Дело № 65-Дп-10-7

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

определение суда надзорной инстанции

г. Москва 14 апреля 2011 года

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

Председательствующего Зыкина В.Я.

Судей Фроловой Л.Г. и Русакова В.В.

Рассмотрела в судебном заседании от 14 апреля 2011 года дело по надзорному представлению заместителя прокурора ЕАО Титова А.А. о пересмотре приговора Биробиджанского городского суда ЕАО от 27 апреля 2010 года, постановления председателя Биробиджанского городского суда ЕАО от 26 июля 2010 года и кассационного определения суда ЕАО от 15 июня 2010 года, в отношении

Михайловой О В [redacted] судимой:

- 13 апреля 2009 года по ст. 158 ч. 3 п. «а» УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года;
- 9 июня 2009 года по ст. 158 ч. 1 УК РФ к 1 году лишения свободы условно с испытательным сроком 1 год;

- 7 октября 2009 года по ст. 158 ч. 1 УК РФ к 1 году лишения свободы условно с испытательным сроком 1 год;

11 марта 2010 года постановлением Биробиджанского городского суда условное осуждение Михайловой О.В. по указанным приговорам отменено. На основании ст. 69 ч. 5 УК РФ путем частичного сложения наказаний по этим приговорам, окончательно назначено наказание в виде трех лет лишения свободы без штрафа с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима;

- 31 марта 2010 года по ст. 161 ч. 1 УК РФ к 1 году лишения свободы. В соответствии со ст. 70 УК РФ к вновь назначенному наказанию частично присоединена неотбытая часть наказания по приговорам от 09.06.2009 г., 13.04.2009 г., 07.10.2009 г. и окончательно назначено 3 года 2 месяца лишения свободы с отбыванием наказания в ИК общего режима.

Заслушав доклад судьи Фроловой Л.Г., объяснения осужденной Михайловой О.В., адвоката Акопян А.К., мнение прокурора Курочкиной Л.А., в поддержание доводов надзорного представления, судебная коллегия,

У С Т А Н О В И Л А:

приговором Биробиджанского городского суда ЕАО от 27 апреля 2010 года Михайлова О.В. осуждена по пяти эпизодам преступлений, предусмотренных ст. 158 ч. 2 п. «В» УК РФ за каждое к 1 году лишения свободы, без ограничения свободы.

В соответствии со ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний Михайловой О.В. назначено 3 года лишения свободы, без ограничения свободы.

В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров, путем частичного присоединения неотбытой части наказания, с учётом постановления Биробиджанского городского суда ЕАО от 11.03.2010 года по приговорам от 09.06.2009 г., 13.04.2009 г., 07.10.2009г., Михайловой О.В. окончательно назначено наказание - 4 года лишения свободы без штрафа и ограничения свободы, с отбыванием наказания в ИК общего режима.

Определением судебной коллегии по уголовным делам суда ЕАО от 15 июня 2010 года приговор оставлен без изменения, а кассационная жалоба осуждённой, без удовлетворения.

Постановлением председателя Биробиджанского городского суда ЕАО от 26 июля 2010 года в порядке ст. 397 УПК РФ уточнена резолютивная часть приговора от 27 апреля 2010 года и указано на применение при назначении наказания Михайловой О.В. по совокупности преступлений по приговору от 27 апреля 2010 года не ч. 3 ст. 69 УК РФ, а ч. 2 ст. 69 УК РФ.

Не соглашаясь с приговором суда от 27 апреля 2010 года, кассационным определением от 15 июня 2010 года и постановлением председателя Биробиджанского городского суда ЕАО, заместитель прокурора ЕАО в надзорном представлении просит пересмотреть данные судебные решения. Представление мотивировано тем, что при назначении наказания суд неправильно применил уголовный закон, а именно незаконно сослался на ч. 3 ст. 69 УК РФ, в то время как все совершённые Михайловой О.В. преступления относятся к преступлениям средней тяжести и при назначении наказания по совокупности преступлений, должны применяться правила ч. 2 ст. 69 УК РФ.

Автор представления также указывает на то, что при определении окончательного наказания в приговоре от 27 апреля 2010 года суд не правильно повторно учёл по правилам ст. 70 УК РФ наказание, назначенное по приговорам от 09.06.2009 г., 13.04.2009 г., 07.10.2009 г, которое уже ранее учитывались в приговоре от 31 марта 2010 года.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорного представления прокурора, судебная коллегия находит его подлежащим удовлетворению.

Так, в соответствии с частью 2 статьи 69 УК РФ если все преступления, совершенные по совокупности являются преступлениями небольшой и средней тяжести, то окончательное наказание назначается путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо путем частичного или полного сложения наказаний.

Совершенные Михайловой О.В. преступления относятся к категории средней тяжести, что обязывает суд применить при определении ей наказания по совокупности преступлений часть 2 ст. 69 УК РФ, предусматривающую альтернативу определения окончательного наказания либо путем поглощения менее строгого наказания более строгим, либо путем частичного или полного сложения наказаний.

При указанных обстоятельствах суд должен был сослаться в приговоре на ч. 2 ст. 69 УК РФ, при этом используя принцип частичного сложения наказаний, мотивировать своё решение, что сделано не было.

Правильными являются также доводы представления о нарушении прав осуждённой при двойном учёте прошлых судимостей, разными приговорами, что повлекло необоснованное увеличение окончательного наказания.

Поскольку по приговору от 31 марта 2010 года окончательное наказание назначено Михайловой О.В. на основании ст. 70 УК РФ путем частичного присоединения к вновь назначенному наказанию неотбытой части наказания по приговорам от 09.06.2009 г., 13.04.2009 г., 07.10.2009 года, то применение ст. 70 УК РФ при назначении наказания Михайловой О.В. по приговору от 27 апреля 2010 года с присоединением к вновь назначенному наказанию неотбытой части наказания по приговорам от 09.06.2009 г., 13.04.2009 г., 07.10.2009 года, - следует признать излишним.

Помимо этого, в силу ст. 10 УК РФ действия Михайловой О.В. по приговору от 27 апреля 2010 года подлежат переквалификации за каждое из совершенных ею преступлений со ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ (в редакции Федерального закона в редакции от 27 декабря 2009 года) на ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 7 марта 2011 года).

При назначении Михайловой О.В. наказания за каждое из совершенных ею преступлений, а также по совокупности преступлений, судебной коллегией, учитываются смягчающие ее наказание обстоятельства, явка с повинной, полное признание вины, активное способствование раскрытию и расследованию преступлений, отсутствие отягчающих обстоятельств, правила ст. ст. 62 ч. 1 , 69 ч. 2, 316 ч. 7 УК РФ, а также перечисленные в настоящем определении обстоятельства.

При назначении наказания по совокупности совершенных Михайловой О.В. преступлений, судебной коллегией применяется принцип частичного сложения наказаний, с учетом характера и степени тяжести содеянного, конкретных обстоятельств дела.

Судебная коллегия, соглашается с мнением суда первой инстанции о неприменении к Михайловой О.В. за указанные преступления в качестве дополнительного наказания ограничения свободы. При этом учитываются обстоятельства совершенных ею преступлений, то, что Михайлова характеризуется удовлетворительно, полностью признала свою вину.

Поскольку в материалах дела содержатся данные о том, что по отношению к двум приговорам: 31 марта 2010 года и 27 апреля 2010 года не применены правила ст. 69 ч. 5 УК РФ, указанные два приговора исполняются самостоятельно, что затрудняет исполнение этих судебных решений, судебная коллегия находит возможным применить правила ст. 69 ч. 5 УК РФ и назначить Михайловой О.В. наказание путем частичного

сложения наказания, назначенного по приговорам от 31 марта 2010 года и 27 апреля 2010 года.

В соответствии с п. «а» ст. 58 ч. 1 УК РФ, наказание Михайловой О.В. надлежит отбывать в колонии-поселении, поскольку осуждена она за совершение преступлений средней тяжести, рецидива преступлений в ее действиях судебными решениями не установлено. Из перечисленных судебных решений также усматривается, что Михайлову О.В. нельзя признать ранее отбывавшей лишение свободы.

С учетом вносимых в приговор изменений, подлежит изменению также кассационное определение суда ЕАО от 15 июня 2010 года в отношении Михайловой О.В. Постановление же председателя Биробиджанского городского суда ЕАО от 26 июля 2010 года по делу Михайловой О.В. подлежит отмене, как не соответствующее требованиям уголовно-процессуального закона.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

приговор Биробиджанского городского суда ЕАО от 27 апреля 2010 года, кассационное определение суда ЕАО от 15 июня 2010 года в отношении Михайловой О[redacted]В[redacted] изменить.

Переквалифицировать действия Михайловой О.В. по каждому из совершенных ею преступлений: 5, 6, 16 (два преступления), 23 февраля 2010 года, - со ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ (в редакции Федерального закона в редакции от 27 декабря 2009 года) на ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 7 марта 2011 года), и назначить ей наказание:

по ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 7 марта 2011 года) за преступление совершенное 5 февраля 2010 года – 1 год лишения свободы без ограничения свободы;

по ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 7 марта 2011 года) за преступление совершенное 6 февраля 2010 года – 1 год лишения свободы без ограничения свободы;

по ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 7 марта 2011 года) за преступление совершенное 16 февраля 2010 года в период времени с 9 часов до 9 часов 30 минут – 1 год лишения свободы без ограничения свободы;

по ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 7 марта 2011 года) за преступление совершенное 16 февраля 2010 года в период времени с 17 часов 30 минут до 19 часов 30 минут – 1 год лишения свободы без ограничения свободы;

по ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 7 марта 2011 года) за преступление совершенное 23 февраля 2010 года – 1 год лишения свободы без ограничения свободы;

На основании ст. 69 ч. 2 УК РФ, путем частичного сложения наказаний окончательно, по совокупности преступлений назначить Михайловой О.В. наказание в виде лишения свободы сроком на 2 года.

Исключить из приговора ссылку на назначение Михайловой О.В. наказания на основании ст. 70 УК РФ.

На основании ст. 69 ч. 5 УК РФ путем частичного сложения наказаний, назначенного по приговору суда от 27 апреля 2010 года и по приговору суда от 31 марта 2010 года, окончательно, по совокупности преступлений назначить Михайловой О.В. наказание в виде лишения свободы сроком на 3 года 6 месяцев с отбыванием наказания в колонии-поселении.

Постановление председателя Биробиджанского городского суда ЕАО от 26 июля 2010 года по делу Михайловой О.В. отменить.

В остальном приговор Биробиджанского городского суда ЕАО от 27 апреля 2010 года, кассационное определение суда ЕАО от 15 июня 2010 года в отношении Михайловой О.В. оставить без изменения, надзорное представление прокурора удовлетворить.

Председательствующий

Судьи