



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 38-УД20-8-К1

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

29 октября 2020 г.

Судебная коллегия по уголовным делам
Верховного Суда Российской Федерации в составе

Председательствующего Лаврова Н.Г.,
судей Пейсиковой Е.В. и Рудакова Е.В.,

при ведении протокола секретарем Ильиной А.С.,

рассмотрела в открытом судебном заседании кассационную жалобу осужденного Бешенцева И.В. на приговор Центрального районного суда г. Тулы от 14 сентября 2015 г., апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Тульского областного суда от 16 ноября 2015 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 21 января 2020 г.

По приговору Центрального районного суда г. Тулы от 14 сентября 2015г.

Бешенцев Иван Викторович, [REDACTED]

[REDACTED] несудимый,

осужден к лишению свободы: по п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ на 10 лет, за 3 преступления, предусмотренные ч. 3 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ, на 7 лет 6 месяцев за каждое, за 8 преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ на 5 лет за каждое, по ч. 1 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ на 6 лет 8 месяцев; по ч. 1 ст. 174.1 УК РФ к штрафу в размере 60 000 рублей. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенных наказаний окончательно назначено 11 лет лишения свободы в исправительной колонии

строгого режима. Наказание в виде штрафа постановлено исполнять самостоятельно.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Тульского областного суда от 16 ноября 2015 г. приговор в части осуждения Бешенцева И.В. по ч. 1 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ (преступление от 20 января 2015 г. - приготовление к незаконному сбыту наркотических средств весом 2,62 и 2,26 грамм) отменен с прекращением в этой части уголовного преследования. Этот же приговор изменен, из описания обстоятельств совершенного Бешенцевым И.В. преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 174.1 УК РФ, исключено утратившее силу указание прежней редакции данной статьи - «за исключением преступлений, предусмотренных ст. 193, 194, 198, 199, 199.1, 199.2 УК РФ»; смягчено наказание Бешенцеву И.В. по ч. 1 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ с применением ч. 2 ст. 62, ч. 2 ст. 66 УК РФ до 5 лет лишения свободы; на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний по п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ, ч. 3 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ (3 преступления), ч. 1 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ (7 преступлений), ч. 1 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ назначено окончательное наказание в виде 10 лет 9 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. Постановлено наказание по ч. 1 ст. 174.1 УК РФ в виде штрафа в размере 60000 рублей исполнять самостоятельно. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 21 января 2020 г. приговор и апелляционное определение изменены: смягчено Бешенцеву И.В. наказание по п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ (преступление от 27 сентября 2014 г.) до 9 лет 11 месяцев лишения свободы, по ч. 3 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ (преступление от 13 ноября 2014 г.) до 7 лет 5 месяцев лишения свободы, по ч. 3 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ (преступление от 17 декабря 2014 г.) до 7 лет 5 месяцев лишения свободы, по ч. 3 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ (преступление от 20 января 2015 г.) до 7 лет 5 месяцев лишения свободы. Наказание, назначенное на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, смягчено до 10 лет 7 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Лаврова Н.Г., изложившего обстоятельства дела и доводы жалобы, выступление осужденного Бешенцева И.В., его защитника - адвоката Долгих Т.В., поддержавших доводы жалобы, мнение прокурора Химченковой М.М., полагавшей приговор и последующие судебные решения в части осуждения Бешенцева И.В. по ч. 1 ст. 174.1 УК РФ отменить, а дело в этой части прекратить за отсутствием состава преступления, те же судебные решения изменить, смягчить назначенное Бешенцеву И.В. наказание по ч. 1 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1, ч. 1 ст. 30, ч.

5 ст. 228.1 УК РФ и по совокупности преступлений, а в остальном судебные решения оставить без изменения, Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по приговору, с учетом внесенных в него изменений, Бешенцев И.В. признан виновным в совершении ряда преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств в составе организованной группы, с использованием информационно-телекоммуникационной сети (в том числе «Интернет»), в крупном и особо крупном размере, а также в совершении финансовых операций с денежными средствами, приобретенными лицом в результате совершения им преступления, в целях придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами.

В кассационной жалобе осужденный Бешенцев И.В. выражает несогласие с вынесенными судебными решениями. Полагает правильным квалифицировать его действия за приготовление к сбыту наркотических средств, совершенных 20, 21, 24 января 2015 г., за которые он в каждом случае осужден по ч. 1 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ, а также покушение к сбыту наркотических средств, квалифицированное по ч. 3 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ за преступление, совершенное 20 января 2015г., как одно длящееся преступление. Считает, что он необоснованно осужден по ч. 1 ст. 174.1 УК РФ, поскольку данный состав преступления в его действиях отсутствует. Отмечает, что при назначении ему наказания за 8 преступлений, связанных с приготовлением к незаконному сбыту наркотических средств, а также по ч. 1 ст. 174.1 УК РФ, суд назначил ему максимально возможное наказание с учетом требований ст. 61, 62 УК РФ и не учел иные смягчающие наказание обстоятельства. Просит пересмотреть судебные решения.

Проверив материалы дела, обсудив доводы жалобы осужденного, Судебная коллегия приходит к следующему.

Приговор в отношении Бешенцева И.В. постановлен в соответствии с правилами гл. 40.1 УПК РФ на основании ходатайства Бешенцева И.В. о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.

Как видно из материалов дела, Бешенцев И.В. согласился с предъявленным обвинением, полностью признал свою вину, поддержал ранее заявленное ходатайство о постановлении в отношении него приговора без проведения судебного разбирательства по делу по правилам, предусмотренным главой 40.1 УПК РФ, в связи с заключением досудебного соглашения о сотрудничестве.

Требования о порядке проведения судебного заседания и постановления приговора в отношении подсудимого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, установленные ст.317.7 УПК РФ, судом соблюдены.

Действия Бешенцева И.В., выразившиеся в незаконном обороте наркотических средств, квалифицированы правильно, исходя из установленных судом фактических обстоятельств дела.

Доводы кассационной жалобы Бешенцева И.В., выражающего несогласие с квалификацией его действий по каждому из эпизодов приготовления и покушения на незаконный сбыт наркотического средства как самостоятельного преступления, а не единого преступления, не могут быть приняты во внимание, поскольку соответствуют предъявленному Бешенцеву И.В. обвинению, с которым осужденный согласился, и рассмотрению не подлежат исходя из особенностей рассмотрения дела с учетом требований главы 40.1 УПК РФ.

Кроме того, в соответствии с положениями ст.17 УК РФ, каждое из совершенных Бешенцевым И.В. приготовлений и покушений на сбыт наркотических средств являются самостоятельными преступлениями, поэтому образуют совокупность преступлений.

Вместе с тем состоявшиеся судебные решения в отношении Бешенцева подлежат изменению по следующим основаниям.

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.

Такие нарушения закона допущены при рассмотрении в порядке главы 40.1 УК РФ уголовного дела в отношении Бешенцева И.В.

Как установлено судом, Бешенцев И.В., получив от незаконного сбыта наркотических средств доходы в виде электронных платежей в размере 1 479 370 руб., в целях их легализации в период с 25 сентября 2014 г. до 21 января 2015 г. распорядился о переводе денежных средств со счета, на который они поступали, на иные расчетные счета, находившиеся в его распоряжении, после чего обналечил указанную сумму, сняв ее с этих счетов.

Указанные действия Бешенцева И.В. квалифицированы по ч. 1 ст. 174.1 УК РФ как совершение финансовых операций с денежными средствами, приобретенными лицом в результате совершения им преступления, в целях придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами.

Между тем, деяние, предусмотренное ч. 1 ст. 174.1 УК РФ, относится к преступлениям в сфере экономической деятельности и обязательным признаком состава такого преступления является цель вовлечения денежных средств и иного имущества, полученного в результате совершения преступления, в легальный экономический оборот с тем, чтобы скрыть их криминальное происхождение, придать им видимость законно полученных и создать возможность для извлечения последующей выгоды.

Для наличия данного состава преступления необходимы не просто финансовые операции и сделки с этими деньгами и имуществом,

полученными преступным путем, а действия, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, придание им видимости законности.

В соответствии с положениями п. 11 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 7 июля 2015 г. № 32 «О судебной практике по делам о легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем, и о приобретении или сбыте имущества, заведомо добытого преступным путем» совершение таких финансовых операций и сделок с имуществом, полученных преступным путем, в целях личного обогащения не образует состава легализации.

Вместе с тем, в приговоре суда не содержится данных о сделках с денежными средствами, приобретенными преступным путем, а также о том, какие именно действия были совершены Бешенцевым И.В. для придания правомерности владения денежными средствами, полученными в результате незаконного сбыта наркотических средств.

Вывод суда о наличии в действиях Бешенцева И.В. легализации (отмывания) денежных средств в его уголовно-правовом понимании, является несостоятельным, поскольку проводимые им финансовые операции были направлены на то, чтобы иметь реальную возможность распорядиться деньгами, полученными от реализации наркотических средств.

Поэтому приговор, апелляционное определение и кассационное определение в части осуждения Бешенцева И.В. по ч. 1 ст. 174.1 УК РФ подлежат отмене, а дело прекращению в этой части по основаниям, предусмотренным п.2 ч.1 ст.24 УПК РФ, за отсутствием в его действиях состава преступления.

Кроме того, в силу ст. 6 УК РФ наказание, применяемое к лицу, совершившему преступление, должно быть справедливым, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

В соответствии с ч. 3 ст. 60 УК РФ при назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления, и личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

Однако указанные требования закона при назначении наказания осужденному Бешенцеву в полной мере не соблюдены.

Согласно ч. 2 ст. 66 УК РФ срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление.

В соответствии с ч. 2 ст. 62 УК РФ в случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ, и отсутствии отягчающих

обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

Исходя из приведенных положений, максимальное наказание, назначенное осужденному по ч. 1 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ за каждое преступление, а также по ч. 1 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ (исходя из положений ч. 2 ст. 66 УК РФ) не могло превышать 5 лет лишения свободы.

Из приговора следует, что Бешенцев И.В. признан виновным в совершении ряда неоконченных преступлений, связанных со сбытом наркотических средств, пресеченных на стадии покушения и приготовления. Уголовное дело в отношении его рассмотрено по правилам гл. 40.1 УК РФ в порядке особого принятия судебного решения в связи с заключением им соглашения о сотрудничестве.

При назначении Бешенцеву И.В. наказания суд признал в качестве смягчающих обстоятельств: явки с повинной, полное признание вины, раскаяние в содеянном, активное содействие раскрытию и расследованию преступлений, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступлений, наличие на иждивении малолетнего ребенка, состояние здоровья. Обстоятельств, отягчающих его наказание, судом не установлено.

Суд кассационной инстанции при пересмотре судебных решений в отношении Бешенцева И.В., установив, что при его осуждении по ч. 3 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ суд назначил ему максимальное наказание с учетом требований ч. 3 ст. 66, ч. 2 ст. 62 УК РФ и не учел иные, установленные в его действиях смягчающие обстоятельства, внес необходимые изменения в приговор в данной части и смягчил осужденному наказание.

Вместе с тем, аналогичные нарушения уголовного закона при назначении Бешенцеву И.В. наказания за преступления, предусмотренные ч. 1 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 и ч. 1 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ, оставлены без внимания, тогда как по каждому из них осужденному также было назначено максимально возможное наказание в виде 5 лет лишения свободы, т.е. фактически без учета иных обстоятельств, смягчающих наказание, что не согласуется с положениями ст. 6, 60 УК РФ. При этом наказание, назначенное Бешенцеву И.В. по ч. 1 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ, было смягчено до 5 лет лишения свободы судом апелляционной инстанции.

С учетом изложенного, приговор, апелляционное определение и кассационное определение в отношении Бешенцева И.В. подлежат изменению, а назначенное Бешенцеву наказание по ч. 1 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 за преступления, совершенные 3.12.2014г, 21.12.2014г, 21.05.2015г, 20.01.2015г, 24.01.2015г, 21.01.2015г, 19.01.2015г, а также по ч. 1 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ, за каждое из этих преступлений, а также по совокупности преступлений подлежит смягчению.

Руководствуясь ст. 401.14 УПК РФ, Судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

жалобу осужденного Бешенцева И.В. удовлетворить частично, приговор Центрального районного суда г. Тулы от 14 сентября 2015 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Тульского областного суда от 16 ноября 2015 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Первого кассационного суда общей юрисдикции от 21 января 2020 года в отношении **Бешенцева Ивана Викторовича** в части осуждения Бешенцева И.В. по ч. 1 ст. 174.1 УК РФ отменить, а дело в этой части прекратить по основаниям, предусмотренным п.2 ч.1 ст.24 УПК РФ, за отсутствием в его действиях состава преступления. Признать за Бешенцевым И.В. в соответствии со ст. ст. 133-134 УПК РФ право на реабилитацию в этой части.

Те же судебные решения: приговор, апелляционное определение и кассационное определение в отношении Бешенцева И.В. изменить, смягчить назначенное Бешенцеву И.В. наказание за преступления, предусмотренные ч. 1 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1, совершенные 3.12.2014г, 21.12.2014г, 21.05.2015г, 20.01.2015г, 24.01.2015г, 21.01.2015г, 19.01.2015г, а также по ч. 1 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ в виде лишения свободы до **4 (четырёх) лет 8 месяцев** за каждое из этих преступлений.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ, ч. 3 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ (3 преступления), ч. 1 ст. 30, п. «а», «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ (7 преступлений), ч. 1 ст. 30, ч. 5 ст. 228.1 УК РФ, путем частичного сложения назначенных наказаний окончательно назначить Бешенцеву И.В. **10 (десять) лет 3 месяца** лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговор, апелляционное определение и кассационное определение в отношении Бешенцева И.В. оставить без изменения, а жалобу осужденного – без удовлетворения.

Председательствующий - судья

судьи