



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №45-УД23-30-К7

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

4 октября 2023 г.

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

председательствующего Борисова О.В.,
судей Зателепина О.К., Шмотиковой С.А.,
при секретаре Воронине М.А.,

рассмотрела в открытом судебном заседании кассационную жалобу осужденного Шапошникова А.А. на приговор Ленинского районного суда г. Нижний Тагил Свердловской области от 24 мая 2021 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Свердловского областного суда от 22 сентября 2021 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 31 августа 2022 года.

По приговору Ленинского районного суда г. Нижний Тагил Свердловской области от 24 мая 2021 года

Шапошников Антон Алексеевич, [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED]
[REDACTED] судимый 10 сентября 2013 года по ч.3 ст.159 УК РФ на основании ст.70 УК РФ к 1 году 9 месяцам лишения свободы в соответствии со ст.73 УК РФ условно с испытательным сроком 4 года 6 месяцев, с возложением обязанностей; снят с учета 10 апреля 2018 года в связи с истечением испытательного срока,

осужден по ч.4 ст.159 УК РФ к 2 годам лишения свободы; по ч.3 ст.159 УК РФ к 1 году лишения свободы.

В соответствии с ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено Шапошникову А.А.

2 года 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

Мера пресечения в виде подписки о невыезде и надлежащем поведении изменена на заключение под стражу со дня вступления приговора в законную силу, с которого исчислен срок наказания, с зачетом в него в соответствии с п. «б» ч.3¹ ст.72 УК РФ времени содержания под стражей в период с 08 по 10 июня 2020 года и с 24 мая 2021 года до вступления приговора в законную силу из расчета один день содержания под стражей за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима, а также в соответствии с ч.3⁴ ст.72 УК РФ время содержания под домашним арестом с 11 июня 2020 года по 07 сентября 2020 года из расчета два дня нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы.

Разрешены судьба вещественных доказательств и гражданские иски.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Свердловского областного суда от 22 сентября 2021 года приговор в отношении Шапошникова А.А. изменен. Постановлено во вводной части приговора указать на наличие у осужденного судимости по приговору Ленинского районного суда г. Екатеринбурга от 10 сентября 2013 года по ч.3 ст.159 УК РФ к 1 году 6 месяцам лишения свободы, на основании ст.70 УК РФ (с приговором от 13 декабря 2012 года) к 1 году 9 месяцам лишения свободы, в соответствии со ст.73 УК РФ условно с испытательным сроком 4 года 6 месяцев с возложением обязанностей.

В резолютивной части приговора постановлено на основании ч.5 ст.74 УК РФ отменить условное осуждение Шапошникова А.А. по приговору от 10 сентября 2013 года и в соответствии со ст.70 УК РФ по совокупности приговоров частично, в виде 1 года лишения свободы, присоединить неотбытое наказание по приговору от 10 сентября 2013 года, окончательно назначив Шапошникову А.А. 3 года 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

В срок отбывания наказания зачтено время содержания Шапошникова А.А. под стражей по приговору от 10 сентября 2013 года с 28 по 30 марта 2013 года включительно в соответствии с п. «б» ч.3¹ ст.72 УК РФ из расчета один день содержания под стражей за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима. В остальной части приговор в отношении Шапошникова А.А. оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 31 августа 2022 года приговор и апелляционное определение в отношении Шапошникова А.А. изменены.

В соответствии со ст.70 УК РФ по совокупности приговоров к наказанию, назначенному по ч.4 ст.159 УК РФ в виде лишения свободы на 2 года, присоединена неотбытая часть наказания по приговору от 10 сентября 2013 года в виде 1 года лишения свободы и назначено Шапошникову А.А. 3 года

лишения свободы. На основании ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказания, назначенного по правилам ст.70 УК РФ и наказания, назначенного по ч.3 ст.159 УК РФ, окончательно назначено Шапошникову А.А. 3 года 6 месяцев лишения свободы. В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Борисова О.В., объяснения осужденного Шапошникова А.А., адвоката Сакмарова П.В., выступление прокурора Широковой А.А., полагавшей судебное решение изменить, Судебная коллегия,

установила:

по приговору суда Шапошников А.А. признан виновным и осужден за совершение мошенничества в особо крупном размере, а также мошенничества в крупном размере, совершенные в период с ноября 2016 года по 4 февраля 2017 года в отношении потерпевшего С [REDACTED] а также в период мая 2020 года в отношении ООО [REDACTED] при обстоятельствах, установленных судом и изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осужденный Шапошников А.А. оспаривает состоявшиеся судебные решения, считая их незаконными, необоснованными и несправедливыми ввиду существенных нарушений уголовного и уголовно - процессуального законов, повлиявших на исход дела. Указывает, что суд сослался в приговоре на его показания об обстоятельствах совершенных преступлений, не раскрыв их содержание. Полагает, что каждое совершенное им хищение путем обмана являлось самостоятельным преступлением, не охватывавшемся единым умыслом, в связи с чем его действия должны быть квалифицированы как отдельные самостоятельные преступления. Ссылается на наличие смягчающих и отсутствие отягчающих обстоятельств и утверждает, что у суда имелись основания для назначения ему наказания с применением положений ст.ст.64 и 73 УК РФ. Отмечает, что суд кассационной инстанции улучшил его положение, исключив назначение наказания по ст.70 УК РФ применительно к ч.3 ст.159 УК РФ, однако окончательное наказание необоснованно оставил без изменения. Просит отменить обжалуемые судебные решения и передать уголовное дело на новое судебное рассмотрение в суд первой инстанции в ином составе суда.

Согласно ст.401¹ УПК РФ суд кассационной инстанции проверяет по кассационным жалобе, представлению законность приговора, определения или постановления суда, вступивших в законную силу.

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.

Проверив материалы уголовного дела по доводам кассационной жалобы, выслушав участвующих в деле лиц, Судебная коллегия находит выводы суда о виновности Шапошникова А.А. в совершении хищения имущества потерпевшего С [] в особо крупном размере, ООО [] в крупном размере, совершенное путем обмана в каждом случае, законными и обоснованными.

Выводы суда, изложенные в приговоре, соответствуют фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой инстанции, и подтверждаются исследованными в суде и приведёнными в приговоре доказательствами.

В соответствии с ч.1 ст.88 УПК РФ суд оценил каждое доказательство с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а собранные доказательства в совокупности - достаточности для постановления приговора.

К данным доказательствам судом обоснованно отнесены показания потерпевшего С [] о том, что он по предложению Шапошникова А.А. для приобретения квартир в г. [] передал осужденному денежные средства в сумме 6400000 рублей; свидетелей С [] [] об обстоятельствах передачи Шапошникову А.А. денежных средств; свидетеля М [] о том, что ООО [] является застройщиком многоквартирного дома по адресу: [] а также об отсутствии с кем-либо договоров долевого участия на квартиру [] по [] в [] свидетеля З [] об обращении к нему Шапошникова А.А. с целью приобретения квартиры по договору долевого участия, которому он передал ключи для просмотра, а также о дальнейшем отказе осужденного приобретать квартиру; представителя потерпевшего Н [] о том, что в магазин [] обращался Шапошников А.А. с целью приобретения от имени ООО [] электронной техники и средств связи, предъявлял счета на оплату товара; свидетеля А [] [] аналогичными показаниям представителя потерпевшего Н [] свидетелей М [], П [] К [] С [] об обстоятельствах выдачи товара, Д [], Ш [], С [] о получении в счет долга либо приобретении у Шапошникова А.А. электроники и средств связи; свидетеля Г [] о том, что ООО [] в мае 2020 года технику в магазине [] не приобретало.

Изложенное согласуется с исследованными в ходе судебного следствия письменными материалами уголовного дела: заявлениями потерпевшего С [] представителя потерпевшего Н [] расписками о передаче денежных средств, подпись в которых согласно экспертному заключению выполнена Шапошниковым А.А., платежными поручениями, протоколами выемок бытовой техники и иными, подробно раскрытыми в приговоре.

Как установлено судами, оснований подвергать сомнению достоверность показаний допрошенных по делу лиц не имеется, поскольку данные показания согласуются между собой и с другими исследованными доказательствами по

делу.

Правильно установив фактические обстоятельства дела, суд верно признал Шапошникова А.А. виновным в совершении инкриминируемых деяний и квалифицировал его действия по ч.3 ст.159, ч.4 ст.159 УК РФ мотивировав свое решение. Квалифицирующие признаки содеянного нашли свое объективное подтверждение, выводы об этом содержатся в судебных решениях.

Вопреки доводам кассационной жалобы, судом не допущено нарушений положений ст.ст.297, 307 УПК РФ, поскольку доказательства, в том числе показания Шапошникова А.А., изложены судом в объеме, достаточном для принятия решения по вопросам, подлежащим разрешению судом при постановлении приговора.

Доводы жалобы осужденного о необходимости квалификации его действий, связанных с хищением имущества из магазина «Эльдорадо», по совокупности пяти преступлений, предусмотренных ч.1 ст.159 УК РФ, аналогичны доводам, выдвигаемым Шапошниковым А.А. в заседаниях суда апелляционной и кассационной инстанций, оснований для удовлетворения которых обоснованно не установлено, поскольку все преступления Шапошниковым А.А. были совершены в отношении одного потерпевшего, одним и тем же способом, в течении короткого периода времени (20 - 27 мая 2020 года), что свидетельствует о том, что действия осужденного являлись взаимосвязанными, представляли собой тождественные действия, охватываемые единым умыслом, направленным на хищение имущества потерпевшего путем обмана в крупном размере.

Наказание Шапошникову А.А. в виде лишения свободы за совершенные им преступления, вопреки доводам кассационной жалобы, назначено в соответствии со ст.ст.6, 43, 60 УК РФ, в пределах ч.1 ст.62 УК РФ, с учетом характера и степени общественной опасности преступлений, обстоятельств их совершения, данных о личности виновного, наличия совокупности смягчающих и отсутствия отягчающих обстоятельств, влияния назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

В качестве смягчающих наказание обстоятельств судом по всем преступлениям учтено: признание вины и раскаяние в содеянном, активное содействие расследованию преступлений, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшим, выразившиеся в частичном возврате имущества, добытого преступным путем, возмещение материального ущерба, принесение извинений потерпевшим, наличие на иждивении малолетних детей супруги от первого брака, состояние здоровья осужденного и его близких лиц, оказание помощи отцу, страдающему тяжелыми заболеваниями, а также тот факт, что Шапошников А.А. является участником боевых действий и имеет государственные награды. Дополнительно по ч.3 ст.159 УК РФ в качестве смягчающего наказание обстоятельства признана явка с повинной.

Принимая во внимание вышеизложенное, Судебная коллегия соглашается с выводом о том, что по своему виду и размеру назначенное

наказание за совершенные Шапошниковым А.А. преступления соответствует их тяжести, личности виновного, является соразмерным содеянному, отвечает целям восстановления социальной справедливости, исправления осужденного, предупреждения совершения им новых преступлений, чрезмерно суровым не является, оснований для его смягчения нет.

При рассмотрении уголовного дела в апелляционном порядке суд в соответствии со ст.389⁹ УПК РФ, проверил законность, обоснованность и справедливость приговора, дал надлежащую оценку изложенным в апелляционных жалобах доводам, изложив в апелляционном определении мотивы принятого решения в соответствии с требованиями ст.389²⁸ УПК РФ.

Вместе с тем судебное решение суда кассационной инстанции подлежит отмене.

Из материалов уголовного дела следует, что Шапошников А.А. осужден по приговору суда от 24 мая 2021 года по ч.4 ст.159 и по ч.3 ст.159 УК РФ на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 2 годам 6 месяцам лишения свободы.

Судом апелляционной инстанции постановлено указать во вводной части приговора на судимость Шапошникова А.А. по приговору от 10 сентября 2013 года по ч.3 ст.159 УК РФ в соответствии со ст.70 УК РФ к 1 году 9 месяцам лишения свободы на основании ст.73 УК РФ условно с испытательным сроком 4 года 6 месяцев. На основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров суд апелляционной инстанции путем частичного присоединения неотбытого наказания по приговору от 10 сентября 2013 года назначил Шапошникову А.А. окончательное наказание в виде 3 лет 6 месяцев лишения свободы.

При рассмотрении уголовного дела в отношении Шапошникова А.А. в кассационном порядке, суд кассационной инстанции изменил приговор и апелляционное определение и назначил Шапошникову А.А. наказание на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров, присоединив к наказанию, назначенному по ч.4 ст.159 УК РФ, частично неотбытое наказание по приговору от 10 сентября 2013 года и назначил ему 3 года лишения свободы.

Кроме того, суд кассационной инстанции на основании ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказания, назначенного по правилам ст.70 УК РФ, и наказания, назначенного по ч.3 ст.159 УК РФ, окончательно назначил Шапошникову А.А. 3 года 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии с требованиями ч.5 ст.69 УК РФ, по этим правилам назначается наказание в случае, если после вынесения 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.

Между тем, согласно материалам дела, преступления, за которые Шапошников А.А. осужден по приговору от 24 мая 2021 года, совершены им в период с ноября 2016 года по 4 февраля 2017 года и с мая 2020 года по 27 мая 2020 года, то есть после вынесения приговора суда от 10 сентября 2013 года по первому делу.

Таким образом судом кассационной инстанции нарушены правила назначения наказания.

Допущенные судом нарушения уголовного закона при принятии решения о назначении окончательного наказания являются существенными, повлиявшими на исход дела и в соответствии с п.5 ч.1 ст.401¹⁵ УПК РФ служат основанием отмены кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 31 августа 2022 года с передачей уголовного дела на новое рассмотрение в суд кассационной инстанции иным составом суда.

Руководствуясь ст.ст.401¹⁴- 401¹⁶ УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

кассационную жалобу осужденного Шапошникова А.А. удовлетворить частично.

Кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Седьмого кассационного суда общей юрисдикции от 31 августа 2022 года в отношении **Шапошникова Антона Алексеевича** отменить, уголовное дело передать на новое кассационное рассмотрение.

Председательствующий

Судьи