



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 20-010-43

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

20 января 2011 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Магомедова М.М.
судей Хомицкой Т.П. и Старкова А.В.

при секретаре Кошкиной А.М.

рассмотрела в судебном заседании кассационную жалобу осужденного Темирбекова Ю. А. на приговор Верховного суда Республики Дагестан от 30 октября 2009 года, которым

Темирбеков Ю. А.

судимый:

- 11 октября 2004 года Ленинским районным судом г. Махачкалы по ч. 2 ст. 159, п. «а» ч. 2 ст. 161 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы;
- 26 января 2005 года Советским районным судом г. Махачкалы по п. «б,в» ч. 2 ст. 158, ч. 3 ст. 158 УК РФ с частичным присоединением наказания по предыдущему приговору к 4 годам 6 месяцам лишения

свободы. Освобожден условно-досрочно 22 июня 2007 года на срок 1 год 6 месяцев 12 дней;

- 3 сентября 2009 года мировым судьей судебного участка №8 Ленинского района г. Махачкалы по ч. 1 ст. 112 УК РФ к 1 году 6 месяцам лишения свободы, на основании ст. 70 УК РФ к 1 году 10 месяцам лишения свободы;

осужден к лишению свободы по п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ к 14 годам, п. «в» ч. 4 ст. 162 УК РФ к 10 годам со штрафом в размере 40 тыс. рублей. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ к 18 годам лишения свободы со штрафом в размере 40 тыс. рублей.

На основании ст. 70 УК РФ к назначенному наказанию присоединена часть наказания в виде 1 года лишения свободы по приговору от 3 сентября 2009 года и окончательно назначено **Тимербекову 19 лет лишения свободы со штрафом в размере 40 тыс. рублей в исправительной колонии особого режима.**

Постановлением Верховного суда Республики Дагестан от 30 октября 2009 года прекращено уголовное преследование в отношении Темирбекова в части предъявленного обвинения по ч. 1 ст. 222 УК РФ за отсутствием в деянии состава преступления.

Срок наказания исчислен с 15 марта 2009 года.

Темирбеков осужден за совершение умышленного убийства Г [] [], сопряженного с разбоем и за разбой с применением оружия и с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшему.

Преступления совершены 6 марта 2009 года [] [] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Заслушав доклад судьи Хомицкой Т.П., объяснения осужденного Темирбекова в режиме видеоконференцсвязи, доводы адвоката Баранова А.А. в защиту осужденного, мнение прокурора Соломоновой В.А., полагавшей приговор изменить, судебная коллегия

установила:

в кассационной жалобе осужденный Темирбеков Ю.А. выражает несогласие с приговором, указывает на несправедливость назначенного судом наказания. Считает, что судом не учтены все смягчающие его вину обстоятельства, а именно его способствование раскрытию преступления.

Указывает на неправильное назначение ему наказания по правилам ст. 70 УК РФ. Считает, что в его действиях отсутствует особо опасный рецидив преступлений. Просит о снижении ему наказания.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, судебная коллегия находит выводы суда о виновности осужденного в содеянном правильными, основанными на исследованных в судебном заседании и изложенных в приговоре доказательствах.

Осужденным Темирбековым в кассационной жалобе фактические обстоятельства содеянного им и юридическая оценка действий не оспариваются.

В судебном заседании полностью признал себя виновным и подтвердил, что с целью завладения автомобилем, с применением пистолета кустарного производства совершил нападение на водителя Г [] произведя в него один выстрел в затылок, от которого тот скончался, после чего распорядился автомобилем по своему усмотрению. Причастность Темирбекова к содеянному подтверждена показаниями свидетелей М [], И [], Ш [] и А [], А [], которые подтвердили факт нахождения автомобиля марки [] во дворе дома Темирбекова, ее разборку на запчасти, а также оставление осужденным в залог мобильного телефона [], принадлежащий погибшему.

Показания осужденного и свидетелей нашли свое подтверждение в заключении судебно-медицинской экспертизы о наличии у Г [] одного сквозного огнестрельного ранения головы, в произведенном обыске в доме Темирбекова в ходе которого были обнаружены запасные части похищенного автомобиля.

Исследованные судом доказательства, получены с соблюдением требований закона, дополняют и согласуются между собой и в совокупности были достаточны для определения вывода суда о виновности Темирбекова в совершении инкриминированных преступлений.

Действиям осужденного дана правильная юридическая оценка.

Вместе с тем, в части назначения наказания приговор подлежит изменению по следующим основаниям.

Президиумом Верховного суда Республики Дагестан 16 сентября 2010 года в приговор Советского районного суда г. Махачкалы от 26 января 2005 года и кассационное определение Верховного суда Республики Дагестан от 16 мая 2005 года внесены изменения: исключено указание о назначении Темирбекову наказания по совокупности приговоров по ст. 70 УК РФ. Наказание определено по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ в виде

лишения свободы сроком на 4 года 6 месяцев, с зачетом наказания, отбытого по приговору от 11 октября 2004 года.

В соответствии с внесенными изменениями в приговор Советского районного суда г. Махачкалы от 26 января 2005 года осуждение Темирбекова по приговору от 11 октября 2004 года и приговору от 26 января 2005 года образуют одну судимость.

При таких обстоятельствах, в действиях Темирбекова отсутствует особо опасный рецидив, и на основании п. «б» ч. 2 ст. 18 УК РФ рецидив преступлений надлежит признать опасным.

Кроме того, в соответствии с положениями ч. 5 ст. 69 УК РФ, если после вынесения судом по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу, то наказание назначается по совокупности преступлений.

Как установлено судом, убийство и разбой совершены Темирбековым 6 марта 2009 года, то есть до вынесения приговора мирового судьи судебного участка № 8 Ленинского района г. Махачкалы от 3 сентября 2009 года за совершенное 12 февраля 2008 года преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 112 УК РФ.

Таким образом, суд ошибочно назначил наказание осужденному по правилам ст. 70 УК РФ, поскольку окончательное наказание подлежит назначению по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ.

В связи с тем, что в действиях Темирбекова отсутствует особо опасный рецидив преступлений, в соответствии с п. «в» ч. 1 ст. 58 УК РФ, местом отбывания наказания следует назначить исправительную колонию строгого режима.

С учетом смягчающих наказание обстоятельств: состояния здоровья осужденного, наличия малолетних детей, активного способствования раскрытию преступления, а также в связи с тем, что при назначении наказания судом учитывалось наличие в действиях Темирбекова особо опасного рецидива, назначенное наказание подлежит снижению.

Учитывая вышеизложенное и руководствуясь ст. ст. 377, 378, 388 УПК РФ, судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

приговор Верховного суда Республики Дагестан от 30 октября 2009 года в отношении **Темирбекова Ю. А.** **изменить:** исключить указание суда о признании в его действиях особо опасного рецидива, признав опасный рецидив.

Снизить наказание по:

- п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ до 13 лет лишения свободы;
- п. «в» ч. 4 ст. 162 УК РФ до 9 лет лишения свободы со штрафом в размере 40 тыс. рублей.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенных наказаний окончательно Темирбекову назначить 16 лет лишения свободы со штрафом в размере 40 тыс. рублей в исправительной колонии строгого режима.

На основании ч. 5 ст. 69 УК РФ путем частичного сложения наказаний по настоящему приговору и по приговору мирового суда судебного участка № 8 Ленинского района г. Махачкалы от 3 сентября 2009 года, окончательно назначить 17 лет лишения свободы со штрафом в размере 40 тыс. рублей в исправительной колонии строгого режима.

В остальном этот же приговор оставить без изменения, а кассационную жалобу осужденного Темирбекова Ю. А. - без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи: