ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 20-Д07-21

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва 14 ноября 2007 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Истоминой Г.Н.

судей Похил А.И. и Сергеева А.А.

рассмотрела в судебном заседании от 14 ноября 2007 года надзорную жалобу адвоката Нажмутдиновой З.У. о пересмотре приговора Кизилюртовского городского суда Республики Дагестан от 25 ноября 2004 года, которым

МАГОМЕДОВ Г [redacted] ***И.*** [redacted] судимый,

приговором Верховного Суда Республики Карелия от 1

июля 2002г. по ст. ст. 30 ч. 3, 33 ч. 5 и 105 ч. 2 п. »з» УК РФ к 10 годам лишения свободы с исчислением срока отбывания наказания с 30 апреля 2001 г.

осужден по п.п. «а, б, в» ч. 2 ст. 158 УК РФ к 2 годам лишения свободы.

По совокупности приговоров в соответствии со ст. 70 УК РФ частично присоединено неотбытое наказание по предыдущему приговору и окончательно назначено 8 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Срока наказания исчислен с 25 ноября 2004 г.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Дагестан от 18 января 2007 г. приговор от 25 ноября 2004 г. изменён: исключено указание о применении ст. 70 УК РФ, окончательное наказание назначено по совокупности преступлений в соответствии с ч. 5 ст. 69 УК РФ с исчислением срока наказания с 25 ноября 2004 года с зачётом времени содержания под стражей по последнему делу с 22 июня 2004 г. В остальном судебное решение оставлено без изменения.

Заслушав доклад судьи Истоминой Г.Н., объяснения адвоката Нажмутдиновой З.У., мнение прокурора Зуевой Р.Д., полагавшей приговор суда и постановление президиума оставить без изменения, судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

Магомедов осужден за то, что в ночь на 26 марта 200 года по предварительному сговору с неустановленным лицом путем подбора ключа к замку проник в помещение коммерческого магазина «[redacted]», расположенного по ул. [redacted], откуда тайно похитил имущество Б[redacted] [redacted]. на общую сумму [redacted] рубля, а также имущество И[redacted] [redacted] на общую сумму [redacted] рублей, причини в потерпевшим значительный материальный ущерб.

В надзорной жалобе адвокат Нажмутдинова З.У., не оспаривая виновность осужденного и размер назначенного ему наказания, просит отменить постановление президиума Верховного суда Республики Дагестан от 18 января 2007 года, а приговор от 25 ноября 2004 г. изменить и исчислить срок наказания с 30 апреля 2001г. с зачетом наказания, отбытого осужденным по приговору от 1 июля 2002г.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит выводы суда о виновности осужденного в тайном похищении имущества потерпевших Б[redacted] и И[redacted] правильными,

основанными на исследованных в судебном заседании и приведенных в приговоре доказательствах.

Не оспариваются эти выводы суда и в надзорной жалобе.

Действиям осужденного суд дал правильную юридическую оценку.

Наказание назначено Магомедову соразмерно содеянному, с учетом данных о его личности, всех обстоятельств дела, а также влияния назначенного наказания на его исправление, условия жизни его семьи.

Окончательное наказание осужденному с учетом изменений, внесенных в приговор президиумом Верховного суда Республики Дагестан правильно назначено по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ.

Вместе с тем, приговор суда и постановление президиума подлежат изменению по следующим основаниям.

Согласно ч. 5 ст. 69 УК РФ наказание назначается по совокупности преступлений, если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен ещё и в другом преступлении, совершённом им до вынесения приговора суда по первому делу. В этом случае в окончательное наказание засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.

Эти требования закона не учтены по настоящему делу.

Так, из материалов дела следует, что Магомедов приговором Верховного Суда Республики Карелия от 1 июля 2002 года был осужден по ч. 3 ст. 30, ч. 5 ст. 33, п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ к 10 годам лишения свободы. Срок наказания по этому приговору ему исчислен с 1 июля 2002 года с зачетом времени содержания под стражей с 30 апреля 2001 года по 30 июня 2002 года.

По настоящему делу срок наказания Магомедову исчислен со времени вынесения приговора, то есть с 25 ноября 2004 года.

Наказание, отбытое Магомедовым по предыдущему приговору с 30 апреля 2001 года по 25 ноября 2004 года, не зачтено ему судом в срок отбывания наказания.

Президиум Верховного Суда Республики Дагестан правильно внёс изменения в приговор, назначив окончательное наказание с применением ч. 5 ст. 69 УК РФ.

Вместе с тем, президиум также не зачел наказание, отбытое Магомедовым по предыдущему приговору, мотивируя это решение тем, что окончательное наказание по двум приговорам назначено осужденному с

учётом отбытого им наказания по предыдущему приговору.

Однако этот вывод президиума не основан на законе. Назначая наказание Магомедову по совокупности преступлений, президиум окончательный срок лишения свободы определил ему в 8 лет, то есть такой же, как и был назначен осужденному по совокупности приговоров.

Несмотря на то, что назначенное осужденному окончательное наказание меньше наказания, назначенного ему по предыдущему приговору от 1 июля 2002 года, президиум с учетом требований ст. 405 УПК РФ не вправе был ухудшить положение осужденного и обязан был зачесть отбытое им по предыдущему приговору наказание в срок наказания.

При таких обстоятельствах приговор суда и постановление президиума подлежат изменению: отбытое осужденным по предыдущему приговору от 1 июля 2002 года наказание с 30 апреля 2001 года по 25 ноября 2004 года надлежит зачесть ему в срок наказания.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 407, 408 УПК РФ, судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

Надзорную жалобу адвоката Нажмутдиновой З.У. удовлетворить.

Приговор Кизилюртовского городского суда Республики Дагестан от 25 ноября 2004 года, постановление президиума Верховного суда Республики Дагестан от 18 января 2007 года в отношении Магомедова Г[redacted] И[redacted] изменить.

Зачесть ему в срок наказания отбытое по предыдущему приговору от 1 июля 2002 года наказание с 30 апреля 2001 года по 25 ноября 2004 года.

В остальном судебные решения в отношении Магомедова Г.И. оставить без изменения.

Председательствующий (подпись)

Судьи: (подписи)

ВЕРНО. Судья Верховного Суда РФ [redacted] Г.Н. Истомина