



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 13-Д07-9

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

6 декабря 2007 г.

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

председательствующего Талдыкиной Т.Т.,
судей Семенова Н.В. и Тонконоженко А.И.

рассмотрела в судебном заседании дело по надзорной жалобе осужденного Щербакова А.В. о пересмотре приговора Мичуринского городского суда Тамбовской области от 24 июня 2005 года, по которому

ЩЕРБАКОВ А. [REDACTED] В [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] ранее судимый 16 октября 2002 года по ст. 158 ч.3 п. «в» УК РФ к 3 годам и 6 месяцам лишения свободы, освобожден 14 сентября 2004 года условно-досрочно на 4 месяца и 28 дней,

осужден по ст. 162 ч.3 УК РФ к 7 годам и 4 месяцам лишения свободы, по ст. 325 ч.2 УК РФ к штрафу в размере трех тысяч рублей в доход государства. В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному по ст. 162 ч.3 УК РФ наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 16 октября 2002 года и окончательно назначено 7 лет и 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В части осуждения по ст. 325 ч.2 УК РФ приговор постановлено исполнять самостоятельно.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Тамбовского областного суда от 9 августа 2005 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Тамбовского областного суда от 28 июня 2007 года приговор и кассационное определение в отношении Щербакова А.В. изменены. Действия осужденного переквалифицированы со ст. 162 ч.3 УК РФ на ст. 213 ч.1 УК РФ, по которой назначено 4 года и 6 месяцев лишения свободы и на ст. 139 ч.1 УК РФ, по которой назначено 2 года лишения свободы. На основании ст. 69 ч.2 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний Щербакову А.В. назначено 5 лет лишения свободы. В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 16 октября 2002 года и окончательно Щербакову А.В. назначено 5 лет и 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. Приговор в части осуждения Щербакова А. В. по ст. 325 ч.2 УК РФ отменен и дело производством прекращено за отсутствием состава преступления.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Талдыкиной Т.Т., мнение прокурора Фомина Г.П., полагавшего снизить назначенное Щербакову А.В. наказание,

Судебная коллегия

установила:

С учетом внесенных в приговор изменений Щербаков осужден за совершение хулиганства с применением ножа в отношении потерпевшего Б [REDACTED], а также за нарушение неприкосновенности жилища.

Преступления осужденным совершены 13 ноября 2004 года [REDACTED] [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Щербаков А.В. оспаривает состоявшиеся в отношении него судебные решения в части назначенного ему наказания, указывая, что при назначении наказания не была учтена его явка с повинной, а также при пересмотре приговора и переквалификации его действий, наказание по ст. 139 ч.1 УК РФ ему было назначено в виде лишения свободы, тогда как санкция данной статьи уголовного закона не предусматривает такой вид наказания.

Проверив материалы уголовного дела, Судебная коллегия находит состоявшиеся судебные решения подлежащими изменению по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела, президиум Тамбовского областного суда, пересматривая в порядке надзора уголовное дело в отношении Щербакова А.В., переквалифицировал действия осужденного со ст. 162 ч.3

УК РФ на ст. 213 ч.1 УК РФ и ст. 139 ч.1 УК РФ, по которой назначил 2 года лишения свободы.

Вместе с тем, назначая Щербакову по ст. 139 ч.1 УК РФ наказание в виде 2 лет лишения свободы, суд надзорной инстанции не принял во внимание, что санкция ч.1 ст. 139 УК РФ не предусматривает такой вид наказания как лишение свободы.

Кроме того, назначая осужденному окончательное наказание по правилам ст. 70 УК РФ, президиум Тамбовского областного суда присоединил к назначенному наказанию неотбытое наказание по приговору от 16 октября 2002 года в виде 6 месяцев лишения свободы.

Между тем, как видно из материалов дела, не отбытая часть наказания Щербаковым по приговору от 16 октября 2002 года составляла 4 месяца и 28 дней. При этом суд первой инстанции, назначая осужденному окончательное наказание по совокупности приговоров, к назначенному наказанию присоединил не отбытое наказание в виде 2 месяцев лишения свободы.

Таким образом, суд надзорной инстанции, присоединяя больший размер не отбытого наказания, тем самым ухудшил положение осужденного.

Помимо этого, в материалах дела имеется протокол явки с повинной осужденного. Однако данный протокол не исследовался в судебном заседании, как суда первой, так и кассационной и надзорной инстанций и по нему не было высказано судами каких-либо суждений.

Вместе с тем, согласно ст. 61 ч.1 п. «и» УК РФ явка с повинной является обстоятельством, влекущим обязательное смягчение наказания при отсутствии обстоятельств, отягчающих наказание, а также учитывается при назначении наказания в качестве обстоятельства, смягчающего наказание.

При таких обстоятельствах состоявшиеся в отношении судебные решения подлежат изменению, а назначенное ему наказание – снижению.

Руководствуясь ст. ст. 407, 408 УПК РФ,
Судебная коллегия

определила:

1. Надзорную жалобу осужденного удовлетворить.
Приговор Мичуринского городского суда Тамбовской области от 24 июня 2005 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Тамбовского областного суда от 9 августа 2005 года, постановления президиума

Тамбовского областного суда от 28 июня 2007 года в отношении ЩЕРБАКОВА А. [REDACTED] В. [REDACTED] изменить:

снизить назначенное ему по ст. 213 ч.1 УК РФ наказание до 3 лет и 6 месяцев лишения свободы,

снизить назначенное ему по ст. 139 ч.1 УК РФ наказание до 9 месяцев исправительных работ с удержанием [REDACTED] % заработка в доход государства ежемесячно.

На основании ст. 69 ч.2 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний назначить ЩЕРБАКОВУ А.В. 3 года и 8 месяцев лишения свободы.

В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединить частично наказание, не отбытое по приговору от 16 октября 2002 года, и окончательно назначить ЩЕРБАКОВУ А.В. 3 года и 10 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий [REDACTED]

Судьи [REDACTED]