



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 4-УД22-64-К1

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

12 января 2023 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего судьи **Абрамова С.Н.**,
судей **Кондратова П.Е. и Рудакова Е.В.**

при ведении протокола секретарём **Мамейчиком М.А.**

с участием осуждённого Кунгурова Ш.Ф. - посредством видеоконференц-связи, защитника – адвоката Сакмарова П.В., прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Гурской С.Н.,

рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по кассационной жалобе осуждённого Кунгурова Ш.Ф. на приговор Мытищинского городского суда Московской области от 10 февраля 2021 г. и определение судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 15 декабря 2021 года.

По приговору Мытищинского городского суда Московской области от 10 февраля 2021 года

Кунгуров Шохин Фаррухович, [REDACTED]

несудимый,

осуждён по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ к 6 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

По этому же приговору осуждена Демьянова М.М.

В апелляционном порядке приговор не обжаловался.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 15 декабря 2021 г. приговор в отношении Кунгурова Ш.Ф. оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Абрамова С.Н. о содержании судебных решений, обстоятельства дела, выступления осуждённого Кунгурова Ш.Ф. и адвоката Сакмарова П.В., поддержавших доводы, приведённые в кассационной жалобе, мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Гурской С.Н. об изменении судебных решений и снижении назначенного Кунгурову Ш.Ф. наказания, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

по приговору суда Кунгуров признан виновным в покушении на незаконный сбыт наркотического средства в крупном размере, совершённом группой лиц по предварительному сговору.

Преступление совершено 02 июня 2020 г. в г. [REDACTED] области при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осуждённый Кунгуров Ш.Ф. просит об изменении приговора и кассационного определения, смягчении назначенного ему наказания с учётом наличия у него малолетних детей, 2018, 2020 и 2022 годов рождения.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы, приведённые в кассационной жалобе, Судебная коллегия приходит к следующему.

Согласно ст. 401¹ УПК РФ суд кассационной инстанции проверяет по кассационной жалобе законность приговора, определения или постановления суда, вступивших в законную силу, то есть правильность применения норм уголовного и уголовно-процессуального законов.

В соответствии с ч. 1 ст. 401¹⁵ УПК РФ, основаниями отмены или изменения судебных решений в кассационном порядке являются существенные нарушения уголовного и (или) уголовно-процессуального закона, повлиявшие на исход дела.

По данному уголовному делу допущены такие нарушения закона.

В соответствии со ст. 297 УПК РФ приговор суда должен быть законным, обоснованным и справедливым и признаётся таковым, если он постановлен в соответствии с требованиями УПК РФ и основан на правильном применении уголовного закона.

Эти требования закона по данному делу судом в полной мере не соблюдены.

В соответствии с ч. 3 ст. 60 УК РФ при назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.

Наличие малолетних детей у виновного предусмотрено п. «г» ч. 1 ст. 61 УК РФ в качестве смягчающего обстоятельства, подлежащего обязательному учёту судом при назначении наказания.

Так, суд при назначении Кунгурову наказания отягчающих обстоятельств не установил, в качестве смягчающих - учёл то, что он положительно характеризуется допрошенными в судебном заседании свидетелями, а также по месту жительства, учебы, работы и прохождения военной службы, впервые привлекается к уголовной ответственности, молодой возраст, полное признание своей вины, чистосердечное раскаяние в содеянном, активное содействие раскрытию и расследованию преступления, неудовлетворительное состояние его здоровья, наличие у близких родственников заболеваний, то, что он занимался благотворительностью.

Суд кассационной инстанции, проверяя доводы осуждённого о смягчении назначенного ему наказания, пришел к выводу, что иных обстоятельств, подлежащих в силу положений ст. 61 УК РФ обязательному учёту в качестве смягчающих наказание, по уголовному делу судом первой инстанции не установлено. Доводы кассационной жалобы о смягчении наказания, в том числе с учётом наличия у Кунгурова малолетнего ребенка, судебной коллегией по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции оставлены без внимания.

Вместе с тем, судом во вводной части приговора указано о том, что Кунгуров имеет ребенка, 2018 года рождения.

Согласно протоколу судебного заседания в ходе судебного разбирательства была исследована имеющаяся в материалах уголовного дела копия свидетельства об установлении отцовства от 11 января 2018 г.,

которым подтверждается наличие у Кунгурова малолетнего ребенка, 5 января 2018 года рождения.

Таким образом, суду на момент постановления приговора было известно о наличии у Кунгурова малолетнего ребенка, однако данное обстоятельство, вопреки требованиям закона, не было учтено судом в качестве смягчающего наказание.

С учётом изложенного, приговор и кассационное определение в отношении осуждённого Кунгурова подлежат изменению, а назначенное ему наказание – смягчению.

Вопреки доводам осуждённого Кунгурова, о наличии у него других малолетних детей на момент постановления приговора суду известно не было и из материалов дела не усматривается.

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

о п р е д е л и л а :

кассационную жалобу осуждённого Кунгурова Ш.Ф. удовлетворить частично.

Приговор Мытищинского городского суда Московской области от 10 февраля 2021 г. и определение судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 15 декабря 2021 г. в отношении **Кунгурова Шохина Фарруховича** изменить,

признать смягчающим наказание обстоятельством – наличие у него малолетнего ребёнка,

назначенное ему наказание по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ смягчить до 5 лет 9 месяцев лишения свободы,

в остальном судебные решения в отношении него оставить без изменения.

Председательствующий судья

Судьи