ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №93-Д06-11

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

суда надзорной инстанции

г. Москва 5 июля 2007 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего Разумова С.А.
судей Русакова В.В. и Чакар Р.С.

рассмотрела в судебном заседании 5 июля 2007 года надзорную жалобу осужденного Кудрина А.В. о пересмотре приговора Омсукчанского районного суда Магаданской области от 9 июля 2005 года, постановления судьи Омсукчанского районного суда Магаданской области от 19 декабря 2005 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Магаданского областного суда от 29 марта 2006 года, постановления президиума Магаданского областного суда от 13 октября 2005 года

Приговором Омсукчанского районного суда Магаданской области от 9 июля 2005 года

КУДРИН А **В** ранее судим: 1). 22 сентября 2003 года по ч.1ст.222УК РФ к двум

годам шести месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком один год шесть месяцев; 2). 25 сентября 2003 года по ч.3ст.30-п.«г»ч.2ст.161УК РФ к пяти годам лишения свободы условно с испытательным сроком четыре года

осуждён по ч.2ст.159УК РФ к одному году шести месяцам лишения свободы; по п.п.«а,в»ч.2ст.158 УКРФ к двум годам лишения свободы. На основании ч.2ст.69УК РФ по совокупности преступлений назначено два года шесть месяцев лишения свободы.

В соответствии с ч.5 ст.74УК РФ отменено условное осуждение по приговорам Магаданского городского суда от 22 и 25 сентября 2003 года и на основании ст.70УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено пять лет три месяца лишения свободы в колонии-поселении.

Постановлением судьи Хасынского районного суда Магаданской области от 6 октября 2005 года удовлетворено представление администрации ФГУ ИКП УФСИН о переводе Кудрина А.В. из колонии-поселения в исправительную колонию общего режима.

Постановлением президиума Магаданского областного суда от 8 сентября 2005 года приговор от 22 сентября 2003 года по ч.1ст.222УК РФ отменён и дело прекращено за отсутствием состава преступления.

Постановлением президиума Магаданского областного суда от 13 октября 2005 года приговор Омсукчанского районного суда Магаданской области от 9 июля 2005 года изменён: исключено указание о частичном присоединении наказания по приговору от 22 сентября 2003 года и постановлено считать Кудрина А.В. осуждённым на основании ст.70УК РФ к пяти годам одному месяцу лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Постановлением судьи Омсукчанского районного суда Магаданской области от 19 декабря 2005 года в ходатайстве Кудрина А.В. о восстановлении пропущенного срока для кассационного обжалования приговора Омсукчанского районного суда Магаданской области от 9 июля 2005 года отказано.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Магаданского областного суда от 29 марта 2006 года

постановление судьи Омсукчанского районного суда Магаданской области от 19 декабря 2005 года оставлено без изменения, ходатайство Кудрина А.В. о вызове в судебное заседание Магаданского областного суда для участия в кассационной инстанции – оставлено без удовлетворения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Русакова В.В, мнение прокурора Бобиновой И.Л, полагавшей приговор и последующие судебные решения в отношении Кудрина А.В. изменить, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

В надзорной жалобе осуждённый Кудрин просит о переквалификации его действий, ссылаясь на то, что значительный ущерб как квалифицирующий признак совершения преступлений вменён необоснованно в связи с высокой заработной платой потерпевшего, оспаривает стоимость похищенного; по его мнению, материалами дела не доказано, что кражу телевизора он совершил по предварительному сговору с К[redacted] изменение вида режима исправительного учреждения ухудшило его положение, исполнение приговора до окончания срока на его обжалование, нарушило его право на подачу кассационной жалобы.

Изучив надзорную жалобу осуждённого Кудрина, проверив материалы дела и представленные материалы, судебная коллегия находит изложенные в надзорной жалобе доводы, подлежащими частичному удовлетворению, по следующим основаниям.

Виновность осуждённого Кудрина в совершении преступлений – в краже чужого имущества и в мошенничестве установлена исследованными в судебном заседании доказательствами.

При постановлении приговора суд мотивировал свои выводы о виновности Кудрина, приведя в приговоре доказательства, подтверждающие совершение им преступления.

Нарушений норм уголовно-процессуального законодательства, свидетельствующих о неполноте и необъективности предварительного и судебного следствия, либо влекущих отмену приговора, по данному делу не усматривается.

Между тем, как следует из материалов дела, кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Магаданского областного суда от 8 июня 2005 года первоначальный приговор от 28 марта 2005 года в отношении Кудрина был отменён с направлением дела на новое судебное разбирательство, при этом как видно из содержания кассационного определения, приговор не отменялся в связи с необходимостью ухудшения положения Кудрина и увеличения объёма его виновности.

Однако, при новом рассмотрении дела, Кудрин приговором от 9 июля 2005 года был осуждён по п.п.«а,в»ч.2ст.158УК РФ, тогда как приговором от 28 марта 2005 года из обвинения Кудрина был исключён квалифицирующий признак кражи – совершение её группой лиц по предварительному сговору(п.«а»ч.2ст.158УК РФ), следовательно, осуждение Кудрина по п.«а»ч.2ст.158УК РФ противоречит требованиям закона.

Доводы осуждённого Кудрина о нарушенном праве на защиту при отказе ему в восстановлении срока на кассационное обжалование приговора от 9 июля 2005 года, по мнению судебной коллегии, не могут быть признаны состоятельными, поскольку в материалах дела нет сведений о том, что Кудриным подавалась кассационная жалоба на приговор Омсукчанского районного суда от 9 июля 2005 года. То обстоятельство, что копия приговора Кудрину была вручена 13 июля 2005 года, а приговор вступил в законную силу 20 июля 2005 года, по мнению судебной коллегии, не являлось препятствием для подачи Кудриным кассационной жалобы. Следовательно, отказ Кудрину в заявленном им 20 ноября 2005 года ходатайстве(т.2л.д.234) о восстановлении ему пропущенного срока на кассационное обжалование приговора, является обоснованным.

Не может судебная коллегия согласиться с доводами осуждённого Кудрина о том, что постановлением президиума Магаданского областного суда 13 октября 2005 года ему необоснованно изменили вид режима содержания, так как ранее 6 октября 2005 года судьёй Хасынского районного суда Магаданской области было удовлетворено представление администрации ФГУ «ИКП» УФСИН России [redacted] об изменении осуждённому Кудрину как злостному нарушителю режима исправительного учреждения. Таким образом, и в этой части права осуждённого Кудрина не были нарушены.

Исходя из изложенного, руководствуясь ст.ст.407;408-410УПК РФ, судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Надзорную жалобу осуждённого Кудрина А.В. удовлетворить частично.

Приговор Омсукчанского районного суда Магаданской области от 9 июля 2005 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Магаданского областного суда от 29 марта 2006 года, постановление президиума Магаданского областного суда от 13 октября 2005 года в отношении **Кудрина А** **В** изменить: считать Кудрина А.В. осуждённым по п.«в»ч.2ст.158УК РФ к одному году шести месяцам лишения свободы.

На основании ст.69УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных п.«в»ч.2ст.158;ч.2ст.159УК РФ, путём частичного сложения назначить два года лишения свободы.

В соответствии со ст.70УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединить не отбытое наказание по приговору от 25 сентября 2003 года и окончательно назначить Кудрину А.В. пять лет один месяц лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальной части тот же приговор и последующие судебные решения в отношении Кудрина А.В. оставить без изменения.

Председательствующий:

Судьи: