ч.2ст.218УК РСФСР к шести годам лишения свободы

осуждён по п.п.«а,и,н»ст.102УК РСФСР к четырнадцати годам лишения свободы; по ч.1ст.222УК РФ к двум годам лишения свободы; по ст.317УК РФ к пятнадцати годам лишения свободы; по п.п.«б,г»ч.2ст.158УК РФ к двум годам лишения свободы; по ч.1ст.167УК РФ к одному году лишения свободы; по ч.1ст.327УК РФ к одному году лишения свободы; по ч.3ст.327УК РФ к одному году исправительных работ с удержанием ■% заработка в доход государства.

На основании ч.1ст.40УК РСФСР по совокупности преступлений, путём частичного сложения наказаний назначено пятнадцать лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке дело в отношении Бибонаева И.Э. не рассматривалось.

Постановлением судьи Усть-Кутского городского суда Иркутской области от 14 июня 2004 года приговор приведён в соответствие с Федеральным Законом РФ от 8 декабря 2003 года: из приговора были исключены квалифицирующие признаки «неоднократность» и совершение убийства лицом, ранее совершившим умышленное убийство»; действия Бибонаева переквалифицированы с п.п.«б,г»ч.2ст.158УК РФ на ч.1ст.158УК РФ; по ч.1ст.167УК РФ Бибонаев освобождён от наказания. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Иркутского областного суда от 24 сентября 2004 года постановление судьи изменено: назначенное по ч.1ст.158УК РФ наказание смягчено до одного года девяти месяцев лишения свободы. По совокупности преступлений на основании ч.1ст.40УК РСФСР наказание снижено до четырнадцати лет девяти месяцев лишения свободы. В остальной части постановление судьи Усть-Кутского городского суда Иркутской области оставлено без изменения.

Постановлением президиума Иркутского областного суда от 22 января 2007 года постановление судьи и кассационное определение изменены: назначенное по п.п.«а,н»ст.102УК РСФСР наказание смягчено до тринадцати лет девяти месяцев лишения свободы. На основании ч.1ст.40УК РСФСР окончательно Бибонаеву определено четырнадцать лет три месяца лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Бибонаев признан виновным(с учётом внесённых изменений) и осуждён за умышленное убийство, совершённое из корыстных побуждений, по предварительному сговору группой лиц; за посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа с целью воспрепятствования его законной деятельности по охране общественного порядка; за кражу чужого имущества; за незаконное приобретение, хранение и ношение огнестрельного оружия и боеприпасов; за подделку официального документа и его использование.

Преступления были совершены в период с мая 1996 года по май 1997 года [REDACTED] при установленных приговором обстоятельствах.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Русакова В.В, мнение прокурора Кобяк Л.Н, полагавшей постановление президиума Иркутского областного суда в отношении Бибонаева отменить, а остальные судебные решения изменить, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

В надзорной жалобе Бибонаев просит о смягчении наказания, ссылаясь на то, что при назначении ему наказания по ст.317УК РФ, суд признал в качестве смягчающего обстоятельства способствование изобличению соучастников преступления, между тем назначил наказание, превышающее $\frac{3}{4}$ максимального наказания; кроме того, при приведении приговора в соответствие с действующим законодательством, суд не учёл в качестве смягчающего обстоятельства при убийстве Л [REDACTED] противоправное поведение самого потерпевшего.

Изучив представленные материалы, проверив доводы надзорной жалобы судебная коллегия находит постановление президиума Иркутского областного суда подлежащим отмене, а приговор и последующие судебные решения в отношении Бибонаева, подлежащими изменению по следующим основаниям.

В соответствии с требованиями ст.63УПК РФ судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении данного уголовного дела в суде второй инстанции или в порядке надзора.

Как видно из представленных материалов, уголовное дело в отношении Бибонаева по первой инстанции было рассмотрено 9 июня 1998 года Иркутским областным судом под председательством судьи Лухнёва А.И. Постановление президиума Иркутского областного суда от 22 января 2007 года принято также под председательством судьи Лухнёва А.И, что не соответствует требованиям уголовно-процессуального законодательства, а поэтому указанное постановление президиума Иркутского областного суда подлежит отмене.

Виновность осуждённого Бибонаева в совершении преступлений подтверждается совокупностью доказательств по делу, исследованных в судебном заседании, приведённых в приговоре, и по существу. В жалобе не оспаривается. По виновности Бибонаева в содеянном выводы суда, изложенные в приговоре, соответствуют имеющимся доказательствам, правильно оценённым судом и надлежащим образом эти доказательства обоснованы и мотивированы.

При постановлении приговора суд мотивировал свои выводы о виновности Бибонаева приведя в приговоре доказательства, подтверждающие совершение им преступлений.

Нарушений норм уголовно-процессуального законодательства, свидетельствующих о неполноте и необъективности предварительного и судебного следствия, либо влекущих отмену приговора, по данному делу не усматривается.

Вместе с тем, как установлено приговором, Бибонаев, найдя паспорт на имя Н [REDACTED], действуя умышленно, с целью его использования для собственных нужд, отделил подлинную фотографию с найденного паспорта и вклеил в него свою фотографию, нанеся самодельным способом фрагменты оттисков рельефных штампов, после чего Бибонаев носил этот подложный паспорт с собой, предъявляя его как документ, удостоверяющий его – Бибонаева личность. С подложным паспортом Бибонаев был задержан 10 мая 1997 года.

С учётом того обстоятельства, что в приговоре отсутствуют сведения о времени подделки паспорта, а все сомнения о виновности толкуются в пользу осуждённого Бибонаева, судебная коллегия считает необходимым приговор, постановление судьи и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Иркутского областного суда в части осуждения Бибонаева по ч.1ст.327УК РФ

отменить и дело в этой части прекратить на основании п.3ч.1ст.24УПК РФ за истечением сроков давности уголовного преследования.

Действия осуждённого Бибонаева по ч.3ст.327УК РФ как использование заведомо подложного документа квалифицированы правильно.

На время постановления приговора квалификация действий Бибонаева по п.п.«а,н»ст.102УК РСФСР.

При приведении приговора в соответствие с новым законом, судья, обоснованно исключив квалифицирующие признаки совершения преступлений, переквалифицировав действия с более тяжкой статьи на менее тяжкую(ст.158УК РФ), исключив осуждение по ч.1ст.167УК РФ, не решил вопрос об изменении приговора в части назначенного Бибонаеву наказания.

Кроме того, суд первой инстанции неправильно применил при окончательном определении Бибонаеву наказания по совокупности преступлений(ч.1ст.40УК РСФСР) принцип частичного сложения наказаний, суд кассационной инстанции, снижая наказание по совокупности преступлений, оставил без внимания то обстоятельство, что по ст.317УК РФ Бибонаеву назначено наказание в виде лишения свободы сроком на пятнадцать лет.

При таких данных, судебная коллегия приходит к выводу, что указанные обстоятельства не были учтены судебной коллегией по уголовным делам Иркутского областного суда при определении Бибонаеву наказания за отдельные преступления, а поэтому с учётом внесённых в приговор изменений, оно подлежит смягчению. Ссылка осуждённого Бибонаева на признание им своей вины и раскаяние в содеянном, не могут быть учтены при проверке справедливости назначенного наказания. В соответствии с действующим законодательством, все обстоятельства, влияющие на назначение наказания учитываются судом на день постановления приговора.

Исходя из изложенного, руководствуясь ст.ст.407;408-410УПК РФ, судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Надзорную жалобу осуждённого Бибонаева И.Э. удовлетворить частично.

Постановление президиума Иркутского областного суда от 22 января 2007 года в отношении **Бибонаева И.Э.** отменить.

Приговор Иркутского областного суда от 9 июня 1998 года в отношении **Бибонаева И.Э.** в части осуждения по ч.1ст.327УК РФ отменить и дело в этой части прекратить за истечением сроков давности уголовного преследования. Тот же приговор, постановление судьи Усть-кутского городского суда от 14 июня 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Иркутского областного суда от 24 сентября 2004 года в отношении Бибонаева И.Э. изменить: смягчить наказание, назначенное Бибонаеву И.Э. по п.п.«а,н»ст.102УК РСФСР до тринадцати лет девяти месяцев лишения свободы; по ст.317УК РФ до четырнадцати лет трёх месяцев лишения свободы.

На основании ч.1ст.40УК РСФСР по совокупности преступлений, предусмотренных п.п.«а,н»ст.102УК РСФСР; ч.1ст.222; ч.1ст.158; ст.317; ч.3ст.327УК РФ, путём поглощения менее строгого наказания более строгим окончательно определить Бибонаеву И.Э. наказание в виде лишения свободы сроком на четырнадцать лет три месяца в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части тот же приговор, последующие судебные решения(постановление судьи Усть-Кутского городского суда от 14 июня 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Иркутского областного суда от 24 сентября 2004 года) в отношении Бибонаева И.Э. оставить без изменения.

Председательствующий:

Судьи: