



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 49-УД23-4-К6

ОПРЕДЕЛЕНИЕ суда кассационной инстанции

г. Москва

11 мая 2023 г.

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

председательствующего Безуглого Н.П.
судей Истоминой Г.Н. и Таратуты И.В.

при секретаре Димаковой Д.Н.

рассмотрела в судебном заседании уголовное дело по кассационной жалобе осужденной Пенкиной А.Ю. на приговор Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 24 сентября 2018 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 13 января 2022 года.

По приговору Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 24 сентября 2018 года

Пенкина (Иванова) Алла Юрьевна, [REDACTED], ранее судимая по приговору Белорецкого городского суда Республики Башкортостан от 13 июля 2015 года за совершение семи преступлений, предусмотренных ч.3 ст.159 УК РФ, пяти

преступлений, предусмотренных ч.2 ст.159 УК РФ, шести преступлений, предусмотренных ч.4 ст.159 УК РФ, двух преступлений, предусмотренных ч.1 ст.159.4 УК РФ, по ч.3 ст.30, ч.2 ст.159 УК РФ, на основании ч.3 ст.69, ст.71 УК РФ к 6 годам 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии общего режима; на основании ст.82 УК РФ реальное отбывание наказания отсрочено до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста, то есть до 17 сентября 2028 года; по приговору Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 3 сентября 2018 года по ч.1 ст.159 УК РФ, за совершение четырнадцати преступлений, предусмотренных ч.2 ст.159 УК РФ, трех преступлений, предусмотренных ч.3 ст.159 УК РФ, на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 3 годам лишения свободы; в соответствии с ч.5 ст.82 УК РФ отсрочка по приговору от 13 июля 2015 года отменена, на основании ст.70, чч. 3,5 ст.69 УК РФ окончательно назначено 8 лет лишения свободы в исправительной колонии общего режима;

осуждена по:

- ч.2 ст.159 УК РФ (16 преступлений) к 1 году лишения свободы за каждое;
- ч.2 ст.159 УК РФ (2 преступления) к 1 году 2 месяцам лишения свободы за каждое;
- ч.3 ст.159 УК РФ (2 преступления) к 1 году 6 месяцам за каждое;
- ч.3 ст.159 УК РФ к 1 году 2 месяцам лишения свободы;
- ч.3 ст.159 УК РФ к 1 году 4 месяцам лишения свободы.

В соответствии с ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено 3 года лишения свободы.

В соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний по данному приговору и наказаний, назначенных по приговорам от 13 июля 2015 года и 3 сентября 2018 года, окончательно назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

В апелляционном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением Березниковского городского суда Пермского края от 19 августа 2019 года ходатайство осужденной Пенкиной (Ивановой) А.Ю. о приведении в соответствие с действующим законодательством приговоров Белорецкого городского суда Республики Башкортостан от 13 июля 2015 года, Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 3 сентября 2018 года и Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 24 сентября 2018 года оставлено без удовлетворения.

Апелляционным постановлением Пермского краевого суда от 17 октября 2019 года указанное постановление отменено, ходатайство Пенкиной А.Ю. о приведении приговоров в соответствие с действующим уголовным законом удовлетворено частично:

- сокращено наказание, назначенное Пенкиной А.Ю. по приговору Белорецкого городского суда Республики Башкортостан от 13 июля 2015 года, назначенное по ч.3 ст.30, ч.2 ст.159 УК РФ, ч.2 ст.159 УК РФ (5 преступлений), ч.3 ст.159 УК РФ (7 преступлений) в связи с изменениями, внесенными в Уголовный кодекс Российской Федерации Федеральным законом от 7 декабря 2011 года № 420 - ФЗ, и постановлено считать Пенкину А.Ю. осужденной по ч.3 ст.30, ч.2 ст.159 УК РФ к 1 году 4 месяцам лишения свободы, ч.2 ст.159 УК РФ к 1 году 4 месяцам лишения свободы, ч.2 ст.159 УК РФ (3 преступления) к 10 месяцам лишения свободы за каждое преступление, ч.2 ст.159 УК РФ к 8 месяцам лишения свободы, ч.3 ст.159 УК РФ к 2 годам 4 месяцам лишения свободы, ч.3 ст.159 УК РФ (2 преступления) к 2 годам 6 месяцам лишения свободы за каждое преступление, ч.3 ст.159 УК РФ (3 преступления) к 2 годам 8 месяцам лишения свободы за каждое преступление, ч.3 ст.159 УК РФ к 2 годам 10 месяцам лишения свободы, ч.4 ст.159 УК РФ (4 преступлений) к 3 годам 6 месяцам лишения свободы за каждое преступление, ч.4 ст.159 УК РФ к 4 годам лишения свободы, ч.1 ст.159.4 УК РФ к 6 месяцам ограничения свободы, ч.1 ст.159.4 УК РФ к 8 месяцам ограничения свободы, в силу ч.3 ст.69, ст.71 УК РФ к 6 годам 4 месяцам лишения свободы.

- сокращено наказание, назначенное осужденной Пенкиной А.Ю. по приговору Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 3 сентября 2018 года на основании ст.70 УК РФ до 7 лет 4 месяцев лишения свободы, и окончательное наказание, назначенное на основании ч.5 ст.69 УК РФ, до 7 лет 10 месяцев лишения свободы.

- сокращено окончательное наказание, назначенное осужденной Пенкиной А.Ю. по приговору Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 24 сентября 2018 года на основании ч.5 ст.69 УК РФ до 9 лет 4 месяцев лишения свободы.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 13 января 2022 года приговор изменен:

- исключено из приговора указание на назначение Пенкиной (Ивановой) А.Ю. окончательного наказания в порядке ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения с наказанием по приговору Белорецкого городского суда Республики Башкортостан от 13 июля 2015 года;

- снижено назначенное Пенкиной (Ивановой) А.Ю. окончательное наказание в соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений

путем частичного сложения с наказанием по приговору Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 3 сентября 2018 года до 8 лет 6 месяцев лишения свободы.

В остальной части приговор суда оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Истоминой Г.Н., изложившей содержание обжалуемого приговора и доводы кассационной жалобы, выступление осужденной Пенкиной (Ивановой) А.Ю., поддержавшей доводы жалобы, выступление прокурора Киселевой М.А., полагавшей приговор от 24 сентября 2018 года и кассационное определение от 13 января 2022 года изменить: смягчить наказание, назначенное Пенкиной А.Ю. по совокупности преступлений по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ, Судебная коллегия,

у с т а н о в и л а:

Пенкина (Иванова) А.Ю. осуждена за хищение путем мошенничества имущества Х [REDACTED], А [REDACTED] Ч [REDACTED] К [REDACTED], М [REDACTED] Е [REDACTED] П [REDACTED] П [REDACTED] Б [REDACTED] Г [REDACTED], К [REDACTED] а [REDACTED] С [REDACTED] И [REDACTED] С [REDACTED] Р [REDACTED] М [REDACTED] i [REDACTED] П [REDACTED] Ш [REDACTED] Е [REDACTED] П [REDACTED] с причинением значительного ущерба, а также с использованием служебного положения и с причинением крупного ущерба Н [REDACTED] Б [REDACTED] Б [REDACTED] И [REDACTED] А [REDACTED]

Преступления совершены ею в период с 12 августа 2009 года до 12 октября 2016 года в г. [REDACTED] и [REDACTED] [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осужденная Пенкина (Иванова) А.Ю., не оспаривая установленные судом фактические обстоятельства, просит об изменении приговора от 24 сентября 2018 года и снижении срока наказания, мотивируя тем, что судебная коллегия Шестого кассационного суда общей юрисдикции при внесении в указанный приговор изменений и смягчении наказания не учла, что ранее апелляционным постановлением Пермского краевого суда от 17 октября 2019 года в порядке ст.10 УК РФ был пересмотрен приговор от 13 июля 2015 года и наказание по нему, а также по приговору от 3 сентября 2018 года и 24 сентября 2018 года снижено.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы жалобы, Судебная коллегия находит выводы суда о виновности осужденной в мошенничестве правильными, основанными на исследованных в судебном заседании доказательствах, подробное содержание и анализ которых

приведены в приговоре.

Нарушений уголовно-процессуального закона, правил оценки доказательств с точки зрения их достоверности, допустимости и достаточности, повлиявших на правильность установления фактических обстоятельств, влекущих отмену или изменение судебных решений, судом не допущено.

На основании исследованных доказательств судом установлено, что Пенкина (Иванова) А.Ю. с целью завладения чужим имуществом граждан под видом осуществления производственно-хозяйственной деятельности, а также под видом осуществления предпринимательской деятельности в сфере предоставления юридических услуг, незаконно, из корыстных побуждений, каждый раз вводя потерпевших в заблуждение относительно своих истинных намерений, под предлогом заключения договоров на оказание юридических услуг, а также под предлогом того, что ей якобы необходимы денежные средства для покупки офиса и производства ремонтных работ в вышеуказанном офисе, а также под предлогом приобретения в пользу потерпевших недвижимого имущества, брала у потерпевших денежные средства и таким образом совершила ряд хищений имущества граждан путем обмана и злоупотребления доверием, каждый раз, распоряжаясь похищенным по своему усмотрению.

Указанным обстоятельствам, согласно которым Пенкина (Иванова) А.Ю. фактически не осуществляла и не имела намерения осуществлять предпринимательскую деятельность, злоупотребляя доверием потерпевших, под предлогом оказания им различных услуг похищала полученные от потерпевших денежные средства, суд дал правильную юридическую оценку по ч. 2 ст. 159 и ч. 3 ст. 159 УК РФ.

По указанным мотивам приведенные осужденной в судебном заседании доводы о том, что ее действия правильно надлежит квалифицировать как мошенничество в сфере предпринимательской деятельности по ст. 159.4 УК РФ, удовлетворению не подлежат.

Вопреки утверждениям осужденной ее действия по факту похищения путем обмана и злоупотребления доверием денежных средств Б [REDACTED] и Б [REDACTED] квалифицированы как одно преступление по ч. 3 ст. 159 УК РФ, а не как совокупность преступлений.

Наказание осужденной, как за каждое преступление, так и по правилам ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, за которые она осуждена настоящим приговором, назначено с учетом характера и степени общественной опасности совершенных преступлений, обстоятельств содеянного ею, семейного положения, смягчающих обстоятельств, а также

влияния назначенного наказания на ее исправление и условия жизни ее семьи.

При этом смягчающие обстоятельства, каковым признаны признание вины, раскаяние в содеянном, наличие на иждивении троих малолетних детей, частичное возмещение ущерба потерпевшим И [REDACTED] и Б [REDACTED], мнение потерпевших Х [REDACTED], А [REDACTED], К [REDACTED], И [REDACTED], Г [REDACTED], М [REDACTED], К [REDACTED], С [REDACTED], И [REDACTED], М [REDACTED], П [REDACTED], Е [REDACTED], П [REDACTED] не настаивавших на строгом наказании, в полной мере судом учтены при назначении наказания.

В судебном заседании не были представлены доказательства, подтверждающие возмещение ущерба потерпевшей Н [REDACTED], а потому суд не имел оснований для признания смягчающим обстоятельством возмещение ущерба потерпевшей при назначении наказания по ч. 3 ст. 159 УК РФ за мошенничество в отношении Н [REDACTED].

С учетом того, что судом в полной мере учтены все влияющие на назначения наказания обстоятельства, оснований для признания его несправедливым не имеется.

Обстоятельства, на которые сослалась осужденная в судебном заседании, связанные со смертью близких ей лиц, состоянием здоровья ее сына, также не ставят под сомнение справедливость приговора и не влекут снижение назначенного Пенкиной (Ивановой) А.Ю. наказания в виде лишения свободы на 3 года за преступления, за которые она осуждена приговором от 24 сентября 2018 года.

Доводы осужденной о несправедливости наказания, назначенного ей по предыдущим приговорам от 13 июля 2015 года и от 3 сентября 2018 года, не являются предметом рассмотрения в настоящем судебном заседании в рамках обжалования осужденной последнего приговора от 24 сентября 2018 года.

Вместе с тем приговор и кассационное определение в части назначения осужденной наказания по совокупности преступлений по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ подлежат изменению по следующим основаниям.

В соответствии с ч.3 и ч.5 ст.69 УК РФ, если хотя бы одно из преступлений, совершенных по совокупности, является тяжким или особо тяжким преступлением, то окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказаний.

По тем же правилам назначается наказание, если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в

другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу. В этом случае в окончательное наказание засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.

По смыслу указанных положений закона при назначении окончательного наказания по совокупности преступлений по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ суд должен исходить как из размера назначенного наказания по последнему приговору, так и из размера наказания, назначенного по предыдущему приговору.

Эти требования закона не учтены судом кассационной инстанции по настоящему делу.

Как следует из материалов уголовного дела, 13 января 2022 года определением судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции приговор Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 24 сентября 2018 года был изменен, окончательное наказание, назначенное в соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения с наказанием снижено.

При этом, назначая наказание по совокупности преступлений по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ путем частичного сложения назначенного по указанному приговору наказания с наказанием, назначенным по приговору от 3 сентября 2018 года, суд кассационной инстанции исходил из того, что по приговору от 3 сентября 2018 года Пенкиной (Ивановой) А.Ю. назначено 8 лет лишения свободы, а по приговору от 24 сентября 2018 года срок окончательного наказания составляет 9 лет 6 месяцев лишения свободы.

Между тем, как усматривается из судебного материала по приведению приговоров в отношении Пенкиной (Ивановой) А.Ю. в соответствие с действующим законодательством, апелляционным постановлением Пермского краевого суда от 17 октября 2019 года отменено постановление Березниковского городского суда Пермского края от 19 августа 2019 года, которым оставлено без удовлетворения ходатайство осужденной Пенкиной (Ивановой) о приведении приговоров от 13 июля 2015 года, 3 сентября и 24 сентября 2018 года в соответствие с действующим законодательством; ходатайство Пенкиной о приведении приговоров в соответствие с действующим уголовным законом удовлетворено частично:

- сокращено наказание, назначенное Пенкиной по приговору Белорецкого городского суда Республики Башкортостан от 13 июля 2015 года, в связи с изменениями, внесенными в Уголовный кодекс Российской Федерации Федеральным законом от 7 декабря 2011 года № 420 - ФЗ,

постановлено считать Пенкину осужденной по ч.3 ст.30, ч.2 ст.159 УК РФ к 1 году 4 месяцам лишения свободы, ч.2 ст.159 УК РФ к 1 году 4 месяцам лишения свободы, ч.2 ст.159 УК РФ (3 преступления) к 10 месяцам лишения свободы за каждое преступление, ч.2 ст.159 УК РФ к 8 месяцам лишения свободы, ч.3 ст.159 УК РФ к 2 годам 4 месяцам лишения свободы, ч.3 ст.159 УК РФ (2 преступления) к 2 годам 6 месяцам лишения свободы за каждое преступление, ч.3 ст.159 УК РФ (3 преступления) к 2 годам 8 месяцам лишения свободы за каждое преступление, ч.3 ст.159 УК РФ к 2 годам 10 месяцам лишения свободы, ч.4 ст.159 УК РФ (4 преступлений) к 3 годам 6 месяцам лишения свободы за каждое преступление, ч.4 ст.159 УК РФ к 4 годам лишения свободы, ч.1 ст.159.4 УК РФ к 6 месяцам ограничения свободы, ч.1 ст.159.4 УК РФ к 8 месяцам ограничения свободы, в силу ч.3 ст.69, ст.71 УК РФ к 6 годам 4 месяцам лишения свободы;

- сокращено наказание, назначенное осужденной Пенкиной по приговору Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 3 сентября 2018 года на основании ст.70 УК РФ до 7 лет 4 месяцев лишения свободы, и окончательное наказание, назначенное на основании ч.5 ст.69 УК РФ, до 7 лет 10 месяцев лишения свободы;

- сокращено окончательное наказание, назначенное осужденной Пенкиной по приговору Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 24 сентября 2018 года на основании ч.5 ст.69 УК РФ до 9 лет 4 месяцев лишения свободы.

Однако при рассмотрении дела в кассационном порядке Шестой кассационный суд общей юрисдикции в кассационном определении не сослался на принятое Пермским краевым судом 17 октября 2019 года решение о приведении предыдущих приговоров в отношении Пенкиной (Ивановой) А.Ю. в соответствии с действующим законодательством и при назначении осужденной наказания по совокупности преступлений, назначенных по приговорам от 3 сентября и 24 сентября 2018 года не учел изменения, внесенные в указанные приговоры, что повлияло на размер окончательного наказания, назначенного осужденной по совокупности преступлений по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ.

Допущенные судом кассационной инстанции существенные нарушения уголовного закона, повлиявшие на исход дела, являются в силу ст.401¹⁵ УПК РФ основанием изменения приговора суда первой инстанции и кассационного определения Шестого кассационного суда общей юрисдикции.

На основании изложенного и руководствуясь ст. 401¹⁴, ч. 1 ст. 401¹⁵, 401¹⁶ УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

приговор Белорецкого межрайонного суда Республики Башкортостан от 24 сентября 2018 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 13 января 2022 года в отношении Пенкиной (Ивановой) Аллы Юрьевны изменить.

Смягчить назначенное ей по совокупности преступлений по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ окончательное наказание до 8 (восьми) лет лишения свободы.

В остальном указанные судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи: