

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 37-008-3

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

27 февраля 2008 г.

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

председательствующего - Галиуллина З.Ф.

судей - Мещерякова Д.А., Валюшкина В.А.

рассмотрела в судебном заседании кассационную жалобу осуждённого Горбенко В.С. на приговор Орловского областного суда от 28 декабря 2007 года, по которому

ГОРБЕНКО В.С.

осуждён по ст.162 ч.4 п. «в» УК РФ на 10 лет лишения свободы, по ст.105 ч.2 п.п. «ж,з» УК РФ на 15 лет лишения свободы. На основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний назначено 17 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По данному делу осуждён также Горбенко А.С. по ст.ст.162 ч.4 п. «в», 105 ч.2 п.п. «ж,з» УК РФ, приговор в отношении которого не обжалован.

Постановлено взыскать с Горбенко В.С. процессуальные издержки в сумме [] рублей в доход государства.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Мещерякова Д.А., объяснения осуждённого Горбенко В.С., поддержавшего доводы своей кассационной жалобы, мнение прокурора Химченковой М.М., полагавшей, что приговор необходимо оставить без изменения, судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

Горбенко В.С. признан виновным в том, что в группе с Горбенко А.С. совершил разбойное нападение на Б [] [] с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, с применением предмета, используемого в качестве оружия, а также убийство потерпевшего, сопряженное с разбоем, совершенное группой лиц по предварительному сговору.

В кассационной жалобе осуждённый Горбенко В.С. просит приговор в части его осуждения по ст.162 ч.4 п. «в» УК РФ отменить и дело прекратить за его непричастностью к совершению данного преступления, а также переквалифицировать его действия со ст.105 ч.2 п.п. «ж,з» УК РФ на ст.111 ч.4 УК РФ. Указывает, что умысла на завладение имуществом потерпевшего у него не было и брат по личным мотивам оговорил его в совершении разбоя. Умысла на совершение убийства потерпевшего у него также не было и просит учесть, что потерпевший умер не сразу. Просит также о смягчении наказания.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, судебная коллегия находит, что вина Горбенко В.С. в совершении преступлений подтверждается следующими доказательствами.

Так сам Горбенко В.С. на предварительном следствии показал, что когда вместе с братом и Б [] [] распивал спиртное, то между ними из-за чего-то произошёл конфликт, у него с Б [] [] началась потасовка. Сидя на кровати он почувствовал удар по голове сковородкой, который нанёс ему Б [] []. После этого он увидел, как брат А [] [] ударил Б [] [] ногой по голове. Тогда он, т.е. Горбенко В.С., взял со стола кухонный нож и нанёс Б [] [] этим ножом примерно два удара в шею, отчего пошла кровь.

Таким образом, доводы Горбенко В.С. об отсутствии у него умысла на совершение убийства Б [] [] опровергаются его же показаниями о нанесении ножом ударов в жизненно важный орган, что свидетельствует о прямом умысле на убийство потерпевшего.

На предварительном следствии осуждённый Горбенко А.С. показал, что его брат В [] [], еще находясь у пруда сказал, что покажет как надо убивать. Когда он, брат и Б [] [] распивали спиртное, то брат стал требовать у Б [] []

ценные вещи, бил и душил потерпевшего и он, т.е. Горбенко А.С., тоже бил потерпевшего. Затем брат ударил Б [] ножом по шее.

На предварительном следствии свидетель Б [] показала, что её сыновья - Горбенко В.С. и Горбенко А.С. рассказали, что убили Б []. Она с А [] пошла в дом Б [], где обнаружила мертвого потерпевшего.

Из явки с повинной Горбенко В.С. следует, что он предложил брату А [] убить Б [], на что тот согласился и с этой целью они пришли в дом Б [], там он спрашивал у Б [] ценные вещи, которые были ему, т.е. Горбенко В.С., нужны для продажи.

Из заключения судебно-медицинской экспертизы следует, что смерть Б [] наступила в результате закрытой черепно-мозговой травмы, обнаружены также три поверхностные раны шеи.

Вышеизложенные доказательства опровергают доводы осуждённого о том, что он разбойного нападения не совершал и умысла на убийство потерпевшего не имел.

При таких обстоятельствах действиям Горбенко В.С. дана правильная юридическая оценка.

Вместе с тем, назначая Горбенко В.С. наказание суд необоснованно учёл, как обстоятельство отягчающее наказание, совершение им разбойного нападения в составе группы, в то время, как данное обстоятельство является квалифицирующим признакам преступления, предусмотренного ст.162 УК РФ, в связи с чем указание на данное обстоятельство подлежит исключению из приговора.

Исключение данного обстоятельства не является основанием к смягчению Горбенко В.С. наказания, так как оно назначено с учётом характера и степени общественной опасности совершённых преступлений, личности виновного, роли Горбенко В.С. в совершении преступлений, и является справедливым.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст.377, 378, 388 УПК РФ, судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

приговор Орловского областного суда от 28 декабря 2007 года в отношении Горбенко В. [REDACTED] С. [REDACTED] изменить, исключить указание о наличии в отношении него отягчающего наказание обстоятельства - совершение разбойного нападения в составе группы.

В остальном приговор в отношении Горбенко В.С. оставить без изменения, а кассационную жалобу - без удовлетворения.

Председательствующий - Галиуллин З.Ф.

Судьи - Мещеряков Д.А., Валюшкин В.В. [REDACTED]

Верно: судья [REDACTED] Д.А.Мещеряков