



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 8-Д11-10

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

г. Москва

«2» ноября 2011 г.

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

председательствующего
судей

Лутова В.Н.
Пелевина Н.П., Хомицкой Т.П.

при секретаре

Кошкиной А.М.

рассмотрела уголовное дело по надзорной жалобе осуждённого Гваджая О.Н. на приговор Фрунзенского районного суда г. Ярославля от 1 сентября 1998 года, которым

Г В А Д Ж А Я

О

Н

судимый:

26 декабря 1997 года по ст.158 ч.3 п. «б» УК РФ к 5 годам лишения свободы, -

осуждён:

по ст.30 ч.3, 313 ч.2 п. «а» УК РФ к 6 годам лишения свободы, на основании ст.70 УК РФ частичного присоединено неотбытое наказание по приговору от 26 декабря 1997 года в виде 4 лет лишения свободы, и окончательно назначено по совокупности приговоров 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По делу также осуждён Иванов О [] В [].

Определением судебной коллегии по уголовным делам Ярославского областного суда от 16 октября 1998 года приговор в отношении Гваджая О.Н. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Ярославского областного суда от 2 декабря 1998 года приговор и кассационное определение в отношении Гваджая О.Н. в части исчисления срока наказания (зачёта времени содержания под стражей) отменены, дело в этой части направлено на новое рассмотрение в порядке, предусмотренном ст.368, 369 УПК РСФСР;

в остальном судебные решения в отношении него оставлены без изменения.

Постановлением Фрунзенского районного суда г. Ярославля от 1 февраля 1999 года в порядке ст.368, 369 УПК РФ приговор в части исчисления срока содержания Гваджая О.Н. под стражей оставлен без изменения.

Постановлением Рыбинского городского суда Ярославской области от 10 августа 2006 года приговор Фрунзенского районного суда г. Ярославля от 26 декабря 1997 года в отношении Гваджая О.Н. приведён в соответствие с Федеральным законом от 8 декабря 2003 года, постановлено считать его по ст.158 ч.2 п. «а» УК РФ в редакции данного закона к 5 годам лишения свободы в колонии-поселении;

исключены из приговора квалифицирующий признак кражи – совершении её в крупном размере и указание о назначении дополнительного наказания – конфискации имущества;

ходатайство о пересмотре приговора от 1 сентября 1998 года оставлено без удовлетворения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Ярославского областного суда от 6 апреля 2007 года постановление Рыбинского городского суда Ярославской области от 10 августа 2006 года изменено:

по приговору от 26 декабря 1997 года Гваджая О.Н. снижено наказание с 5 до 4 лет 9 месяцев лишения свободы;

по приговору от 1 сентября 1998 года его действия переквалифицированы со ст.30 ч.3, 313 ч.2 п. «а» УК РФ на ст.30 ч.3, 313 ч.2 УК РФ (в редакции от 8 декабря 2003 года) с назначением по ней 3 лет 9 месяцев лишения свободы, а на основании ст.70 УК РФ по совокупности настоящего приговора и приговора от 26 декабря 1997 года 7 лет 6 месяцев лишения свободы, с исключением из приговора ссылки на наличие в действиях Гваджая О.Н. опасного рецидива преступлений, с признания наличия рецидива преступлений;

в остальной части, касающейся приговоров от 26 декабря 1997 года и 1 сентября 1998 года, постановление оставлено без изменения.

Постановлением президиума Ярославского областного суда от 30 января 2008 года постановление Рыбинского городского суда Ярославской области от 10 августа 2006 года и кассационное определение от 6 апреля 2007 года в отношении Гваджая О.Н. в части, касающейся приговоров от 26 декабря 1997 года и от 1 сентября 1998 года, оставлены без изменения.

В надзорной жалобе осуждённый Гваджая О.Н. полагает, что по приговору от 1 сентября 1998 года суд ошибочно признал в его действиях наличие опасного рецидива преступлений и назначил наказание в соответствии с правилами ст.68 УК РФ, на основании ст.70 УК РФ, при этом неправильно определил вид исправительного учреждения, так как преступление по данному приговору им совершено до вступления в законную силу приговора от 26 декабря 1997 года. Считает, что ссылка рецидив в его действиях подлежит исключению, наказание – смягчению, а его отбывание в исправительном учреждении соответствующего вида, о чём и просит внести изменения в соответствующие судебные документы.

Заслушав доклад судьи Пелевина Н.П., мнение прокурора Полеводова С.Н., полагавшего необходимым состоявшиеся в отношении Гваджая О.Н. судебные решения изменить, исключить указание о наличии в его действиях рецидива преступлений, смягчить ему наказание за конкретное преступление и по совокупности приговоров, а в остальном судебные решения оставить без изменения, судебная коллегия

установила:

по приговору Гваджая О.Н. признан виновным в покушении на побег из-под стражи группой лиц по предварительному сговору, имевшем место 2 января 1998 года [] [] [] при изложенных в приговоре обстоятельствах.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы осуждённого Гваджая О.Н., судебная коллегия находит её подлежащей удовлетворению.

Выводы суда о виновности Гваджая О.Н. основаны на исследованных в судебном заседании и изложенных в приговоре доказательствах, достоверность и допустимость которых, а также доказанность вины и правильность юридической оценки содеянного осуждённым в надзорной жалобе не оспариваются.

Вместе с тем, судом первой инстанции при постановлении приговора от 1 сентября 1998 года не было учтено при признании в действиях Гваджая О.Н. рецидива преступлений то, что согласно ч.1 ст.18 УК РФ рецидивом

преступлений признаётся совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершённое умышленное преступление. При этом в соответствии с ч.1 ст.86 УК РФ лицо, осуждённое за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора в законную силу до момента погашения или снятия судимости.

Как видно из материалов уголовного дела, преступление, за которое Гваджая О.Н. осуждён по приговору от 1 сентября 1998 года, совершено им 2 января 1998 года, тогда как приговор от 26 декабря 1997 года в отношении него вступил в законную силу 24 февраля 1998 года.

В связи с этим, на момент совершения преступления, за которое Гваджая О.Н. осуждён по приговору от 1 сентября 1998 года, он считался несудимым, и наличие у него рецидива преступлений судом не могло быть установлено и признано отягчающим наказание обстоятельством, на которое указано в названном приговоре.

Данная судебная ошибка влияет на назначение осуждённому наказания и определение вида исправительного учреждения, однако при наличии возможности не была исправлена при рассмотрении дела судами кассационной и надзорной инстанций, а суды при приведении приговора в соответствие с новым уголовным законом были некомпетентны сделать это.

Президиум Ярославского областного суда в своём постановлении от 30 января 2008 года не только не устранил указанную судебную ошибку, но признал законными названные выше судебные решения по пересмотру приговора от 1 сентября 1998 года, оставив их без изменения.

При таких обстоятельствах судебная коллегия считает, что постановление президиума Ярославского областного суда от 30 января 2008 года части пересмотра приговора от 1 сентября 1998 года подлежит отмене, а приговор Фрунзенского районного суда г. Ярославля от 1 сентября 1998 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Ярославского областного суда от 16 октября 1998 года и постановление президиума Ярославского областного суда от 2 декабря 1998 года в отношении Гваджая О.Н., с учётом постановления Рыбинского городского суда Ярославской области от 10 августа 2006 года и кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Ярославского областного суда от 6 апреля 2007 года, подлежат изменению.

Подлежит исключению из приговора указание о наличии в действиях Гваджая О.Н. рецидива преступлений и ссылка на него, как на отягчающее наказание обстоятельство, что даёт основание для смягчения осуждённому наказания, как за конкретное преступление, так и по совокупности приговоров на основании ст.70 УК РФ, с изменением вида исправительного учреждения

для отбывания наказания, с учётом внесённых изменений постановлением Рыбинского городского суда Ярославской области от 10 августа 2006 года и кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Ярославского областного суда от 6 апреля 2007 года.

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

определила:

надзорную жалобу осуждённого Гваджая О.Н. удовлетворить.

Приговор Фрунзенского районного суда г. Ярославля от 1 сентября 1998 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Ярославского областного суда от 16 октября 1998 года и постановление президиума Ярославского областного суда от 2 декабря 1998 года в отношении Гваджая О. [] Н. [] с учётом внесённых изменений постановлением Рыбинского городского суда Ярославской области от 10 августа 2006 года и кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Ярославского областного суда от 6 апреля 2007 года, изменить:

исключить из приговора ссылку на наличие в действиях Гваджая О.Н. рецидива преступлений и признание его в качестве отягчающего наказание обстоятельства;

назначенное ему наказание по ст.30 ч.3, 313 ч.2 УК РФ (в редакции от 8 декабря 2003 года) с 3 лет 9 месяцев лишения свободы смягчить до трёх (3) лет трёх (3) месяцев лишения свободы, и на основании ст.70 УК РФ по совокупности настоящего приговора и приговора от 26 декабря 1997 года окончательно назначить Гваджая О.Н. семь (7 лет) лишения свободы в колонии-поселении.

В остальном названные выше судебные решения оставить без изменения.

Постановление президиума Ярославского областного суда от 30 января 2008 года в части оставления без изменения судебных решений, касающихся приговора от 1 сентября 1998 года, отменить.

Председательствующий

Лутов В.Н.

Судьи

Пелевин Н.П. ,Хомицкая Т.П.

Верно:

Судья Верховного Суда Российской Федерации

Н.П. Пелевин

«3» ноября 2011 года.