ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 11-Д08-30

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
суда надзорной инстанции

г. Москва 7 мая 2008 г.

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

председательствующего **Галиуллина З.Ф.,**

судей **Ахметова Р.Ф.** и **Мещерякова Д.А.**

рассмотрела дело надзорной жалобе осужденного Рыбакова С.Н. о пересмотре приговора Елабужского городского суда от 8 августа 2006 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Татарстан от 12 сентября 2006 года и постановления президиума Верховного суда Республики Татарстан от 1 августа 2007 года.

По приговору Елабужского городского суда Республики Татарстан от 8 августа 2006 года

Рыбаков С Н, [redacted], судимый 16 сентября 2003 года, с учетом последующих изменений приговора, по ст.158 ч.2 п. «в» УК РФ к 3 годам лишения свободы, освобожден по постановлению Альметьевского городского суда от 25 августа 2004 года условно-досрочно на 1 год 10 месяцев 1 день, постановлением президиума Верховного суда Республики Татарстан от 1 августа 2007 года постановление судьи от 16 апреля 2004 года в отношении Рыбакова С.Н. изменено: смягчено назначенное ему по приговору от 16 сентября 2003 года по ст.158 ч.2 п. «в» УК РФ наказание, с применением ст.64 УК РФ, до 2 лет исправительных работ с удержанием [redacted]% заработка в доход государства, -

осужден по ст.158 ч.2 п. «в» УК РФ к 3 годам лишения свободы, по ст.ст.30 ч.3 и 158 ч.3 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы, на основании ст.69 ч.3 УК РФ к 3 годам 11 месяцам лишения свободы, на основании ст.70 УК РФ к 4 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Татарстан от 12 сентября 2006 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Верховного суда Республики Татарстан от 1 августа 2007 года судебные решения в отношении Рыбакова С.Н. изменены:

исключено указание о наличии в его действиях рецидива преступлений и применение ст.70 УК РФ. Наказание, назначенное Рыбакову на основании ст.69 ч.3 УК РФ смягчено до 3 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальном судебные решения оставлены без изменения.

В надзорной жалобе Рыбаков просит смягчить назначенное ему наказание и изменить вид исправительной колонии.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации **Ахметова Р.Ф.**, мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации **Майер Л.В.**, полагавшей надзорную жалобу удовлетворить, снизить назначенное Рыбакову наказание, местом для отбывания им наказания назначить исправительную колонию общего режима, судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

Рыбаков признан виновным в совершении 17 марта 2006 года кражи имущества потерпевшего Д[redacted] с причинением значительного ущерба и покушении на совершение 16 мая 2006 года кражи имущества потерпевшего Е[redacted] с незаконным проникновением в жилище.

Преступления им совершены [redacted] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Рыбаков просит смягчить назначенное ему наказание, а также изменить вид режима исправительной колонии.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит жалобу подлежащим удовлетворению.

Что касается выводов суда о виновности Рыбакова в совершении вышеуказанных преступлений, то они основаны на надлежаще исследованных в судебном заседании и подробно изложенных в приговоре доказательствах, полученных с соблюдением требований закона.

В то же время судебные решения в отношении указанного лица подлежат изменению по следующим основаниям.

Из материалов уголовного дела усматривается, что ранее Рыбаков был осужден 16 сентября 2003 года Елабужским городским судом Республики Татарстан по ст. 158 ч.4 п. «в» УК РФ, с применением ст.64 УК РФ, к 3 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением судьи Альметьевского городского суда Республики Татарстан от 16 апреля 2004 года приговор от 16 сентября 2003 года в отношении Рыбакова приведен в соответствие с Федеральным законом от 8 декабря 2003 года: его действия переквалифицированы со ст. 158 ч.4 п. «в» УК РФ на ст. 158 ч.2 п. «в» УК РФ (в редакции ФЗ от 31 октября 2002 года), по которой назначено 3 года лишения свободы в колонии-поселении.

Постановлением президиума Верховного суда Республики Татарстан от 1 августа 2007 года постановление судьи от 16 апреля 2004 года в отношении Рыбакова С.Н. изменено: смягчено назначенное ему по приговору от 16 сентября 2003 года по ст.158 ч.2 п. «в» УК РФ наказание, с применением ст.64 УК РФ, до 2 лет исправительных работ с удержанием [redacted]% заработка в доход государства. В остальном постановление оставлено без изменения.

По последнему приговору Рыбаков признан виновным и осужден по ст.ст.158 ч.2 п. «в», 30 ч.3 и 158 ч.3 УК РФ на основании ст.ст.69 ч.3, 70 УК РФ к 4 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Президиум, исключая из приговора от 8 августа 2006 года указание на наличие в действиях Рыбакова рецидива преступлений и назначение наказания по правилам ст.70 УК РФ и смягчая назначенное на основании ст.69 ч.3 УК РФ наказание до 3 лет 6 месяцев лишения свободы, в то же время местом отбывания наказания определил исправительную колонию строгого режима, тогда как согласно п. «б» ч.1 ст.58 УК РФ режим исправительной колонии должен был быть общим, поскольку в порядке надзора предыдущий приговор изменен и Рыбакову назначено наказание, не связанное с лишением свободы.

В то же время с учетом того, что при назначении наказания в качестве отягчающего обстоятельства судом ошибочно было учтено наличие рецидива преступлений, подлежит снижению наказание, назначенное за каждое преступление, что не было сделано судом надзорной инстанции, а по совокупности преступлений следует назначить соответствующее наказание.

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

о п р е д е л и л а :

1. Жалобу Рыбакова С.Н. удовлетворить.

2. Приговор Елабужского городского суда Республики Татарстан от 8 августа 2006 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Татарстан от 12 сентября 2006 года и постановление президиума Верховного суда Республики Татарстан от 1 августа 2007 года в отношении **Рыбакова С[redacted]Н[redacted]** изменить, снизить назначенное наказание: по ст.158 ч.2 п. «в» УК РФ до 2 лет лишения свободы, по ст.ст.30 ч.3 и 158 ч.3 УК РФ (в редакции ФЗ от 08.12.2003 г.) до 2 лет 6 месяцев лишения свободы.

На основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно Рыбакову назначить 3 года лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальной части судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий [redacted]

Судьи: [redacted]

[redacted]