



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 8-УД13-1

ОПРЕДЕЛЕНИЕ суда кассационной инстанции

г. Москва

16 декабря 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Магомедова М.М.
судей Истоминой Г.Н. и Шмаленюка С.И.

при секретаре Вершило А.Н.

рассмотрела в судебном заседании кассационную жалобу осужденного Онищенко А.В. о пересмотре постановления Рыбинского городского суда Ярославской области от 15 мая 2013 года и постановления президиума Ярославского областного суда от 4 сентября 2013 года.

Постановлением Рыбинского городского суда Ярославской области от 15 мая 2013 года в отношении:

Онищенко А. [REDACTED] и Б. [REDACTED]

[REDACTED]
по приговору Кировского районного суда города Ярославля от 16 января 2007 года (с учетом изменений, внесенных постановлением Рыбинского городского суда Ярославской области от 12 августа 2010 года и постановления Дзержинского районного суда города Ярославля от 5 августа 2008 года об отмене условного осуждения) по ч. 4 ст. 159 УК РФ в виде лишения свободы сроком на 5 лет;

по приговору Дзержинского районного суда города Ярославля от 4 февраля 2009 года (с учетом изменений, внесенных постановлением Рыбинского городского суда Ярославской области от 12 августа 2010 года) по ч.4 ст. 159, ч.1 ст. 105 УК РФ с применением ст.70 УК РФ в виде лишения свободы сроком на 16 лет;

по приговору Фрунзенского районного суда города Иваново от 23 октября 2009 года (с учетом изменений, внесенных кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Ивановского областного суда от 20 января 2010 года и постановлением Рыбинского городского суда Ярославской области от 12 августа 2010 года) по ч.4 ст. 159 УК РФ с применением ч. 5 ст. 69 УК РФ в виде лишения свободы сроком на 18 лет

принято решение о приведении указанных приговоров в соответствие с Федеральным законом от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ, согласно которому

приговор Кировского районного суда города Ярославля от 16 января 2007 года изменен: действия осужденного с ч. 4 ст. 159 УК РФ переквалифицированы на ч. 4 ст. 159 УК РФ в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года и которой назначено 4 года 11 месяцев лишения свободы без штрафа;

приговор Дзержинского районного суда города Ярославля от 4 февраля 2009 года изменен: действия Онищенко А.В. с ч. 4 ст. 159 УК РФ переквалифицированы на ч. 4 ст. 159 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года), по которой назначено 5 лет 11 месяцев лишения свободы без штрафа; на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено 13 лет 11 месяцев лишения свободы без штрафа; в соответствии со ст. 70 УК РФ, по совокупности приговоров с частичным присоединением к наказанию по настоящему приговору наказания, неотбытого по приговору от 16 января 2007 года, окончательно назначено 15 лет 10 месяцев лишения свободы без штрафа с отбыванием в исправительной колонии строгого режима;

приговор Фрунзенского районного суда города Иваново от 23 октября 2009 года изменен: действия Онищенко А.В. с ч. 4 ст. 159 УК РФ переквалифицированы на ч. 4 ст. 159 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года), по которой назначено 6 лет 5 месяцев лишения свободы; на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенного наказания с наказанием по приговору от 4 февраля 2009 года окончательно назначено 17 лет 9 месяцев лишения свободы без штрафа с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговоры Кировского районного суда города Ярославля от 16 января 2007 года, Дзержинского районного суда города Ярославля от 4 февраля 2009 года и Фрунзенского районного суда города Иваново от 23 октября 2009 года оставлены без изменения.

В апелляционном порядке постановление не обжаловалось.

Постановлением президиума Ярославского областного суда от 4 сентября 2013 года постановление от 15 мая 2013 года изменено:

действия Онищенко А.В. при пересмотре приговора Кировского районного суда города Ярославля от 16 января 2007 года переквалифицированы с ч.4 ст. 159 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года) на ч.2 ст. 159.4 УК РФ в редакции Федерального закона от 29 ноября 2012 года) по которой назначено 1 год 2 месяцев лишения свободы с применением ст.73 УК РФ условно с испытательным сроком 1 год, с возложением обязанностей, указанных в приговоре;

наказание, назначенное Онищенко А.В. при пересмотре приговора Дзержинского районного суда города Ярославля от 4 февраля 2009 года по совокупности приговоров на основании ст.70 УК РФ снижено до 14 лет 3 месяцев лишения свободы;

снижено наказание, назначенное Онищенко А.В. при пересмотре приговора Фрунзенского районного суда города Иваново от 23 октября 2009 года по совокупности преступлений на основании ч.5 ст.69 УК РФ - до 16 лет 3 месяцев лишения свободы.

В остальном постановление оставлено без изменения.

Заслушав доклад судьи Истоминой Г.Н., мнение прокурора Морозовой Л.М., полагавшей постановление Рыбинского городского суда Ярославской области от 15 мая 2013 года и постановление президиума Ярославского областного суда от 4 сентября 2013 года изменить: смягчить назначенное осужденному по совокупности преступлений наказание, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

В кассационной жалобе осужденный Онищенко выражает несогласие с постановлением суда, пересмотревшего его приговоры в связи с новым законом и постановлением президиума Ярославского областного суда.

Осужденный полагает, что Рыбинский городской суд, применив поправки, введенные Федеральным законом от 7 марта 2011 года, очень незначительно снизил размер наказания по приговорам от 16 января 2007 года, от 4 февраля 2009 года и от 23 октября 2009 года. При этом суд принял необоснованное решение о том, что указанные приговоры «не содержат указания на то, что преступления совершены Онищенко в сфере предпринимательской деятельности». Президиум областного суда также не

удовлетворил его просьбу о переквалификации и смягчении наказания. Кроме того, по мнению осужденного, президиум областного суда при переквалификации действий на ч. 2 ст. 159⁴ УК РФ не учел, что санкция этого закона предусматривает наказание до 3 лет лишения свободы, а значит, это преступление относится к категории преступлений небольшой тяжести. С учетом того, что это преступление им было совершено впервые, не имелось отягчающих наказание обстоятельств, ему не должно было быть назначено наказание в виде лишения свободы. Осужденный просит принять во внимание все эти обстоятельства и вынести решение на основе правильного применения уголовного закона.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы осужденного, Судебная коллегия находит постановление Рыбинского городского суда от 15 мая 2013 года о приведении состоявшихся в отношении осужденного приговоров в соответствие с Федеральным законом от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ и постановление президиума Ярославского областного суда от 4 сентября 2013 года подлежащими изменению по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 56 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ) наказание в виде лишения свободы может быть назначено осужденному, совершившему впервые преступление небольшой тяжести, только при наличии отягчающих обстоятельств, предусмотренных ст. 63 УК РФ, за исключением преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 228, частью 1 ст. 231, статьей 233 УК РФ, или только если соответствующей статьей Особенной части УК РФ лишение свободы предусмотрено как единственный вид наказания.

Эти требования закона не учтены президиумом при пересмотре приговоров в отношении осужденного.

Из материалов судебного производства следует, что при рассмотрении кассационной жалобы осужденного на постановление Рыбинского городского суда от 15 мая 2013 года, президиум Ярославского областного суда пришел к выводу о том, что установленные судом обстоятельства совершения мошенничества, за которые Онищенко осужден приговором Кировского районного суда г. Ярославля от 16 января 2007 года, свидетельствуют о том, что мошенничество совершено осужденным в сфере предпринимательской деятельности, было сопряжено с преднамеренным неисполнением договорных обязательств, в связи с чем правильно переквалифицировал действия осужденного с ч. 4 ст. 159 УК РФ на ч. 2 ст. 159⁴ УК РФ (в редакции Федерального закона от 29 ноября 2012 года).

Вместе с тем при назначении наказания осужденному суд кассационной инстанции не учел, что данное преступление относится к

категории небольшой тяжести, что отягчающие обстоятельства судом не установлены и при наличии в санкции ч. 2 ст. 159⁴ УК РФ других видов наказаний назначил Онищенко наказание в виде лишения свободы.

В связи с допущенными судом кассационной инстанции существенными нарушениями уголовного закона постановление суда и постановление президиума подлежат изменению, а назначенное осужденному наказание – смягчению.

Обсуждая вопрос о назначении наказания Судебная коллегия отмечает, что наказание Онищенко по приговору от 16 января 2007 года было назначено условно с применением положений ст. 73 УК РФ, предусмотренные санкцией ч. 2 ст. 159⁴ УК РФ наказания в виде штрафа, принудительных работ в силу ч. 1 ст. 73 УК РФ не могут быть назначены условно.

Данные обстоятельства, не позволяющие назначить осужденному условно ни одно из наказаний, предусмотренных санкцией ч. 2 ст. 159⁴ УК РФ, Судебная коллегия расценивает как исключительные, в связи с чем приходит к выводу о необходимости применения ст. 64 УК РФ и назначения осужденному более мягкого вида условного наказания.

Доводы жалобы осужденного Онищенко необоснованном отказе в удовлетворении его ходатайства об изменении приговоров от 4 февраля 2009 года и от 23 октября 2009 года и переквалификации его действий на ч. 2 ст. 159⁴ УК РФ, предусматривающую ответственность за мошенничество в сфере предпринимательской деятельности, не основаны на законе. Как следует из приговора от 4 февраля 2009 года, Онищенко не занимался предпринимательской деятельностью. С целью хищения чужого имущества им было создано лжепредприятие, которое фактически не выполняло какую-либо деятельность, путем обмана и злоупотребления доверием Онищенко, хотя и заключил договор с ООО «[REDACTED]» на поставку дизельного топлива, однако реально созданное им ООО «[REDACTED]» указанную деятельность не осуществляло.

Из приговора от 23 октября 2009 года также следует, что Онищенко, используя поддельный паспорт на имя З[REDACTED] приобретя у С[REDACTED] 100% в уставном капитале ООО «[REDACTED]», также фактически не занимался предпринимательской деятельностью, используя поддельный паспорт, путем обмана похитил чужое имущество.

При таких обстоятельствах суд первой инстанции и президиум обоснованно пришли к выводу об отсутствии оснований для пересмотра указанных приговоров.

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

о п р е д е л и л а :

кассационную жалобу осужденного Онищенко А.В. удовлетворить частично.

Постановление Рыбинского городского суда Ярославской области от 15 мая 2013 года о пересмотре приговоров Кировского районного суда г. Ярославля от 16 января 2007 г., Дзержинского районного суда г. Ярославля от 4 февраля 2009 г., Фрунзенского районного суда г. Иваново от 23 октября 2009 г., постановление президиума Ярославского областного суда от 4 сентября 2013 года, в отношении Онищенко А. [REDACTED], В [REDACTED] изменить.

Назначенное ему приговором Кировского районного суда г. Ярославля от 16 января 2007 г. по ч. 2 ст. 159⁴ УК РФ (в редакции Федерального закона от 29 ноября 2012 года наказание смягчить с применением ст. 64 УК РФ до 1 (одного) года исправительных работ по месту работы с удержанием ежемесячно в доход государства 20 % заработка условно с испытательным сроком на 1 год.

Назначенное ему приговором Дзержинского районного суда г. Ярославля от 4 февраля 2009 г. наказание по совокупности приговоров по правилам ст. 70 УК РФ смягчить до 14 (четырнадцати) лет 1 (одного) месяца лишения свободы.

Назначенное ему приговором Фрунзенского районного суда г. Иваново от 23 октября 2009 г. по совокупности преступлений по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ наказание смягчить до 16 (шестнадцати) лет лишения свободы.

В остальном постановление Рыбинского городского суда Ярославской области от 15 мая 2013 года и постановление президиума Ярославского областного суда от 4 сентября 2013 года оставить без изменения

Председательствующий

Судьи: