копия

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 30-Дп09-8

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва «18» января 2010 г.

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

председательствующего Магомедова М.М.

судей Грицких И.И. и Подминогина В.Н.

при секретаре Алиеве А.И.

рассмотрела уголовное дело по надзорному представлению прокурора Карачаево-Черкесской Республики Понасенко О.Ю. на приговор мирового судьи судебного участка № 1 Адыге-Хабльского муниципального района Карачаево-Черкесской Республики от 21 августа 2009 г., которым

КУЗНЕЦОВ Р В, приговором Кочубеевского районного суда Ставропольского края от 20 марта 2009 г. осужденный по п. «а» ч.3 ст.158, ч.3 ст.162 УК РФ к трем годам семи месяцам лишения свободы, -

осужден:

по ч.1 ст.139 УК РФ (по эпизоду от 3 декабря 2008 г.) к шести месяцам исправительных работ с удержанием % заработка в доход государства;

по ч.1 ст.139 УК РФ (по эпизоду от 4 декабря 2008 г.) к шести месяцам исправительных работ с удержанием % заработка в доход государства;

по ч.1 ст.139 УК РФ (по эпизоду от 5 декабря 2008 г.) к шести месяцам исправительных работ с удержанием % заработка в доход государства;

по ч.1 ст.119 УК РФ (по эпизоду от 3 декабря 2008 г.) к шести месяцам лишения свободы.

На основании ч.2 ст.69 УК РФ окончательно путем поглощения менее строгого наказания более строгим Кузнецову Р.В. назначено наказание шесть месяцев лишения свободы.

В соответствии с ч.1 ст.70 УК РФ к наказанию по приговору от 20 марта 2009 г. частично присоединено вновь назначенное наказание и окончательно назначено Кузнецову Р.В. три года восемь месяцев лишения свободы в воспитательной колонии.

Заслушав доклад судьи Грицких И.И., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание приговора в отношении Кузнецова Р.В., мотивы надзорного представления и вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, объяснения адвоката Баранова А.А. и мнение прокурора Гавришиной У.М., поддержавших представление, полагавших необходимым приговор мирового судьи изменить, судебная коллегия

установила:

приговором мирового судьи от 21 августа 2009 г. Кузнецов Р.В. признан виновным в совершении преступлений в [redacted] при следующих обстоятельствах:

3 декабря 2008 г. около 19 часов Кузнецов Р.В. пришел к домовладению Ф[redacted] и Л[redacted], расположенному [redacted]. Действуя умышленно, против воли и желания ранее незнакомых ему Ф[redacted] и Л[redacted] через открытую дверь незаконно проник в их жилище, тем самым нарушил право потерпевших на неприкосновенность жилища, гарантированное Конституцией Российской Федерации.

Находясь в доме названных потерпевших по указанному выше адресу, около 19 часов 30 минут 3 декабря 2008 г., продолжая свои преступные действия, Кузнецов Р.В. вытащил из кобуры револьвер «РС-22 Страж», направил его дулом на Ф[redacted] а затем на Л[redacted], высказывая при этом угрозы убийством в их адрес. Угрозу убийством потерпевшие восприняли реально.

4 декабря 2008 г. около 20 часов он же вновь пришел к тому же домовладению Ф[redacted] и Л[redacted], действуя умышленно, против воли и желания этих лиц через открытую дверь незаконно проник в их жилище, тем самым нарушил право потерпевших на неприкосновенность жилища, гарантированное Конституцией РФ.

5 декабря 2008 г. около 20 часов Кузнецов Р.В. пришел к домовладению Ф[redacted] и Л[redacted], расположенному [redacted] Действуя

умышленно, в отсутствие потерпевших через открытую дверь незаконно проник в их жилище, тем самым нарушил право Ф[redacted] и Л[redacted] на неприкосновенность жилища, гарантированное Конституцией Российской Федерации.

В надзорном представлении прокурора Карачаево-Черкесской Республики ставится вопрос об изменении приговора мирового судьи от 21 августа 2009 г. в отношении Кузнецова Р.В., «Об исключении из квалификации действий Кузнецова по ч.1 ст.119 УК РФ признак – или причинение тяжкого вреда здоровью; порядок сложения наказания изменить с ч.1 ст.70 УК РФ на ч.5 ст.69 УК РФ».

В представлении утверждается, что при вынесении приговора по эпизоду от 3 декабря 2008 г. при квалификации действий Кузнецова Р.В. по ч.1 ст.119 УК РФ суд в нарушение требований ч.1 ст.252 УПК РФ необоснованно вышел за пределы предъявленного ему обвинения, дополнительно вменив квалифицированный признак – «или причинением тяжкого вреда здоровью», который ему органами предварительного следствия не вменялся.

При назначении наказания Кузнецову Р.В. суд не учел, что преступления, за которые тот осужден, им были совершены до вынесения приговора от 20 марта 2009 г. В данном случае суду следовало применить правила ч.5 ст.69 УК РФ.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы, изложенные в надзорном представлении, судебная коллегия находит приговор мирового судьи от 21 августа 2009 г. в отношении Кузнецова Р.В. подлежащим изменению по следующим основаниям.

Согласно ст.252 УПК РФ судебное разбирательство проводится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению. Изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

Вопреки положениям этого закона, мировой судья признал Кузнецова Р.В. виновным по ч.1 ст.119 УК РФ не только за угрозу убийством, но и за угрозу «причинением тяжкого вреда здоровью», что, как правильно утверждается в представлении, органами следствия в вину Кузнецову Р.В. не вменялось.

В связи с изложенным указание мирового судьи о квалификации действий Кузнецова Р.В. по ч.1 ст.119 УК РФ по признаку угрозы причинением тяжкого вреда здоровью из приговора подлежит исключению.

За преступление, предусмотренное ч.1 ст.119 УК РФ, совершенное Кузнецовым Р.В. 3 декабря 2008 г., назначено наказание в виде лишения свободы.

Однако, постановляя приговор, мировой судья не установил, что Кузнецов Р.В. ранее совершал преступления.

Между тем, в соответствии с ч.6 ст.88 УК РФ наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до шестнадцати лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые.

При таких обстоятельствах судебная коллегия считает необходимым назначить Кузнецову Р.В. по ч.1 ст.119 УК РФ наказание в виде ареста.

Материалами дела установлено, что преступления, за которые Кузнецов Р.В. осужден по приговору от 21 августа 2009 г., им были совершены до постановления в отношении него приговора от 20 марта 2009 г.

В силу ч.5 ст.69 УК РФ, если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу, то наказание ему назначается по правилам назначения наказания по совокупности преступлений, а не по совокупности приговоров, что мировым судьей не принято во внимание.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.407-410 УПК РФ, судебная коллегия

определила:

надзорное представление прокурора Карачаево-Черкесской Республики Понасенко О.Ю. удовлетворить.

Приговор мирового судьи судебного участка № 1 Адыге-Хабльского муниципального района Карачаево-Черкесской Республики от 21 августа 2009 г. в отношении Кузнецова Р[redacted]В[redacted] изменить:

исключить указание о квалификации действий Кузнецова Р.В. по ч.1 ст.119 УК РФ по признаку угрозы «причинением тяжкого вреда здоровью»;

по ч.1 ст.119 УК РФ вместо шести месяцев лишения свободы назначить Кузнецову Р.В. наказание три месяца ареста;

на основании ч.2 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем поглощения менее строгого наказания более строгим назначить Кузнецову Р.В. наказание в виде ареста сроком на три месяца;

в соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, установленных настоящим приговором и приговором от 20 марта 2009 г., путем частичного сложения наказаний окончательно назначить Кузнецову Р.В. наказание три года восемь месяцев лишения свободы в воспитательной колонии.

В остальном данный приговор в отношении Кузнецова Р.В. оставить без изменения.

Председательствующий – (подпись) Магомедов М.М.

Судьи - (две подписи) Грицких И.И.
Подминогин В.Н.

Верно: Судья Верховного Суда
Российской Федерации Грицких И.И