

судья Дорджиева Г.В. № 22-623/2022

АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Элиста 23 декабря 2022 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Республики Калмыкия в составе:

председательствующего - судьи Андреева Э.Г.,

судей - Кикенова Д.В. и Фурманова И.В.,

при секретаре - Кукаеве Ч.А.,

с участием: прокурора уголовно - судебного отдела прокуратуры РК Семёнова А.О.,

осужденного Очирова А.С. и его защитника - адвоката Колдунова И.С.,

рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по апелляционным жалобе защитника - адвоката Колдунова И.С. и представлению государственного обвинителя Басанговой Г.В. на приговор Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 18 октября 2022 года, которым

Очиров А.С., родившийся ***, несудимый,

осужден по п. «б», «д» ч. 2 ст. 207.3 УК РФ, с применением ст. 64 УК РФ к 3 годам лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Заслушав доклад председательствующего об обстоятельствах дела и доводах апелляционных жалобы и представления, мнение прокурора Семёнова А.О. об изменении приговора по доводам представления, выступления осужденного Очирова А.С. и его защитника - адвоката Колдунова И.С., поддержавших жалобу по изложенным в ней основаниям, судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

Очиров А.С. признан виновным в публичном распространении под видом достоверных сообщений заведомо ложной информации, содержащей данные об использовании Вооруженных Сил Российской Федерации в целях защиты интересов Российской Федерации и её граждан, поддержания международного мира и безопасности, группой лиц по предварительному сговору, по мотивам политической и национальной вражды, при следующих, согласно приговору, обстоятельствах.

Так, Очиров А.С. являясь владельцем (администратором) канала «***» в кроссплатформенной системе мгновенного обмена сообщениями, с функциями VoIP,

позволяющей обмениваться текстовыми, голосовыми и видеосообщениями, стикерами и фотографиями, файлами многих форматов «***» (электронный адрес - ***) информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» размещал на канале публикации на различную тематику до блокировки данного канала 11 марта 2022 года мессенджером «***».

16 марта 2022 года Очиров А.С. с аккаунта своей персональной электронной почты «***» с целью разблокировки канала «***» направил в адрес мессенджера «***» (электронный адрес: ***) письмо, но, не получив положительного ответа, в период с 16 по 17 марта 2022 года, желая продолжать размещение публикаций в мессенджере «***», негативно относясь к использованию Вооруженных Сил РФ в проведении специальной военной операции на Украине, умышленно, испытывая враждебность, с целью формирования в сознании неопределённого круга лиц негативного образа представителей Вооруженных Сил РФ, как врагов, поддерживающих руководство РФ во главе с Путиным В.В., а также преследуя цель разжечь национальную и политическую рознь и вражду в отношении вышеуказанных представителей, привлёк для этих целей неустановленное лицо, использующее персональную страницу «***» с именем пользователя «***» в мессенджере «***», в отношении которого уголовное дело выделено в отдельное производство, и придерживающееся тех же целей и взглядов, что и Очиров А.С. (далее – неустановленное лицо), вступив с ним в предварительный сговор, направленный на публичное распространение под видом достоверных сообщений заведомо ложной информации, содержащей данные об использовании Вооруженных Сил РФ в целях защиты интересов РФ и её граждан, поддержания международного мира и безопасности, предварительно распределив между собой роли в преступной группе.

17 марта 2022 года с 00 часов до 12 часов 54 минут неустановленное лицо, использующее персональную страницу «Э.» с именем пользователя *** в мессенджере «***», действуя согласованно с Очировым А.С., с целью публичного распространения под видом достоверных сообщений заведомо ложной информации, содержащей данные об использовании Вооруженных Сил РФ в целях защиты интересов РФ и её граждан, поддержания международного мира и безопасности, создало канал «***» (электронный адрес - ***), доступный для просмотра неограниченному кругу лиц из числа пользователей мессенджера «***», после чего назначило администратором канала Очирова А.С., использовавшего персональную страницу «.» в мессенджере «***», зарегистрированную на его абонентский номер ***, с правами, в том числе по размещению публикаций.

В свою очередь, Очиров А.С. в период с 22 марта по 1 апреля 2022 года, действуя в рамках предварительной договорённости, с целью публичного распространения под видом достоверных сообщений заведомо ложной информации, содержащей данные об использовании Вооруженных Сил РФ в целях защиты интересов РФ и её граждан, поддержания международного мира и безопасности, находясь в служебном кабинете № *** административного здания Администрации г. Элисты, расположенного по адресу: ***, а также в иных неустановленных местах на территории г. Элисты, являясь администратором канала «***» (электронный адрес - ***) мессенджера «***», обладая правами, в том числе по размещению публикаций, со своей персональной страницы «.», зарегистрированной на его абонентский номер ***, на канале «***» (электронный

адрес - ***) в мессенджере «***», доступном для просмотра неограниченному числу пользователей сети «Интернет», умышленно, осознавая, что действует публично, желая сформировать в сознании неопределённого круга лиц негативный образ представителей Вооруженных Сил РФ, являющихся частью русской нации, как врагов, поддерживающих руководство РФ во главе с Путиным В.В., также преследуя цель разжечь национальную и политическую рознь и вражду в отношении вышеуказанных представителей, достоверно зная о том, что в период с 24 февраля 2022 года Вооруженные Силы РФ в целях защиты интересов РФ и её граждан, поддержания международного мира и безопасности, участвуют в проведении специальной военной операции на Украине, наносят удары только по военной инфраструктуре Вооруженных Сил Украины и незаконным вооружённым формированиям, действующим на территории Украины, используя рабочий системный блок марки «***) (серийный номер «***»), личный мобильный телефон марки «***» (IMEI 1: ***, IMEI 2: ***), а также иные неустановленные в ходе следствия технические устройства, имеющие доступ к сети «Интернет», путём размещения публикаций в мессенджере «***» на канале «***», доступном для публичного просмотра, обсуждения, копирования и распространения неопределённому кругу лиц, публично распространил под видом достоверных сообщений заведомо ложную информацию, содержащую данные об использовании Вооруженных Сил РФ, не соответствующие официальной информации, размещаемой Министерством обороны РФ о действиях Вооруженных Сил РФ на территории Украины, а именно:

- 22 марта 2022 года в 12 часов 32 минуты разместил публикацию в виде видеографического и текстового сообщения, содержащую заведомо ложную информацию следующего содержания: ***;

- 25 марта 2022 года в 7 часов 51 минуту разместил публикацию в виде видеографического и текстового сообщения, содержащую заведомо ложную информацию следующего содержания: ***;

- 25 марта 2022 года в 17 часов 08 минут разместил публикацию в виде текстового сообщения, содержащую заведомо ложную информацию следующего содержания: ***;

- 1 апреля 2022 года в 21 час 16 минут разместил публикацию в виде графического и текстового сообщения, содержащую заведомо ложную информацию следующего содержания: ***.

Согласно письму № *** от 27 мая 2022 года Генерального штаба Вооруженных Сил РФ носят ложный характер и не являются достоверными указанные сообщения, которые после опубликования стали доступны для публичного просмотра, обсуждения, копирования и распространения неопределённому кругу лиц из числа пользователей сети «Интернет» в мессенджере «***», посещающих канал «***».

В судебном заседании подсудимый Очиров А.С. виновным себя не признал и пояснил, что умысла на совершение преступления не имел, в сговор с неустановленным лицом не вступал, ненависти к военнослужащим не испытывал, не является сторонником специальной операции Вооруженных сил РФ на территории Украины и не поддерживает её. Канал «***» в мессенджере «***» создан пользователем «Э.Д.», который в двадцатых числах марта 2022 года назначил его администратором

канала и сообщил, что он может размещать посты и высказывать своё мнение. Вместе с Э.Д. они стали размещать в мессенджере «***» посты на различную тематику в отрицательном контексте по отношению к руководству Республики Калмыкия и проведению специальной военной операции Вооруженных сил РФ на территории Украины. Э.Д. редактировал или удалял его посты, которые считал неприемлемыми для данного канала. Некоторые посты, которые имелись или имеются на канале «***», он сохранял на своём рабочем компьютере. Все посты, которые им размещались на первом и втором «***», считал достоверными и публиковал с целью высказывания своего мнения. Почти все публикации, кроме поста от 1 апреля 2022 года, он размещал со своего мобильного телефона, с рабочего компьютера никаких размещений не было. Намерений высказывать негатив в отношении русского народа, как этноса, у него не имелось. В публикации от 22 марта 2022 года при наборе текста программа «Т9» автоматически предложила слово «русский» вместо «российский». Все комментарии к указанным им постам, сделаны в соответствии со ст. 29 Конституции РФ.

В апелляционной жалобе защитник - адвокат Колдунов И.С. просит приговор отменить с вынесением оправдательного приговора. Указывает, что следствием и судом не приведено достоверных доказательств заведомой ложности опубликованных Очировым А.С. постов в телеграм - канале «***». Отмечает, что допрошенные в судебном заседании свидетели обвинения лишь подтвердили, что Очиров являлся их сотрудником, и у него было отдельное рабочее место с компьютером. Допрошенный Очиров показал, что умысла на совершение инкриминируемого преступления у него не было, он не является сторонником специальной военной операции Вооруженных сил РФ в Украине и не поддерживает её. Все посты, которые им размещались, он считал достоверными и публиковал их с целью высказывания своего мнения. Обращает внимание, что пост от 1 апреля 2022 года был опубликован другим лицом, поскольку в связи с необходимостью забирать ребёнка из детского сада он уходил с работы в 18 часов, во время публикации данного поста в 21 час 16 минут его не было на работе. Считает, что поскольку Очиров разместил на телеграм - канале «***» посты до получения официального опровержения Министерства обороны РФ относительно событий, речь о которых шла в этих постах, в его действиях не было умысла на публичное распространение под видом достоверных сообщений заведомо ложной информации, содержащей данные об использовании Вооруженных сил РФ в целях защиты интересов РФ и её граждан, поддержания международного мира и безопасности. Считает, что в связи с указанным приведённые судом доказательства юридического значения для оценки действий Очирова не имеют. Ссылается на доклад Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе Бюро по демократическим институтам и правам человека о нарушении норм международного гуманитарного права и прав человека, военных преступлениях и преступлениях против человечества, совершённых в Украине с 24 февраля 2022 года от 12 апреля 2022 года, в котором на странице 104 имеется информация о расстреле пожилой пары в машине в посёлке *** недалеко от ***, которому не дана судом оценка относительно упоминаемого факта в посте Очирова от 22 марта 2022 года. Полагает, что ст. 207.3 УК РФ, применённая в отношении Очирова, противоречит ст. 29 Конституции Российской Федерации.

В апелляционном представлении государственный обвинитель Басангова Г.В. просит приговор изменить, исключить применение ст. 64 УК РФ при назначении наказания. В обоснование доводов указывает, что суд, правильно установив

фактические обстоятельства уголовного дела и назначив наказание в виде лишения свободы, неверно признал исключительными совокупность смягчающих наказание обстоятельств с учётом личности виновного и обстоятельствами совершённого преступления и назначил наказание с применением ст. 64 УК РФ. Полагает, что в таком случае участник должен быть второстепенным, а не активным как в случае с Очировым. Отмечает, что Очиров вину не признал, содействия в ходе расследования не оказывал, раскаяния не наступило, должную оценку своему поведению не дал. Считает, что мягкость наказания по данной категории дел недопустима.

Проверив материалы дела, обсудив доводы апелляционных жалобы и представления, судебная коллегия приходит к следующему выводу.

Анализ приведённых в приговоре доказательств, исследованных в судебном заседании, в своей совокупности свидетельствует о том, что они последовательны, полностью соотносятся между собой по времени, месту, способу преступления и объективно соответствуют установленным обстоятельствам преступного деяния, совершённого подсудимым. Эти доказательства получены в соответствии с требованиями уголовно - процессуального закона, каких - либо нарушений процессуальных прав и законных интересов участников процесса, в том числе подсудимого, органами предварительного расследования не допущено и судом не установлено.

Правдивость показаний свидетелей, достоверность, правильность и объективность протоколов следственных действий и заключений экспертов у суда не вызывает сомнений, так как они соответствуют требованиям УПК РФ, последовательны и подробны, сочетаются между собой.

Судом не установлено фактов оговора подсудимого со стороны свидетелей, а также причин для этого. Кроме того, их показания полностью соотносятся между собой, дополняют друг друга и существенных противоречий не имеют.

Доводы жалобы защитника об отсутствии в действиях Очирова состава преступления, предусмотренного п. «б», «д» ч. 2 ст. 207.3 УК РФ, проверялись судом первой инстанции и обоснованно признаны несостоятельными, поскольку вывод суда о его виновности основан на имеющихся в материалах дела доказательствах, исследованных в судебном заседании всесторонне, полно и объективно.

Вина Очирова в публичном распространении под видом достоверных сообщений заведомо ложной информации, содержащей данные об использовании Вооруженных Сил РФ в целях защиты интересов РФ и её граждан, поддержания международного мира и безопасности, совершённое группой лиц по предварительному сговору, по мотивам политической, национальной вражды, установлена и подтверждается следующими доказательствами.

В частности, показаниями свидетелей Г.В.К., Л.А.О., Б.И.И., М.Г.В. и Ш.А.М. в судебном заседании, из которых следует, что они работают на различных должностях управления городского хозяйства транспорта и благоустройства в *** совместно с Очировым, рабочее место которого в кабинете № *** здания ***, расположенного адресу: ***. На рабочем компьютере Очирова никто, кроме него, не работал.

В соответствии с заключением эксперта № 210 от 12 мая 2022 года в представленном для исследования материале содержится информация о совершении представителями Вооруженных сил России аморальных, осуждаемых обществом действий и поступков в период и в ходе осуществления специальной военной операции на территории Республики Украина, выраженная в форме утверждения о факте: Вооруженные Силы РФ подвергли обстрелу на короткой дистанции автомобиль с мирными жителями пожилого возраста, в результате чего те погибли; действия Вооруженных Сил РФ характеризуются как общественно опасные, нарушающие установленный правопорядок и подлежащие уголовной ответственности; расстрел российскими военными легкового автомобиля с мирными жителями - не единственное порицаемое действие, совершённое ими во время специальной военной операции на Украине; идентифицировать себя с русской нацией и с русским миром означает поддерживать преступную деятельность Вооруженных Сил РФ в ходе специальной военной операции на Украине; деятельность Вооруженных Сил РФ равнозначна деятельности Вооруженных Сил Германии в период правления Адольфа Гитлера, свидетельством чего является сходная символика военных организаций; действия Вооруженных Сил РФ подобно действиям нацистских военных организаций, не соответствуют нормам морали и права, являются преступными; Вооруженные Силы РФ совершили насильственное нападение на территорию Украины для осуществления специальной военной операции, что не подлежит законам морали и права; Вооруженные Силы РФ осуществляют насилие в отношении жителей Украины, следствием чего является чувство вражды, которое испытывают украинцы по отношению к ним; Вооруженные Силы РФ испытывают страх, вступая в сражение со стороной противника, в связи с чем они не способны выполнять боевые задачи; представители Вооруженных Сил РФ приравниваются к членам военных организаций нацистской Германии, не только грабят мирное население Украины, но и представляют угрозу их жизни. В представленном для исследования материале содержатся лингвистические признаки разжигания национальной и политической розни и вражды в отношении лиц, идентифицирующих себя с русской нацией, а также в отношении представителей Вооруженных Сил России как части русской нации, поддерживающих руководство Российской Федерации во главе с В.В. Путиным. К используемым автором механизмам разжигания политической и этнической розни и вражды в отношении членов правительства РФ, Вооруженных Сил РФ и населения РФ относятся: создание отрицательного деструктивного образа представителя русской нации, а равно представителя Вооруженных сил РФ, указание на исходящую от них опасность для реципиента, упоминание в нелицеприятном негативном контексте, указание на совершённые ими преступления и деструктивность их существования, призыв к отказу от самоидентификации с русской нацией - что формирует в сознании реципиента образ врага в лице военнослужащих ВС РФ и лиц, идентифицирующих себя с русской нацией и поддерживающих правительство России (т. 3. л.д. 162 - 212).

Согласно заключению эксперта № 211 от 12 мая 2022 года в предоставленном для исследования материале содержится следующая информация о трансляции официальными представителями властей РФ недостоверных сведений о причине, ходе и результатах специальной военной операции на территории Республики Украина: официальные представители Правительства РФ сообщают ложную информацию относительно числа погибших и раненных российских военных, принимающих участие

в осуществлении специальной военной операции на Украине; заявления Президента РФ В.В. Путина относительно дееспособности и общего состояния Вооруженных Сил РФ в ходе осуществления специальной военной операции на Украине являются ложью, а российской армии как таковой не существует (т. 3. л.д. 219 - 243).

Как следует из письма Генерального штаба Российской Федерации от 27 мая 2022 года, в результате оценки достоверности опубликованных сведений выявлено следующее: 1) информация на 22 марта 2022 года ***, носит ложный характер и не является достоверной; 2) информация на 25 марта 2022 года *** носит ложный характер и не является достоверной; 3) информация на 25 марта 2022 года *** носит ложный характер и не является достоверной; информация на 25 марта 2022 года *** носит ложный характер и не является достоверной; 4) информация на 1 апреля 2022 года *** носит ложный характер и не является достоверной (т. 2. л.д. 136 - 138).

В обоснование виновности осуждённого в приговоре приведены и другие доказательства, в частности, протоколы обысков от 12 апреля 2022 года с фототаблицами, осмотров предметов от 6, 9, 14 и 25 апреля, 8 и 16 мая, 16 июня 2022 года с фототаблицами, дополнительного осмотра предметов от 1 и 16 июня 2022 года с фототаблицей, осмотра местности от 12 апреля 2022 года с фототаблицей, акты осмотров Интернет - ресурса «***» от 5 и 6 апреля 2022 года, заключения эксперта № 504 от 2 мая 2022 года и № 502 от 22 апреля 2022 года, а также иные доказательства, содержание и подробный анализ которых имеется в приговоре.

Тщательно проанализировав представленные сторонами доказательства, дав им надлежащую правовую оценку, как в отдельности, так и в их совокупности, правильно установив их относимость, допустимость, достоверность, а в совокупности и достаточность, суд первой инстанции пришёл к обоснованному выводу о виновности Очирова в совершении инкриминируемого деяния и верно квалифицировал его действия по п. «б», «д» ч. 2 ст. 207.3 УК РФ, как публичное распространение под видом достоверных сообщений заведомо ложной информации, содержащей данные об использовании Вооруженных Сил РФ в целях защиты интересов РФ и её граждан, поддержания международного мира и безопасности, совершённое группой лиц по предварительному сговору, по мотивам политической и национальной вражды.

Достоверность доказательств, положенных в основу обвинительного приговора, у суда апелляционной инстанции сомнений не вызывает.

Судебная коллегия не может согласиться с доводом адвоката о том, что судом не приведено достоверных доказательств заведомой ложности опубликованных Очировым постов в телеграм - канале «***».

Так, подсудимый Очиров в судебном заседании пояснил, что он, являясь администратором канала «***» в мессенджере «***», совместно с неустановленным лицом под именем «Э.Д.», зная, что канал является открытым для неограниченного количества подписчиков и пользователей, публиковал посты с ложной информацией о действиях Вооруженных Сил России на территории Украины.

Из протоколов следственных действий следует, что осмотром канала «***» в мессенджере «***» установлено размещение Очировым четырёх постов с

прикреплёнными к ним видеофайлами и фотографиями, содержащими информацию о ***.

Согласно письму Генерального штаба Российской Федерации от 27 мая 2022 года, указанные публикации канала «***» в мессенджере «***», размещённые в нём 22 марта 2022 года в 12 часов 32 минуты, 25 марта 2022 года в 7 часов 51 минуту и 17 часов 08 минут, а также 1 апреля 2022 года в 21 час 16 минут, носят ложный характер и не являются достоверными.

Более того, обстоятельства публичного распространения информации о совершении представителями Вооруженных сил России аморальных поступков в период и в ходе осуществления специальной военной операции на территории Украины и трансляции официальными представителями власти РФ недостоверных сведений о причине, ходе и результатах специальной военной операции на её территории, содержащей лингвистические признаки разжигания национальной и политической розни и вражды в отношении лиц, идентифицирующих себя с русской нацией, а также в отношении представителей Вооруженных Сил России, как части русской нации, поддерживающих руководство РФ во главе с Президентом Путиным В.В., подтверждаются заключениями экспертиз № 210 и № 211 от 12 мая 2022 года. Выводы экспертов в приговоре приведены и оценены судом в совокупности с иными доказательствами, ставить их под сомнение у суда не было оснований, поскольку исследования проведены экспертами, обладающими специальными познаниями и достаточным опытом работы, предупреждёнными об уголовной ответственности по ст. 307 УК РФ за дачу заведомо ложных заключений. Нарушений уголовно - процессуального закона и прав осужденного при назначении и производстве экспертиз не допущено. Заключение экспертов соответствуют требованиям ст. 204 УПК РФ, согласуются с другими исследованными в судебном заседании доказательствами, оснований не доверять изложенным в них выводам не имеется.

В этой связи доводы апелляционной жалобы защитника об отсутствии у Очирова умысла на совершение инкриминируемого деяния, поскольку все посты, которые им размещались, он считал достоверными и публиковал их с целью высказывания своего мнения, так как он не является сторонником специальной военной операции Вооруженных сил РФ в Украине и не поддерживает её, являются несостоятельными.

Так, объективная сторона инкриминируемого Очирову преступления выражается в публичном распространении под видом достоверных заведомо ложных сведений, содержащих данные об использовании Вооруженных сил РФ в целях защиты интересов РФ, граждан России и поддержания мира и безопасности.

Вывод суда о публичности распространения информации у судебной коллегии сомнений не вызывает, поскольку она размещена в сети «Интернет» в мессенджере «***» канала «***», адресована неограниченному кругу лиц и доступна для публичного просмотра, обсуждения, копирования и распространения.

Рассуждения автора жалобы о том, что Очиров разместил на телеграм - канале «***» посты до получения официального опровержения Министерства обороны РФ относительно событий, речь о которых шла в этих постах, в связи с чем в его действиях не было умысла на публичное распространение под видом достоверных сообщений

заведомо ложной информации, являются несостоятельными, поскольку публикации в сети «Интернет» в мессенджере «***» канала «***» о действиях Вооруженных Сил РФ без официального подтверждения правильно расценены судом как публичное распространение заведомо ложной информации, поскольку данная информация изложена в форме утверждения о факте, а не мнения, предположения, либо субъективной оценки автором неких событий.

Утверждения о невинности Очирова ввиду его непричастности к опубликованию поста от 1 апреля 2022 года в 21 час 16 минут, поскольку после 18 часов его не было на рабочем месте, не нашли своего подтверждения в судебном заседании, являются несостоятельными и обоснованно признаны судом недостоверными и противоречащими фактическим обстоятельствам дела.

Как правильно установлено судом на основе анализа протоколов следственных действий и показаний свидетелей Г.В.К., Л.А.О., Б.И.И., М.Г.В. и Ш.А.М. на рабочем компьютере Очирова никто, кроме него, не работал, и на этом же компьютере подсудимого был обнаружен пост от 1 апреля 2022 года, который размещён им на канале «***».

Указание осужденного в суде апелляционной инстанции на одинаковую дату открытия файлов, указанных в протоколе осмотра предметов от 25 апреля 2022 года, не свидетельствует о редактировании данных объектов, поскольку для проведения осмотра эти файлы необходимо было открыть, при этом дата создания данных файлов 22, 25 марта и 1 апреля 2022 года осталась неизменна.

Не может быть принята во внимание ссылка защиты на доклад Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе Бюро по демократическим институтам и правам человека о нарушении норм международного гуманитарного права и прав человека, военных преступлениях и преступлениях против человечества, совершённых в Украине с 24 февраля 2022 года от 12 апреля 2022 года, в котором на странице 104 имеется информация о расстреле пожилой пары в машине в посёлке *** недалеко от **, относительно упоминаемого факта в посте Очирова от 22 марта 2022 года. Приведённые в данном отчёте сведения об обстоятельствах расстрела пожилой пары не свидетельствуют о достоверности информации, опубликованной в посте Очирова от 22 марта 2022 года, поскольку имеют единичные схожие обстоятельства, касающиеся возраста лиц, подвергшихся обстрелу.

Статьёй 29 Конституции Российской Федерации предусмотрено, что каждому гарантируется свобода мысли и слова, а также свобода массовой информации.

Довод защиты о том, что ст. 207.3 УК РФ, применённая в отношении Очирова, противоречит ст. 29 Конституции Российской Федерации, является необоснованным, поскольку уголовным законом РФ запрещено публичное распространение заведомо ложной информации, которое нельзя трактовать как нарушение права подсудимого на свободу мысли и слова, декларированного статьёй 29 Конституции РФ, поскольку указанная информация изложена в форме утверждения о факте, а не мнения, предположения, либо субъективной оценки автором определённых событий.

Таким образом, оценка доказательств судом первой инстанции дана в соответствии с требованиями ст. 17 и 88 УПК РФ и сомнений не вызывает. Исследовав в судебном заседании обстоятельства, подлежащие доказыванию, суд в соответствии с требованиями закона оценил все юридически значимые обстоятельства и указал мотивы, по которым он положил в основу приговора одни доказательства и отверг другие.

На основании анализа доказательств суд пришёл к правильному выводу, что Очиров совместно с неустановленным лицом распространял заведомо ложную информацию, размещение которой было направлено на формирование в сознании неопределённого круга лиц негативного образа представителей Вооружённых Сил РФ, являющихся частью русской нации, как врагов, поддерживающих руководство Российской Федерации во главе с Президентом Путиным В.В., а также преследует цель разжечь национальную и политическую рознь и вражду в отношении указанных представителей. При этом Очиров осознавал, что размещённая им информация является ложной, доступна для публичного просмотра, обсуждения, копирования и распространения неопределённому кругу лиц из числа пользователей, посещающих канал «***» в мессенджере «***» в сети «Интернет».

Исследованными доказательствами подтверждается, что Очиров осознавал противоправный характер своих действий, предвидел неизбежность наступления последствий, и желал их наступления, при этом мотивом явилась политическая ненависть, выразившаяся в пренебрежительном, недружелюбном, агрессивном отношении к действующим органам исполнительной и законодательной власти Российской Федерации, Вооружённых Сил Российской Федерации, что повлекло подрыв авторитета и дискредитацию Вооружённых Сил Российской Федерации у общества.

Судебное разбирательство по делу проведено в строгом соответствии с требованиями уголовно - процессуального закона с соблюдением принципов состязательности и равноправия сторон. Не предоставляя какой - либо из сторон преимуществ, суд создал необходимые условия для исполнения ими процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных прав. Все доказательства исследованы судом по инициативе сторон, заявленные ходатайства разрешены в соответствии с требованиями закона и по ним приняты мотивированные решения. Ущемления прав осуждённого либо других участников процесса судом не допущено.

Все доказательства, представленные сторонами, изучены и оценены судом с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а в совокупности и достаточности для разрешения уголовного дела.

Согласно ст. 6 и ч. 3 ст. 60 УК РФ назначаемое подсудимому наказание должно быть справедливым, соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного, в том числе с учётом обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, его влияния на исправление осуждённого и условия жизни его семьи.

Судом первой инстанции при назначении наказания осуждённому Очирову требования указанных норм закона соблюдены не в полной мере.

Разрешая вопрос о виде и мере наказания, суд учёл обстоятельства и характер совершённого Очировым деяния и обоснованно пришёл к выводу о необходимости назначения ему наказания в виде реального лишения свободы. При этом судом помимо степени общественной опасности преступления были приняты во внимание сведения о личности подсудимого, наличие смягчающих и отсутствие отягчающих наказание обстоятельств.

Так, судом установлено, что осужденный Очиров впервые привлекается к уголовной ответственности, имеет на иждивении двоих малолетних детей и престарелую мать Очирову А.М., страдающую рядом тяжёлых заболеваний, положительно характеризуется, фактически согласился с предъявленным обвинением в части публикации им информации 22 марта 2022 года и 25 марта 2022 года. Данные обстоятельства с соблюдением положений ст. 61 УК РФ были признаны судом смягчающими наказание.

Вместе с тем, заслуживают внимания доводы апелляционного представления о том, что совокупность смягчающих наказание Очирову обстоятельств нельзя признать исключительными, позволяющими назначить ему наказание с применением ст. 64 УК РФ ниже низшего предела.

Согласно ст. 64 УК РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с целями и мотивами преступления, ролью виновного, его поведением во время или после совершения преступления, и других обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления, наказание может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ. Исключительными могут быть признаны как отдельные смягчающие обстоятельства, так и совокупность таких обстоятельств.

Характеризующие данные, наличие на иждивении двоих малолетних детей и престарелой матери, страдающей рядом тяжёлых заболеваний, фактическое согласие с предъявленным обвинением в части, по убеждению судебной коллегии, не указывают на снижение опасности личности Очирова и уменьшение степени общественной опасности совершённого им деяния.

В этой связи суд апелляционной инстанции, проанализировав все обстоятельства, влияющие на назначение наказания, приходит к выводу, что суд первой инстанции не в полной мере учёл сведения о личности осужденного, характер и степень общественной опасности совершённого тяжкого преступления, обстоятельства его совершения, роль Очирова в совершённом группой лиц по предварительному сговору преступлении и неверно применил положения ст. 64 УК РФ, а затем назначил виновному чрезмерно мягкое по своему размеру наказание.

Таким образом, принятое решение о применении в отношении Очирова положений ст. 64 УК РФ, не может быть признано обоснованным, в связи с чем, судебная коллегия считает необходимым приговор суда изменить, исключив из описательно - мотивировочной и резолютивной частей приговора указание на применение ст. 64 УК РФ при назначении Очирову наказания по п. «б», «д» ч. 2 ст. 207.3 УК РФ.

В соответствии со ст. 1 ст. 389.24 УПК РФ обвинительный приговор суда первой инстанции может быть изменён в сторону ухудшения положения осужденного не иначе как по представлению прокурора либо жалобе потерпевшего, частного обвинителя, их законных представителей и (или) представителей.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 389.26 УПК РФ при изменении приговора в апелляционном порядке суд вправе усилить осужденному наказание.

В целях восстановления социальной справедливости судебная коллегия, учитывая мнение государственного обвинителя о чрезмерно мягком наказании Очирову, принимая во внимание конкретные обстоятельства совершённого им деяния, его характер и степень общественной опасности, влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи, учитывая указанные в приговоре смягчающие наказание обстоятельства и отсутствие отягчающих, признание в суде апелляционной инстанции своей вины и раскаяния в содеянном, пришла к выводу о назначении осужденному Очирову наказания в виде лишения свободы в минимальных пределах, предусмотренных за совершение инкриминируемого деяния, с обязательным назначением дополнительного наказания в виде лишения права занимать должности на государственной службе и в органах местного самоуправления.

Принимая во внимание сведения о личности осужденного, тяжесть содеянного и фактические обстоятельства дела, суд обоснованно не усмотрел оснований для применения ч. 6 ст. 15 и ст. 73 УК РФ.

Вид исправительного учреждения, в котором надлежит отбывать наказание в виде лишения свободы осужденному, правильно определён судом первой инстанции с учётом требований п. «б» ч. 1 ст. 58 УК РФ.

При вынесении приговора судом дана надлежащая оценка всем доводам защиты, в том числе и тем, на которые защитник ссылается в своей апелляционной жалобе.

При разбирательстве уголовного дела иных существенных нарушений уголовно - процессуального закона, прав и законных интересов сторон, влекущих отмену приговора, судом не допущено.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 389.13, 389.15, 389.20, 389.24, 389.26 и 389.28 УПК РФ, судебная коллегия

о п р е д е л и л а :

приговор Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 18 октября 2022 года в отношении Очирова А.С. изменить.

Исключить из описательно - мотивировочной и резолютивной частей приговора указание на применение ст. 64 УК РФ при назначении наказания.

Назначить Очирову А.С. наказание по п. «б», «д» ч. 2 ст. 207.3 УК РФ в виде лишения свободы на срок 5 (пять) лет с лишением права занимать должности на государственной службе и в органах местного самоуправления на срок 3 (три) года.

В остальном приговор оставить без изменения, апелляционное представление государственного обвинителя Басанговой Г.В. удовлетворить, а апелляционную жалобу защитника - адвоката Колдунова И.С. оставить без удовлетворения.

Приговор и апелляционное определение могут быть обжалованы в судебную коллегия по уголовным делам Четвёртого кассационного суда общей юрисдикции через суд первой инстанции в кассационном порядке, предусмотренном ст. 401.7 и 401.8 УПК РФ, в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу приговора, а для осужденного, содержащегося под стражей, - в тот же срок со дня вручения ему копии судебного решения, вступившего в законную силу.

В случае пропуска указанного срока или отказа в его восстановлении кассационные жалоба, представление на приговор подаются непосредственно в судебную коллегия по уголовным делам Четвёртого кассационного суда общей юрисдикции.

Осужденный вправе ходатайствовать об участии в рассмотрении уголовного дела судом кассационной инстанции.

Председательствующий Э.Г. Андреев

судьи Д.В. Кикенов

И.В. Фурманов