



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №4-УДП24-28-К1

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

22 августа 2024 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего судьи Лаврова Н.Г.,
судей Рудакова Е.В., Пейсиковой Е.В.,
с участием прокурора Генеральной прокуратуры РФ Химченковой М.М.,
защитника – адвоката Кашина М.С.,
при секретаре Пониматкиной М.С.

рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по кассационному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В. на приговор Дмитровского городского суда Московской области от 28 декабря 2022 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Московского областного суда от 27 июня 2023 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 10 апреля 2024 года в отношении Афанасьева А.А.

Заслушав доклад судьи Рудакова Е.В., выступление прокурора Химченковой М.М., поддержавшей доводы кассационного представления, мнение адвоката Кашина М.С., не возражавшего против его удовлетворения, Судебная коллегия

установила:

по приговору Дмитровского городского суда Московской области от 28 декабря 2022 года

Афанасьев Андрей Андреевич, [REDACTED] ранее не судимый,

осужден по пп. «а», «б» ч.2 ст.172 УК РФ к 3 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима, со штрафом в размере 800 000 рублей.

Срок отбытия Афанасьеву А.А. наказания исчислен со дня вступления приговора в законную силу, с зачетом: времени содержания его под стражей с 28 декабря 2022 года до вступления приговора в законную силу из расчета в соответствии с п. «б» ч.3¹ ст.72 УК РФ один день содержания под стражей за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима; времени содержания его под стражей в период с 22 января 2019 года по 23 января 2019 года из расчета в соответствии с п. «б» ч.3¹ ст.72 УК РФ один день содержания под стражей за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима; времени нахождения его под домашним арестом с 24 января 2019 года по 9 апреля 2020 года из расчета в соответствии с ч.3⁴ ст.72 УК РФ два дня нахождения под домашним арестом за один день лишения свободы; времени нахождения его под запретом определенных действий, а именно с запретом выходить с 22 часов до 7 часов за пределы жилых помещений с 10 апреля 2020 года по 21 января 2021 года на основании п.1¹ ч.10 ст.109, п.1 ч.6 ст.105¹ УК РФ из расчета в соответствии с ч.3⁴ ст.72 УК РФ два дня запрета определенных действий за один день лишения свободы.

По делу также осуждены Сучкова И.И., Сучкова Н.О., Сандросян В.С.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Московского областного суда от 27 июня 2023 года приговор оставлен без изменения.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 10 апреля 2024 года приговор и апелляционное определение в отношении Афанасьева А.А. оставлены без изменения.

Афанасьев А.А. признан виновным в незаконной банковской деятельности с извлечением дохода в особо крупном размере, совершенной в составе организованной группы, в период с 1 ноября 2014 года по 22 января 2019 года при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационном представлении заместитель Генерального прокурора Российской Федерации Ткачев И.В. выражает несогласие с состоявшимися судебными решениями в части зачета Афанасьеву А.А. в срок лишения свободы времени применения меры пресечения в виде запрета определенных действий из расчета два дня его применения за один день лишения свободы, поскольку судом неправильно применен уголовный закон.

Полагает, что единственным вытекающим из закона способом зачета запрета определенных действий в наказание является его пересчет на основании п.1¹ ч.10 ст.109 УПК РФ в стражу (из расчета 2 дня запрета за 1 день стражи), а затем стражи – в лишение свободы (с учетом положений чч.3¹, 3² ст.72 УК РФ), что уменьшит срок отбытия лишения свободы более чем на 2 месяца.

С учетом изложенного просит изменить судебные решения, произвести Афанасьеву А.А. зачет в срок лишения свободы времени применения меры пресечения в виде запрета определенных действий с 10 апреля 2020 года по 21 января 2021 года в соответствии с требованиями закона.

Проверив доводы кассационного представления по материалам уголовного дела, выслушав стороны, Судебная коллегия находит доводы кассационного представления об изменении состоявшихся судебных решений подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно ч.1 ст. 401¹⁵ УПК РФ, основаниями отмены или изменения судебных решений в кассационном порядке являются существенные нарушения уголовного и (или) уголовно-процессуального закона, повлиявшие на исход дела.

По данному делу допущены такие нарушения закона.

Как усматривается из материалов дела, Афанасьев А.А. задержан в порядке ст.91 УПК РФ 22 января 2019 года.

Тверским районным судом г.Москвы 23 января 2019 года Афанасьеву А.А. избрана мера пресечения в виде домашнего ареста, которая неоднократно продлевалась.

9 апреля 2020 года Московским областным судом мера пресечения в виде домашнего ареста изменена Афанасьеву А.А. на запрет совершения определенных действий с установлением ограничения выходить за пределы жилых помещений с 22.00 до 7.00 часов (т.60 л.д.81-88). Срок данной меры пресечения продлевался всего до 9 месяцев 14 суток, то есть до 22 января 2021 года с сохранением ранее установленных ограничений (т.62 л.д.79-81).

С 22 января 2021 года Афанасьеву А.А. избрана мера пресечения в виде подписки о невыезде и надлежащем поведении, которая сохранялась вплоть до рассмотрения дела судом по существу, то есть до 28 декабря 2022 года.

При постановлении приговора период нахождения Афанасьева А.А. под запретом совершения определенных действий с 10 апреля 2020 года по 21 января 2021 года (включающий запрет покидать жилище) судом первой инстанции засчитан в срок отбытия наказания из расчета два дня запрета за один день лишения свободы.

Применяя указанный подход и пересчитывая запрет определенных действий напрямую в срок лишения свободы, суд в приговоре сослался на положения п. 1¹ ч.10 ст.109, п.1 ч.6 ст.105¹ УПК РФ, однако в них подобные правила не содержатся.

В частности, в п.1¹ ч.10 ст.109 УПК РФ указано о соответствии 2 дней запрета определенных действий (при наличии запрета, предусмотренного п.1 ч.6 ст.105¹ УПК РФ, - на выход в определенные периоды времени за пределы жилого помещения) 1 дню содержания под стражей.

В ст.72 УК РФ приведены правила зачета меры пресечения в виде содержания под стражей в срок лишения свободы с применением различных коэффициентов в зависимости от вида исправительного учреждения (ч.3¹) либо без их применения, с учетом совершения конкретных преступлений

(ч.3²), а также домашнего ареста в срок содержания лица под стражей до судебного разбирательства и в срок лишения свободы (ч.3⁴).

Порядок исчисления срока содержания обвиняемого под стражей в период досудебного производства регулируется ст.109 УПК РФ, согласно п.1¹ ч.10 ст.109 УПК РФ в срок содержания под стражей засчитывается также время запрета, предусмотренного п.1 ч.6 ст.105¹ УПК РФ.

При этом, по смыслу положений ст.72 УК РФ и прямого указания, содержащегося в п. 1¹ ч.10 ст.109 УПК РФ и п.9 ч.1 ст.308 УПК РФ, период времени, в течение которого к подозреваемому, обвиняемому применялась мера пресечения в виде запрета определенных действий, предусмотренного п.1 ч.6 ст.105¹ УПК РФ (запрет выходить в определенные периоды времени за пределы жилых помещений) засчитывается в срок содержания под стражей, в связи с чем подлежал учету при исчислении общего срока содержания под стражей.

Запрет, предусмотренный п.1 ч.6 ст.105¹ УПК РФ, засчитывается в срок содержания под стражей из расчета два дня его применения за один день содержания под стражей (п.1¹ ч.10 ст.109 УПК РФ).

В соответствии с правилами исчисления сроков наказаний и зачета наказания, в случае назначения отбывания наказания в исправительной колонии общего режима, время содержания под стражей засчитывается в срок лишения свободы из расчета один день за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима (п. «б» ч.3¹ ст.72 УК РФ).

Таким образом, мера пресечения в виде запрета определенных действий, предусмотренного п.1 ч.6 ст.105¹ УПК РФ, засчитывается в срок лишения свободы путем последовательного применения положений п.1¹ ч.10 ст.109 УПК РФ и положений чч.3¹, 3² ст.72 УК РФ, то есть сначала в срок содержания под стражей, а затем в срок лишения свободы, что не было принято во внимание судом первой инстанции, который произвел зачет Афанасьеву А.А. времени нахождения его под запретом определенных действий с 10 апреля 2020 года по 21 января 2021 года с нарушением вышеуказанных требований закона из расчета два дня запрета за один день лишения свободы, чем ухудшил положение осужденного.

Поскольку необходимый, в соответствии с требованиями закона, зачет не был произведен судом первой инстанции, что не было исправлено судами апелляционной и кассационной инстанций, состоявшиеся по делу судебные решения в отношении Афанасьева А.А. подлежат изменению.

Руководствуясь ст.ст.401¹³ - 401¹⁴ УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

кассационное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В. удовлетворить.

Приговор Дмитровского городского суда Московской области от 28 декабря 2022 года, апелляционное определение судебной коллегии по

уголовным делам Московского областного суда от 27 июня 2023 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 10 апреля 2024 года в отношении Афанасьева Андрея Андреевича изменить:

на основании п.1¹ ч.10 ст.109 УПК РФ зачесть ему в срок содержания под стражей время запрета определенных действий, предусмотренных п.1 ч.6 ст.105¹ УПК РФ, в период с 10 апреля 2020 года по 21 января 2021 года из расчета два дня его применения за один день содержания под стражей, подлежащего последовательному зачету 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 связи с отбытием основного наказания освободить Афанасьева Андрея Андреевича из исправительного учреждения.

В остальном судебные решения в отношении Афанасьева А.А. оставить без изменения.

Председательствующий судья

Судьи