ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 81-Д10-8

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва 20 мая 2010 года

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

председательствующего Червоткина А.С.

судей Боровикова В.П., Глазуновой Л.И.

при секретаре Ереминой Ю.В.

рассмотрела в судебном заседании уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Лоскутова Н.Г. о пересмотре приговора Березовского городского суда Кемеровской области от 12 апреля 2005 г. и постановления президиума Кемеровского областного суда от 28 декабря 2009 года.

По приговору Березовского городского суда Кемеровской области от 12 апреля 2005 г.

ЛОСКУТОВ Н[redacted] Г[redacted], [redacted], судимый 1 июня 1999 г. Березовским городским судом Кемеровской области по ст. 228 ч. 1 УК РФ к 2 годам лишения свободы, освобождён от дальнейшего отбытия наказания из мест лишения свободы 4 августа 2000 г. в соответствии с постановлением Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации «Об объявлении амнистии в связи с 55-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941-1945 годов»,

осуждён по ст. 105 ч. 1 УК РФ к 8 годам лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке приговор не был обжалован.

Постановлением президиума Кемеровского областного суда от 28 декабря 2009 г. приговор Березовского городского суда от 12 апреля 2005 г. в отношении Лоскутова Н.Г. изменён, исключено указание о наличии судимости по приговору Березовского городского суда Кемеровской области от 1 июня 1999 г., а также о признании в качестве обстоятельства, отягчающего наказание, - рецидив преступлений, явка с повинной признана обстоятельством, смягчающим наказание, назначенное наказание по ст. 105 ч. 1 УК РФ снижено до 7 лет 9 месяцев лишения свободы.

Заслушав доклад председательствующего Червоткина А.С., выступления осужденного Лоскутова Н.Г. и адвоката Кротовой С.В., поддержавших доводы надзорной жалобы, прокурора Кузнецова С.В., согласившегося с основаниями возбуждения надзорного производства, судебная коллегия

установила:

Лоскутов Н.Г. осуждён за убийство Х

Преступление совершено 4 января 2001 г. при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осуждённый Лоскутов Н.Г. указывает, что заседание суда надзорной инстанции прошло в отсутствие его и его адвоката. Поскольку он не принимал участия в заседании суда надзорной инстанции, он не смог довести до сведения суда свою позицию по вопросу о смягчении назначенного ему наказания. Просит снизить назначенное ему наказание до 6 лет лишения свободы.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия приходит к следующим выводам.

В соответствие с ч. 1 ст. 407 УПК РФ о дате, времени и месте заседания суд надзорной инстанции извещает лиц, указанных в статье 402 УК РФ, в числе которых значится и осуждённый.

Как следует из материалов дела, Кемеровским областным судом 21 декабря 2009 г. (исх. №) в адрес начальника исправительной колонии в г. направлено сообщение о дате судебного заседания суда надзорной инстанции 28 декабря 2009 г. (л.д. 317).

Из письма начальника исправительной колонии, в которой Лоскутов Н.Г. отбывает наказание, видно, что он уведомлен о дате рассмотрения дела в президиуме Кемеровского областного суда 29 декабря 2009 г., т.е. на следующий день после заседания президиума.

При таких обстоятельствах доводы надзорной жалобы осуждённого Лоскутова Н.Г. о нарушении его права быть своевременно извещённым о дате и времени заседания суда надзорной инстанции с тем, чтобы иметь

возможность довести до сведения суда своё мнение по существу рассматриваемого вопроса и ходатайствовать об участии в суде надзорной инстанции, являются обоснованными.

Поскольку при рассмотрении данного дела президиумом Кемеровского областного суда были нарушены процессуальные права осужденного, в том числе, его право на защиту, постановление президиума Кемеровского областного суда от 28 декабря 2009 года является незаконным и подлежит отмене.

Учитывая, что судьи, входящие в состав президиума Кемеровского областного суда в своем постановлении высказали свое мнение по существу уголовного дела, по вопросам виновности Лоскутова Н.Г., правовой оценки его действий и справедливости назначенного наказания, они в силу ч. 2 ст. 61 УПК РФ не могут вновь участвовать в рассмотрении данного уголовного дела. Поэтому оно не может быть направлено в данную судебную инстанцию для нового рассмотрения, а надзорная жалоба осужденного Лоскутова Н.Г. подлежит рассмотрению по существу в порядке судебного надзора судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации.

Несмотря на необходимость отмены постановления президиума Кемеровского областного суда от 28 декабря 2009 года в связи с допущенными нарушениями уголовно-процессуального закона, в силу требований, предусмотренных ст. 405 УПК РФ, судебная коллегия не вправе ухудшать положение осужденного Лоскутова Н.Г. по сравнению с принятыми решениями, улучшающими его положение по сравнению с вынесенным в отношении него приговором.

Постановлением президиума Кемеровского областного суда от 28 декабря 2009 года приговор Березовского городского суда от 12 апреля 2005 г. в отношении Лоскутова Н.Г. изменён, в связи с декриминализацией деяния исключено указание о наличии судимости по приговору Березовского городского суда Кемеровской области от 1 июня 1999 г., а также о признании в качестве обстоятельства, отягчающего наказание, - рецидива преступлений.

Кроме того, из материалов уголовного дела следует, что в них имеется протокол явки с повинной от 09 марта 2001 года, в котором Лоскутов Н.Г. признал свою причастность к совершению преступления. Явка с повинной была указана в обвинительном заключении в качестве смягчающего наказание обстоятельства. Поэтому явка с повинной должна быть признана смягчающим наказание обстоятельством, в связи с чем назначенное Лоскутову Н.Г. по приговору Березовского городского суда Кемеровской области от 12 апреля 2005 года наказание подлежит снижению с учетом положений ст. 62 УК РФ, поскольку обстоятельств, отягчающих наказание, не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 407, 408 и 410 УПК РФ, судебная коллегия

определила:

Надзорную жалобу осужденного Лоскутова Н.Г. удовлетворить частично.

Постановление президиума Кемеровского областного суда от 28 декабря 2009 года в отношении **ЛОСКУТОВА Н[redacted]** отменить.

Приговор Березовского городского суда Кемеровской области от 12 апреля 2005 года в отношении **Лоскутова Н.Г.** изменить, исключить указание о наличии у него судимости по приговору Березовского городского суда Кемеровской области от 01 июня 1999 года, а также указание о наличии в его действиях рецидива преступлений и о признании рецидива преступлений отягчающим наказание обстоятельством.

Признать в качестве смягчающего наказание Лоскутова Н.Г. обстоятельства его явку с повинной.

Смягчить назначенное Лоскутову Н.Г. по ч. 1 ст. 105 УК РФ наказание до семи лет восьми месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Председательствующий: [redacted]

Судьи: [redacted]