ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 13-УД15-3

г. Москва 2 июня 2015 года

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
суда кассационной инстанции

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего **Скрябина К.Е.**
судей **Колышницына А.С., Эрдыниева Э.Б.**
при секретаре **Миняевой В.А.**
рассмотрела уголовное дело по кассационной жалобе осужденного Ищенко А.В. о пересмотре приговора Тамбовского областного суда от 28 февраля 2006 года.

По приговору Тамбовского областного суда от 28 февраля 2006 года,
ИЩЕНКО А[redacted]В[redacted], [redacted]
несудимый,
осужден по ст. 105 ч. 2 п. «а,ж» УК РФ к 18 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По данному приговору осуждены также Кокорев М.В. и Гогличадзе Е.В.

В кассационном порядке дело в отношении Ищенко А.В. не рассматривалось.

Заслушав доклад судьи Колышницына А.С., объяснения адвоката Романова С.В., поддержавшего доводы кассационной жалобы, выступление

прокурора Щукиной Л.В., полагавшей признать в качестве обстоятельства, смягчающего наказание осужденного, его явку с повинной и снизить осужденному наказание, Судебная коллегия

установила:

Ищенко осужден за убийство потерпевших М[redacted] и Х[redacted] совершенное 2 июня 2005 года в д. [redacted] района [redacted] области группой лиц по предварительному сговору.

В кассационной жалобе осужденный Ищенко, не оспаривая свою вину и квалификацию содеянного, обжалует приговор в части назначенного ему наказания. Указывает, что суд, сославшись в приговоре на его явку с повинной как на доказательство его вины, не учел ее в качестве обстоятельства, смягчающего наказание. Полагает также, что убийство потерпевших было вызвано аморальным поведением последних, что тоже не было учтено судом в качестве смягчающего обстоятельства. Просит смягчить назначенное ему наказание.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия пришла к следующему выводу.

Вина осужденного подтверждается исследованными в судебном заседании доказательствами, его действия квалифицированы правильно.

В соответствии с частью третьей статьи 60 УК РФ при назначении наказания судом 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.

Как видно из приговора, суд при назначении наказания Ищенко не признал наличие как отягчающих, так и смягчающих наказание обстоятельств.

Вместе с тем из приговора усматривается, что суд, обосновывая свой вывод о виновности Ищенко в совершении инкриминируемого ему преступления, сослался на исследованные доказательства, в том числе и на явку с повинной.

На основании ст. 61 ч. 1 п. «и» УК РФ явка с повинной относится к обстоятельствам, смягчающим наказание.

Однако, исследовав явку с повинной Ищенко А.В. в судебном заседа-

нии и сославшись на неё в приговоре как на доказательство, суд не высказал по данному вопросу каких-либо суждений, в том числе о признании либо непризнании указанного обстоятельства в качестве смягчающего наказание осужденного.

Принимая во внимание, что по смыслу закона, если сообщение лица о совершенном с его участием преступлении в совокупности с другими доказательствами положено судом в основу приговора, то данное сообщение может рассматриваться как явка с повинной и в том случае, когда лицо в ходе предварительного расследования или в судебном заседании изменило свои показания, жалоба осужденного в этой части подлежит удовлетворению.

Что касается довода кассационной жалобы о необходимости признания в качестве смягчающего обстоятельства аморального поведения потерпевших, то он является несостоятельным, поскольку судом не установлено обстоятельств, свидетельствующих о таком поведении М[redacted] и Х[redacted]

Руководствуясь ст. 401-13, 401-14 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

приговор Тамбовского областного суда от 28 февраля 2006 года в отношении **Ищенко А[redacted] В[redacted]** изменить, признать в качестве обстоятельства, смягчающего наказание осужденного, его явку с повинной.

Смягчить назначенное Ищенко А.В. наказание по ст. 105 ч. 2 п. «а,ж» УК РФ до 17 (семнадцати) лет 10 месяцев лишения свободы.

В остальном приговор оставить без изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения.

Председательствующий [redacted]

Судьи [redacted]