ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №-18-ДО8-54

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва 29 мая 2008 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе:
председательствующего **Ермилова В.М.,**
судей **Батхиева Р.Х., Ламинцевой С.А.**
рассмотрела надзорную жалобу осужденного Гаспаряна В.Х. о пересмотре приговора Октябрьского районного суда г. Новороссийска Краснодарского края от 28 ноября 2005 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 25 января 2006 года и постановления президиума Краснодарского краевого суда от 19 декабря 2007 года.

По приговору Октябрьского районного суда г. Новороссийска Краснодарского края от 28 ноября 2005 года

Гаспарян В[redacted] Х[redacted], [redacted], судимый 4 февраля 2003 года по ст. ст. 222 ч.1 и 222 ч.4 УК РФ на 3 года 6 месяцев лишения свободы, неотбытая часть лишения свободы которому была заменена 28 октября 2004 года на исправительные работы сроком на 7 месяцев 16 дней,

осужден к лишению свободы: по ст.213 ч.1 УК РФ на 3 года, по ст. 161 ч.2 п.п. «а, г» УК РФ на 4 года, на основании ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний на 5 лет 10 месяцев. В соответствии со ст. 70 УК РФ к наказанию, назначенному по данному приговору, частично, в размере 2-х месяцев лишения свободы, присоединено наказание, не отбытое по приговору от 4 февраля 2003 года, и окончательно назначено 6 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 25 января 2006 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 19 декабря 2007 года приговор и кассационное определение в отношении Гаспаряна В.Х. изменены:

в части осуждения по ст. 213 ч.1 УК РФ - отменены и производство по этому обвинению прекращено;

исключено указание о назначении наказания с применении ст. 69 ч.3 УК РФ;

постановлено считать Гаспаряна В.Х. осужденным по ст. 161 ч.2 п.п. «а, г» УК РФ на 4 года лишения свободы и на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено наказание в виде 4 лет 4 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части судебные решения в отношении Гаспаряна В.Х. оставлены без изменения.

В надзорной жалобе осужденный Гаспарян просит объективно разобраться в обоснованности его осуждения за грабеж при отягчающих обстоятельствах в справедливости и законности назначенного ему по совокупности приговоров наказания. Указывает, что достаточных доказательств, подтверждающих наличие предварительного сговора на ограбление потерпевшего С[redacted]и применения к нему насилия, в деле не имеется. Утверждает, что наказание по правилам ст. 70 УК РФ судом надзорной инстанции ему назначено неверно.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации **Батхиева Р.Х.**, мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Майер Л.В., полагавшей надзорную жалобу удовлетворить частично, судебная коллегия,

установила:

по приговору, с учетом внесенных изменений, Гаспарян признан виновным в открытом хищении чужого имущества группой лиц по предварительному сговору с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья.

Преступление совершено 16 сентября 2005 года при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Гаспарян В.Х. в надзорной жалобе указывает, что доказательства, подтверждающих наличие предварительного сговора на ограбление

потерпевшего С[redacted]и применения к нему насилия, в деле отсутствуют, что наказание по правилам ст. 70 УК РФ судом надзорной инстанции ему назначено неправильно.

Изучив уголовное дело в отношении Гаспаряна В.Х., проверив и обсудив доводы его надзорной жалобы, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации находит судебные решения подлежащими изменению.

Согласно правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ, если условно - досрочно освобожденный до отбытия оставшегося наказания совершает умышленное преступление средней тяжести, умышленное тяжкое или особо тяжкое преступления, суд к наказанию, назначенному по последнему приговору, частично или полностью присоединяет часть наказания из неотбытого по предыдущему приговору.

Из приговора видно, что суд при назначении наказания по правилам ст. 70 УК РФ осужденному, совершившему преступление средней тяжести, присоединил только часть наказания, неотбытого по предыдущему приговору, на момент постановления последнего приговора.

Из приговора в отношении Гаспаряна В.Х. от 28 ноября 2005 года до его изменения видно, что он был осужден к лишению свободы: по ст. 213 ч.1 УК РФ на 3 года, по ст. 161 ч.2 п.п. «а, г» УК РФ на 4 года и по совокупности преступлений на основании ст. 69 УК РФ на 5 лет 10 месяцев. В соответствии со ст. 70 УК РФ к наказанию, назначенному по этому приговору, было частично присоединено неотбытое по приговору от 4 февраля 2003 года наказание в размере 2-х месяцев лишения свободы, и окончательно назначено 6 лет лишения свободы.

Постановлением президиума приговор в части осуждения Гаспаряна по ст. 213 ч. 1 УК РФ отменен с прекращением производства по этому обвинению. На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 4 года 4 месяца лишения свободы, чем ухудшено положение осужденного, поскольку ранее было присоединено 2 месяца лишения свободы, а не четыре месяца, как это сделал суд надзорной инстанции.

При этом президиум не учёл и то, что неотбытая часть наказания составляет 7 месяцев 16 дней исправительных работ, что в пересчете на лишение свободы в соответствии со ст. 71 ч.1 п. «в» УК РФ составляет только 2 месяца 15 дней.

При таких обстоятельствах доводы Гаспаряна В.Х. о том, что суд

надзорной инстанции при назначении наказания по правилам ст. 70 УК РФ ухудшил его положение, являются обоснованными

С учетом внесенных в приговор изменений и всех обстоятельств дела судебная коллегия считает необходимым смягчить ему наказание по совокупности приговоров с применением принципа частичного сложения наказаний на основании ст. 70 УК РФ.

Что касается доводов Гаспарян В.Х. об отмене состоявшихся по делу судебных решений, как незаконных и необоснованных, ссылок на отсутствие достоверных доказательств, подтверждающих его вину в совершении инкриминированного ему деяния, то они приведены вопреки материалам дела.

Обстоятельства совершения преступления исследованы всесторонне, полно и объективно, не вызывает сомнений и достоверность доказательств, на основании которых суд сделал вывод о виновности Гаспаряна В.Х..

Действия его квалифицированы правильно.

Нарушений уголовно-процессуального законодательства, влекущих отмену судебных решений, по настоящему делу не допущено.

На основании изложенного и руководствуясь ст. ст. 403 408 УПК РФ, судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Надзорную жалобу **Гаспаряна В[redacted] Х[redacted]**, осужденного по ст. 161 ч.2 п.п. «а, г» УК РФ, удовлетворить частично.

2. Приговор Октябрьского районного суда г. Новороссийска Краснодарского края от 28 ноября 2005 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 25 января 2006 года и постановление президиума Краснодарского краевого суда от 19 декабря 2007 года в отношении **Гаспаряна В[redacted] Х[redacted]** изменить:

смягчить ему наказание, назначенное по совокупности приговоров на основании ст. 70 УК РФ до 4 (четырёх) лет 1 месяца лишения свободы и для отбывания лишения свободы назначить исправительную колонию строгого режима.

3. В остальной части указанные судебные решения о нем оставить без изменения.

Председательствующий [redacted]

Судьи [redacted]