



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 19-УДП23-5-К5

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

30 марта 2023 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Шамова А.В.,
судей: Фаргиева И.А., Ермолаевой Т.А.

при секретаре Голенко А.Е.,

с участием прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Наседко А.А.,
адвоката Коробковой И.Р. в защиту интересов осужденного Гурмана Ю.М.,

рассмотрев в судебном заседании уголовное по кассационному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации о пересмотре определения судебной коллегии по уголовным делам Пятого кассационного суда общей юрисдикции от 17 октября 2022 года в отношении осужденного Гурмана Ю.М.,

УСТАНОВИЛА:

приговором Пятигорского городского суда Ставропольского края от 1 марта 2021 года

Гурман Юрий Михайлович, [REDACTED], [REDACTED], судимый Пятигорским городским судом Ставропольского края 2 ноября 2016 года по ч. 2 ст. 228 УК РФ к 3 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года,

осужден:

- по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ к 8 годам лишения свободы;

- по ч. 3 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ к 8 годам лишения свободы.

В соответствии с ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено наказание в виде 9 лет лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 2 ноября 2016 года и окончательно назначено 10 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Согласно п. 3 ч. 2 ст. 302 УПК РФ Гурман Ю.М. оправдан по ч. 2 ст. 210 УК РФ, за ним признано право на реабилитацию.

По данному делу также осуждены Кылымнык В.С., Дронов Д.Б., Васильева Ю.Н., Винников В.М., Литвинов Н.И., Скоблова Д.С., Пантелеев Н.С.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Ставропольского краевого суда от 29 октября 2021 года приговор в отношении Гурмана Ю.М. изменен: из приговора исключено указание на признание за Гурманом Ю.М. права на реабилитацию в порядке ст. 133-138 УПК РФ. В остальной части приговор в отношении Гурмана Ю.М. оставлен без изменения.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Пятого кассационного суда общей юрисдикции от 17 октября 2022 года приговор и апелляционное определение в отношении Гурмана Ю.М. изменены:

- из числа доказательств исключены показания ряда свидетелей;
- на основании ч. 2 ст. 61 УК РФ обстоятельством, смягчающим наказание Гурмана Ю.М., признано то, что он не состоит на учете в наркологическом диспансере;
- смягчено наказание назначенное Гурману Ю.М. по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ до 7 лет 10 месяцев лишения свободы, по ч. 3 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ до 7 лет 11 месяцев лишения свободы, на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частного сложения наказаний до 8 лет 10 месяцев лишения свободы.

В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Гурман Ю.М. осужден за покушение на незаконный сбыт наркотических средств, с использованием информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть «Интернет»), группой лиц по предварительному сговору, в крупном размере и покушение на незаконный сбыт наркотических средств, с использованием информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть «Интернет»), организованной группой, в крупном размере.

Преступления совершены в апреле - мае 2017 года на территории [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационном представлении заместитель Генерального прокурора Российской Федерации указывает, что судом кассационной инстанции допущено существенное нарушение уголовного закона, повлиявшее на назначенное Гурману Ю.М. наказание. Обращает внимание на то, что суд

кассационной инстанции, смягчив Гурману Ю.М. наказание за каждое преступление и по совокупности преступлений, не обсудил вопрос о снижении окончательного наказания, назначенного по правилам ст. 70 УК РФ, чем ухудшил положение осужденного.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Фаргиева И.А., выступления прокурора Наседко А.А., осужденного Гурмана Ю.М. и защитника-адвоката Коробковой И.Р., поддержавших доводы кассационного представления, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации находит кассационное определение подлежащим изменению по следующим основаниям.

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 и (или) уголовно-процессуального закона, повлиявшие на исход дела.

По данному уголовному делу такие нарушения закона допущены.

Из материалов уголовного дела видно, что судом первой инстанции при постановлении приговора к вновь назначенному наказанию в виде 9 лет лишения свободы частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 2 ноября 2016 года в виде 1 года 2 месяцев лишения свободы и на основании ст. 70 УК РФ Гурману Ю.М. окончательное наказание назначено в виде 10 лет лишения свободы.

Судебная коллегия по уголовным делам Пятого кассационного суда общей юрисдикции, смягчив Гурману Ю.М. наказание за каждое преступление и по совокупности преступлений на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ до 8 лет 10 месяцев лишения свободы, как правильно указано в кассационном представлении, не обсудила вопрос о снижении наказания, назначенного по правилам ст. 70 УК РФ, то есть фактически присоединила 1 год 2 месяца лишения свободы, тем самым положение осужденного в этой части ухудшила.

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 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 Гурману Ю.М. по совокупности приговоров наказание подлежит смягчению.

В силу изложенного и руководствуясь ст. 401¹⁴ УПК РФ, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации

ОПРЕДЕЛИЛА:

кассационное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации удовлетворить.

Определение судебной коллегии по уголовным делам Пятого кассационного суда общей юрисдикции от 17 октября 2022 года в отношении Гурмана Юрия Михайловича изменить, смягчив назначенное ему наказание на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров до 9 (девяти) лет 10 (десяти) месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части указанное определение оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи