ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
суда надзорной инстанции

г. Москва № 44-дп07-49

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

председательствующего - ЖУРАВЛЕВА В.А.

судей - БОНДАРЕНКО О.М. и ТОЛКАЧЕНКО А.А.

рассмотрела в судебном заседании 13 сентября 2007 года уголовное дело по надзорному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации КЕХЛЕРОВА С.Г. о пересмотре приговора Березниковского городского суда Пермской области от 20 марта 2003 года и последующих судебных решений в отношении осужденного НИКОЛАЕВА Д.В.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации БОНДАРЕНКО О.М. об обстоятельствах дела и доводах надзорного представления, выслушав мнение прокурора БУРАКОВОЙ Н.И., поддержавшей доводы представления, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

приговором Березниковского городского суда Пермской области от 20 марта 2003 года

НИКОЛАЕВ Д[redacted] В[redacted]

[redacted] ранее судимый

29 марта 2002 года по ст.162 ч.2 п. «а» УК РФ, с применением ст. 64 УК РФ, к 4 годам лишения свободы условно, с испытательным сроком 2 года;

осужден к лишению свободы: по ст.213 ч.2 п. «а» УК РФ к 2 годам и 6 месяцам; по ст.161 ч.2 п.п. «а, б, Г» УК РФ к 3 годам.

На основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения, назначено наказание в виде 3 лет и 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии со ст.74 УК РФ отменено условное осуждение, назначенное НИКОЛАЕВУ Д.В. по приговору от 29 марта 2002 года.

На основании ст.70 окончательное наказание НИКОЛАЕВУ Д.В. по совокупности приговоров, путем частичного присоединения к неотбытому наказанию по предыдущему приговору назначено в виде 5 лет лишения свободы в воспитательной колонии.

По этому же приговору осужден ЗМЕЕВ А.Н.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Пермского областного суда от 20 мая 2003 года приговор суда в отношении НИКОЛАЕВА Д.В. оставлен без изменения.

Постановлением судьи Пермского районного суда Пермской области от 2 апреля 2004 года приговоры в отношении НИКОЛАЕВА Д.В. от 29 марта 2002 года и от 20 марта 2003 года приведены в соответствие с новым уголовным законом.

Из приговора от 29 марта 2002 года исключено указание о назначении НИКОЛАЕВУ дополнительного наказания в виде конфискации имущества. Постановлено считать его осужденным по ст.162 ч.2, с применением ст.64 УК РФ, к 4 годам лишения свободы условно, с испытательным сроком 2 года.

По приговору от 20 марта 2003 года действия НИКОЛАЕВА переквалифицированы со ст.213 ч.2 п. «а» УК РФ на ст.116 ч.2 УК РФ и НИКОЛАЕВ освобожден от наказания в связи не достижением возраста привлечения к уголовной ответственности. Постановлено считать НИКОЛАЕВА осужденным по ст.161 ч.2 п.п. «а, г» УК РФ к 3 годам лишения свободы. На основании ст.70 УК РФ, по совокупности приговоров, окончательное наказание назначено в виде 4 лет и 6 месяцев лишения свободы в воспитательной колонии.

В остальной части состоявшиеся приговоры в отношении НИКОЛАЕВА оставлены без изменения.

Постановлением президиума Пермского областного суда от 17 ноября 2006 года приговор Березниковского городского суда Пермской области от 20 марта 2003 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Пермского областного суда от 20 мая 2003 года в отношении НИКОЛАЕВА изменены:

исключено осуждение НИКОЛАЕВА по п.п. «б, г» ч.2 ст.161 УК РФ, действия осужденного переквалифицированы со ст.161 ч.2 п. «а» УК РФ (в редакции от 13 июня 1996 года) на ст.161 ч.2 п. «а» УК РФ (в редакции

Закона от 8 декабря 2003 года), по которой назначено наказание в виде лишения свободы сроком на 2 года и 10 месяцев., Действия НИКОЛАЕВА со ст.213 ч.2 п. «а» УК РФ переквалифицированы на ст.116 УК РФ (в редакции Закона от 13 декабря 1996 года), по которой назначено наказание в виде исправительных работ сроком на 4 месяца с удержанием 10% ежемесячно в доход государства.

На основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений НИКОЛАЕВУ назначено наказание в виде 2 лет и 11 месяцев лишения свободы. В соответствии со ст.70 УК РФ, по совокупности приговоров, окончательное наказание НИКОЛАЕВУ назначено в виде лишения свободы сроком на 4 года и 3 месяца. В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

По приговору суда, с учетом внесенных в него изменений, НИКОЛАЕВ признан виновным в грабеже, совершенном группой лиц по предварительному сговору, а также в нанесении побоев потерпевшему Л[redacted]. Преступления были совершены 27 ноября 2002 года [redacted], при обстоятельствах/, которые подробно изложены в приговоре.

В надзорном представлении заместителя Генерального прокурора Российской Федерации КЕХЛЕРОВА С.Г. ставится вопрос об отмене приговора Березниковского городского суда от 20 марта 2003 года в части осуждения НИКОЛАЕВА по ст.116 УК РФ, по тем основаниям, что инкриминируемое ему преступление он совершил в возрасте 15 лет, в связи с чем, на основании ст.20 УК РФ, НИКОЛАЕВ не подлежал уголовной ответственности за нанесение побоев. Кроме того, в представлении ставится вопрос об исключении из приговора указания о назначении НИКОЛАЕВУ наказания по совокупности преступлений и смягчении наказания, назначенного по совокупности приговоров.

Постановлением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 14 августа 2007 года по надзорному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации КЕХЛЕРОВА С.Г. возбуждено надзорное представление, которое вместе с уголовным делом передано на рассмотрение в Судебную коллегию по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы надзорного представления, Судебная коллегия приходит к выводу об обоснованности приведенных в нем доводов и необходимости внесения изменений состоявшиеся судебные решения.

Из материалов уголовного дела следует, что постановление президиума Пермского областного суда от17 ноября 2006 года, приговор

Березниковского городского суда Пермской области от 20 марта 2003 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Пермского областного суда от 20 мая 2003 года в отношении НИКОЛАЕВА изменены: его действия были переквалифицированы со ст.213 ч.2 п. «а» УК РФ на ст.116 УК РФ (в редакции Закона от 13 декабря 1996 года) с назначением наказания в виде исправительных работ.

Вместе с тем, при переквалификации действий осужденного на ст.116 К РФ, президиум Пермского областного суда не учел того, что НИКОЛАЕВ (родившийся 28 мая 1987 года) инкриминируемое ему преступление совершил в несовершеннолетнем, т.е. 15-летнем возрасте.

Согласно ст.20 УК РФ уголовной ответственности подлежат лица, достигшие ко времени совершения преступления 16-летнего возраста, за исключением случаев, предусмотренных ч.ч.2 и 3 ст.20 УК РФ. Приведенный в ч.2 ст.20 УК РФ перечень уголовно-наказуемых деяний, предусматривающих ответственность лица, которое ко времени совершения преступления достигло 14-летнего возраста и совершившего преступление, не включает в себя деяние, предусмотренное ст.116 УК РФ. Таким образом НИКОЛАЕВ не обладает признаками субъекта указанного выше преступления, таковым являться не может.

При рассмотрении надзорной жалобы осужденного НИЕКОЛАЕВА на приговор Березниковского городского суда от 20 марта 2003 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Пермского областного суда от 20 мая 2003 года, президиум Пермского областного суда не учел того обстоятельства, что указанный приговор уже был ранее пересмотрен постановлением судьи Пермского районного суда Пермской области от 2 апреля 2004 года, которое отменено не было.

Кроме того, в резолютивной части постановления президиума Пермского областного суда от 17 ноября 2006 года допущена техническая ошибка, а именно указано, что изменяется приговор Березниковского городского суда от 10 марта 2003 года, тогда как на самом деле, изменения вносились в приговор Березниковского городского суда от 20 марта 2003 года.

На основании изложенного, руководствуясь ст.408 УПК РФ, Судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

1. Надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации КЕХЛЕРОВА С.Г. удовлетворить.

2. Приговор Березниковского областного суда Пермской области от 20 марта 2003 года, кассационное определение судебной коллегии по

уголовным делам Пермского областного суда от 20 мая 2003 года. Постановление судьи Пермского районного суда Пермской области от 2 апреля 2004 года, постановление президиума Пермского областного суда от 17 ноября 2006 года в отношении **НИКОЛАЕВА Д В** в части, касающейся его осуждения по ст.116 УК РФ (в редакции Закона от 13 декабря 1996 года) отменить, прекратив уголовное дел в этой части.

Исключить указание о назначении осужденному НИКОЛАЕВУ Д.В. наказания, с применением положений ст.69 ч.3 УК РФ, по совокупности преступлений.

Считать НИКОЛАЕВА Д.В. осужденным по приговору Березниковского городского суда Пермской области от 20 марта 2003 года - по ст.161 ч.2 п. «а» УК РФ (в редакции Закона от 8 декабря 2003 года) к 2 годам и 10 месяцам лишения свободы.

На основании ст.70 УК РФ окончательное наказание НИКОЛАЕВУ Д.В., по совокупности приговоров, путем частичного присоединения наказания неотбытого по приговору от 29 марта 2002 года, назначить в виде лишения свободы сроком на 4 года и 2 месяца в исправительной колонии общего режима.

В остальной части состоявшиеся в отношении НИКОЛАЕВА Д.В. судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи