



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 57-Д12-5

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е С У Д А Н А Д З О Р Н О Й И Н С Т А Н Ц И И

город Москва

29 февраля 2012 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего **Валюшкина В.А.**,
судей **Кондратова П.Е.** и **Мещерякова Д.А.**,
при секретаре **Белякове А.А.**

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного **Фесенко К.С.** на постановление Свердловского районного суда г. Белгорода от 26 мая 2011 года и постановление президиума Белгородского областного суда от 28 июля 2011 года.

По постановлению Свердловского районного суда г. Белгорода от 26 мая 2011 года были приведены в соответствие с действующим на тот момент уголовным законодательством вынесенные в отношении **Фесенко К.С.** приговоры, в результате чего он признан осужденным:

- по приговору Солнечногорского городского суда Московской области от 23 января 2003 года – по п. «в» ч. 2 ст. 158 УК РФ (в редакции ФЗ от 7 марта 2011 года) к 1 году 9 месяцам исправительных работ с удержанием 20% заработка в доход государства;

- по приговору Зеленоградского районного суда г. Москвы от 17 февраля 2003 года – по ч. 1 ст. 162 УК РФ (в редакции ФЗ от 7 марта 2011 года) к 3 годам 9 месяцам лишения свободы, по п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ (в редакции ФЗ от 7 марта 2011 года) к 2 годам 11 месяцам лишения свободы, на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ к 4 годам 5 месяцам лишения свободы, на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ к 5 годам 10 месяцам лишения свободы;

- по приговору Химкинского городского суда Московской области от 15 марта 2004 года - по п. «в» ч. 3 ст. 162 УК РФ к 7 годам лишения свободы, по ч. 4 ст. 111 УК РФ (в редакции ФЗ от 7 марта 2011 года) к 6 годам 11 месяцам лишения свободы, по ч. 1 ст. 161 УК РФ к 1 году 10 месяцам лишения свободы, на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ к 11 годам 11 месяцам

лишения свободы, на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ к 12 годам 9 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке названное постановление Свердловского районного суда г. Белгорода не обжаловалось.

По постановлению президиума Белгородского областного суда от 28 июля 2011 года постановление Свердловского районного суда г. Белгорода в отношении Фесенко К.С. изменено:

- по приговору Зеленоградского районного суда г. Москвы от 17 февраля 2003 года наказание, назначенное ему на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ, смягчено до 4 лет 10 месяцев лишения свободы;

- по приговору Химкинского городского суда Московской области от 15 марта 2004 года постановлено считать его осужденным по совокупности преступлений на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ к 12 годам 7 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальной части постановление оставлено без изменения.

Заслушав доклад **судьи Кондратова П.Е.**, изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание обжалуемых судебных решений, доводы надзорной жалобы и мотивы вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, мнение **прокурора Копалиной П.Л.**, предлагавшей удовлетворить надзорную жалобу осужденного по мотивам, указанным в постановлении о возбуждении надзорного производства, а также внести изменения в постановление Московского городского суда от 28 февраля 2008 года, исключив осуждение Фесенко К.С. по ч. 1 ст. 161 УК РФ, Судебная коллегия

установила:

по приговору Химкинского городского суда Московской области от 15 марта 2004 года

Фесенко К [] **С** [] []
[] судимый,

осужден по п. «в» ч. 3 ст. 162 УК РФ к 10 годам лишения свободы, по ч. 4 ст. 111 УК РФ – к 10 годам лишения свободы, по ч. 1 ст. 161 УК РФ – 3 годам лишения свободы. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений Фесенко К.С. назначено 16 лет лишения свободы, а на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ, с учетом приговора от 17 февраля 2003 года, окончательно назначено 20 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Впоследствии, как усматривается из материала, судами Белгородской области, а также Судебной коллегией по уголовным делам в связи с внесением изменений в уголовное законодательство последовательно вносились изменения как в постановленные в отношении Фесенко К.С. приговоры, так и в последующие судебные решения.

В частности, по постановлению Свердловского районного суда г. Белгорода от 26 мая 2011 года, вынесенному по результатам рассмотрения вопроса о приведении приговоров в отношении Фесенко К.С. в соответствие

с действующим законодательством, в приговор Зеленоградского районного суда г. Москвы от 17 февраля 2003 года были внесены изменения, в результате которых было постановлено считать его осужденным по ч. 1 ст. 162 УК РФ (в редакции ФЗ от 7 марта 2011 года) к 3 годам 9 месяцам лишения свободы, по п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ (в редакции ФЗ от 7 марта 2011 года) – к 2 годам 11 месяцам лишения свободы, на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ – к 4 годам 5 месяцам лишения свободы, на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ – к 5 годам 10 месяцам лишения свободы.

Президиум Белгородского областного суда, рассмотрев 28 июля 2011 года надзорную жалобу осужденного Фесенко К.С. на названное постановление Свердловского районного суда г. Белгорода в указанной части, внес в него изменения, смягчив наказание, назначенное Фесенко К.С. по приговору Зеленоградского районного суда г. Москвы от 17 февраля 2003 года по совокупности преступлений на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ, до 4 лет 10 месяцев лишения свободы и с учетом этого постановив считать его осужденным по приговору Химкинского городского суда Московской области от 15 марта 2004 года по совокупности преступлений на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ к 12 годам 7 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В надзорной жалобе Фесенко К.С. просит об изменении вынесенных в отношении него судебных решений, в том числе постановления президиума Белгородского областного суда, и о смягчении наказания, назначенного ему по приговорам от 17 февраля 2003 года и от 15 марта 2004 года, ссылаясь на то, что суд надзорной инстанции, смягчая наказание, назначенное ему по приговору от 17 февраля 2003 года на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, до 4 лет 10 месяцев лишения свободы, фактически ухудшил его положение, поскольку ранее, по постановлению президиума Московского городского суда от 28 февраля 2008 года, наказание, назначенное ему по указанному приговору на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ, было смягчено до 4 лет 6 месяцев лишения свободы. Указывает также на то, что при приведении приговора от 15 марта 2004 года в соответствие с действующим законодательством судом не были в полной мере выполнены требования ст. 10 УК РФ.

Изучив надзорную жалобу Фесенко К.С. и проверив материалы уголовного дела, Судебная коллегия приходит к выводу о наличии оснований для внесения изменений в обжалуемые судебные решения.

Приводя приговор Зеленоградского районного суда г. Москвы от 17 февраля 2003 года в отношении Фесенко К.С. в соответствии с Федеральным законом от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ Свердловский районный суд г. Белгорода в своем постановлении от 26 мая 2011 года постановил считать Фесенко К.С. осужденным по ч. 1 ст. 162 УК РФ и по п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ в их новой редакции соответственно к 3 годам 9 месяцам и к 2 годам 11 месяцам лишения свободы, а по совокупности приговоров на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ – к 4 годам 5 месяцам лишения свободы и на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ – к 5 годам 10 месяцам лишения свободы.

Президиум Белгородского областного суда, рассмотрев 28 июля 2011 года надзорную жалобу осужденного Фесенко К.С. на названное постановление исправил ошибку, допущенную Свердловским районным судом г. Белгорода, назначившим осужденному на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ наказание более строгое, чем было ему назначено за эти же преступления на основании указанной нормы по постановлению президиума Белгородского областного суда от 5 октября 2006 года, и смягчил наказание, назначенное Фесенко К.С. по приговору Зеленоградского районного суда г. Москвы от 17 февраля 2003 года по совокупности преступлений на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ, до 4 лет 10 месяцев лишения свободы.

Однако, принимая такое решение, президиум Белгородского областного суда не учел, что 28 февраля 2008 года президиумом Московского городского суда наказание, назначенное осужденному по приговору от 17 февраля 2003 года на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ, было смягчено до 4 лет 6 месяцев лишения свободы, и, следовательно, вновь назначенное наказание является более строгим, что незаконно ухудшает положение осужденного.

Таким образом, назначенное Фесенко К.С. по приговору от 17 февраля 2003 года на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ наказание подлежит смягчению с учетом названного решения президиума Московского городского суда.

Вместе с тем само постановление президиума Московского городского суда от 28 февраля 2008 года также подлежит изменению, а именно – из него подлежит исключению как необоснованно осуществленное наряду с осуждением Фесенко К.С. по п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ его осуждение по ч. 1 ст. 161 УК РФ.

По приговору Зеленоградского районного суда г. Москвы Фесенко К.С. был осужден, в частности, за совершение грабежа в отношении М [] и О [] по пп. «б, г, д» ч. 2 ст. 161 УК РФ. Впоследствии по постановлению Валуйского районного суда Белгородской области от 24 октября 2005 года, вынесенному в порядке приведения приговора в соответствие с новым уголовным законом, указанные действия Фесенко К.С. были переквалифицированы на п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ, по которому ему было назначено 3 года лишения свободы.

Президиум Московского городского суда в постановлении от 28 февраля 2008 года, не отменяя и не изменяя осуждение Фесенко К.С. по п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ к 3 годам лишения свободы, квалифицировал его действия в отношении О [] по ч. 1 ст. 161 УК РФ, по которой назначил ему 2 года 9 месяцев лишения свободы. Тем самым, вопреки предписаниям ст. 405 УПК РФ, положение осужденного было ухудшено по сравнению с тем, как оно определялось в соответствии с постановлением Валуйского районного суда Белгородской области от 24 октября 2005 года.

С учетом этого Судебная коллегия считает необходимым исключить из постановления президиума Московского городского суда от 28 февраля 2008 года указание об осуждении Фесенко К.С. по ч. 1 ст. 161 УК РФ, как ухудшающем его положение и, соответственно, смягчить наказание, назначенное осужденному по приговору Зеленоградского районного суда г. Москвы от 17 февраля 2003 года на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности

преступлений, предусмотренных п. «г» ч. 2 ст. 161 и ч. 1 ст. 162 УК РФ. Смягчению подлежит также наказание, назначенное Фесенко К.С. с учетом названного приговора на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ по приговору Химкинского городского суда Московской области от 15 марта 2004 года.

Исходя из изложенного и руководствуясь ст. 407 и 408 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

надзорную жалобу осужденного Фесенко К. [REDACTED] С. [REDACTED] удовлетворить частично.

Постановление президиума Московского городского суда от 28 февраля 2008 года в отношении Фесенко К. [REDACTED] С. [REDACTED] изменить: исключить выделенное из осуждения Фесенко К.С. по п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ его осуждение по ч. 1 ст. 161 УК РФ к 2 годам 9 месяцам лишения свободы; назначить Фесенко К.С. на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных п. «г» ч. 2 ст. 161 и ч. 1 ст. 162 УК РФ, 3 года 10 месяцев лишения свободы, а на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ – 4 года 4 месяца лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановление Свердловского районного суда г. Белгорода от 26 мая 2011 года и постановление президиума Белгородского областного суда от 28 июля 2011 года изменить: смягчить наказание, назначенное Фесенко К.С. по приговору Зеленоградского районного суда г. Москвы от 17 февраля 2003 года на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных п. «г» ч. 2 ст. 161 и ч. 1 ст. 162 УК РФ, до 3 лет 10 месяцев лишения свободы, а наказание, назначенное на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ, – до 4 лет 4 месяцев лишения свободы;

смягчить наказание, назначенное Фесенко К.С. по приговору Химкинского городского суда Московской области от 15 марта 2004 года на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, за совершение которых он осужден по этому приговору и по приговору от 17 февраля 2003 года, до 12 лет 4 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном указанные судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий – [REDACTED]

Судьи: [REDACTED] [REDACTED]