

**ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Дело № 67-ДП-07-34

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

3 октября 2007 года

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

председательствующего Е.П. Кудрявцевой

судей: Т.А. Ермолаевой и Т.Г. Линской

рассмотрела надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. и надзорную жалобу осужденного Сарафанова Д.Н. о пересмотре приговора Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 17 февраля 2003 года, постановления судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 6 декабря 2004 года, постановления президиума Новосибирского областного суда от 1 сентября 2006 года, постановления президиума Новосибирского областного суда от 22 февраля 2007 года в отношении

Сарафанова

Д

Н

_____ судимого
29 ноября 2001 года Кировским районным судом по ст.ст. 30 ч. 3, 161

ч. 1 УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 1 год 6 месяцев,-

осужденного приговором Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года: по ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции от 13 июня 1996 года) к 2 (двум) годам и 6 (шести) месяцам лишения свободы (за кражу, совершенную 6 мая 1999 года); по ст. 161 ч. 2 п.п. «а, б, в, г» УК РФ к 3 (трем) годам и 6 (шести) месяцам лишения свободы (за открытое похищение чужого имущества, совершенное 29 октября 1999 года); по совокупности указанных преступлений, на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ путем частичного сложения наказаний - к 4 (четырем) годам лишения свободы.

На основании ст. 69 ч. 5 УК РФ наказание, назначенное приговором Кировского районного суда г. Новосибирска от 29 ноября 2001 года, за преступление, совершенное 22 октября 2001 года, постановлено исполнять самостоятельно.

По ст. 105 ч. 1 УК РФ за убийство совершенное 25 января 2002 года Сарафанов осужден к 10 (десяти) годам лишения свободы.

На основании ст. 74 ч. 5 УК РФ отменено условное осуждение Сарафанова по приговору Кировского районного суда г. Новосибирска от 29 ноября 2001 года и на основании ст. 70 УК РФ с частичным присоединением не отбытого наказания по приговору Кировского районного суда г. Новосибирска от 29 ноября 2001 года, Сарафанов осужден к 11 (одиннадцати) лишения свободы.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ путем частичного сложения наказаний окончательно Сарафанова назначено 13 (тринадцать) лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 17 февраля 2003 года приговор Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года в отношении Сарафанова Д.Н. оставлен без изменения.

Постановлением судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года приговор от 2 декабря 2002 года приведен в соответствие с Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 года «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации», в связи с чем, постановлено считать Сарафанова Д.Н. осужденным:

по ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) к 2 (двум) годам и 6 (шести) месяцам лишения свободы;

по ст. 161 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) к 3 (трем) годам и 6 (шести) месяцам лишения свободы;

по ст. 105 ч. 1 УК РФ к 10 (десяти) годам лишения свободы;
по совокупности приговоров на основании ст. 70 УК РФ - к 13(тринадцати) годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 6 декабря 2004 года постановление судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года в отношении Сарафанова Д.Н. изменено, из приговора Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года исключено указание о назначении Сарафанову Д.Н. наказания с применением ст. 68 ч. 2 УК РФ.

В остальной части постановление судьи от 6 октября 2004 года оставлено без изменения.

Постановлением президиума Новосибирского областного суда от 1 сентября 2006 года постановление судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 6 декабря 2004 года в отношении Сарафанова Д.Н. изменены. Постановлено считать Сарафанова Д.Н. по приговору Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года:

по ст. 161 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года) к 3 (трем) годам лишения свободы;

по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), ст. 161 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года), ст. 105 ч. 1 УК РФ, на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ к 10 (десяти) годам лишения свободы;

по совокупности приговоров на основании ст. 70 УК РФ к 12 (двенадцати) годам и 6 (шести) месяцам лишения свободы.

В остальной части постановление судьи от 6 октября 2004 года и кассационное определение судебной коллегии от 6 декабря 2004 года оставлены без изменения.

Постановлением президиума Новосибирского областного суда от 22 февраля 2007 года приговор Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 17 февраля 2003 года, постановление судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 6 декабря 2004 года в отношении Сарафанова Д.Н. изменены. Постановлено признать смягчающим наказание Сарафанова его

явки с повинной и считать его осужденным:

по ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) к 2 (двум) годам и 5 (пяти) месяцам лишения свободы;

по ст. 161 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года) к 2 (двум) годам и 11(одиннадцати) месяцам лишения свободы;

по совокупности указанных выше преступлений на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ к 3 (трем) годам и 9 (деяти) месяцам лишения свободы. По совокупности преступлений на основании ст. 69 ч. 5 УК РФ наказание, назначенное по приговору от 29 ноября 2001 года постановлено исполнять самостоятельно;

По ст. 105 ч. 1 УК РФ Сарафанову назначено 9 лет 11 месяцев лишения свободы, а по совокупности приговоров на основании ст. 70 УК РФ, с частичным присоединением неотбытого наказание по приговору от 29 ноября 2001 года определено 10 лет и 11 месяцев лишения свободы. На основании ст. 69 ч.3 УК РФ путем частичного сложения наказаний Сарафанову назначено 12 лет и 6 месяцев лишения свободы.

В остальной части постановление судьи от 6 октября 2004 года оставлено без изменения.

Постановлением президиума Новосибирского областного суда от 1 сентября 2006 года постановление судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 6 декабря 2004 года в отношении Сарафанова Д.Н. изменены, постановлено считать Сарафанова Д.Н. по приговору Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года по ст. 161 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года) к 3 годам лишения свободы и на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), 161 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года), 105 ч. 1 УК РФ - к 10 годам лишения свободы, на основании ст. 70 УК РФ - к 12 годам 6 месяцам лишения свободы.

В остальной части постановление судьи от 6 октября 2004 года и кассационное определение судебной коллегии от 6 декабря 2004 года оставлены без изменения.

Постановлением президиума того же суда - Новосибирского областного суда от 22 февраля 2007 года приговор Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 17 февраля 2003 года, постановление судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года, кассационное

определение судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 6 декабря 2004 года в отношении Сарафанова Д.Н. изменены, явки с повинной признаны обстоятельством, смягчающим наказание, постановлено считать Сарафанова Д.Н. осужденным по ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) к 2 годам 5 месяцам лишения свободы, по ст. 161 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года) к 2 годам 11 месяцам лишения свободы и на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений к 3 годам 9 месяцам лишения свободы.

На основании ст. 69 ч. 5 УК РФ наказание, назначенное за вышеуказанные преступления и наказание, назначенное по приговору от 29 ноября 2001 года постановлено исполнять самостоятельно.

По ст. 105 ч. 1 УК РФ назначено 9 (девять) лет и 11 (одиннадцать) месяцев лишения свободы, по совокупности приговоров, на основании ст. 70 УК РФ, с частичным присоединением не отбытого наказания по приговору от 29 ноября 2001 года Сарафанов осужден к 10 (десяти) годам и 11 (одиннадцати) месяцам лишения свободы.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ путем частичного сложения наказаний окончательно Сарафанову Д.Н. назначено наказание в виде 12 (двенадцати) лет и 6 (шести) месяцев лишения свободы.

В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Линской Т.Г., мнение прокурора Александрина А.П. поддержавшего доводы надзорного представления заместителя Генерального прокурора и просившего об отмене постановления президиума Новосибирского областного суда от 22 февраля 2007 года и об изменении приговора Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 17 февраля 2003 года, постановления судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 6 декабря 2004 года, постановления президиума Новосибирского областного суда от 1 сентября 2006 года со смягчением наказания Сарафанову за каждое преступление и по совокупности преступлений, судебная коллегия

У С Т А Н О В И Л А:

В надзорном представлении заместителем Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. ставится вопрос об изменении

приговора Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 17 февраля 2003 года, постановления судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 6 декабря 2004 года, постановления президиума Новосибирского областного суда от 1 сентября 2006 года в отношении Сарафанова Д.Н., с признанием явки с повинной Сарафанова обстоятельством, смягчающим наказание. В связи с этим в протесте ставится вопрос о смягчении наказания Сарафанову за каждое преступление и по совокупности преступлений. Постановление президиума Новосибирского областного суда от 22 февраля 2007 года в отношении Сарафанова Д.Н. заместитель генерального прокурора считает подлежащим отмене.

Осужденный Сарафанов считает, что с учетом того, что преступление, предусмотренное ст. 158 УК РФ было им совершено в 1999 году, поэтому в отношении него следовало применить акт об амнистии от 26 мая 2000 года. С учетом того, что из приговора в части осуждения его по ст. 105 УК РФ была исключена ссылка на ст. 68 УК РФ, Сарафанов считает, что следовало изменить приговор со смягчением наказания и при назначении ему окончательного наказания.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорного представления, судебная коллегия находит доводы надзорного представления и кассационной жалобы осужденного в части изменения приговора со смягчением наказания осужденному обоснованными и подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Сарафанов Д.Н. осужден: за кражу, совершенную с незаконным проникновением в жилище, группой лиц по предварительному сговору, с причинением значительного ущерба гражданину; за грабеж, совершенный группой лиц по предварительному сговору, с незаконным проникновением в помещение, с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья и за умышленное убийство.

Преступления совершены 6 мая, 29 октября 1999 года, 25 января 2002 года [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Приговором от 29 ноября 2001 года, Сарафанов Д.Н. за преступление, совершенное 22 сентября 2001 года, осужден по ст.ст. 30 ч. 3, 161 ч. 1 УК РФ с применением ст. 73 УК РФ условно с испытательным сроком 1 год 6 месяцев.

Приговором от 2 декабря 2002 года Сарафанов Д.Н. осужден за преступления, совершенные 6 мая и 29 октября 1999 года, которые имели

место до вынесения первого приговора от 29 ноября 2001 года, а преступление, за которое Сарафанов осужден по ст. 105 ч. 1 УК РФ, совершено им 25 января 2002 года, уже после вынесения первого приговора.

При решении вопроса о назначении наказания по совокупности преступлений и по совокупности приговоров суд не учел разъяснений, изложенных в п. 32 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 2 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» от 11 января 2007 года и п. 17 постановления Пленума № 40 от 11 июня 1999 года «О практике назначения судами уголовного наказания», о том, что если по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в других преступлениях, одни из которых совершены до вынесения первого приговора, а другие - после вынесения первого приговора, то наказание по второму приговору назначается сначала по совокупности преступлений, совершенных до вынесения первого приговора, после чего, назначается наказание по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ, а затем по совокупности преступлений, совершенных после вынесения первого приговора, и, окончательно, назначается наказание по совокупности приговоров.

В данном случае судом не были выполнены все требования закона, предусмотренные ст.ст. 69 ч. 5, 70, 74 ч. 5 УК РФ

Кроме того, назначив Сарафанову наказание по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г», 161 ч. 2 п.п. «а, б, в, г» УК РФ, суд, вопреки требованиям ст. 69 УК РФ, постановил данное наказание исполнять самостоятельно, а затем назначил наказание по совокупности приговоров и преступлений.

Из дела видно, что постановление судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года о приведении приговора от 2 декабря 2002 года в соответствии с действующим законодательством и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 6 декабря 2004 года в отношении Сарафанова Д.Н. были пересмотрены в порядке надзора президиумом Новосибирского областного суда от 1 сентября 2006 года. Однако президиум Новосибирского областного суда 22 февраля 2007 года вновь пересмотрел в порядке надзора те же судебные решения в отношении того же лица и внес изменения в свое же постановление.

Таким образом, президиум Новосибирского областного суда нарушил требования ст. 403 УПК РФ, в соответствии с которой обоснованность и законность решения принятого президиумом областного суда может быть проверена в порядке надзора только в Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской

Федерации.

Кроме того, признав явку с повинной Сарафанова по всем вмененным ему в вину преступлениям и, смягчив наказание, назначенное за каждое преступление, президиум оставил без изменения наказание, назначенное по совокупности преступлений, определенное предыдущим постановлением президиума, что, как правильно отмечено в надзорном представлении, противоречит принципу справедливости.

С учетом изложенного судебная коллегия находит обоснованными доводы представления о необходимости исключения из приговора от 2 декабря 2002 года, указания о самостоятельном исполнении приговора Кировского районного суда г. Новосибирска от 29 ноября 2001 года, поскольку этим же приговором принято решение об отмене условного осуждения Сарафанова и назначении ему наказания по совокупности приговоров с частичным присоединением наказания, не отбытого по приговору от 2 декабря 2002 года.

Доводы осужденного о применении в отношении него акта об амнистии за одно из преступлений, входящих в совокупность совершенных им преступлений не могут быть признаны состоятельными, поскольку акт об амнистии применяется не к преступлению, а в отношении конкретного лица, совершившего преступление. Сарафанов к числу таких лиц, с учетом характера и степени общественной опасности содеянного им и данных об его личности, не относился.

На основании изложенного и руководствуясь ст. 408 УПК РФ, судебная коллегия

О П Р Е Д Е Л И Л А:

Приговор Кировского районного суда г. Новосибирска от 2 декабря 2002 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 17 февраля 2003 года, постановления судьи Кировского районного суда г. Новосибирска от 6 октября 2004 года, постановлений президиума Новосибирского областного суда от 1 сентября 2006 года в отношении **Сарафанова Д. [] Н. []** изменить. Признать явку с повинной Сарафанова, обстоятельством, смягчающим наказание и смягчить ему наказание, назначенное: по ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) до 2 (двух) лет лишения свободы; по ст. 161 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального

закона РФ от 8 декабря 2003 года) до 2 (двух) лет и 6(шести) месяцев лишения свободы; по совокупности преступлений на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ до 3 (трех) лет и 6 (шести) месяцев лишения свободы; по ст. 105 ч. 1 УК РФ до 9 (девяти) лет и 9 (девяти) месяцев лишения свободы; по совокупности приговоров, на основании ст. 70 УК РФ, с частичным присоединением не отбытого Сарафановым наказания по приговору от 29 ноября 2001 года, до 10 (десяти) годам и 9 (девяти) месяцев лишения свободы. По совокупности преступлений на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ путем частичного сложения наказаний окончательно Сарафанову Д.Н. назначить наказание в виде 12(двенадцати) лет лишения свободы.

Постановление президиума Новосибирского областного суда от 22 февраля 2007 года в отношении **Сарафанова Д** 
Н  отменить.

В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Председательствующий: 

Судьи: 