ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №93-Дп08-14

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

суда надзорной инстанции

г. Москва 23 октября 2008 г.

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

председательствующего Русакова В.В.
судей Зыкина В.Я. и Фроловой Л.Г.

рассмотрела в судебном заседании 23 октября 2008 года надзорную жалобу(от 27 июня 2006 года) осуждённого Янко И.А. о пересмотре приговора Магаданского городского суда Магаданской области от 13 июля 1999 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Магаданского областного суда от 13 сентября 1999 года

Приговором Магаданского городского суда Магаданской области от 13 июля 1999 года

ЯНКО И А [redacted] ранее судим: 1). 16 февраля 1998 года по п.п.«а,б,в,г»ч.2ст.158УК РФ к трём годам шести месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком три года; 2). 13 июля 1999 года по п.п.«а,б,в,г»ч.2ст.158УК РФ к

трём годам лишения свободы; 3). 23 декабря 1999 года по п.п.«б,г»ч.2ст.158УК РФ к четырём годам лишения свободы; 4). 26 ноября 2001 года по п.п.«а,б»ч.2ст.166УК РФ к трём годам одиннадцати месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком три года; 5). 26 июня 2002 года по п.п.«а,б,в»ч.2ст.158УК РФ к трём годам лишения свободы; 6). 21 марта 2006 года по ч.5ст.33-ч.3ст.162УК РФ к десяти годам лишения свободы

осуждён по п.п.«а,б,в,г»ч.2ст.158УК РФ к двум годам лишения свободы.

На основании ч.5ст.74УК РФ отменено условное осуждение по предыдущему приговору от 16 февраля 1998 года и в соответствии со ст.70УК РФ по совокупности приговоров окончательно Янко И.А. назначено три года лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Магаданского областного суда от 13 сентября 1999 года приговор Магаданского городского суда Магаданской области от 13 июля 1999 года в отношении Янко И.А. оставлен без изменения.

Янко осуждён за кражу чужого имущества, совершённую группой лиц по предварительному сговору, неоднократно, с незаконным проникновением в помещение, с причинением значительного ущерба.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Русакова В.В, мнение прокурора Пекурова Р.С, полагавшего приговор и последующее судебное решение в отношении Янко изменить, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

В надзорной жалобе осуждённый Янко просит приговор и кассационное определение отменить, ссылаясь на то, что осуждён незаконно, необоснованно ему в качестве отягчающего обстоятельства вменён рецидив преступления, полагает, что к нему должно быть применено постановление Государственной Думы Федерального Собрания от 26 мая 2000 года «Об объявлении амнистии в связи с 55-летием Победы в Великой Отечественной войне».

Изучив материалы дела, проверив доводы надзорной жалобы судебная коллегия находит изложенные в жалобе доводы, подлежащими частичному удовлетворению, по следующим основаниям.

Виновность осуждённого Янко в совершении преступления – в краже чужого имущества установлена исследованными в судебном заседании доказательствами.

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

Вместе с тем, Федеральными Законами Российской Федерации от 31 октября 2002 года и от 8 декабря 2003 года были внесены изменения в УК РФ. Согласно ст.10 УК РФ принятие нового уголовного закона, устраняющего преступность деяния, смягчающего наказание или иным образом улучшающего положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу.

Так, подлежит исключению из приговора квалифицирующий признак «неоднократность», а действия Янко необходимо квалифицировать по п.п.«а,б,в»ч.2ст.158УК РФ(в редакции Федерального Закона от 31 октября 2002 года).

Кроме этого, в соответствии с ч.4ст.18УК РФ при определении рецидива преступления не учитываются судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным, следовательно, из приговора подлежит исключению о наличии у Янко отягчающего обстоятельства – рецидива преступления, поскольку ранее - 16 февраля 1998 года Янко был осуждён к условной мере наказания.

Оснований для применения акта об амнистии, как об этом содержится просьба в надзорной жалобе, судом на момент вынесения приговора не установлено, так как данный акт ещё не был принят.

При назначении Янко наказания судебная коллегия учитывает степень общественной опасности совершённого преступления и данные о его личности.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Надзорную жалобу осуждённого Янко И.А. удовлетворить частично.

Приговор Магаданского городского суда Магаданской области от 13 июля 1999 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Магаданского областного суда от 13 сентября 1999 года в отношении **Янко И А** изменить: исключить из приговора указание на отягчающее наказание обстоятельство – рецидив преступления; исключить квалифицирующий признак «неоднократность».

Считать Янко И.А осуждённым по п.п.«а,б,в» ч.2ст.158УК РФ(в редакции Федерального Закона от 31 октября 2002 года), по которой назначить наказание в виде лишения свободы сроком на один год одиннадцать месяцев.

На основании ст.70УК РФ к назначенному наказанию частично присоединить не отбытое наказание по приговору Магаданского городского суда Магаданской области от 16 февраля 1998 года и окончательно назначить два года одиннадцать месяцев лишения свободы.

В остальной части тот же приговор и последующее судебное решение в отношении Янко И.А. оставить без изменения.

Председательствующий:

Судьи :