



**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
ПРЕЗИДИУМА ВЕРХОВНОГО СУДА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

г. Москва

«28» июля 2010 г.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации в составе:

Председательствующего – Лебедева В.М.,

членов Президиума – Давыдова В.А., Кузнецова В.В., Магомедова М.М.,
Свиридова Ю.А., Петроченкова А.Я., Соловьева В.Н., Хомчика В.В., -

при секретаре Шандре Л.Н.

рассмотрел уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Дорошенко В.В. на приговор Приморского краевого суда от 11 сентября 2002 года, по которому

ДОРОШЕНКО В [REDACTED] В [REDACTED]
[REDACTED] ранее судимый
27 июня 2000 года по п.п. «в,г» ч.2 ст. 161 УК РФ к 3 годам лишения свободы, освобожден 27 ноября 2001 года условно-досрочно на 1 год 3 месяца 12 дней,

осужден: по п. «з» ч.2 ст. 105 УК РФ к 17 годам лишения свободы, п. «в» ч.3 ст.162 УК РФ к 12 годам лишения свободы с конфискацией имущества.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний назначено 22 года лишения свободы с конфискацией имущества.

В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров, путем частичного присоединения наказания по данному приговору с неотбытой частью наказания по приговору от 27 июня 2000 года окончательно назначено 23 года лишения свободы с конфискацией имущества, с отбыванием наказания в исправительной колонии особого режима.

По делу также осуждены Дорошенко Д.В. и Черный С.В., в отношении которых надзорное производство не возбуждено.

Кассационным определением Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2003 года указанный приговор изменен, из осуждения Дорошенко В.В. по п. «в» ч.3 ст. 162 УК РФ исключен квалифицирующий признак «группой лиц по предварительному сговору».

Постановлением судьи Спасского городского суда Приморского края от 9 июля 2004 года из приговора в отношении Дорошенко В.В. исключены квалифицирующий признак «неоднократно», дополнительное наказание в виде конфискации имущества. Наказания постановлено отбывать в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением президиума Приморского краевого суда от 5 декабря 2008 года постановление судьи от 9 июля 2004 года в отношении Дорошенко В.В. изменено, исключено из описательно-мотивировочной части приговора указание о наличии в его действиях особо опасного рецидива преступлений. Смягчено наказание по п. «з» ч.2 ст. 105 УК РФ до 16 лет 6 месяцев лишения свободы, по п. «в» ч.3 ст. 162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года № 63 ФЗ) - до 11 лет 6 месяцев лишения свободы.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний назначено 21 год 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 22 года 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В надзорной жалобе осужденного Дорошенко поставлен вопрос о пересмотре судебных решений и смягчении наказания.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Дзыбана А.А., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание приговора и последующих судебных решений, мотивы надзорной жалобы, вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, выступление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г., полагавшего доводы жалобы удовлетворить, Президиум Верховного Суда Российской Федерации

у с т а н о в и л :

Дорошенко, с учетом внесенных в приговор изменений, признан виновным в том, что 8 декабря 2001 года, около 23 часов, вступив в сговор со своим братом Дорошенко Д.В. и Черным на совершение открытого хищения чужого имущества - домашних коз у Ж [REDACTED], [REDACTED] 9 декабря, около 00 часов, подошли к строению, используемому потерпевшим для своего проживания и содержания домашних коз. Дорошенко В.В., постучавшись, зашел в строение и потребовал у Ж [REDACTED] передачи ему коз. Потерпевший отказался выполнить его требование, тогда Дорошенко В.В. позвал в помещение Дорошенко Д.В. и Черного и предложил им забить коз. Ж [REDACTED] пытался предотвратить хищение, тогда Дорошенко В.В., не согласовывая свои действия с Черным и Дорошенко Д.В., выходя за пределы предварительного сговора, желая облегчить совершение преступления, с целью умышленного убийства сопряженного с разбоем, совершил нападение на потерпевшего, повалил его на пол, имевшимся ножом нанес удары в область шеи, убив его.

После убийства Ж [REDACTED] Дорошенко В.В. совместно с братом и Черным отнесли трех забитых коз к дому Дорошенко Д.В.

В надзорной жалобе Дорошенко указывает, что судом кассационной инстанции из его осуждения по п. «в» ч.3 ст. 162 УК РФ исключен квалифицирующий признак «группой лиц по предварительному сговору», однако наказание оставлено без изменения, просит смягчить наказание, назначенное за разбой, а также по совокупности преступлений.

Рассмотрев уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Дорошенко В.В., а также проверив производство по уголовному делу в полном объеме в порядке ч.1 ст. 410 УПК РФ, Президиум находит приговор и все последующие судебные решения подлежащими изменению на основании ч.1 ст. 409, п.3 ч.1 ст. 379 УПК РФ в связи с неправильным применением уголовного закона.

С доводами жалобы Дорошенко о необходимости снижения наказания согласиться нельзя, поскольку исключение Судебной коллегией из осуждения по п. «в» ч.3 ст. 162 УК РФ квалифицирующего признака «группой лиц по предварительному сговору» и не влечет за собой безусловное его снижение, так как объем обвинения фактически не изменился.

Вместе с тем судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела, Дорошенко В.В. по приговору от 27 июня 2000 года был осужден за преступление, совершенное 29 февраля 2000 года, по п.п. «в,г» ч.2 ст.161 УК РФ к 3 годам лишения свободы, освобожден 27 ноября 2001 года условно-досрочно на 1 год 3 месяца 12 дней.

При постановлении приговора по настоящему делу окончательное наказание ему назначено на основании ст. 70 УК РФ путем частичного присоединения наказания по предыдущему приговору исходя из того, что он совершил преступления в период испытательного срока.

Между тем в соответствии с положением п.1 Постановления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 26 мая 2000 года «Об объявлении амнистии в связи с 55-летием победы в Великой Отечественной войне 1941-1945 годов» лица, впервые осужденные к лишению свободы на срок до трех лет включительно, подлежали освобождению от наказания.

Поскольку Дорошенко В.В. по предыдущему приговору был осужден к 3 годам лишения свободы за преступление, совершенное до вступления в силу данного акта амнистии, и, как указано в приговоре от 27 июня 2000 года, является несудимым (судимости погашены), он подпадал под его применение, и никаких препятствий к освобождению от условного наказания не имеется.

При таких обстоятельствах Дорошенко в соответствии с актом амнистии от 26 мая 2000 года подлежал освобождению от наказания за указанное преступление, поэтому из судебных решений следует исключить назначение ему наказания по правилам ст. 70 УК РФ.

На основании изложенного, а также руководствуясь ст. 407, п.6 ч.1 ст. 408 УПК РФ, Президиум Верховного Суда Российской Федерации

п о с т а н о в и л :

1. Надзорную жалобу осужденного Дорошенко В.В. удовлетворить частично.

2. Приговор Приморского краевого суда от 11 сентября 2002 года, кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2003 года, постановление

судьи Спасского городского суда Приморского края от 9 июля 2004 года, постановление президиума Приморского краевого суда от 5 декабря 2008 года в отношении **Дорошенко В [REDACTED] В [REDACTED]** изменить, исключить указание о назначении наказания на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров.

Судебные решения в части осуждения Дорошенко на основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных п. «з» ч.2 ст. 105, п. «в» ч.3 ст. 162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ), к 21 году 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима оставить без изменения.

Председательствующий



В.М. Лебедев