

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 50-Д07-40

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

6 марта 2008 г.

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

председательствующего - Коннова В.С.
судей - Русакова В.В. и Чакар Р.С.

рассмотрела уголовное дело по надзорной жалобе осуждённого Акуленко А.Н. на постановление президиума Омского областного суда от 22 мая 2007 года.

Приговором Калачинского городского суда Омской области от 28 сентября 2005 года

АКУЛЕНКО А [REDACTED] Н [REDACTED], [REDACTED]
[REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED]
[REDACTED] ранее судимый 3 ноября 2004 года по ч.3 ст. 158 УК РФ к двум годам лишения свободы условно с испытательным сроком в два года, -

осуждён:

по ч.1 ст. 158 УК РФ к шести месяцам лишения свободы;
по ч.3 ст. 158 УК РФ к двум годам лишения свободы;

по совокупности преступлений: на основании ч.3 ст. 69 УК РФ - к двум годам трём месяцам лишения свободы; на основании ч.5 ст. 69 УК РФ - к трём годам лишения свободы;

- по ч.1 ст. 159 УК РФ - к одному году лишения свободы;

по совокупности приговоров на основании ст. 70 УК РФ - к трём годам шести месяцам лишения свободы в исправительной колонии общего режима с исчислением срока наказания с 28 сентября 2005 года.

По делу разрешены гражданские иски.

Акуленко А.Н. признан виновным и осуждён:

- за кражу имущества Б [] [] на сумму [] рублей, совершённую 29 октября 2004 года;

- за кражу имущества К [] [], совершённую в начале ноября 2004 года с незаконным проникновением в жилище и с причинением значительного ущерба - на сумму [] рублей;

- за мошенническое завладение имуществом А [] [] на сумму [] рублей, совершённое 14 декабря 2004 года.

Преступления совершены им при обстоятельствах, установленных приговором.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 10 ноября 2005 года приговор от 28 сентября 2005 года в отношении Акуленко А.Н. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Омского областного суда от 22 мая 2007 года приговор и кассационное определение в отношении Акуленко А.Н. изменены.

Резолютивная часть приговора дополнена указанием об отмене условного осуждения по приговору Калачинского городского суда Омской области от 3 ноября 2004 года.

Явки с повинной признаны смягчающим наказанием обстоятельством по всем преступлениям.

Из описательной части приговора исключено указание о квалификации по признаку незаконного проникновения в жилище.

Действия Акуленко А.Н. по краже имущества К [] [] в начале ноября 2004 года перекалифицированы с ч.3 ст. 158 УК РФ на п. «в» ч.2 ст. 158 УК РФ, по которой назначено наказание в виде лишения свободы сроком на один год девять месяцев.

Наказание, назначенное Акуленко А.Н.: по ч.1 ст. 158 УК РФ - смягчено до пяти месяцев лишения свободы;

по ч.1 ст. 159 УК РФ - смягчено до пяти месяцев лишения свободы.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.1 ст. 158, п. «в» ч.2 ст. 158 УК РФ, назначено наказание в виде лишения свободы сроком на два года восемь месяцев.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров назначено наказание в виде лишения свободы сроком на три года два месяца.

В остальной части те же приговор и кассационное определение в отношении Акуленко А.Н. оставлены без изменения.

В надзорной жалобе осуждённым Акуленко А.Н. поставлен вопрос об изменении постановления президиума областного суда и смягчении ему наказания.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Коннова В.С., мнение прокурора Генеральной прокуратуры РФ Логачева О.М., полагавшего необходимым постановление президиума областного суда в отношении Акуленко А.Н. изменить, судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

В надзорной жалобе осуждённый Акуленко А.Н. ссылается на необходимость назначения ему наказания по совокупности преступлений на основании ч.2 ст. 69 УК РФ вместо ч.3 ст. 69 УК РФ, на ошибку в сроке назначения наказания по совокупности преступлений и неясность ему, по каким правилам присоединено ему наказание по ч.1 ст. 159 УК РФ.

Проверив материалы дела и обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит постановление президиума областного суда подлежащим изменению по следующим основаниям.

Виновность Акуленко А.Н. в краже имущества Б []; в краже имущества К [], причинившей значительной ущерб, и в мошенническом завладении имуществом А [] - подтверждается совокупностью доказательств, собранных по делу, исследованных в судебном заседании, приведенных в приговоре, и не оспаривается в жалобе.

С учётом внесённых изменений, квалификация его действий по ч.1 ст. 158, п. «в» ч.2 ст. 158 и ч.1 ст. 159 УК РФ является правильной.

Наказание Акуленко А.Н. по ч.1 ст. 158, п. «в» ч.2 ст. 158 и ч.1 ст. 159 УК РФ назначено в соответствии с требованиями закона и является справедливым.

Вместе с тем, президиум областного суда ошибочно назначил Акуленко наказание на основании ч.3 ст. 69 УК РФ вместо ч.2 ст. 69 УК РФ, поскольку все совершённые Акуленко по данному делу преступления (предусмотренные ч.1 ст. 158 и ч.1 ст. 159 УК РФ - относились к преступлениям небольшой тяжести, а предусмотренное п. «в» ч.2 ст. 158 УК РФ - относилось к преступлениям средней тяжести) не относились к тяжким или особо тяжким.

Выводы постановления президиума областного суда о наличии оснований для назначения наказания по правилам ч.5 ст. 69 УК РФ - не основаны на законе.

По смыслу закона, если в отношении условно осуждённого лица будет установлено, что оно виновно еще и в другом преступлении, совершённом до постановления приговора по первому делу, то правила статьи 69 УК РФ применены быть не могут, поскольку в ст. 74 УК РФ дан исчерпывающий перечень обстоятельств, на основании которых возможна отмена условного осуждения.

Поскольку по приговору от 3 ноября 2004 года Акуленко условно осуждён за кражу, совершённую 9 августа 2004 года, а по приговору от 28 сентября 2005 года кражи Акуленко совершил 29 октября и в начале ноября 2004 года, то с учётом требований ст. 49 Конституции РФ суд пришёл к правильному выводу, что кражи по приговору от 28 сентября 2005 года Акуленко совершил до постановления приговора от 3 ноября 2004 года.

Однако, поскольку по приговору от 28 сентября 2005 года Акуленко мошенничество совершил 14 декабря 2004 года, то есть после постановления приговора от 3 ноября 2004 года, то суд пришёл к обоснованному выводу о необходимости назначения Акуленко наказания по совокупности приговоров в соответствии со ст. 70 УК РФ.

При таких данных из судебных решений подлежит исключению назначение Акуленко наказания по совокупности преступлений на основании ч.5 ст. 69 УК РФ.

Как следует из приговора, в его резолютивной части суд принял решение об отмене условного осуждения Акуленко А.Н. по приговору от 3 ноября 2004 года в соответствии с п.5 ст. 74 УК РФ.

При таких обстоятельствах из постановления президиума подлежит исключению дополнение резолютивной части приговора указанием об отмене условного осуждения по приговору от 3 ноября 2004 года.

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

о п р е д е л и л а :

Надзорную жалобу осуждённого Акуленко А.Н. удовлетворить.

Постановление президиума Омского областного суда от 22 мая 2007 года в отношении Акуленко А. [] Н. [] изменить.

Из постановления президиума исключить дополнение резолютивной части приговора Калачинского городского суда Омской области от 28 сентября 2005 года в отношении Акуленко А.Н. указанием об отмене условного осуждения Акуленко А.Н. по приговору того же суда от 3 ноября 2004 года.

Из приговора Калачинского городского суда Омской области от 28 сентября 2005 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 10 ноября 2005 года исключить назначение Акуленко А.Н. наказания по совокупности преступлений на основании ч.5 ст. 69 УК РФ.

По совокупности преступлений вместо ч.3 ст. 69 УК РФ назначить Акуленко А.Н. наказание на основании ч.2 ст. 69 УК РФ путём частичного сложения наказаний в виде лишения свободы сроком на два года.

На основании ст. 70 УК РФ к наказанию, назначенному Акуленко А.Н. по ч.2 ст. 69 УК РФ, частично присоединить неотбытое наказание по приговору от 3 ноября 2004 года и окончательное наказание назначить Акуленко А.Н. по совокупности приговоров в виде лишения свободы сроком два года шесть месяцев с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

В остальной части то же постановление президиума Омского областного суда от 22 мая 2007 года в отношении Акуленко А.Н. оставить без изменения.

Председательствующий - Коннов В.С.
Судьи - Русаков В.В. и Чакар Р.С.

Верно: судья



В.С.Коннов