



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 92-УДП22-4-К8

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

1 марта 2023 года

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

председательствующего Зеленина С.Р.
судей Русакова В.В. и Фаргиева И.А.

при секретаре Быстрове Д.С., рассмотрев в судебном заседании уголовное дело по кассационному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В. на определение судебной коллегии по уголовным делам Восьмого кассационного суда общей юрисдикции от 19 мая 2022 года в отношении Монгуша А.Н.,

у с т а н о в и л а :

приговором Кызылского городского суда Республики Тыва от 8 апреля 2021 года

Монгуш Алексей Николаевич, [REDACTED]
[REDACTED], судимый

1. 8 апреля 2011 года по п. «а» ч. 3 ст. 158 УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года,
2. 12 июля 2011 года по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ к 8 годам лишения свободы,
3. 28 мая 2012 года по ч. 4, 5 ст. 33, ч. 2 ст. 228, ч. 2 ст. 228, 69 ч. 3 УК РФ к 4 годам 6 месяцам лишения свободы, на основании ч. 5

ст. 69 УК РФ к 9 годам 6 месяцам лишения свободы, освобожденный 3 марта 2018 года условно-досрочно на 2 года 8 месяцев,

осужден по пп. «в», «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ к 3 годам лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии особого режима с ограничением свободы на срок 1 год с установлением ограничений: не уходить из места постоянного проживания (пребывания) с 23 часов вечера до 6 часов утра, не выезжать за пределы территории муниципального образования, где Монгуш А.Н. будет проживать после отбывания лишения свободы и не изменять место жительства или пребывания без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, с возложением обязанности являться один раз в месяц для регистрации в указанный орган,

на основании ст. 70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединена неотбытая часть наказания по приговору от 28 мая 2018 года и назначено окончательное наказание 4 года 6 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии особого режима с ограничением свободы на срок 1 год с установлением ограничений: не уходить из места постоянного проживания (пребывания) с 23 часов вечера до 6 часов утра, не выезжать за пределы территории муниципального образования, где Монгуш А.Н. будет проживать после отбывания лишения свободы и не изменять место жительства или пребывания без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, с возложением обязанности являться один раз в месяц для регистрации в указанный орган.

Приговором постановлено также взять Монгуша А.Н. под стражу, зачесть в отбытый срок наказания время содержания его под стражей с 18 ноября 2019 года по 15 мая 2020 года и с 8 апреля 2021 года по день вступления приговора в законную силу из расчета день за день, взыскать с Монгуша А.Н. в доход федерального бюджета издержки в сумме 29 934 рубля 50 копеек.

По данному делу осужден также Монгуш Радий Николаевич.

Апелляционным приговором судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Тыва от 5 августа 2021 года приговор городского суда отменен, вынесен новый приговор:

Монгуш А.Н. признан виновным в совершении преступления, предусмотренного п. «в» ч. 2 ст. 161 УК РФ, с назначением наказания 2 года 6 месяцев лишения свободы с ограничением свободы с установлением

ограничений: не уходить из места постоянного проживания (пребывания) с 23 до 6 часов, не выезжать за пределы территории муниципального образования, где будет проживать после отбывания лишения свободы, не изменять место жительства или пребывания без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, с возложением обязанности один раз в месяц являться в указанный орган для регистрации,

на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения неотбытой части наказания по приговору от 28 мая 2012 года назначено наказание 3 года 6 месяцев лишения свободы с ограничением свободы на срок 1 год с установлением ограничений: не уходить из места постоянного проживания (пребывания) с 23 до 6 часов, не выезжать за пределы территории муниципального образования, где будет проживать после отбывания лишения свободы, не изменять место жительства или пребывания без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, с возложением обязанности один раз в месяц являться в указанный орган для регистрации, с отбыванием лишения свободы в исправительной колонии особого режима.

Апелляционным приговором постановлено также срок наказания Монгуша А.Н. исчислять с 5 августа 2021 года, в срок наказания зачесть время содержания его под стражей с 18 ноября 2019 года по 15 мая 2020 года и с 8 апреля по 4 августа 2021 года из расчета день за день; вопрос о процессуальных издержках направлен в Кызылский городской суд Республики Тыва для рассмотрения в порядке, предусмотренном ст. 396, 397, 399 УПК РФ.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Восьмого кассационного суда общей юрисдикции от 19 мая 2022 года апелляционный приговор в отношении Монгуша А.Н. изменен:

из его осуждения по п. «в» ч. 2 ст. 161 УК РФ исключен квалифицирующий признак «незаконного проникновения в жилище»,

действия осужденного переквалифицированы на ч. 1 ст. 161 УК РФ, по которой назначено 1 год 6 месяцев лишения свободы,

исключено указание о наличии особо опасного рецидива, признано наличие в действиях осужденного рецидива преступлений,

отменено условно-досрочное освобождение по приговору от 28 мая 2012 года,

на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения неотбытой части наказания по приговору от 28

мая 2012 года окончательно назначено 3 года лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальном указанный апелляционный приговор оставлен без изменения.

Монгуш А.Н. осужден за грабеж, совершенный 17 ноября 2019 года в г. Кызыле при обстоятельствах, изложенных в апелляционном приговоре.

В кассационном представлении прокурор просит об изменении кассационного определения, поскольку суд кассационной инстанции, назначая наказание на основании ст. 70 УК РФ, ухудшил положение осужденного. Это выразилось в том, что апелляционным приговором к назначенному наказанию была присоединена неотбытая часть наказания по предыдущему приговору в размере 1 года лишения свободы, а суд кассационной инстанции присоединил 1 год 6 месяцев лишения свободы. Указывая на коллизию норм ч. 4 ст. 70 УК РФ, согласно которой окончательное наказание должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору, и ст. 401¹⁶ УПК РФ, запрещающей ухудшение положения осужденного без кассационной жалобы потерпевшего или кассационного представления прокурора, заместитель Генерального прокурора Российской Федерации полагает, что приоритет должен быть отдан нормам, влекущим более благоприятные последствия для осужденного, и просит смягчить наказание, назначенное осужденному по ст. 70 УК РФ, которое, по его мнению, не может превышать 2 года 6 месяцев лишения свободы.

Заслушав доклад судьи Зеленина С.Р., выступления прокурора Генеральной прокуратуры РФ Синюшиной Е.А. и защитника Тенчуриной В.Н., поддержавших доводы кассационного представления, судебная коллегия находит кассационное определение подлежащим изменению по следующим основаниям.

Апелляционным приговором к наказанию, назначенному за совершенный Монгушем А.Н. грабеж, было частично присоединено наказание, не отбытое по предыдущему приговору, в размере 1 года лишения свободы.

Рассматривая уголовное дело в отношении Монгуша А.Н. по кассационной жалобе осужденного, то есть не имея предусмотренных законом поводов для вынесения решения, влекущего ухудшение положения

осужденного, суд кассационной инстанции к назначенному за грабеж наказанию присоединил неотбытую часть наказания по приговору от 28 мая 2012 года в виде 1 года 6 месяцев лишения свободы, то есть в размере большем, чем было постановлено апелляционным приговором.

Мотивируя назначение наказания по совокупности приговоров, судебная коллегия по уголовным делам Восьмого кассационного суда общей юрисдикции, указанное решение не обосновала, сославшись лишь на характер и степень общественной опасности совершенного преступления и данные о личности осужденного.

При этом суд кассационной инстанции не учел, что при пересмотре судебного решения в кассационном порядке суд вправе вынести определение, влекущее ухудшение положения осужденного, лишь по тому правовому основанию и по тем доводам, которые указаны в кассационном представлении прокурора или кассационной жалобе потерпевшего, его законного представителя или представителя (п. 20 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 июня 2019 года № 19 «О применении норм главы 47.1 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции» (в редакции от 29 июня 2021 года)).

Запрет поворота к худшему без указанного кассационного повода носит безусловный характер и по смыслу закона не зависит от уголовно-правовых норм, регламентирующих назначение наказания.

Нарушение запрета повлияло на исход дела в части определения срока наказания, назначенного осужденному, и влечет признание судебного решения не отвечающим требованиям справедливого правосудия.

При таких обстоятельствах назначенное осужденному Монгушу А.Н. по совокупности приговоров наказание подлежит смягчению.

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

о п р е д е л и л а :

кассационное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В. удовлетворить.

Определение судебной коллегии по уголовным делам Восьмого кассационного суда общей юрисдикции от 19 мая 2022 года в отношении Монгуша Алексея Николаевича изменить, смягчив назначенное ему по ст. 70 УК РФ наказание до 2 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части указанное определение оставить без изменения.

Председательствующий:

Судьи: