



# ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРЕЗИДИУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 129-П11пр

г. Москва

15 июня 2011 г.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации в составе:

Председательствующего – Петроценкова А.Я.,

членов Президиума – Давыдова В.А., Кузнецова В.В., Магомедова М.М., Нечаева В.И., Тимошина Н.В., Хомчика В.В., -

при секретаре Кепель С.В.

рассмотрел уголовное дело по надзорному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. о пересмотре приговора Красноярского краевого суда от 20 мая 2004 года, по которому

**БАЧУРИН Ю [ ] А [ ]**

[ ] судимый:

11 октября 2002 года по п.п. «а, б» ч. 2 ст. 166 УК РФ к 3 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года;

3 декабря 2003 года по ч. 3 ст. 327 УК РФ к 1 году исправительных работ условно с испытательным сроком 1 год с удержанием 10% заработка ежемесячно, приговор от 11.10.2002 года постановлено исполнять самостоятельно, -

*осужден к лишению свободы:*

по п.п. «ж, з» ч. 2 ст. 105 УК РФ на 11 лет;

по ч. 2 ст. 162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 08.12.2003 года №162-ФЗ) на 7 лет;

на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений на 15 лет лишения свободы;

в соответствии с ч.5 ст. 69 УК РФ путем частичного сложения наказания с наказанием по приговору от 03.12.2003 года на 15 лет 2 месяца лишения свободы;

на основании ст.70 УК РФ по совокупности с приговором от 11.10.2002 года окончательно на 17 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации 6 октября 2004 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением судьи Уярского районного суда Красноярского края от 15 января 2010 года, вынесенным в порядке ст.ст.397, 399 УПК РФ, Бачурина постановлено считать осужденным по приговору от 11 октября 2002 года по п. «а» ч. 2 ст. 166 УК РФ к 2 годам 10 месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года. Наказание по приговору Красноярского краевого суда от 20 мая 2004 на основании ст. 70 УК РФ по совокупности с приговором от 11 октября 2002 года снижено до 16 лет 10 месяцев лишения свободы.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 27 мая 2010 года постановление судьи оставлено без изменения.

В надзорном представлении заместитель Генерального прокурора Российской Федерации Кехлеров С.Г. просит изменить судебные решения в отношении Бачурина Ю.А., исключить указания о наличии в его действиях рецидива преступлений, о назначении наказания по правилам ч.5 ст.69 УК РФ, а также смягчить назначенное наказание.

По этому же делу осужден Кузнецов А.Н., в отношении которого надзорное производство не возбуждено.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Куменкова А.В., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание вынесенных судебных решений, мотивы надзорного представления, выступление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г., Президиум Верховного Суда Российской Федерации

**установил :**

Бачурин признан виновным в совершении преступлений при следующих обстоятельствах.

9 декабря 2002 года, в период с 2 до 3 часов, после совместного распития спиртных напитков Кузнецов, Бачурин и П [ ] проходили по дороге в районе подстанции [ ]

Кузнецов, зная о наличии у П [ ] денег, решил завладеть ими, о чем сообщил Бачурину, и предложил совершить преступление совместно. Бачурин с предложением Кузнецова согласился.

После этого, реализуя совместный преступный умысел, Кузнецов и Бачурин совершили нападение на П [ ], нанесли ему несколько ударов руками и ногами по различным частям тела, в результате чего потерпевший упал на снег.

В это время Кузнецов и Бачурин решили убить П [ ]. Они продолжали наносить ему удары руками и ногами. В результате избиения здоровью потерпевшего был причинен легкий вред здоровью. Свои действия осужденные прекратили после того, как потерпевший перестал подавать признаки жизни.

Полагая, что П [ ] мертв, осужденные завладели деньгами и вещами потерпевшего на сумму [ ] рубля. После этого Кузнецов и Бачурин стащили раздетого П [ ] с дороги в кювет, засыпали снегом и с места происшествия скрылись. Смерть потерпевшего П [ ] наступила в результате общего переохлаждения тела.

В надзорном представлении заместитель Генерального прокурора Российской Федерации Кехлеров С.Г. просит изменить судебные решения в отношении Бачурина Ю.А., исключить указания о наличии в его действиях рецидива преступлений, о назначении наказания по правилам ч.5 ст.69 УК РФ, а также смягчить назначенное наказание, указывая следующее.

Преступления, за которые Бачурин осужден 20 мая 2004 года к реальной мере наказания, совершены 9 декабря 2002 года, то есть до назначения ему условного наказания по приговору от 3 декабря 2003 года. Поскольку по смыслу ч. 5 ст. 69, ст. 70 УК РФ в таких случаях отмена условного осуждения, а также сложение условной и реальной меры наказания не допускается, приговор от 3 декабря 2003 года не должен был учитываться при назначении наказания.

Кроме того, согласно п. "в" ч. 4 ст. 18 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года №162-ФЗ), при признании рецидива не учитываются судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным, если оно не отменялось, и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы.

Однако суд установил наличие рецидива преступлений и признал это обстоятельство отягчающим наказание Бачурина, несмотря на то, что ранее он осуждался к лишению свободы условно, при этом условная мера наказания не отменялась, осужденный в места лишения свободы не направлялся.

В качестве смягчающих обстоятельств признано активное способствование Бачуриным раскрытию преступления, изобличению других его соучастников и розыску имущества, добытого результате преступления.

При отсутствии отягчающих и наличии смягчающих обстоятельств предусмотренных п."и" ч.1 ст.61 УК РФ, срок назначенного осужденному наказания по ч. 2 ст. 162 УК РФ подлежит смягчению с учетом положений ч.1 ст. 62 УК РФ (в редакции Федерального закона от 29.06.2009 года № 141-ФЗ).

С учетом отсутствия рецидива преступлений и других отягчающих обстоятельств назначенное наказание по п.п. «ж, з» ч.2 ст.105 УК РФ, по мнению автора надзорного представления, также подлежит снижению.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации, рассмотрев уголовное дело по надзорному представлению, находит 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.

Виновность осужденного в совершении преступлений установлена доказательствами, исследованными в судебном заседании, подробно изложенными в приговоре. Действия Бачурина на момент рассмотрения уголовного дела были квалифицированы правильно, в соответствии с действующим в тот период уголовным законом.

Вместе с тем судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

Суд назначил Бачурину наказание с применением положений ч.5 ст.69 УК РФ путем частичного сложения с наказанием по приговору от 3 декабря 2003 года, по которому он был осужден к 1 году исправительных работ условно с испытательным сроком 1 год с удержанием 10% заработка в доход государства.

Преступления, за которые осужден Бачурин по данному делу, совершены 9 декабря 2002 года, до вынесения вышеуказанного приговора.

По смыслу закона, если в отношении условно осужденного лица будет установлено, что оно виновно еще и в другом преступлении, совершенном до вынесения приговора по первому делу, правила ст.69 УК РФ применены быть не могут, поскольку в ст.74 УК РФ дан исчерпывающий перечень обстоятельств, на основании которых возможна отмена условного осуждения. В таких случаях приговоры по первому и второму делам исполняются самостоятельно.

Следовательно, назначение осужденному Бачурину наказания по правилам ч.5 ст.69 УК РФ противоречит закону, в связи с чем указание об этом подлежит исключению из судебных решений.

В соответствии с п. «в» ч. 4 ст. 18 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года №162-ФЗ) при признании рецидива не учитываются судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным, если оно не отменялось и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы.

Суд установил в действиях Бачурина наличие рецидива преступлений и признал это обстоятельство отягчающим наказание. Однако при этом не было принято во внимание, что ранее по приговору от 11 октября 2002 года он осуждался к лишению свободы условно, и условная мера наказания не отменялась, осужденный в места лишения свободы не направлялся. Приговор от 3 декабря 2003 года постановлен после совершения преступлений, за которые Бачурин осужден по данному делу, поэтому судимости по предыдущим приговорам при решении вопроса о наличии в действиях Бачурина рецидива преступлений не могли быть учтены. В связи с этим указание о наличии рецидива преступлений следует исключить из судебных решений.

В связи с изменениями, внесенными в Уголовный кодекс РФ, исходя из положений ст.10 УК РФ действия Бачурина подлежат переквалификации с ч.2 ст.162 УК РФ на ч.2 ст.162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ).

Наказание по ч.2 ст.162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) следует назначить с учетом положений ч.1 ст.62 УК РФ (в редакции Федерального закона от 29 июня 2009 года №141-ФЗ), а наказание по п.п. «ж, з» ч.2 ст.105 УК РФ подлежит смягчению.

Суд признал в качестве обстоятельств, смягчающих наказание Бачурина, активное способствование раскрытию преступления, изобличению других

соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления, то есть обстоятельства, предусмотренные п. «и» ч.1 ст.61 УК РФ.

Указание о наличии обстоятельства, отягчающего наказание, в виде рецидива преступлений подлежит исключению из судебных решений. Других отягчающих наказание Бачурина обстоятельств не имеется.

Принимая во внимание изложенное и руководствуясь ст.ст. 407, 408 ч.1 п.6 УПК РФ, Президиум Верховного Суда Российской Федерации

**п о с т а н о в и л :**

1. Надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. удовлетворить.

2. Приговор Красноярского краевого суда от 20 мая 2004 года, кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 6 октября 2004 года, постановление судьи Уярского районного суда Красноярского края от 15 января 2010 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 27 мая 2010 года в отношении **Бачурина Ю.А.** изменить, исключить указания о назначении наказания с применением положений ч.5 ст.69 УК РФ и о наличии рецидива преступлений, переквалифицировать его действия с ч.2 ст.162 УК РФ на ч.2 ст.162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ), по которой назначить 6 лет лишения свободы, смягчить наказание Бачурину Ю.А. по п.п. «ж, з» ч.2 ст.105 УК РФ до 10 лет 10 месяцев лишения свободы. На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.2 ст.162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ), п.п. «ж, з» ч.2 ст.105 УК РФ, путем частичного сложения наказаний назначить Бачурину Ю.А. 14 лет 6 месяцев лишения свободы. В соответствии со ст.70 УК РФ путем частичного присоединения неотбытого наказания по приговору от 11 октября 2002 года назначить Бачурину Ю.А. 16 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Приговор суда от 3 декабря 2003 года исполнять самостоятельно.

В остальном судебные решения в отношении Бачурина Ю.А. оставить без изменения.

Председательствующий

А.Я. Петроченков