



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 49-Д11-20

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

15 июня 2011 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего **Мещерякова Д.А.,**
судей **Абрамова С.Н. и Валюшкина В.А.,**
при секретаре **Ядренцевой Л.В.,**

рассмотрела в судебном заседании материал о приведении приговора в соответствие с действующим законодательством по надзорной жалобе осужденного Хыдырова М.М. о пересмотре постановления президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 2 февраля 2011 года.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Абрамова С.Н., изложившего доводы надзорной жалобы и обстоятельства дела, осужденного Хыдырова М.М. и адвоката Кабалоеву В.М. поддержавших доводы надзорной жалобы, прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Аверкиеву В.А. полагавшую постановление президиума и кассационные определения Верховного Суда Республики Башкортостан отменить, материалы направить на новое кассационное рассмотрение, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

по приговору Аургазинского районного суда Республики Башкортостан от 24 мая 2006 года **Хыдыров М** **М**

осужден по ч.1 ст.161 УК РФ к 1 году 4 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением Стерлитамакского городского суда Республики Башкортостан от 12 ноября 2009 года отказано в удовлетворении ходатайства осужденного Хыдырова М.М. о пересмотре приговора Аургазинского районного суда от 24 мая 2006 года в связи с изменениями, внесенным в Уголовный кодекс РФ Федеральным законом № 141-ФЗ от 29 июня 2009 года.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 9 февраля 2010 года постановление от 12 ноября 2009 года оставлено без изменения.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 2 февраля 2011 года кассационное определение от 9 февраля 2010 года в отношении Хыдырова М.М. отменено, а материал направлен на новое кассационное рассмотрение.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 10 марта 2011 года постановление Стерлитамакского городского суда от 12 ноября 2009 года в отношении Хыдырова М.М. отменено, материал направлен в тот же суд на новое судебное рассмотрение.

В надзорной жалобе осужденный Хыдыров М.М. просит об отмене постановления президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 2 февраля 2011 года, указывая, что оно вынесено незаконным составом суда.

В надзорной жалобе от 25 октября 2010 года, адресованной Председателю Верховного Суда Республики Башкортостан, осужденный Хыдыров М.М. ссылаясь на то, что суд кассационной инстанции рассмотрел его жалобу на постановление Стерлитамакского городского суда Республики Башкортостан от 12 ноября 2009 года, без его участия, и в связи с этим, просил определение кассационной коллегии отменить.

Проверив представленные материалы, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия приходит к выводу о наличии оснований для отмены постановления президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 2 февраля 2011 года.

Так, из представленных материалов следует, что 4 августа 2010 года судьей Верховного Суда Республики Башкортостан М. [REDACTED] было вынесено постановление, которым отказано в удовлетворении надзорной жалобы Хыдырова М.М. о пересмотре постановления от 12 ноября 2009 года и кассационного определения от 9 февраля 2010 года.

18 января 2011 года председателем Верховного Суда Республики Башкортостан указанное постановление было отменено и возбуждено надзорное производство.

2 февраля 2011 года судья М. [REDACTED] [REDACTED] участвовал при рассмотрении жалобы Хыдырова М.М. судом надзорной инстанции. Между тем, вынесение им решения по надзорной жалобе Хыдырова М.М. исключало его участие в рассмотрении материала, поскольку ранее он уже высказал свое мнение по вопросам, вновь ставшими предметом судебного разбирательства.

Исходя из правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Определении от 17 июня 2008 года № 733-О-П, рассматриваемые в нормативном единстве со статьями 61 и 407 УПК Российской Федерации положения статьи 63 УПК Российской Федерации не предполагают возможность повторного участия судьи в заседании суда надзорной инстанции, в том числе в случаях, не связанных с отменой ранее вынесенного с его участием приговора, определения или постановления, если этим судьей уже принимались соответствующие решения по вопросам, подлежащим рассмотрению в данной инстанции, а значит, не должны толковаться и применяться в нарушение конституционного права каждого на рассмотрение его дела независимым и беспристрастным судом.

В силу указанных законоположений в их взаимосвязи повторное участие судьи в рассмотрении уголовного дела - поскольку оно было бы связано с оценкой ранее уже исследовавшихся с его участием обстоятельств по делу - является недопустимым во всех случаях, как при новом рассмотрении дела после отмены первоначального решения, так и после выраженного вышестоящей судебной инстанцией согласия с таким решением. В противном случае может быть поставлена под сомнение беспристрастность и объективность судьи.

Поскольку входящий в состав президиума Верховного Суда Республики Башкортостан судья М. [REDACTED] [REDACTED] уже высказался по существу рассматриваемого вопроса, то, с учетом необходимости

соблюдения принципа его беспристрастности, он не вправе повторно участвовать в рассмотрении данного дела.

В соответствии с ч.2 ст.409 УПК РФ постановление суда надзорной инстанции подлежит отмене, если суд надзорной инстанции признает, что это постановление вынесено с нарушением требований УПК РФ, которое повлияло или могло повлиять на правильность вынесенного судом постановления.

Участие указанного судьи в надзорном рассмотрении материала по жалобе Хыдырова М.М. при наличии обстоятельств, исключающих такое его участие, нарушает требования ч.2 ст.63 УПК РФ.

При таких обстоятельствах постановление президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 2 февраля 2011 года в отношении осужденного Хыдырова М.М. подлежит отмене, а доводы, изложенные Хыдыровым М.М. в надзорной жалобе от 25 октября 2010 года, подлежат рассмотрению Судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации.

Доводы надзорной жалобы осужденного Хыдырова М.М. от 25 октября 2010 года о рассмотрении судом кассационной инстанции 9 февраля 2010 года его жалобы на постановление Стерлитамакского городского суда Республики Башкортостан от 12 ноября 2009 года, без его участия, заслуживают внимания.

Так, в соответствии со ст. 381 УПК РФ нарушения уголовно-процессуального закона, которые путем лишения или ограничения гарантированных УПК РФ прав участников уголовного судопроизводства, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем повлияли или могли повлиять на постановление законного, обоснованного и справедливого приговора, являются основанием к его отмене.

На основании п. 20 ч. 4 ст. 47 УПК РФ, осужденный вправе участвовать в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора.

Как следует из представленных материалов, суд кассационной инстанции, при наличии ходатайства осужденного Хыдырова М.М. на личное участие при рассмотрении его кассационной жалобы, рассмотрел ее без его участия, а вопрос об участии осужденного вообще не обсуждался.

При таких обстоятельствах, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 9 февраля 2010 года нельзя признать законным и обоснованным.

В связи с отменой постановления президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 2 февраля 2011 года, подлежит отмене и последующее определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 10 марта 2011года, а материал подлежит направлению на новое кассационное рассмотрение.

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

о п р е д е л и л а :

постановление президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 2 февраля 2011 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 9 февраля 2010 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 10 марта 2011года в отношении **Хыдырова М** [REDACTED] **М** [REDACTED], отменить, материалы направить на новое кассационное рассмотрение в тот же суд.

Председательствующий: [REDACTED]

Судьи: [REDACTED]