



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 82-Д11-1

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

5 июля 2011 г.

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

председательствующего Журавлёва В.А.

судей Бондаренко О.М. Колышницина А.С.

при секретаре Ирошниковой Е.А.

рассмотрела в судебном заседании уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Файзуллина М.Р. на приговор Щучанского районного суда Курганской области от 15 января 2008 года, по которому

Файзуллин М.Р.

, судимый: 18.04.2006 г. по ст. 161 ч.2 п. «г» УК РФ к 3 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года,

осужден по ст. 158 ч.2 п.п. «б,в» УК РФ за совершение двух преступлений к 1 году 6 месяцам лишения свободы, за каждое. В соответствии со ст. 69 ч.2 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Файзуллину назначено 2 года лишения свободы. На основании ст. 74 ч.5, 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено не отбытое наказание по приговору от 18.04.2006 года и окончательно назначено 4 года лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Срок отбытия наказания Файзуллину исчислен с 15 января 2008 года с зачетом времени содержания его под стражей по делу, рассмотренному 18 апреля 2006 года, с 15 сентября 2005 года по 18 апреля 2006 года.

Дело в отношении Файзуллина М.Р. рассмотрено в особом порядке судебного разбирательства.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Курганского областного суда от 4 марта 2008 года приговор в отношении Файзуллина М.Р. изменен. Исключены из приговора квалифицирующие признаки краж- «незаконное проникновение в помещение». Из резолютивной части приговора исключено указание о зачете в срок отбывания наказания времени содержания Файзуллина под стражей с 15 сентября 2005 года по 18 апреля 2006 года. Постановлено зачесть в срок отбытия наказания время содержания осужденного под стражей по настоящему делу с 7 ноября 2007 года по 9 ноября 2007 года. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Курганского областного суда от 21 февраля 2011 года приговор и кассационное определение в отношении Файзуллина М.Р. оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Журавлева В.А., объяснения осужденного Файзуллина М.Р., поддержавшего доводы жалобы, мнение прокурора Гулиева А.Г., полагавшего согласиться с доводами жалобы, судебная коллегия

установила:

по приговору суда, с учетом внесенных изменений, Файзуллин признан виновным в кражах имущества потерпевших П [] и С [], совершенные с проникновением в хранилище, с причинением значительного ущерба потерпевшим.

Преступления им совершены 17 октября 2007 года []
[] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Файзуллин оспаривает постановление президиума Курганского областного суда и просит о его отмене, в связи с нарушениями уголовно-процессуального закона, выразившимися в том, что суд надзорной инстанции рассмотрел дело в его отсутствии, тогда как он направлял ходатайство с просьбой об участии в судебной заседании. Помимо этого в жалобе осужденный указывает на необоснованное исключение из приговора, указания о зачете в срок отбытия наказания времени содержания его под стражей с 15 сентября 2005 года по 18 апреля 2006 года по делу, рассмотренному 18 апреля 2006 года, по которому он был осужден к условной мере наказания.

Изучив уголовное дело, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит её подлежащей удовлетворению.

В соответствии со ст. 407 ч.2 УПК РФ в судебном заседании принимают участие прокурор, а также осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются жалобой или представлением при условии заявления ими ходатайства об этом.

Как видно из материалов дела, 29 декабря 2010 года судьей Верховного Суда Российской Федерации было возбуждено надзорное производство, и жалоба осужденного Файзуллина М.Р. направлена в президиум Курганского областного суда.

7 февраля 2011 года, осужденному Файзуллину М.Р. было направлено извещение о том, что уголовное дело в отношении него назначено к рассмотрению в президиуме Курганского областного суда на 21 февраля 2011 года с разъяснением права, в течение 10 суток со дня получения данного извещения, направить в Курганский областной суд письменное ходатайство о своем личном участии в заседании суда надзорной инстанции.

21 февраля 2011 года дело было рассмотрено судом надзорной инстанции в отсутствие осужденного Файзуллина, от которого ходатайства о рассмотрении дела с его участием в судебном разбирательстве не поступило.

Вместе с тем, в надзорной жалобе осужденный Файзуллин утверждает, что направил ходатайство с просьбой об участии в заседании суда надзорной инстанции, однако его ходатайство не было удовлетворено.

Таким образом, суд надзорной инстанции, не убедившись в том, что все участники рассматриваемого уголовного дела своевременно извещены о дате и времени заседания президиума и не выяснив вопрос о том, заявлены ли ими ходатайства об участии в судебном заседании, рассмотрел дело в отсутствие осужденного Файзуллина, лишив его, тем самым, возможности довести до сведения суда свою позицию относительно всех аспектов дела, поскольку только при таком условии, в судебном заседании реализуется право на судебную защиту.

Исходя из этого надзорное постановление подлежит отмене.

Помимо этого, как усматривается из материалов дела, суд первой инстанции, отменяя условное осуждение в отношении Файзуллина по предыдущему приговору от 18 апреля 2006 года, назначил осужденному наказание по настоящему приговору на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров. При этом, учитывая, что до вынесения первого приговора от 18 апреля 2006 года Файзуллин содержался под стражей с 15 сентября 2005 года по 18 апреля 2006 года, зачел этот срок наказания в счет назначенного Файзуллину окончательного наказания по совокупности приговоров.

При рассмотрении дела в кассационном порядке, суд второй инстанции, исключил указание суда первой инстанции, о зачете времени содержания осужденного под стражей по первому приговору, обосновав свое решение тем,

что такой зачет может быть произведен только при назначении осужденному наказания по правилам ст. 69 ч.5 УК РФ.

Между тем, суд кассационной инстанции не принял во внимание, что в силу ст. 70 УК РФ не отбытой частью наказания по предыдущему приговору считается при условном осуждении весь срок наказания, в том числе и с учетом нахождения лица под стражей в порядке меры пресечения. При этом в соответствии со ст. 72 ч.3 УК РФ время содержания под стражей до судебного разбирательства засчитывается в срок лишения свободы. Данное требование закона применяется не только в случае назначения наказания по совокупности преступлений, но и в случае назначения наказания по совокупности приговоров.

Суд надзорной инстанции, пересматривая в порядке надзора приговор и кассационное определение в отношении Файзуллина, сослался на ст. 72 ч.3 УК РФ, однако указал в своем постановлении, что время содержания осужденного под стражей было зачтено судом в срок назначенного ему наказания и к моменту вынесения настоящего приговора неотбытая часть наказания по первому приговору составила 2 года 4 месяца лишения свободы, из которых, 2 года было присоединено судом первой инстанции.

Вместе с тем, данные выводы надзорной инстанции не были установлены судом, не следуют из материалов дела и не соответствуют требованиям закона.

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

определила:

постановления президиума Курганского областного суда от 21 февраля 2011 года в отношении Файзуллина М. [] Р. [] отменить.

Приговор Щучанского районного суда Курганской области от 15 января 2008 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Курганского областного суда от 4 марта 2008 года в отношении Файзуллина М.Р. изменить, зачесть в срок отбывания наказания время содержания его под стражей по предыдущему приговору с 15 сентября 2005 года по 18 апреля 2006 года.

В связи с отбыванием наказания по данному приговору Файзуллина М.Р. из – под стражи освободить.

В остальном эти судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий:

Судьи: