



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 51-Дп11-5

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

18 июля 2011 года.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда
Российской Федерации в составе

председательствующего КОЧИНА В.В.,

судей ЗЫРЯНОВА А.И., ЯКОВЛЕВА В.К.,

рассмотрела в судебном заседании от 18 июля 2011 года
надзорную жалобу осужденного Масленикова В.Л. на приговор
Рубцовского городского суда Алтайского края от 31 октября 2006 года,
которым

МАСЛЕНИКОВ В [REDACTED] **Л** [REDACTED]

[REDACTED] ранее судимый:

- 1). 4 марта 1998 года, с учетом внесенных изменений по пп. «а, б, в» ч. 2 ст. 158 УК РФ (в редакции закона от 8 декабря 2003 года), ч. 1 ст. 163 УК РФ (в редакции закона 1996 года), на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы, условно с испытательным сроком в 2 года;

- 2). 26 августа 1999 года, с учетом внесенных изменений, по п. «в» ч. 2 ст. 158 УК РФ (в редакции закона от 8 декабря 2003 года), в соответствии со ст. 70 УК РФ к 4 годам лишения свободы;
- 3). 17 января 2006 года, с учетом внесенных изменений, по ч. 1 ст. 139 УК РФ на 7 месяцев исправительных работ с удержанием 10 % заработка в доход государства, на основании ст. 73 УК РФ условно с испытательным сроком 6 месяцев;
- 4). 8 мая 2006 года, с учетом внесенных изменений, по п. «а» ч. 2 ст. 161 УК РФ, в соответствии со ст. 70 УК РФ на 4 года 1 месяц лишения свободы; 22 мая 2006 года, с учетом внесенных изменений, по ч. 2 ст. 159 УК РФ, на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ к 4 годам 2 месяцам лишения свободы;
- 5). 11 сентября 2006 года, с учетом внесенных изменений, по ч. 2 ст. 159 УК РФ на 2 года 6 месяцев лишения свободы;
- 6). 13 сентября 2006 года, с учетом внесенных изменений, по ч. 1 ст. 158 УК РФ, на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ к 4 годам 6 месяцам лишения свободы,

осужден по ч. 2 ст. 159 УК РФ на 2 года лишения свободы. На основании ч. 5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного присоединения наказания, назначенного по приговорам от 11 и 13 сентября 2006 года, окончательно к отбытию определено 6 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке приговор не обжаловался.

Постановлением президиума Алтайского краевого суда от 22 сентября 2009 года приговор изменен, исключена из вводной части ссылка суда на наличие у Масленикова В.Л. судимости по приговору от 13 июля 1999 года ввиду декриминализации деяния. На основании ст. 69 ч. 5 УК РФ назначено 6 лет 3 месяца лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи Зырянова А.И. и выступление прокурора Ануфриенко А.В., об изменении судебных решений, судебная коллегия

установила:

Маслеников В.Л. признан виновным в мошенничестве, совершенном группой лиц по предварительному сговору 9 декабря 2005 года [REDACTED] при изложенных в приговоре обстоятельствах.

В надзорной жалобе осужденный Маслеников В.Л., просит исключить из приговора Рубцовского городского суда от 31 октября 2006 года указание на рецидив преступлений, учесть положения ст. 62 УК РФ, назначить наказание по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ, с учетом определения Верховного Суда Российской Федерации от 2 февраля 2011 года и постановления президиума Алтайского городского суда от 22 сентября 2009 года, привести приговор от 31 октября 2006 года в соответствии с Законом от 7 марта 2011 года и определить наказание в виде ограничения свободы.

В надзорном представлении заместитель Генерального прокурора Российской Федерации Кехлеров С.Г., просит исключить из приговора указания на судимости по приговорам от 4 марта 1998 года и 26 августа 1999 года, рецидив преступлений, как отягчающее обстоятельство, смягчить наказание, а также изменить режим исправительного учреждения, мотивируя тем, что судья Рубцовского городского суда, постановив по делу приговор, усмотрел в действиях Масленикова В.Л. рецидив преступлений, исходя из судимостей от 4 марта 1998 года и 26 августа 1999 года за умышленные деяния, относившиеся к категории средней тяжести и вновь совершенного преступления средней тяжести. Данное обстоятельство учтено при назначении наказания.

Между тем, с учетом изменений, внесенных тем же судом 27 ноября 2006 года, а также судебной коллегией по уголовным делам Алтайского краевого суда от 15 февраля 2007 года, в порядке ст. ст. 397-399 УПК РФ, в приговор Рубцовского городского суда Алтайского края от 26 августа 1999 года. Маслеников В.Л. считается осужденным по п. «в» ч. 2 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона № 162-ФЗ от 8 декабря 2003 года) к 2 годам лишения свободы, а на основании ст. 70 УК РФ ему частично присоединено не отбытое наказание по приговору от 4 марта 1998 года и, окончательно назначено 4 года лишения свободы. Освобожден Маслеников В.Л. по отбытию наказания 13 февраля 2004 года.

Кроме того, Рубцовским городским судом Алтайского края 2 декабря 2009 года по ходатайству осужденного в срок отбытого наказания по приговору от 26 августа 1999 года зачтено время содержания его под стражей с 31 января 1997 года по 4 марта 1998 года по приговору от 4 марта 1998 года.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорного представления заместителя Генерального прокурора Российской Федерации и надзорной жалобы осужденного Масленикова В.Л., судебная коллегия считает, что имеются основания для пересмотра состоявшихся по делу судебных решений в отношении осужденного Масленикова В.Л.

Как правильно указано в надзорном представлении, наказание по приговору от 26 августа 1999 года, исчисленное с 11 декабря 1998 года должно считаться отбытым Маслениковым В.Л. – 7 ноября 2001 года.

Согласно п. «в» ч. 3 ст. 86 УК РФ, судимости у Масленикова В.Л. от 4 марта 1998 года и 26 августа 1999 года, погашены 7 ноября 2004 года.

При таких обстоятельствах, в действиях Масленикова В.Л. по последнему приговору отсутствует рецидив преступлений, поскольку мошенничество им совершено 9 декабря 2005 года. Следовательно, из приговора от 31 октября 2006 года и последующих судебных решений, подлежат исключению указания на судимости от 4 марта 1998 года и 26 августа 1999 года, а также указание на наличие в действиях осужденного рецидива преступлений.

В соответствии с п. «б» ч. 1 ст. 58 УК РФ Маслеников В.Л. должен отбывать наказание в колонии общего режима.

С учетом изложенного, судебная коллегия считает, что приговор Рубцовского городского суда Алтайского края от 31 октября 2006 года, постановление Рубцовского городского суда Алтайского края от 13 августа 2008 года и постановление президиума Алтайского краевого суда от 22 сентября 2009 года подлежат, также изменению и в части назначения Масленикову В.Л. окончательного наказания по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ.

Руководствуясь ст. ст. 407, 408 УПК РФ, судебная коллегия,

определила:

надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации и надзорную жалобу осужденного Масленикова В [] Л [] удовлетворить.

Приговор Рубцовского городского суда Алтайского края от 31 октября 2006 года, постановление Рубцовского городского суда Алтайского края от 13 августа 2008 года и постановление президиума Алтайского краевого суда от 22 сентября 2009 года в отношении Масленикова В [] Л [] изменить,

исключить указания:

о наличии судимости по приговорам от 4 марта 1998 года и 26 августа 1999 года, а также о признании в качестве обстоятельства, отягчающего наказание, наличие в его действиях рецидива преступлений;

переквалифицировать действия с ч. 2 ст. 159 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ) на ч. 2 ст. 159 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ), назначив по этой статье лишение свободы сроком на 1 (один) год 6 (шесть) месяцев.

На основании ст. 69 ч. 5 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний, назначенных по приговорам от 11 и 13 сентября 2006 года, окончательно назначить Масленикову В.Л. к отбытию 5 (пять) лет 6 (шесть) месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальной части состоявшиеся судебные решения оставить без изменения.¹

Председательствующий

Судьи

