



ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРЕЗИДИУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №8П12

г. Москва

14 марта 2012 г.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации в составе:

Председательствующего – Серкова П.П.,

членов Президиума – Магомедова М.М., Нечаева В.И., Петроченкова А.Я.,
Соловьева В.Н., Тимошина Н.В., Хомчика В.В., -

при секретаре Кепель С.В.

рассмотрел уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Вихарева В.Я. на приговор Советского районного суда г. Владивостока Приморского края от 1 августа 2003 года, по которому

ВИХАРЕВ В [REDACTED] **Я** [REDACTED]
[REDACTED] судимый 17 июля 1998 года по п. «в» ч. 3 ст. 161 УК РФ к 6 годам лишения свободы, освобожден 14 июня 2002 года условно-досрочно на 1 год 11 месяцев 12 дней,

осужден: по п.п. «а», «б» ч. 2 ст. 166 УК РФ к 5 годам 6 месяцам лишения свободы, по ч. 2 ст. 167 УК РФ к 4 годам лишения свободы.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений назначено 6 лет лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров, путем частичного присоединения неотбытого наказания по приговору от 17 июля

1998 года назначено 6 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии особого режима.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 14 октября 2003 года приговор в отношении Вихарева оставлен без изменения.

Постановлением президиума Приморского краевого суда от 24 февраля 2004 года приговор Советского районного суда г. Владивостока Приморского края от 1 августа 2003 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 14 октября 2003 года изменены: из вводной части приговора исключены погашенные судимости по приговорам от 8 апреля 1992 года, 1 сентября 1992 года и 28 июля 1993 года; из мотивировочной части приговора при назначении наказания исключено указание о том, что Вихарев ранее неоднократно судим; из осуждения по ч. 2 ст. 166 УК РФ исключен п. «б»; по п. «а» ч. 2 ст. 166 УК РФ наказание смягчено до 5 лет лишения свободы; действия Вихарева переквалифицированы с ч. 2 ст. 167 УК РФ на ч. 1 ст. 167 УК РФ (в редакции Закона от 24 мая 1996 года), по которой назначен 1 год лишения свободы; на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний назначено 5 лет 6 месяцев лишения свободы и на основании ст. 70 УК РФ путем частичного присоединения неотбытого наказания по приговору от 17 июля 1998 года назначено 6 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Определением Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 13 апреля 2011 года приговор Советского районного суда г. Владивостока Приморского края от 1 августа 2003 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 14 октября 2003 года и постановление президиума Приморского краевого суда от 24 февраля 2004 года в отношении Вихарева изменены, окончательное наказание, назначенное осужденному на основании ст. 70 УК РФ по совокупности с приговором от 17 июля 1998 года, снижено до 5 лет 7 месяцев лишения свободы.

По данному делу также осуждены Вернигора И.В., Заикин В.Н., Кольцов А.М., Костин А.А., Куканов П.Н., Марченко Е.А., Рогулев И.И., Румянцев К.Ю., Шуравин А.А., надзорное производство в отношении которых не возбуждено.

В надзорной жалобе осужденный Вихарев просит внести изменения в приговор.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Сидоренко Ю.И., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание состоявшихся судебных решений, мотивы надзорной жалобы и вынесения

постановления о возбуждении надзорного производства, выступление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Гриня В.Я., полагавшего удовлетворить жалобу частично, Президиум Верховного Суда Российской Федерации

УСТАНОВИЛ:

Вихарев признан виновным в совершении преступлений при следующих обстоятельствах.

11 ноября 2002 года, около 5 часов 15 минут, Вихарев, Костин, Марченко, Рогулев и Шуравин, находясь около дома [REDACTED] [REDACTED] увидели автомобиль [REDACTED], принадлежащий А [REDACTED] [REDACTED], которым на основании доверенности управлял П [REDACTED] и решили угнать его. Вихарев и Марченко наблюдали за окружающей обстановкой, а Рогулев, Шуравин и Костин подошли к автомобилю. Шуравин при помощи отвертки взломал замок левой передней двери автомобиля, после чего вместе с Рогулевым взломали замок зажигания. Шуравин завел двигатель автомобиля, после чего все сели в автомобиль и поехали кататься [REDACTED] [REDACTED]. 11 ноября 2002 года, около 6 часов, Шуравин из багажника автомобиля похитил слесарный набор стоимостью [REDACTED] рублей, принадлежащий П [REDACTED], а Рогулев и Костин металлическими палками разбили стекла в автомобиле, а затем сожгли его.

1 декабря 2002 года, примерно в 00 часов, Вихарев, Костин, Марченко и Шуравин, находясь у дома [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED], договорились совершить угон автомобиля. Вихарев и Марченко наблюдали за окружающей обстановкой, а Шуравин и Костин подошли к стоявшему у дома автомобилю [REDACTED], принадлежащему Б [REDACTED] [REDACTED]. Костин открыл левую пассажирскую дверь, которая была не заперта, проник в салон и открыл переднюю правую дверь. Шуравин взломал замок зажигания, завел двигатель, после чего все сели в автомобиль и поехали в сторону [REDACTED].

Около часа ночи, приехав в район [REDACTED] [REDACTED], Вихарев сжег автомобиль, причинив Б [REDACTED] ущерб на сумму [REDACTED] рублей.

В надзорной жалобе осужденный Вихарев просит, с учетом изменений, внесенных в приговор от 17 июля 1998 года, исключить из приговора от 1 августа 2003 года указание о назначении наказания на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров, исключить указание суда о том, что он ранее неоднократно судим, исключить признанное отягчающим наказание обстоятельством указание о наличии в его действиях особо опасного рецидива

преступлений, исключить указание о том, что преступления совершены в период условно-досрочного освобождения.

Рассмотрев уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Вихарева В.Я., Президиум Верховного Суда Российской Федерации находит судебные решения подлежащими изменению на основании ч. 1 ст. 409, п. 3 ч. 1 ст. 379, п. 2 ст. 382 УПК РФ ввиду неправильного применения уголовного закона.

По приговору от 17 июля 1998 года Вихарев был осужден по п. «в» ч. 3 ст. 161 УК РФ к 6 годам лишения свободы, освобожден 14 июня 2002 года условно-досрочно на 1 год 11 месяцев 12 дней.

Постановлением Артемовского городского суда Приморского края от 18 декабря 2005 года приговор от 17 июля 1998 года приведен в соответствие с Федеральным законом от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ, исключено указание о назначении дополнительного наказания в виде конфискации имущества, действия Вихарева переквалифицированы с п. «в» ч. 3 ст. 161 УК РФ на п. «в» ч. 2 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ), по которой назначено 6 лет лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Постановлением президиума Приморского краевого суда от 14 августа 2009 года постановление Артемовского городского суда Приморского края от 18 декабря 2005 года изменено, наказание, назначенное по п. «в» ч. 2 ст. 161 УК РФ, смягчено до 4 лет 6 месяцев лишения свободы.

Постановлением Артемовского городского суда Приморского края от 26 сентября 2011 года приговор от 17 июля 1998 года приведен в соответствие с Федеральным законом от 7 марта 2011 года №26-ФЗ, действия Вихарева переквалифицированы с п. «в» ч. 2 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ) на п. «в» ч. 2 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ), по которой назначено 4 года 4 месяца лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

С учетом внесенных изменений неотбытый срок наказания по приговору от 17 июля 1998 года стал составлять 3 месяца 12 дней, который истек 19 сентября 2002 года.

Преступления, за которые Вихарев осужден по приговору от 1 августа 2003 года, он совершил 11 ноября и 1 декабря 2002 года. То есть преступления по данному делу совершены после истечения срока условно-досрочного освобождения, поэтому из судебных решений подлежит исключению назначение наказания Вихареву по совокупности приговоров на основании ст.70 УК РФ, из описательно-мотивировочной части приговора подлежит исключению

указание о том, что преступления совершены в период условно-досрочного освобождения, вместо особо опасного рецидива в действиях Вихарева следует признать наличие опасного рецидива преступлений.

На основании изложенного и руководствуясь ст. 407, п. 6 ч. 1 ст. 408 УПК РФ, Президиум Верховного Суда Российской Федерации

ПОСТАНОВИЛ:

1. Надзорную жалобу осужденного Вихарева В.Я. удовлетворить частично.

2. Приговор Советского районного суда г. Владивостока Приморского края от 1 августа 2003 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 14 октября 2003 года, постановление президиума Приморского краевого суда от 24 февраля 2004 года и определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 13 апреля 2011 года в отношении **Вихарева В.Я.** изменить: исключить назначение наказания на основании ст. 70 УК РФ по совокупности с приговором от 17 июля 1998 года, из описательно-мотивировочной части приговора исключить указание о том, что преступления им совершены в период условно-досрочного освобождения; вместо особо опасного рецидива преступлений признать в действиях Вихарева В.Я. наличие опасного рецидива преступлений.

Судебные решения в части осуждения Вихарева В.Я. по ч. 1 ст. 167, п. «а» ч. 2 ст. 166 УК РФ и по совокупности преступлений на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 5 годам 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима и в остальном оставить без изменения.

Председательствующий

