершенное преступление.

Таким образом, поскольку содержание под стражей является самостоятельным основанием для зачета в срок наказания по второму приговору во всех случаях, указанный срок содержания под стражей, не входит в период отбывания наказания по первому приговору, которое в связи с избранием данной меры пресечения прерывается и лицо не считается в этот период отбывающим наказание.

Из материалов дела следует, что по данному уголовному делу Ярославцев задержан 19.11.2020 г. и 20.11.2020 г. в отношении его была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, которая неоднократно продлевалась и на момент вынесения обжалуемого приговора не отменялась и действовала до вступления приговора в законную силу.

Таким образом, при решении вопроса о замене неотбытой части наказания в виде ограничения свободы на лишение свободы Ярославцев находился под стражей по настоящему делу и, соответственно, наказание по предыдущему приговору от 03.08.2017 г. не отбывал.

Более того, суд кассационной инстанции во вводной части своего решения указал, что 14 января 2021 года неотбытое осужденному Ярославцеву наказание заменено на 1 месяц 10 дней лишения свободы, к отбыванию наказания Ярославцев не приступил.

Кроме того, при мотивировке своего вывода об исключении ст. 70 УК РФ, суд кассационной инстанции указал, что на момент вынесения приговора от 29.07.2021 г. Ярославцев полностью отбыл наказание, тогда как последний приговор в отношении Ярославцева вынесен 23.08.2021 г.

При таких обстоятельствах, Судебная коллегия считает, что доводы кассационного представления об отмене кассационного определения Седьмого кассационного суда общей юрисдикции являются обоснованными, а само кассационное представление подлежит отмене с направлением дела на новое кассационное рассмотрение ввиду допущенных судом существенных нарушений уголовно-процессуального закона, которые повлияли на исход дела и при этом искажают саму суть правосудия и смысл судебного решения как акта правосудия.

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

О П Р Е Д Е Л И Л А:

кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам
Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 22 июня 2022 года в
отношении Ярославцева Алексея Викторовича отменить, уголовное дело передать
на новое рассмотрение в Седьмой кассационной суд общей юрисдикции иным
составом.

Председательствующий:

Судьи: