ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 49-Д08-73

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

суда надзорной инстанции

г. Москва 20 ноября 2008 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего **Ермилова В.М.**

судей **Ламинцевой С.А. и Пейсиковой Е.В.**

рассмотрела в судебном заседании от 20 ноября 2008 года надзорную жалобу осужденного **Лебедева Я.И.** о пересмотре приговора Белебеевского городского суда Республики Башкорстан от 28 января 2005 года и постановления президиума Верховного суда Республики Башкортостан от 25 июля 2007 года.

Заслушав доклад судьи Ламинцевой С.А., мнение прокурора Аверкиевой В.А., полагавшую, что надзорная жалоба осужденного подлежит частичному удовлетворению со смягчением ему наказания до 7 лет лишения свободы, судебная коллегия

установила:

по приговору Белебеевского городского суда Республики Башкорстан от 28

января 2005 года

Лебедев Я[redacted] И[redacted], [redacted] судимый 11 июня 2004 года по ст.228 ч.4 УК РФ к 7 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 5 лет,

осужден по ст.228.1 ч.1 УК РФ к 5 годам лишения свободы, по ст.234 ч.1 УК РФ к 1 году лишения свободы.

На основании ст.69 ч.3 УК РФ - **к 5 годам 6 месяцам лишения свободы,** в соответствии со ст.70 УК РФ - **к 7 годам 6 месяцам лишения свободы** с **отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.**

В кассационном порядке приговор не рассматривался.

Постановлением президиума Верховного суда Республики Башкортостан от 25 июля 2007 года приговор Белебеевского городского суда Республики Башкортостан от 11 июня 2004 года изменен: действия Лебедева Я.И. переквалифицированы со ст.228 ч.4 УК РФ на ст.ст.30 ч.3, 228 ч.4 УК РФ, по которой назначено наказание в виде 7 лет лишения свободы условно с испытательным сроком 5 лет.

Изменен приговор Белебеевского городского суда Республики Башкорстан от 28 января 2005 года: исключены ссылки суда на то, что «нигде не работает» и «трудоустроиться не желает»; действия Лебедева Я.И. переквалифицированы со ст.228.1 ч.1 УК РФ на ст.ст.30 ч.3, 228.1 ч.1 УК РФ, по которым назначено наказание **в виде 4 лет 6 месяцев лишения свободы,** со ст.234 ч.1 УК РФ на ст.30 ч.3, ст.234 ч.1 УК РФ, по которым назначено наказание в виде 9 месяцев лишения свободы.

На основании ст.69 ч.3 УК РФ назначено **5 лет лишения свободы,** в соответствии ст.70 УК РФ - **7 лет 2 месяца лишения свободы** с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима. В остальном приговор от 28 января 2005 года оставлен без изменения.

Преступления Лебедевым Я.И. совершены при обстоятельствах, изложенных в приговоре, при этом преступление, по которому он осужден по приговору от 28 января 2005 года, были совершены им в июле – августе 2004 года.

В надзорной жалобе Лебедев Я.И., не оспаривая вину и квалификацию его действий, считает, что суд надзорной инстанции, необоснованно не смягчил назначенное ему наказание по приговору от 11 июня 2004 года, а переквалифицировав его действия по приговору от 28 января 2005 года, назначил чрезмерно суровое наказание.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит, что имеются основания для изменения состоявшихся судебных

решений.

Вопреки доводам надзорной жалобы осужденного, несмотря на переквалификацию действий Лебедева Я.И. со ст. 228 ч.4 УК РФ на ст. ст. 30 ч.3, 228 ч.4 УК РФ президиум Верховного суда Республики Башкортостан обоснованно не усмотрел оснований для смягчения ему наказания, оно соответствует содеянному и данным о личности виновного, по своему размеру минимально.

Между тем, при назначении окончательного наказания Лебедеву суд допустил ошибку.

Согласно ст.405 УПК РФ пересмотр в порядке надзора обвинительного приговора по основаниям, влекущим за собой ухудшение положения осужденного, кроме как по жалобе потерпевшего (его представителя) или по представлению прокурора, не допускается.

По приговору Белебеевского городского суда Республики Башкорстан от 28 января 2005 года к наказанию, назначенному Лебедеву Я.И. на основании ст.69 ч.3 УК РФ в виде 5 лет 6 месяцев лишения свободы, суд на основании ст.70 УК РФ присоединил неотбытое наказание по приговору Белебеевского городского суда Республики Башкортостан от 11 июня 2004 года в виде **2 лет лишения свободы,** окончательно назначив Лебедеву Я.И. 7 лет 6 месяцев лишения свободы.

Президиум Верховного суда Республики Башкортостан на основании ст.70 УК РФ частично присоединил к наказанию, назначенному Лебедеву Я.И. по приговору Белебеевского городского суда Республики Башкорстан от 28 января 2005 года неотбытое наказание по приговору Белебеевского городского суда Республики Башкортостан от 11 июня 2004 года в виде **2 лет 2 месяцев** лишения свободы, чем ухудшил положение осужденного Лебедева Я.И.. что недопустимо по правилам ст. 405 УПК РФ.

В связи с этим подлежит смягчению окончательное наказание, назначенное Лебедеву Я[redacted] И[redacted] на основании ст. 70 УК РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. ст. 407, 408 УПК РФ,

судебная коллегия

определила:

1. надзорную жалобу осужденного Лебедева Я.И. удовлетворить частично.

2. приговор Белебеевского городского суда Республики Башкорстан от 28 января 2005 года и постановление президиума Верховного суда Республики

Башкортостан от 25 июля 2007 года в отношении **Лебедева Я[redacted] И[redacted] изменить:**

смягчить наказание, назначенное ему на основании ст. 70 УК РФ, до 7 (семи) лет лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальном судебные решения о нем оставить без изменения.

Председательствующий [redacted]

Судь[redacted]