



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 37-Д09-12
№ 37-Д09-13
№ 37-Д09-14

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

10 ноября 2009 г.

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

председательствующего **Ботина А.Г.,**
судей **Батхиева Р.Ф. и Лаврова Н.Г.**
при секретаре **Ядренцевой Л.В.**

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Легонькова В.С. о пересмотре в порядке надзора приговора Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года, постановления Советского районного суда г. Орла от 13 апреля 2005 года, кассационного определения Орловского областного суда от 24 мая 2005 года, постановления Ливенского районного суда Орловской области от 13 апреля 2006 года, кассационного определения Орловского областного суда от 30 мая 2006 года, приговора Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года, кассационного определения Орловского областного суда от 11 октября 2005 года и постановления президиума Орловского областного суда от 31 августа 2006 года.

По приговору Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года

ЛЕГОНЬКОВ В [REDACTED] **С** [REDACTED] [REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED] судимый: приговором Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года по п. «и» ст. 102 УК РСФСР (в редакции от 1 января 1961 года) к 14 годам лишения свободы в испра-

вительно-трудовой колонии особого режима; в соответствии со ст. 24-1 УК РСФСР признан особо опасным рецидивистом; освобожденный по постановлению Ливенского районного суда Орловской области от 27 мая 2003 года условно-досрочно на 3 года 7 месяцев 25 дней,

осужден: по ч. 1 ст. 111 УК РФ к 7 годам лишения свободы, по ч. 1 ст. 115 УК РФ к 1 году исправительных работ, по ст. 119 УК РФ к 1 году лишения свободы, на основании ч. 3 ст. 69 и п. «в» ч. 1 ст. 71 УК РФ по совокупности преступлений на 8 лет лишения свободы, на основании п. «в» ч. 7 ст. 79 УК РФ отменено условно-досрочное освобождение от отбывания наказания по предыдущему приговору, на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением Орловского областного суда от 11 октября 2005 года приговор Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года изменен: снижено назначенное Легонькову В.С. по ч. 1 ст. 111 УК РФ наказание до 5 лет лишения свободы, на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 111, ч. 1 ст. 115, ст. 119 УК РФ, назначено 6 лет лишения свободы, на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 8 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. Из описательно-мотивировочной части приговора исключены ссылки на недопустимые доказательства: заключение медико-криминалистической экспертизы № [] от 14 апреля 2005 года, протоколы опознания ножей, заключение судебно-психиатрической экспертизы № [] от 5 мая 2005 года, полученные с нарушением требований уголовно-процессуального закона. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Постановлением Советского районного суда г. Орла от 13 апреля 2005 года, вынесенным на основании ст. 10 УК РФ в соответствии со ст.ст. 396-397 УПК РФ в связи с введением в действие нового УК РФ и в связи с принятием Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ, приговор Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года приведен в соответствие с новым уголовным законом: действия Легонькова В.С. переквалифицированы с п. «и» ст. 102 УК РСФСР на ч. 1 ст. 105 УК РФ, исключено указание о признании его особо опасным рецидивистом. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Кассационным определением Орловского областного суда от 24 мая 2005 года постановление Советского районного суда г. Орла от 13 апреля 2005 года оставлено без изменения.

Постановлением Ливенского районного суда Орловской области от 13 апреля 2006 года, вынесенным на основании ст. 10 УК РФ в соответствии с п. 13 ст. 397, ст. 399 УПК РФ в связи с принятием Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ, приговор Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года приведен в соответствие с новым уголовным законом: исключен квалифицирующий признак совершения Легоньковым В.С. преступления как лицом, ранее совершившим умышленное убийство, изменен вид режима отбывания наказания с особого на строгий, действия Легонькова В.С. квалифицированы по ч. 1 ст. 105 УК РФ (в редакции от 8 декабря 2003 года), назначенное ему по данному приговору наказание оставлено без изменения в виде 14 лет лишения свободы.

Кассационным определением Орловского областного суда от 30 мая 2006 года постановление Ливенского районного суда Орловской области от 13 апреля 2006 года изменено, из приговора Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года исключено отягчающее ответственность Легонькова В.С. обстоятельство - совершение преступления в состоянии алкогольного опьянения, действия его переквалифицированы с п. «и» ст. 102 УК РФ на ч. 1 ст. 105 УК РФ, по которой ему назначено наказание в виде лишения свободы на 13 лет 6 месяцев; приговор Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года приведен в соответствие с новым законодательством, на основании ст. 70 УК РФ к наказанию, назначенному по приговору Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года, частично присоединена не отбытая часть наказания по приговору Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года и окончательно назначено Легонькову В.С. наказание в виде 9 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальном судебные решения оставлены без изменения.

Постановлением президиума Орловского областного суда от 31 августа 2006 года постановление Ливенского районного суда Орловской области от 13 апреля 2006 года и кассационное определение Орловского областного суда от 30 мая 2006 года изменены: окончательное наказание, назначенное Легонькову В.С. по приговору Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года, на основании ст. 70 УК РФ смягчено до 7 лет 6 месяцев лишения свободы. В остальном судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи **Ботина А.Г.**, выступление осужденного **Легонькова В.С.** и адвоката **Бицаева В.М.**, поддержавших надзорную жалобу, а также мнение прокурора **Телешевой-Курицкой Л.В.**, полагавшей судебные решения изменить, удовлетворив частично надзорную жалобу осужденного, судебная коллегия

установила:

В надзорной жалобе (основной и дополнительных) осужденный **Легоньков В.С.** просит пересмотреть в порядке надзора судебные решения, при этом утверждает, что он по всем приговорам осужден незаконно и его вина не доказана. Также обращает внимание на ошибки, допущенные судами при приведении судебных решений в соответствие с новым уголовным законодательством.

Судебная коллегия, изучив материалы дела и проверив доводы надзорной жалобы, находит ее подлежащей удовлетворению частично по следующим основаниям.

Вывод судов первой инстанции о виновности осужденного в совершении убийства Ю[] []. (по приговору Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года), причинении тяжкого вреда здоровью К[] легкого вреда здоровью К[], и угрозы убийством малолетнему К[]. (по приговору Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года) основан на доказательствах, исследованных в судебных заседаниях всесторонне, полно и объективно.

Поэтому содержащиеся в надзорной жалобе осужденного доводы о недоказанности его вины в совершении указанных преступлений обоснованными признать нельзя.

Согласно судебным документам **Легонькова В.С.** в настоящее время отбывает наказание по приговору Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года, по которому он осужден по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 111, ч. 1 ст. 115, ст. 119 УК РФ, на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ к 6 годам лишения свободы. В соответствии с п. «в» ч. 7 ст. 79 УК РФ отменено условно-досрочное освобождение от отбывания наказания по предыдущему приговору Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года. На основании ст. 70 УК РФ к наказанию, назначенному по данному приговору, частично присоединена не отбытая часть наказания по приговору Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года и окончательно по совокупности приговоров ему назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

На момент постановления приговора Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года при рассмотрении вопроса о назначении наказания в соответствии со ст. 70 УК РФ судом не учтены изменения уголовного закона, имевшие место после постановления приговора Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года, хотя эти изменения могли и должны были учитываться.

В предусмотренном ст.ст. 396, 397, 399 УПК РФ порядке изменения в приговор Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года были внесены позднее: сначала - 13 апреля 2005 года постановлением Советского районного суда г. Орла, затем - 13 апреля 2006 года постановлением Ливенского районного суда Орлов-

ской области, при вынесении которого, как усматривается из материала, отсутствовали сведения о наличии постановления Советского районного суда г. Орла от 13 апреля 2005 года.

При этом, как видно из постановления Ливенского районного суда Орловской области от 13 апреля 2006 года, суд, изменив приговор Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года, вывод об отсутствии оснований для изменения в соответствии со ст. 10 УК РФ последующего приговора Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года обосновал тем обстоятельством, что приговор Малоархангельского районного суда Орловской области постановлен после внесения Федеральным законом от 8 декабря 2003 года изменений и дополнений в УК РФ.

Суд кассационной инстанции, не согласившись с решением Ливенского районного суда Орловской области в части, касающейся приговора Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года, изменил постановление и привел в соответствие и данный приговор, по которому смягчил назначенное **Легонькову В.С.** на основании ст. 70 УК РФ наказание до 9 лет 6 месяцев лишения свободы.

Однако, принимая такое решение, судебная коллегия не учла, что изменение приговора Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года, постановленного после принятия Федерального закона от 8 декабря 2003 года, в связи с изменением предыдущего на основании ст. 10 УК РФ приговора возможно лишь в порядке надзора.

Таким образом, суд кассационной инстанции при внесении изменений в постановление в части, касающейся приговора Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года, решил вопрос, не отнесенный к его компетенции.

Данное нарушение закона не было устранено судом надзорной инстанции, который внес очередные изменения в постановление в части, касающейся данного приговора.

Более того, при пересмотре в порядке надзора постановления Ливенского районного суда Орловской области от 13 апреля 2006 года и кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Орловского областного суда от 30 мая 2006 года президиум Орловского областного суда, как и суды 1-ой и 2-ой инстанций, не учел наличие ранее вынесенного, до постановления приговора Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года, постановления Советского районного суда г. Орла от 13 апреля 2005 года о приведении приговора Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года в соответствие изменениями, внесенными в уголовное законодательство.

Таким образом, как указано выше, приговор Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года в отношении **Легонькова В.С.** в соответствии с новым уголовным законом приводился дважды: 13 апреля 2005 года - Советским районным судом г. Орла и 13 апреля 2006 года - Ливенским районным судом Орловской области.

Между тем в соответствии с законом наличие вступившего в законную силу судебного решения является препятствием для повторного рассмотрения судом того же вопроса.

Кроме того, ни одной из судебных инстанций не был правильно решен вопрос о квалификации действий **Легонькова В.С.** по приговору Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года, которые с учетом положений ст. 10 УК РФ подлежали переквалификации с п. «и» ст. 102 УК РСФСР на ст. 103 УК РСФСР, максимальный срок лишения по которой составлял 10 лет, что свидетельствует о полном отбытии осужденным наказания по данному приговору и необходимости исключения из приговора Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года и всех последующих судебных решений указания о назначении наказания по ст. 70 УК РФ.

Помимо этого при постановлении приговора Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года суд при назначении **Легонькову В.С.** наказания в виде исправительных работ по ч. 1 ст. 115 УК РФ не указал, вопреки положениям ст. 50 УК РФ, процент удержания в доход государства, что свидетельствует о том, что за данное преступление фактически судом наказание не назначено. В связи с этим указание о назначении по этой статье исправительных работ подлежит исключению из судебных решений.

Соответственно, из судебных решений подлежат исключению ссылки на п. «в» ч. 7 ст. 79 УК РФ и на п. «в» ч. 1 ст. 71 УК РФ.

При таких обстоятельствах доводы, изложенные в жалобе осужденного **Легонькова В.С.** относительно неправильного применения судами нового уголовного законодательства заслуживают внимания, в связи с чем постановление Ливенского районного суда Орловской области от 13 апреля 2006 года, кассационное определение Орловского областного суда от 30 мая 2006 года и постановление президиума Орловского областного суда от 31 августа 2006 года в отношении него подлежат отмене. В то же время остальные судебные решения подлежат изменению.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 407 и 408 УПК РФ, судебная коллегия

определила:

надзорную жалобу **ЛЕГОНЬКОВА В.С.** удовлетворить.

Постановление Ливенского районного суда Орловской области от 13 апреля 2006 года, кассационное определение Орловского областного суда от 30 мая 2006 года и постановление президиума Орловского областного суда от 31 августа 2006 года в отношении **ЛЕГОНЬКОГО В.С.** отменить.

Приговор Орловского областного суда от 1 сентября 1993 года в отношении него изменить:

исключить квалифицирующий признак совершенного им преступления как лицом, ранее совершившим умышленное убийство;

исключить отягчающее его ответственность обстоятельство - «совершение преступления в состоянии алкогольного опьянения»;

действия его пере kvalифицировать с п. «и» ст. 102 УК РСФСР на ст. 103 УК РСФСР, по которой назначить 9 лет лишения свободы;

считать назначенное наказание по данному приговору отбытым;

Приговор Малоархангельского районного суда Орловской области от 31 августа 2005 года, кассационное определение Орловского областного суда от 11 октября 2005 года, постановление Советского районного суда г. Орла от 13 апреля 2005 года, кассационное определение Орловского областного суда от 24 мая 2005 года в отношении **ЛЕГОНЬКОГО В.С.** также изменить:

исключить из них осуждение его по ч. 1 ст. 115 УК РФ, прекратив в этой части уголовное дело;

исключить указание об отмене ему на основании п. «в» ч. 7 ст. 79 УК РФ условно-досрочного освобождения от отбывания наказания по предыдущему приговору и назначение ему наказания по совокупности приговоров на основании ст. 70 УК РФ.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 111 ч. 1 и 119 УК РФ, назначить **ЛЕГОНЬКОМУ В.С.** наказание в виде лишения свободы сроком на 5 (пять) лет 6 месяцев в исправительной колонии строгого режима.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий –

Судьи –