ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №53-Дп08-4

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва 27 мая 2008 г.

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

председательствующего Глазуновой Л.И.

судей Зыкина В.Я. и Зеленина С.Р.

рассмотрела уголовное дело по надзорному представлению Первого заместителя Генерального прокурора РФ Буксмана А.Э. на приговор Советского районного суда г.Красноярска от 16 декабря 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 10 февраля 2005 года, постановление президиума Красноярского краевого суда от 27 февраля 2007 года в отношении Потылицына А Ю

Приговором Советского районного суда г.Красноярска от 16 декабря 2004 года

ПОТЫЛИЦЫН А Ю, , судимый:

1) 5 января 1995 года Советским районным судом г.Красноярска, с учётом внесённых изменений, по ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 31 октября 2002 года) к 4 годам 4 месяцам лишения свободы, по ч. 3 ст. 30, п.п. «а, в, г» ч. 2 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 31 октября 2002 года) к 2 годам 10 месяцам лишения свободы и на основании ст. 40 УК РСФСР по совокупности преступлений путём поглощения менее строгого наказания более строгим - к 4 годам 4 месяцам лишения свободы, и в соответствии со ст. 41 УК РСФСР, по совокупности приговоров, окончательно к 4 годам 8 месяцам лишения свободы, освобождён 11 октября 1999 года по отбытии срока наказания;

2) 31 июля 2000 года тем же судом, с учётом внесённых изменений, по ст.ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г» (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), 30 ч. 3, 158 ч. 2 п.п. «а, в» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ –окончательно к 8 годам лишения свободы, освобождён 15 апреля 2004 года условно-досрочно на 4 года 20 дней,

осуждён по ст. 161 ч. 2 п.п. «а, в» УК РФ к 3 годам лишения свободы.

В соответствии со ст. 70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 31 июля 2000 года и окончательно назначено наказание в виде лишения свободы сроком на 5 лет с отбыванием в исправительной колонии особого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 10 февраля 2005 года приговор Советского районного суда г.Красноярска от 16 декабря 2004 года в отношении Потылицына А.Ю. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Красноярского краевого суда от 27 февраля 2007 года приговор Советского районного суда г.Красноярска от 16 декабря 2004 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 10 февраля 2005 года оставлены без изменения.

В надзорном представлении Первого заместителя Генерального прокурора РФ Буксмана А.Э. поставлен вопрос об изменении состоявшихся по делу судебных решений: исключении из приговора указания о наличии в действиях Потылицына особо опасного рецидива преступлений. Предлагается признать в его действиях опасный рецидив преступлений, исключить указание о судимости по приговору от 5 января 1995 года, вид исправительного учреждения (исправительной колонии) изменить с особого на строгий режим.

В надзорном представлении обращается внимание на то, что судимость по приговору от 5 января 1995 г. (с учетом внесенных в приговор изменений) на момент совершения нового преступления, за которое Потылицын осужден по последнему приговору, погашена, поэтому не должна учитываться при назначении наказания.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Зыкина В.Я., мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Климовой О.А., поддержавшей надзорное представление, судебная коллегия

установила:

Согласно приговору Потылицын А.Ю. осуждён за грабёж, совершённый группой лиц по предварительному сговору, с незаконным проникновением в жилище.

Судом установлено, что Потылицын и неустановленное следствием лицо 27.09.2004 по предварительному сговору, взломав дверь, незаконно проникли в квартиру и похитили имущество потерпевшего Л[redacted] на сумму [redacted]

руб. В момент хищения они были замечены свидетелем Л[redacted], однако, осознавая открытый характер своих действий, преступление продолжили, и, похитив имущество, с места преступления скрылись.

Приговор и последующие вынесенные по делу судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

Как следует из приговора Советского районного суда г.Красноярска от 16 декабря 2004 года, наказание Потылицыну назначалось с учётом наличия в его действиях особо опасного рецидива преступлений, т.е. с учётом требований ст. 68 ч. 2 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года).

Постановлением судьи Советского районного суда г.Красноярска от 25 октября 2007 года в приговор Советского районного суда г.Красноярска от 5 января 1995 года были внесены изменения, согласно которым постановлено Потылицына считается осуждённым по ст.ст. 158 ч. 2 п.п. «а, в, г», 30 ч. 3, 158 ч. 2 п.п. «а, в, г» УК РФ - в обоих случаях в редакции Федерального закона РФ от 31 октября 2002 года, которые в соответствии со ст. 15 УК РФ относятся к категории преступлений средней тяжести.

После освобождения 11 октября 1999 года из мест лишения свободы, по отбытии срока наказания, указанная судимость на основании ст. 86 ч. 3 п. «в» УК РФ погашена 11 октября 2002 года, то есть после истечения трёх лет со дня отбытия наказания.

Согласно приговору от 16 декабря 2004 года, преступление Потылицыным совершено 27 сентября 2004 года, т.е. в период, когда судимость уже была погашена.

В связи с изложенным, вывод президиума краевого суда о том, что судимость от 5 января 1999 года является непогашенной к моменту совершения преступления 27 сентября 2004 года, не соответствует материалам дела.

Наличие непогашенной судимости за тяжкое преступление по приговору от 31 июля 2000 года и совершение Потылицыным 27 сентября 2004 года вновь тяжкого преступления в соответствии с ч. 2 ст. 18 УК РФ образует опасный, а не особо опасный рецидив преступлений.

Поскольку наказание осужденному по приговору суда назначено с учетом особо опасного рецидива преступлений, то, признавая в действиях Потылицына опасный рецидив преступлений, судебная коллегия считает возможным смягчить назначенное ему наказание.

Видом исправительного учреждения Потылицыну согласно ст.58 ч.1 п. «в» УК РФ должна быть определена исправительная колония строгого режима.

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

определила:

Надзорное представление Первого заместителя Генерального прокурора РФ Буксмана А.Э. удовлетворить.

Приговор Советского районного суда г. Красноярска от 16 декабря 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 10 февраля 2005 года, постановление президиума Красноярского краевого суда от 27 февраля 2007 года в отношении Потылицына А Ю изменить: исключить из приговора и последующих судебных решений указание о судимости Потылицына по приговору Советского районного суда г.Красноярска от 5 января 1995 года, а также о признании в его действиях особо-опасного рецидива преступлений; считать Потылицына А.Ю. осужденным при наличии опасного рецидива преступлений; назначенное Потылицыну А.Ю. наказание по ст.161 ч.2 п.п. «а», «в» УК РФ смягчить до 2 лет 10 месяцев лишения свободы, а окончательно назначенное ему по правилам ст.70 УК РФ (по совокупности приговоров) наказание смягчить до 4 лет 10 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части приговор Советского районного суда г. Красноярска от 16 декабря 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 10 февраля 2005 года, постановление президиума Красноярского краевого суда от 27 февраля 2007 года в отношении Потылицына А.Ю. оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи