



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 13-УДП 23-9-К2

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

13 сентября 2023 года

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

председательствующего

Эрдыниева Э.Б.

судей

Дубовика Н.П. и Борисова О.В.

при секретаре

Жильцовой М.П.

рассмотрела в судебном заседании кассационное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В. на кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Второго кассационного суда общей юрисдикции от 30 мая 2023 года.

По приговору Октябрьского районного суда г. Тамбова от 21 марта 2022 года

Мушукия Мамука Инвериевич,

[REDACTED], судимый: 19 февраля 2017 года по ч.2 ст.228 УК РФ, с учетом внесенных изменений, к 3 годам 4 месяцам лишения свободы, освобожден 16.12.2019 г. по отбытии наказания,
- осужден по п. «в» ч.3 ст. 158 УК РФ к 2 годам 4 месяцам лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В апелляционном порядке дело в отношении Мушукия М.И. не рассматривалось.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Второго кассационного суда общей юрисдикции от 30 мая 2023 года

приговор в отношении Мушукия М.И. изменен. На основании п. «г» ч.1 ст. 61 УК РФ признано в качестве смягчающего наказание обстоятельства наличие у Мушукия М.И. малолетнего ребенка и наказание осужденному снижено до 2 лет 3 месяцев лишения свободы. В остальной части приговор в отношении Мушукия М.И. оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Эрдыниева Э.Б., выступление прокурора Гулиева А.Г., поддержавшего кассационное представление, выступление адвоката Бобрышевой В.В., возражавшей против удовлетворения кассационного представления, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

По приговору суда Мушукия М.И. признан виновным и осужден за кражу, совершенную в крупном размере.

Преступление совершено 3 апреля 2021 года в г. [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационном представлении заместителем Генерального прокурора Российской Федерации Ткачевым И.В. ставится вопрос об отмене кассационного определения Второго кассационного суда общей юрисдикции и направлении уголовного дела на новое кассационное рассмотрение в соответствии с положениями ст.401.6 УПК РФ, поскольку судом кассационной инстанции было признано в качестве смягчающего наказание обстоятельства - наличие у Мушукия малолетнего ребенка, в связи с чем назначенное ему наказание было снижено, несмотря на то, что данное смягчающее обстоятельство уже было учтено судом первой инстанции при назначении наказания, тем самым повторный учет одного и того же смягчающего обстоятельства привел к необоснованному снижению Мушукия размера назначенного наказания.

Кроме того, судом кассационной инстанции не проверены надлежащим образом и сами утверждения Мушукия об оказании им материальной помощи ребенку, участии в его воспитании, о наличии постоянного источника дохода, при этом документов, подтверждающих наличие ребенка, его возраст и отцовство Мушукия, суду представлено не было.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы кассационного представления, Судебная коллегия находит кассационное определение подлежащим отмене по следующим основаниям.

В соответствии с положениями ст. 401.6 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.

В соответствии с ч.1 ст. 401.15 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.

Судебная коллегия находит, что по данному делу допущены указанные нарушения.

Как следует из приговора, суд первой инстанции признал в качестве смягчающего наказание Мушукия обстоятельства на основании ч. 2 ст. 61 УК РФ - оказание материальной помощи гражданской жене и дочери, официально на него не зарегистрированной.

Суд кассационной инстанции, рассматривая в кассационном порядке уголовное дело в отношении Мушукия, также признал в качестве смягчающего наказание обстоятельства осужденного в соответствии с п. «г» ч. 1 ст. 61 УК РФ наличие у Мушукия малолетнего ребенка.

Между тем, в статье 43 УК РФ закреплено, что наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

Согласно разъяснениям, содержащимся в п. 28 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22.12.2015г. № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания», в качестве смягчающего наказание обстоятельства суд вправе признать наличие несовершеннолетних детей при условии, что виновный принимает участие в их воспитании, материальном содержании и преступление не совершено в отношении этих детей.

Вместе с тем, признавая наличие у осужденного малолетнего ребенка, суд кассационной инстанции не принял во внимание отсутствие в материалах дела документов, подтверждающих наличие ребенка, его возраст и отцовство Мушукия.

Не представлено суду кассационной инстанции и сведений об оказании Мушукия помощи ребенку или участии в его воспитании.

Из протокола судебного заседания следует, что на вопрос суда кассационной инстанции Мушукия пояснил, что «десятилетняя дочь проживает в г. [REDACTED] а он с 2020 года в г. [REDACTED], документально дочь на него не оформлена, в свидетельстве о рождении имеется только запись о матери». В материалах уголовного дела отсутствует копия свидетельства о рождении для подтверждения малолетнего возраста дочери Мушукия.

Также, суд кассационной инстанции, делая вывод о том, что у осужденного имеется на иждивении малолетний ребенок, не дал оценку тому обстоятельству, что Мушукия с 2017 года по 2019 год отбывал наказание в местах лишения свободы в виде 3 лет 6 месяцев по приговору Пресненского районного суда г. Москвы от 19 февраля 2017 года. После освобождения проживал в другом городе, официально нигде не работал, также в материалах дела имеются данные о том, что у Мушукия имеются признаки наркотической зависимости, и он нуждается в лечении от наркомании.

Таким образом, утверждения Мушукия об оказании им материальной помощи ребенку, участии в его воспитании и о наличии постоянного источника дохода, вызывают сомнение.

Не проверены надлежащим образом эти данные и судом кассационной инстанции.

При изложенных обстоятельствах, Судебная коллегия находит, что судом кассационной инстанции при принятии решения о признании в качестве смягчающего наказание осужденного Мушукия обстоятельства в соответствии с п. «г» ч. 1 ст. 61 УК РФ - наличие малолетнего ребенка и снижении назначенного Мушукия наказания, были допущены повлиявшие на исход дела нарушения закона, искажающие саму суть правосудия и смысл судебного решения как акта правосудия, в связи с чем кассационное определение подлежит отмене, а уголовное дело передаче на новое кассационное рассмотрение, в ходе которого необходимо надлежащим образом выполнить требования уголовного и уголовно-процессуального закона и создать условия для объективного и справедливого разрешения дела.

Руководствуясь ст. 401.14, 401.6 УПК РФ, Судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Второго кассационного суда общей юрисдикции от 30 мая 2023 года в отношении **Мушукия Мамуки Инвериевича** отменить.

Уголовное дело в отношении Мушукия М.И. передать на новое кассационное рассмотрение в тот же суд иным составом.

Председательствующий

Судьи