ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 49-ДО8-101

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва 10 февраля 2009 года

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

председательствующего **Ботина А.Г.,**

судей **Батхиева Р.Х., Лаврова Н.Г.**

рассмотрела надзорную жалобу осужденного Файзуллина Р[redacted] Ф[redacted] о пересмотре приговора Нефтекамского городского суда Республики Башкортостан от 10 июня 2002 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Башкортостан от 29 августа 2002 года, постановления Салаватского городского суда Республики Башкортостан от 18 апреля 2005 года, постановления президиума Верховного суда Республики Башкортостан от 4 июня 2008 года, материалы уголовного дела и материал о приведении приговора в соответствие с Федеральным законом от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ.

По приговору Нефтекамского городского суда Республики Башкортостан от 28 ноября 2001 года

Файзуллин Р[redacted] Ф[redacted], [redacted],

осужден к лишению свободы: по ч. 3 ст. 213 УК РФ к 4 годам, по ч. 4 ст. 111 УК РФ к 8 годам, по п.п. «в, г» ч. 2 ст. 161 УК РФ к 3 годам, а на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ окончательно назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По делу также осужден Сулейманов И.Р., в отношении которого

отсутствует повод для рассмотрения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Башкортостан от 5 марта 2002 года приговор отменен по кассационным жалобам осуждённых и дело направлено на новое рассмотрение в тот же суд в ином составе судей.

При новом рассмотрении этого дела **Файзуллин Р Ф** осужден приговору Нефтекамского городского суда Республики Башкортостан от 10 июня 2002 года к лишению свободы: по ч. 3 ст. 213 УК РФ на 4 года, по ч. 4 ст. 111 УК РФ на 8 лет, по ч. 3 ст. 162 УК РФ на 8 лет с конфискацией имущества, по совокупности преступлений на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ окончательно назначено 10 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима с конфискацией имущества.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Башкортостан от 29 августа 2002 года приговор в отношении Файзуллина Р.Ф. изменен:

действия переквалифицированы с ч. 3 ст. 162 УК РФ на п. «в» ч. 2 ст. 161 УК РФ, по которой назначено 5 лет лишения свободы, по совокупности преступлений на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ окончательно назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима, с конфискацией имущества. В остальной части приговор в отношении Файзуллина Р.Ф. оставлен без изменения.

Постановлением Салаватского городского суда Республики Башкортостан от 18 апреля 2005 года приговор от 10 июня 2002 года в отношении Файзуллина Р.Ф. приведен в соответствие с Федеральным законом от 8 декабря 2003 года:

постановлено считать его осужденным по ч. 1 ст. 213 УК РФ (в ред. от 8 декабря 2003 года) на 4 года лишения свободы, по ч. 4 ст. 111 УК РФ (в ред. от 13 июня 1996 года) на 8 лет лишения свободы, по п. «в» ч. 2 ст. 161 УК РФ (в ред. от 8 декабря 2003 года) на 5 лет лишения свободы, а по совокупности этих преступлений на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ окончательно на 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима;

исключено указание о конфискации имущества.

В кассационном порядке постановление не проверялось.

Постановлением президиума Верховного суда Республики Башкортостан от 4 июня 2008 года постановление от 18 апреля 2005 года в отношении Файзуллина Р.Ф. изменен:

наказание по приговору от 10 июня 2002 года по ч. 1 ст. 213 УК РФ (в ред. ФЗ от 8 декабря 2003 года) смягчено до 3 лет 6 месяцев лишения свободы,

по совокупности преступлений на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ окончательно назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы;

в остальной части постановление оставлено без изменения.

В надзорной жалобе осужденный Файзуллин Р.Ф. утверждает, что кассационным определением Верховного суда Республики Башкортостан от 5 марта 2002 года, которое отменило приговор от 28 ноября 2001 года, ухудшено его положение. Просит проверить законность и обоснованность судебных решений и смягчить наказание до 8 лет 6 месяцев лишения свободы.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации **Батхиева Р.Х.**, мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Аверкиевой В.А., полагавше надзорную жалобу удовлетворить и смягчить Файзуллину Р.Ф. наказание, судебная коллегия,

установила:

Файзуллин Р.Ф. признан виновным, с учетом внесенных изменений в том, что он:

совершил хулиганство группой лиц по предварительному сговору, с применением предметов, используемых в качестве оружия;

умышленно причинил тяжкий вред здоровью Г[redacted] с особой жестокостью, из хулиганских побуждений, повлекший смерть потерпевшего по неосторожности;

совершил грабеж с незаконным проникновением в жилище.

Преступления совершены при обстоятельствах и в периоды, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе Файзуллин Р.Ф. просит исключить осуждение по ч. 1 ст. 213 УК РФ, поскольку по ч. 4 ст. 111 УК РФ квалифицирующий признак «из хулиганских побуждений» уже вменен, переквалифицировать его действия с п. «в» ч. 2 ст. 161 УК РФ на ч. 1 ст. 161 УК РФ. Оспаривает факт незаконного проникновения в жилище. Утверждает, что кассационным определением Верховного суда Республики Башкортостан от 5 марта 2002 года, которое отменило приговор от 28 ноября 2001 года, ухудшено его положение, поскольку вновь назначенное наказание по приговору от 10 июня 2002 года превышает срок наказания по предыдущему. Обращает внимание на то, что рассматривались кассационные жалобы в защиту осужденных, а представление прокурора и (или) жалобы потерпевших отсутствовали и решение принято в нарушение требований УПК РФ. Обращает внимание на то, что при назначении наказания по приговору от 10 июня 2002 года не учтен ряд смягчающих наказание обстоятельств, указанный ранее в отмененном приговоре от 28 ноября 2001 года, чем также ухудшено его положение. Просит проверить

законность и обоснованность, принятых в отношении него, судебных решений и смягчить наказание до 8 лет 6 месяцев лишения свободы.

Изучив материалы уголовного дела, проверив и обсудив доводы, содержащиеся в надзорной жалобе осуждённого, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации считает, что в судебные решения в отношении Файзуллина Р.Ф. необходимо внести соответствующие закону изменения.

Файзуллин Р.Ф. был осужден по приговору Нефтекамского городского суда Республики Башкортостан от 28 ноября 2001 года по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 213, ч. 4 ст. 111, п.п. «в, г» ч. 2 ст. 161 УК РФ, на 8 лет 6 месяцам лишения свободы.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Башкортостан от 5 марта 2002 года по жалобам осужденных Файзуллина Р. Ф. и Сулейманова И.Р. указанный приговор был отменен и дело направлено на новое судебное рассмотрение.

При новом рассмотрении, как видно из приговора Нефтекамского городского суда Республики Башкортостан от 10 июня 2002 года, положение Файзуллина Р.Ф. было ухудшено. Он осужден по совокупности ч. 3 ст. 213, ч. 4 ст. 111, ч. 3 ст. 162 УК РФ на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ на 10 лет лишения свободы с конфискацией имущества.

Согласно ч. 4 ст. 360 УПК РФ суд кассационной инстанции вправе отменить обвинительный приговор в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении или назначения более строгого наказания только в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 383 УПК РФ.

Часть 2 ст. 383 УПК РФ предусматривает, что приговор может быть отменен в связи с необходимостью назначения более строгого наказания лишь в случаях, когда по этим основаниям имеется представление прокурора либо заявление частного обвинителя, потерпевшего или его представителя.

По приговору Нефтекамского городского суда Республики Башкортостан от 28 ноября 2001 года Файзуллину не назначалось дополнительное наказание в виде конфискации имущества, которое назначено по новому приговору.

Как видно из кассационного определения от 29 августа 2002 года, приговор от 10 июня 2002 года изменён, действия Файзуллина Р.Ф. переквалифицированы с ч. 3 ст. 162 УК РФ на п. «в» ч. 2 ст. 161 УК РФ и по ней дополнительное наказание не назначалось.

Таким образом, с учетом этих изменений, ни по одной статье УК РФ, по которым осужден Файзуллин Р.Ф., дополнительное наказание в виде конфискация имущества не назначалось, а по совокупности преступлений, тем

разбоя с незаконным проникновением в жилище и об отмене судебных решений в части осуждения по ст. 213 ч.1 УК РФ. Из материалов дела усматривается, что осуждённые прошли в квартиру помимо воли потерпевшего, что хулиганские действия Файзуллиным Р.Ф. совершались не только в отношении умершего Г[redacted], но и Е[redacted]..

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1.Надзорную жалобу осужденного **Файзуллина Р[redacted] Ф[redacted]** удовлетворить частично.

2. Приговор Нефтекамского городского суда Республики Башкортостан от 10 июня 2002 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Башкортостан от 29 августа 2002 года, постановление Салаватского городского суда Республики Башкортостан от 18 апреля 2005 года, постановление президиума Верховного суда Республики Башкортостан от 4 июня 2008 года изменить:

исключить по эпизоду о причинении тяжкого вреда здоровью потерпевшего Г[redacted], повлекшее по неосторожности смерть, указание о «совершении с особой жестокостью и мучениями для потерпевшего» и «по предварительному сговору»;

смягчить наказание по ст. 213 ч.1 УК РФ до 3 лет лишения свободы, по ст. 161 ч.2 п. «в» УК РФ (в ред. ФЗ №162 от 8 декабря 2003 года) до 4 лет лишения свободы, по ст. 111 ч.4 УК РФ до 8 лет лишения свободы, по совокупности этих преступлений на основании ст. 69 ч.3 УК РФ до 8 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима

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

Председательствующий

Судьи