ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 55-Д09-15

Надзорное определение

г. Москва 15 декабря 2009 г.

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

Председательствующего -Кудрявцевой Е.П.
Судей- Ермолаевой Т.А. и Зеленина С.Р.

При секретаре Назаровой Т.Д.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осуждённого Костюкевича С[redacted] В[redacted] о пересмотре приговора Верховного суда Республики Хакасия от 1 июня 1999 года.
Заслушав доклад судьи Ермолаевой Т.А., объяснения осужденного Костюкевича С.В.,с использованием систем видеоконференцсвязи ,который поддержал доводы жалобы, выступление адвоката Шинелевой Т.Н., поддержавшей жалобу осужденного, выступление прокурора Савинова Н.В., полагавшего изменить приговор, применив ст.69 ч.5 УК РФ вместо ст.70 УК РФ и снизив наказание, судебная коллегия

установила:

по приговору Верховного суда Республики Хакасия от 1 июня 1999 года

КОСТЮКЕВИЧ С[redacted] В[redacted], [redacted], судимый:
25 октября 1991 года по ч.3 ст.117 УК РСФСР к 5 годам лишения свободы, освобождён 25 октября 1996 года по отбытии срока наказания,

17 апреля 1998 года, как указано в приговоре, по ч.1 ст.158, ч.1 ст.325 УК РФ по совокупности преступлений к 1 году 7 месяцам лишения свободы,

осуждён:

- по ч.2 ст.222 УК РФ к 2 годам лишения свободы,

- по ч.3 ст.33, ч.2 ст.223 УК РФ к 2 годам лишения свободы,

- по пп. «а,б,в,г» ч.2 ст.158 УК РФ к 3 годам лишения свободы,

- по п. «а» ч.3 ст.226 УК РФ к 5 годам лишения свободы,

- по пп. «а,в» ч.3 ст.162 УК РФ к 10 годам лишения свободы с конфискацией имущества,

- по ч.3 ст.30, пп. «б,з,н» ч.2 ст.105 УК РФ к 10 годам лишения свободы,

- по пп. «ж,з,н» ч.2 ст.105 УК РФ к 18 годам лишения свободы,

- по ч.2 ст.209 УК РФ к 10 годам лишения свободы,

- по ст.317 УК РФ к 15 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний назначено 24 года лишения свободы.

В соответствии со ст.70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 17 апреля 1998 года в виде одного месяца лишения свободы и окончательно назначено 24 года 1 месяц лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Срок отбытия наказания Костюкевичу С.В. исчислен с 1 июня 1999 года с зачётом в срок отбытия наказания нахождения под стражей с 3 ноября 1997 года по 17 апреля 1998 года.

Этим же приговором осуждены Лукащук В.А., Балагуров М.А., Бавыкин Д.С., Рыбальченко А.М.

Преступления Костюкевичем С.В. совершены в период с 12 апреля по 3 ноября 1997 года при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационном порядке приговор Костюкевичем С.В. не обжалован.

Постановлением судьи Черногорского городского суда Республики Хакасия от 26 мая 2005 года по ходатайству осуждённого Костюкевича С.В. приговор Верховного суда Республики Хакасия от 1 июня 1999 года приведён в соответствие с Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 года «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации», из приговора исключены квалифицирующие признаки совершения преступления «неоднократно» по ч.2 ст.158, ч.3 ст.162, ч.2 ст.105, ч.3 ст.30, 105 ч.2 УК РФ, «с причинением значительного ущерба гражданину» по ч.2 ст.158 УК РФ, назначение дополнительного наказания в виде конфискации имущества, по ч.2 ст.222 УК РФ от назначенного наказания Костюкевич С.В. на основании ст.10 УК РФ освобождён.

Постановлено считать Костюкевича С.В. осуждённым:

- по ч.3 ст.33, ч.2 ст.223 УК РФ к 2 годам лишения свободы;

- по пп. «а,в» ч.2 ст.158 УК РФ к 3 годам лишения свободы;

- по п. «а» ч.3 ст.226 УК РФ к 5 годам лишения свободы;

- по пп. «а,в» ч.3 ст.162 УК РФ к 10 годам лишения свободы;

- по ч.3 ст.30 , пп. «б,з» ч.2 ст.105 УК РФ к 10 годам лишения свободы;

- по пп. «ж,з» ч.2 ст.105 УК РФ к 18 годам лишения свободы;

- по ч.2 ст.209 УК РФ к 10 годам лишения свободы;

- по ст.317 УК РФ к 15 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний назначено 23 года 11 месяцев лишения свободы.

В соответствии с ч.1 ст.70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по предыдущему приговору от 17 апреля 1998 года и окончательно назначено 24 года лишения свободы с отбыванием в и исправительной колонии строгого режима.

В остальной части приговор в отношении Костюкевича С.В. оставлен без изменения (том 6 л.д.513).

Постановлением судьи Верховного суда Республики Хакасия от 20 февраля 2002 года срок наказания по приговору Верховного суда Республики Хакасия от 1 июня 1999 года в отношении Костюкевича С.В. постановлено исчислять с 3 ноября 1997 года (том 6 л.д.497).

Постановлением Черногорского городского суда Республики Хакасия от 1 августа 2008 года при приведении приговора Абаканского городского суда Республики Хакасия от 17 апреля 1998 года в соответствии с новым уголовным законом Костюкевич С.В. от назначенного наказания по ч.1 ст.158 УК РФ освобождён и постановлено считать его осуждённым по приговору от 17 апреля 1998 года по ч.2 ст.325 УК РФ к 1 месяцу лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

В надзорной жалобе осуждённый Костюкевич С.В., не оспаривая обоснованности осуждения по п. «а» ч.3 ст.226, пп. «а,в» ч.3 ст.162, пп. «ж,з» ч.2 ст.105, ст.317 УК РФ, указывает, что его действия по ч.2 ст.209, пп. «а,в» ч.2 ст.158, ч.3 ст.33, ч.2 ст.223, ч.3 ст.30, пп. «б,з» ч.2 ст.105 УК РФ квалифицированы неверно.

В обоснование этого Костюкевич С.В. указывает, что по делу не установлены признаки банды - устойчивость и мобильность, наличие технических средств, транспорта, в ходе преступления им совершены необдуманные действия; проникнув в квартиру, он намеревался похитить лишь ружьё, а одежду взял для того, чтобы спрятать оружие; отпиливание приклада и ствола ружья не является изготовлением оружия; в ходе разбойного нападения на магазин [redacted] гражданину К[redacted], он нанёс несколько «порезов», чтобы освободиться от К[redacted], и скрыться с места происшествия, и причинение потерпевшему лёгких телесных повреждений не учтено судом при квалификации содеянного им.

В ноябре 1997 года показания по обстоятельствам дела им даны под угрозой, а в марте 1998 года в добровольном порядке, которые следует расценить и как явку с повинной.

Кроме этого, Костюкевич С.В. ставит вопрос о смягчении наказания, назначенного в порядке ст.70 УК РФ по совокупности приговоров, в связи с тем, что к назначенному наказанию по приговору от 1 июня 1999 года частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 17 апреля 1998 года в виде одного месяца лишения свободы, однако, с учётом постановления судьи Черногорского городского суда Республики Хакасия от 1 августа 2008 года, его постановлено считать осуждённым по приговору от 17 апреля 1998 года по ч.2 ст.325 УК РФ к 1 месяцу лишения свободы в исправительной колонии строгого режима и, следовательно, наказание, назначенное по приговору от 1 июня 1999 года по совокупности приговоров, не соответствует

принципу частичного присоединения неотбытого наказания по предыдущему приговору.

Наряду с этим Костюкевич С.В. просит зачесть в срок отбытия наказания время содержания под стражей с 17 мая 1998 года по 1 июня 1999 года.

Обсудив доводы надзорной жалобы ,проверив материалы уголовного дела, судебная коллегия находит ,что за совершенные преступления Костюкевич осужден обоснованно.

Доводы Костюкевича о необоснованности осуждения по ст. 209 УК РФ несостоятельны и опровергаются приведенными в приговоре показаниями осужденных по этому делу ,данными ими в ходе расследования дела о предварительной договоренности на совершение нападений на граждан и организации, в частности судом установлено, что участниками банды разрабатывался план разбойных нападений, Лукащук предварительно вооружил Костюкевича ножом, а сам вооружился пистолетом и гранатой. Все обстоятельства, имеющие значение для квалификации действий Костюкевича судом учтены.Судом в приговоре приведены данные, свидетельствующие об устойчивости группы, ее вооруженности, что опровергает доводы Костюкевича о необоснованности осуждения по ст.209 УК РФ
Действия Костюкевича по ст.223 УК РФ также квалифицированы правильно.
Доводы Костюкевича о том, что им были совершены необдуманные действия опровергаются фактическими действиями осужденного, действовавшего в соответствии с заранее разработанным планом.
Вместе с тем, приговор подлежит изменению по следующим основаниям.

Суд при постановлении приговора ошибочно назначил осуждённому Костюкевичу наказание по ст.70 УК РФ вместо ч.5 ст.69 УК РФ.

В соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ в случаях, когда поле вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осуждённый виновен ещё и в другом преступлении, совершённом им до вынесения приговора суда по первому делу, наказание назначается по совокупности преступлений. При этом в окончательное наказание засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.
Как видно из материалов дела Костюкевич С.В. был осуждён по приговору суда от 17 апреля 1998 года, с учётом внесённых изменений, по ч.2 ст.325 УК РФ к 1 месяцу лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Преступления, за которые Костюкевич С.В. осуждён по настоящему приговору – от 1 июня 1999 года, он совершил в период с 12 апреля по 3 ноября 1997 года, то есть до вынесения приговора по первому делу.

При таких обстоятельствах наказание Костюкевичу С.В. следует назначить по правилам ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, а не приговоров, что не ухудшает его положение.

Кроме того, согласно приговору от 1 июня 1999 года, к назначенному наказанию частично присоединена неотбытая часть наказания по приговору от 17 апреля 1998 года в виде одного месяца лишения свободы.

С учётом постановления судьи Черногорского городского суда Республики Хакасия от 1 августа 2008 года,из которого следует, что он осужден по ст.325 ч.2 УК РФ к 1 месяцу лишения свободы (с учетом положений ст..50 УК РФ) назначенное наказание Костюкевичу С.В. по приговору от 1 июня 1999 года по правилам ст.70 УК РФ не соответствует принципу частичного присоединения неотбытой части наказания, поскольку в результате изменений, внесённых в приговор от 17 апреля 1998 года, наказание по последнему приговору от 1 июня 1999 года, оказалось присоединённым не частично, а полностью, в связи с чем наказание подлежит смягчению.

В силу изложенного , руководствуясь ст.ст.. 407,408 УПК РФ, судебная коллегия

определила:

приговор Верховного суда Республики Хакасия от 1 июня 1999 года в отношении Костюкевича С[redacted] В[redacted] изменить: на основании ст.69 ч.5 УК РФ назначить ему наказание по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний, назначенных по совокупности преступлений на основании ст.69 ч.3 УК РФ по настоящему приговору и по приговору от 17 апреля 1998 года окончательно в виде 23 лет 11 месяцев 15 дней лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части приговор оставить без изменения, надзорную жалобу осужденного –без удовлетворения.

Председательствующий-

Судьи-