



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 9-Дп09-21

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

13 октября 2009 г.

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

председательствующего Свиридова Ю.А.
судей Талдыкиной Т.Т. и Семёнова Н.В.

рассмотрела в судебном заседании надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. и надзорные жалобы осужденного Щукарева М.В. о пересмотре постановления президиума Нижегородского областного суда от 30 декабря 2004 года, которым изменены судебные решения в отношении

ЩУКАРЕВА М. [REDACTED] В [REDACTED] [REDACTED]

[REDACTED] ранее судимого:

1. 17 сентября 1998 г. по ст.162 ч.3 п. «б», ст.125, ст.325 ч.2 УК РФ к 8 годам и 3 месяцам лишения свободы, освобожденного 15.02.2002 г. условно-досрочно на 2 года, 7 месяцев и 6 дней;
2. 6 мая 2003 г. по ст.213 ч.1 УК РФ с применением ст.70 УК РФ к 2 годам и 8 месяцам лишения свободы;
3. 24 сентября 2003 г. по ст.318 ч.1 УК РФ с применением ст.69 ч.5 УК РФ к 3 годам и 3 месяцам лишения свободы,

осужденного по приговору Ленинского районного суда г. Нижнего Новгорода от 17 октября 2003 года по ст.162 ч.2 п.п. «а,б» УК РФ к 10 годам лишения свободы с конфискацией имущества. В соответствии со ст.69 ч.5 УК РФ по совокупности преступлений к назначенному наказанию частично присоединено наказание по приговору от 24 сентября 2003 года и

окончательно Щукареву М.В. назначено 11 лет лишения свободы с конфискацией имущества в исправительной колонии особого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Нижегородского областного суда от 23 декабря 2003 года приговор в отношении Щукарева М.В. изменен. Исключен квалифицирующий признак разбоя — «неоднократно». Исключено указание о назначении дополнительного наказания в виде конфискации имущества. Постановлено считать Щукарева М.В. осужденным по ст.162 ч.2 п. «а» УК РФ к 9 годам лишения свободы. На основании ст.69 ч.5 УК РФ окончательно осужденному назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии особого режима.

Постановлением Лукояновского районного суда Нижегородской области от 13 сентября 2004 года приговор в отношении Щукарева М.В. приведен в соответствие с Федеральным законом Российской Федерации от 8 декабря 2003 года. В связи с декриминализацией деяния по приговору от 6 мая 2003 года Щукарев освобожден от наказания по ст.213 ч.1 УК РФ и ему смягчено окончательное наказание по приговору от 17 октября 2003 года до 9 лет лишения свободы.

Постановлением президиума Нижегородского областного суда от 30 декабря 2004 года приговор, кассационное определение и постановление в отношении Щукарева М.В. изменены. Исключено указание о наличии в действиях осужденного особо опасного рецидива преступлений и установлено наличие опасного рецидива преступлений. Изменен вид режима исправительной колонии с особого на строгий. Действия Щукарева М.В. переквалифицированы со ст.162 ч.2 п. «а» УК РФ на ст. 162 ч.2 УК РФ (в редакции от 8 декабря 2003 г.), по которой назначено 8 лет лишения свободы. В соответствии со ст.69 ч.5 УК РФ окончательно осужденному назначено 9 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Талдыкиной Т.Т., объяснения осужденного Щукарева М.В., адвоката Поддубного С.В., мнение прокурора Черных И.Н., поддержавшей надзорное представление,

Судебная коллегия

установила:

В надзорном представлении ставится вопрос об отмене постановления президиума Нижегородского областного суда как вынесенного с нарушением уголовно-процессуального закона, незаконным составом судей. В надзорных жалобах осужденный Щукарев оспаривая законность и обоснованность состоявшихся в отношении него судебных решений, также указывает на вынесение постановления президиума незаконным составом судей.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорного представления и надзорных жалоб, Судебная коллегия находит постановления президиума Нижегородского областного суда подлежащим отмене по следующим основаниям.

Как усматривается из материалов дела, при рассмотрении его дела в суде кассационной инстанции принимал участие судья Сухарев И.М., который впоследствии принимал участие и при рассмотрении этого же дела в отношении Щукарева М.В. в порядке надзора президиумом Нижегородского областного суда. При этом как в суде кассационной инстанции, так и при рассмотрении дела президиумом рассматривались вопросы, касающиеся существа дела, а именно квалификации содеянного осужденным и назначенного ему наказания.

Вместе с тем, по смыслу ст. 63 ч.2 УПК РФ, судья, принимавший участие в рассмотрении уголовного дела в суде второй инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого уголовного дела в суде первой инстанции или в порядке надзора.

При таких обстоятельствах, в связи с существенными нарушениями норм УПК РФ, постановление президиума Нижегородского областного суда от 30 декабря 2004 года подлежит отмене, а дело – направлению на новое рассмотрение в президиум того же суда. Доводы осужденного Щукарева по существу состоявшихся судебных решений должны быть обсуждены при новом рассмотрении дела.

Руководствуясь ст. ст. 407, 408 УПК РФ,
Судебная коллегия

определила:

1. Надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. удовлетворить и надзорные жалобы осужденного Щукарева М.В. удовлетворить частично.
2. Постановление президиума Нижегородского областного суда от 30 декабря 2004 года в отношении ЩУКАРЕВА М. [REDACTED] В [REDACTED] отменить и направить дело на новое рассмотрение в президиум того же суда.

Председательствующий [REDACTED]

Судьи [REDACTED]