



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

## О П Р Е Д Е Л Е Н И Е суда надзорной инстанции

Дело № 56-ДП11-26

г. Москва

04 августа 2011 года

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

председательствующего	Боровикова В.П.
судей	Ведерниковой О.Н., Чакар Р.С.
при секретаре	Никулищиной А.А.

рассмотрела в судебном заседании надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. о пересмотре приговора Михайловского районного суда Приморского края от 28 марта 2007 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 8 октября 2007 года и постановления президиума Приморского краевого суда от 29 августа 2008 года в отношении Вшивкова Р.В.

По приговору Михайловского районного суда Приморского края от 28 марта 2007 года

**ВШИВКОВ Р** [REDACTED] **В** [REDACTED] [REDACTED]  
[REDACTED] ранее судимый: 1) 11 февраля 2004 г. по ч.3 ст. 158, ч.3 ст. 30, ч.3 ст. 158, п. «б» ч.2 ст. 158, ч.3 ст. 158, ч.3 ст. 30, пп. «а», «г» ч.2 ст. 161 УК РФ к 4 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года, 2) 29 июля 2004 г. по п. «б» ч.2 ст. 158 УК РФ, на основании ст. 70 УК РФ к 5 годам лишения

свободы, освобождён 23 марта 2006 г. условно-досрочно на 3 года 2 месяца 5 дней,-

Осуждён:

- по ч. 3 ст. 162 УК РФ к 8 годам лишения свободы без штрафа,
- по ч. 2 ст. 162 УК РФ к 6 годам лишения свободы без штрафа,
- по ст. 119 УК РФ к 1 году 6 месяцам лишения свободы,
- по ч. 1 ст. 115 УК РФ к 1 году исправительных работ с удержанием из заработка 10% в доход государства,
- по ч. 1 ст. 161 УК РФ к 3 годам лишения свободы,
- по п. «в» ч. 4 ст. 162 УК РФ к 8 годам 6 месяцам лишения свободы без штрафа,
- по ч. 4 ст. 111 УК РФ к 9 годам лишения свободы.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы без штрафа.

В соответствии со ст. 70 УК РФ отменено условно-досрочное освобождение и окончательно назначено наказание в виде 10 лет лишения свободы без штрафа с отбыванием в исправительной колонии общего режима.

Этим же приговором осужден Абрамчук В.В., в отношении которого надзорное представление не принесено и надзорная жалоба не подана.

Судебной коллегией по уголовным делам Приморского краевого суда 8 октября 2007 года приговор в отношении Вшивкова изменён - постановлено применить в отношении него ч.6 ст. 88 УК РФ, на основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3 ст. 162, ч.2 ст. 162, 119, ч.1 ст. 115, ч.1 ст. 161, п. «в» ч.4 ст. 162, ч.4 ст. 111 УК РФ назначено 9 лет 5 месяцев лишения свободы без штрафа, на основании ст. 70 УК РФ назначено 9 лет 11 месяцев лишения свободы без штрафа с отбыванием в исправительной колонии общего режима.

Постановлением президиума Приморского краевого суда от 29 августа 2008 года приговор и кассационное определение в отношении Вшивкова Р.В. изменены - постановлено указать в описательно - мотивировочной части кассационного определения о назначении наказания с учётом положений ч.6<sup>1</sup> ст. 88 УК РФ, из описательно-мотивировочной и резолютивной частей приговора исключить указание об отмене на основании ч. 7 ст. 79 УК РФ условно-досрочного освобождения; исключено осуждение по ст. 119 УК РФ; назначенное Вшивкову наказание снижено по ч.3 ст. 162 УК РФ до 7 лет 6 месяцев лишения свободы без штрафа, по ч.2 ст. 162 УК РФ до 5 лет 6 месяцев лишения свободы без штрафа, по ч.1 ст. 115 УК РФ до 6 месяцев исправительных работ с удержанием из заработка 10% в доход государства, по ч.1 ст. 161 УК РФ до 2 лет 6 месяцев лишения свободы, по п. «в» ч.4 ст. 162 УК РФ до 7 лет 10 месяцев лишения свободы без штрафа, по ч. 4 ст. 111 УК РФ до 8 лет 10 месяцев лишения свободы, на основании ч.3 ст. 69 УК РФ

назначено 9 лет лишения свободы без штрафа, в соответствии со ст. 70 УК РФ назначено наказание в виде 9 лет 6 месяцев лишения свободы без штрафа с отбыванием в исправительной колонии общего режима.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Ведерниковой О.Н., изложившей обстоятельства дела, мотивы вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, выслушав выступления осужденного Вшивкова Р.В. и адвоката Кротовой С.В. об изменении судебных решений, мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Савлиной Л.В. об изменении приговора и последующих судебных решений по доводам кассационного представления, судебная коллегия

### **у с т а н о в и л а :**

С учётом внесённых в приговор изменений, Вшивков признан виновным и осуждён за разбойное нападение на Ш [ ] , совершённое 14 апреля 2006 г. по предварительному сговору и совместно с осуждённым по настоящему делу Абрамчуком, с применением насилия опасного для жизни и здоровья потерпевшего, с проникновением в жилище; за разбойное нападение на Ш [ ] совершённое 15 апреля 2006 г. по предварительному сговору и совместно с осуждённым Абрамчуком, с применением насилия опасного для жизни и здоровья потерпевшего; за умышленное причинение легкого вреда здоровью А [ ] 22 августа 2006 г.; за грабёж в отношении Б [ ] за разбойное нападение на семью З [ ] совершённое 9 сентября 2006 г. с применением насилия опасного для жизни и здоровья потерпевшего и угрозой применения такого насилия, с незаконным проникновением в жилище, с применением предметов, используемых в качестве оружия, с причинением тяжкого вреда здоровью З [ ] повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего.

Преступления совершены в период с 14 апреля по 09 сентября 2006 года в селе [ ] района [ ] края, при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорном представлении ставится вопрос об изменении приговора, кассационного определения и постановления президиума в отношении Вшивкова в связи с истечением срока давности привлечения его к уголовной ответственности по ч. 1 ст. 115 УК РФ, а также о переквалификации действий Вшивкова в соответствии с изменениями, внесёнными в УК РФ Федеральным законом от 7 марта 2011 г. № 26-ФЗ.

Проверив доводы надзорного представления и материалы уголовного дела, судебная коллегия находит приговор Михайловского районного суда Приморского края от 28 марта 2007 года, определение Судебной коллегией по уголовным делам Приморского краевого суда 8 октября 2007 года, Постановление президиума Приморского краевого суда от 29 августа 2008

года в отношении Вшивкова Р.В. подлежащими изменению по следующим основаниям.

Как усматривается из материалов дела, преступление, предусмотренное ч.1 ст. 115 УК РФ, Вшивков совершил 22 августа 2006 года. На момент совершения указанного преступления он являлся несовершеннолетним.

Согласно ч.2 ст. 15 УК РФ данное преступление относится к категории преступлений небольшой тяжести.

В силу п. «а» ч.1 ст.78 УК РФ лицо освобождается от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности, если со дня совершения преступления и до момента вступления приговора в законную силу прошло два года.

В соответствии со ст. 94 УК РФ сроки давности при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности сокращаются наполовину.

Как следует из материалов уголовного дела, сроки давности привлечения Вшивкова к уголовной ответственности за преступление, предусмотренное ч.1 ст. 115 УК РФ, истекли 22 августа 2007 года, после вынесения приговора, но до его вступления в законную силу, то есть до рассмотрения данного дела судом кассационной инстанции 08 октября 2007 года.

На этом основании судебная коллегия полагает необходимым освободить Вшивкова Р.В. от наказания, назначенного ему за преступление, предусмотренное ч.1 ст. 115 УК РФ, в связи с истечением сроков давности уголовного преследования, предусмотренных п. «а» ч.1 ст.78, ст.94 УК РФ.

Также, Судебная коллегия полагает необходимым приговор и последующие судебные решения в отношении Вшивкова изменить с учетом изменений, внесенных в Уголовный кодекс РФ, Федеральным законом от 07 марта 2011 г.

Согласно статье 10 УК РФ уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом.

Федеральный закон от 07 марта 2011 г. № 26-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации» исключил нижний предел наказания в виде лишения свободы, предусмотренного ч. 2 ст. 162 УК РФ и ч.4 ст.111 УК РФ, тем самым снизив его до минимального срока, установленного Общей частью УК РФ.

Таким образом, указанный закон смягчил наказание в виде лишения свободы, предусмотренное санкциями ч. 2 ст. 162 УК РФ и ч.4 ст.111 УК РФ, и имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших указанные деяния до вступления данного закона в силу.

Суд первой инстанции обосновал в приговоре назначение осужденному Вшивкову наказания за преступления, предусмотренные санкциями ч. 2 ст. 162 УК РФ и ч.4 ст.111 УК РФ, в виде лишения свободы на определенный срок. Это значит, что действие нового закона распространяется на лиц, которым судом за указанные преступления назначено наказание данного вида.

На основании изложенного, действия Вшивкова, квалифицированные по указанным выше статьям УК РФ, подлежат переквалификации в соответствии с изменившейся юридической оценкой деяния, а наказание - сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом.

Назначая осужденному наказание в пределах, предусмотренных новым законом, судебная коллегия руководствуется требованиями принципа справедливости, общими началами назначения наказания и его целями.

Принимая решение по данному делу, судебная коллегия учитывает, что Федеральный закон от 07 марта 2011 г. № 26-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации» исключил нижний предел наказания в виде исправительных работ, предусмотренного санкцией ч.1 ст. 161 УК РФ, тем самым снизив его до минимального срока, установленного Общей частью УК РФ. Таким образом, новый закон смягчил наказание в виде исправительных работ, предусмотренное санкцией ч.1 ст. 161 УК РФ, и в силу ст.10 УК РФ имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, которым судом за указанные преступления назначено наказание этого вида.

В то же время, новый закон не смягчил наказание в виде лишения свободы, предусмотренное санкцией ч.1 ст.161 УК РФ. Это значит, что данный закон не улучшил положение Вшивкова, которому суд первой инстанции назначил по ч.1 ст. 161 УК наказание в виде лишения свободы на определенный срок, вследствие чего его действия, квалифицированные судом по указанной статье, переоценке не подлежат.

Руководствуясь ст. 407, п. 6 ч. 1 ст. 408 УПК РФ, судебная коллегия

**о п р е д е л и л а:**

Приговор Михайловского районного суда Приморского края от 28 марта 2007 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 8 октября 2007 года и постановление президиума Приморского краевого суда от 29 августа 2008 года в отношении **ВШИВКОВА Р. В.**, изменить:

освободить Вшивкова Р.В. от наказания, назначенного ему за преступление, предусмотренное ч.1 ст. 115 УК РФ, в связи с истечением сроков давности уголовного преследования, установленных п. «а» ч.1 ст.78, ст.94 УК РФ;

переквалифицировать действия Вшивкова Р.В. с ч.2 ст. 162 УК РФ в редакции Федерального закона от 21 июля 2004 г. №73-ФЗ на ч.2 ст. 162 УК РФ в редакции Федерального закона от 07 марта 2011 года № 26-ФЗ, по которой назначить ему наказание в виде 5 лет 4 месяцев лишения свободы без штрафа;

переквалифицировать действия Вшивкова Р.В. с ч.4 ст. 111 УК РФ в редакции Федерального закона от 08.12.2003 г. №162-ФЗ на ч.4 ст. 111 УК РФ в редакции Федерального закона от 07 марта 2011 года № 26-ФЗ, по которой назначить ему наказание в виде 8 лет 6 месяцев лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 162, ч.2 ст. 162, ч. 1 ст. 161, п. «в» ч. 4 ст. 162, ч.4 ст. 111 УК РФ, путем частичного сложения наказаний назначить Вшивкову Р.В. наказание в виде лишения свободы на срок 8 лет 8 месяцев.

В соответствии со ст.70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединить неотбытую часть наказания по приговору от 29 июля 2004 года и окончательно назначить Вшивкову Р.В. наказание в виде лишения свободы на срок 9 лет без штрафа с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

В остальном судебные решения в отношении Вшивкова Р.В. оставить без изменения.

**Председательствующий:**

**Судьи**