



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № _38-008-33

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

25 декабря 2008 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Магомедова М.М.
судей Истоминой Г.Н. и Пелевина Н.П.

рассмотрела в судебном заседании от 25 декабря 2008 года кассационное представление государственного обвинителя Пословского В.М. на приговор Тульского областного суда от 29 октября 2008 года, которым

Буров А [REDACTED] Ю [REDACTED], [REDACTED]
[REDACTED] ранее
судимый
13 июля 2005 г. по п. «б» ч. 2 ст. 158 УК РФ к 2 годам
лишения свободы;
11 ноября 2005 г. по п. «г» ч. 1 ст. 161 УК РФ к 4 годам
лишения свободы, постановлением Заокского районного суда
от 28 августа 2006 г. к данному наказанию частично

присоединено наказание по приговору от 13 июля 2005 г. и окончательно назначено 4 года 6 месяцев лишения свободы

осужден по ч. 3 ст. 321 УК РФ к 6 годам лишения свободы.

В соответствии со ст. 70 УК РФ к данному наказанию частично присоединено наказание, неотбытое по приговору от 11 ноября 2005 года и окончательно назначено 6 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. Срок наказания исчислен с 11 апреля 2005 года.

Постановлено зачесть в срок наказания время содержания его под стражей с 20 сентября 2004 года по 22 октября 2004 года.

Буров осужден за применение насилия, опасного для здоровья сотрудника места лишения свободы А [REDACTED] [REDACTED], то есть за совершение действий, дезорганизующих деятельность учреждения, обеспечивающего изоляцию от общества. Преступление совершено им 12 сентября 2007 года в исправительном учреждении № [REDACTED], расположенном в пос. [REDACTED] г. [REDACTED] [REDACTED] области при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Заслушав доклад судьи Истоминой Г.Н., выступление прокурора Коваль К.И. поддержавшей доводы кассационного представления об отмене приговора, судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

В кассационном представлении поставлен вопрос об отмене приговора, направлении дела на новое судебное рассмотрение.

Не оспаривая фактические обстоятельства и квалификацию действий осужденного, государственный обвинитель указывает, что судом неправильно исчислен срок отбывания наказания Бурову с 11 апреля 2005 года. По настоящему делу мера пресечения в отношении Бунова в виде заключения под стражу была избрана по итогам предварительного слушания 22 октября 2008 года, а потому с этого периода суду и надлежало исчислить срок отбывания наказания осужденным.

Рассмотреть этот вопрос в порядке ст. 397 УПК РФ суд не вправе, поскольку изменение срока отбывания наказания с 11 апреля 2005 года на 22 октября 2008 года повлечет ухудшение положение осужденного.

В возражениях на кассационное представление осужденный Буров А.Ю. просит оставить приговор без изменения.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационного представления, судебная коллегия находит приговор суда подлежащим отмене по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 4 ст. 70 УК РФ окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору.

Эти требования закона не в полной мере выполнены судом по настоящему делу.

Признавая Бурова виновным в совершении преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 321 УК РФ, в применении насилия, опасного для здоровья сотрудника места лишения свободы А [REDACTED] [REDACTED], то есть в совершении действий, дезорганизирующих деятельность учреждения, обеспечивающего изоляцию от общества, суд назначил ему наказание в виде лишения свободы сроком на 6 лет.

В соответствии со ст. 70 УК РФ к данному наказанию частично присоединено наказание, неотбытое Буровым по предыдущему приговору от 11 ноября 2005 года и окончательно по совокупности приговоров ему назначено 6 лет 6 месяцев лишения свободы.

При этом срок наказания исчислен с 11 апреля 2005 года.

Таким образом, в срок наказания Бурову с 11 апреля 2005 года по 29 октября 2008 года фактически зачтено 3 года 6 месяцев 18 дней, и оставшийся неотбытый срок лишения свободы составляет 2 года 10 месяцев 17 дней, то есть менее 6 лет 6 месяцев лишения свободы, которые Бурову надлежит отбывать по настоящему приговору.

В нарушение требований ч. 3 ст. 72 УК РФ произведен судом и зачет в срок наказания времени содержания Бурова под стражей с 20 сентября 2004 года по 22 октября 2004 года по предыдущему уголовному делу.

Как следует из материалов дела и правильно отмечается в кассационном представлении, в ходе расследования дела в отношении Бурова была избрана мера пресечения в виде подписки о невыезде. Решение о заключении его под стражу принято судом при назначении судебного заседания 22 октября 2008 года.

Содержание под стражей с этого времени и подлежало зачету в срок наказания.

Время содержания Бурова под стражей по предыдущему уголовному делу учитывается лишь при исчислении неотбытой части наказания, и не может быть засчитано в срок наказания, назначенного по совокупности приговоров.

Допущенные судом нарушения закона при назначении наказания Бурову являются согласно п. 3 ч. 1 ст. 379, п. 1 ст. 382 УПК РФ основанием отмены приговора и направления дела на новое судебное разбирательство.

При новом рассмотрении дела суду надлежит учесть изложенное, с соблюдением принципа состязательности исследовать обстоятельства дела и в зависимости от установленного принять законное решение.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 377, 378, 388 УПК РФ, судебная коллегия

определила:

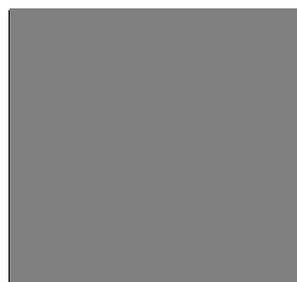
приговор Тульского областного суда от 29 октября 2008 года в отношении Бурова А.Ю. отменить. Дело направить на новое судебное рассмотрение со стадии судебного разбирательства в тот же суд, но в ином составе суда.

Меру пресечения в отношении Бурова А.Ю. в виде заключения под стражу оставить без изменения.

Председательствующий (подпись)

Судьи: (подписи)

ВЕРНО: Судья Верховного Суда РФ



Г.Н. Истомина