ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 205-Д12-5

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

г. Москва 24 мая 2012 г.

Военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего Коронца А.Н.,

судей Жудро К.С., Королева Л.А.

при секретаре Балакиревой Н.А.

рассмотрела в открытом судебном заседании от 24 мая 2012 г. уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Нечунаева Н.Н. на приговор Северо-Кавказского окружного военного суда от 1 июля 2002 г., переданной на рассмотрение в соответствии с постановлением заместителя Председателя Верховного Суда Российской Федерации, в отношении военнослужащего войсковой части [redacted] рядового

Нечунаева Н[redacted] Н[redacted] [redacted]

[redacted] несудимого,

осужденного с учетом изменений, внесенных в приговор постановлениями судей Фрунзенского районного суда г. Владимира от 22 сентября 2004 г. и Красноармейского районного суда г. Волгограда от 26 мая 2011 г., за совершение преступлений, предусмотренных ст.ст. 105 ч. 2 п.п. «а», «з»; 162 ч. 3 п. «в»; 223 ч. 1; 226, ч. 1; (все в ред. Федерального закона от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ); 222, ч. 1 (в ред. Федерального закона от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ); 158 ч. 2 п. «б» (в ред. Федерального закона от 7 марта 2011 г. № 26-ФЗ) и 338, ч. 1 УК РФ к лишению свободы на 20 лет; 15 лет; 2 года; 3 года; 3 года; 3 года со штрафом в размере 2 000 рублей; 4 года, соответственно, и ст. 244, ч. 1 УК РФ к штрафу в

размере 5 000 рублей, а по совокупности преступлений на 25 лет лишения свободы со штрафом в размере 6 000 рублей с отбыванием первых 5 лет в тюрьме, а остальных в исправительной колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Коронца А.Н., выступления осужденного Нечунаева, защитника-адвоката Восковцева Н.П. в поддержание доводов жалобы и старшего военного прокурора отдела Главной военной прокуратуры Бойко С.И., предложившего снизить наказание, назначенное по п. «в» ч. 2 ст. 162 и ч. 1 ст. 222 УК РФ в соответствии с положением ст. 62 УК РФ, Военная коллегия

у с т а н о в и л а:

Нечунаев признан виновным в умышленном убийстве четырех лиц, сопряженном с разбоем, в разбое, с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, в хищении боеприпасов, в незаконном приобретении, хранении и ношении огнестрельного оружия, в краже чужого имущества с проникновением в жилище, в незаконном изготовлении боеприпасов, в дезертирстве и в глумлении над трупом.

Согласно приговору, Нечунаев в начале февраля 1997 года командованием воинской части в виду обнаружения у него [redacted] заболевания был направлен на стационарное лечение в [redacted] диспансер г. [redacted]

Не желая возвращаться в часть, и имея намерение вовсе уклониться от военной службы, Нечунаев в ночное время 17 февраля того же года покинул указанное лечебное учреждение.

С целью приобретения гражданской одежды Нечунаев в ту же ночь путем повреждения запорного устройства входной двери склада [redacted] диспансера, проник в помещение, где хранились личные вещи граждан, проходящих лечение в диспансере, и тайно похитил двое брюк, две пары мужских полусапожек, пять меховых шапок и пять курток.

Хищением личных вещей гражданам был причинен следующий ущерб:
Л[redacted] на [redacted] В[redacted] на [redacted] К[redacted] на [redacted] В[redacted] на [redacted] И[redacted] на [redacted] М[redacted] на [redacted] К[redacted] на [redacted] и К[redacted] на [redacted] неденоминированных рублей.

Прибыв к месту жительства своих родителей в г. [redacted] области, Нечунаев, скрываясь от органов власти и военного управления, встал на путь совершения преступлений.

Так, в декабре 1997 года Нечунаев, имея намерение добыть денежные средства, решил совершить нападение на продавца частного магазина, расположенного на ул. [redacted] г. [redacted].

В 19 часу 30 декабря 1997 г., надев заранее изготовленную из вязанной шапочки маску и вооружившись газовым пистолетом с патронами, снаряженными слезоточивым газом, Нечунаев зашел в указанный магазин. Демонстрируя газовый пистолет, и угрожая продавцу П[redacted] убийством, Нечунаев потребовал передать ему деньги. Поскольку П[redacted] замешкалась при выполнении его требования, Нечунаев произвел выстрел из газового пистолета ей в лицо. После чего, воспользовавшись тем, что продавец была временно поражена слезоточивым газом, Нечунаев похитил из кассы магазина [redacted] неденоминированных рублей и скрылся.

В 7 часу 16 января 1998г. Нечунаев встретил на улице [redacted] г. [redacted] ранее незнакомую ему гражданку У[redacted] и попытался сорвать с ее головы шапку, однако это ему сделать не удалось. Продолжая реализовывать свое намерение на завладение шапкой, Нечунаев достал из кармана нож и, приставив лезвие ножа к груди У[redacted] потребовал передать ему шапку, угрожая убийством. Опасаясь за свою жизнь и здоровье, У[redacted] выполнила это требование Нечунаева, передав ему шапку стоимостью [redacted] рублей. С похищенной шапкой Нечунаев убежал.

Совершая очередные преступления, Нечунаев использовал огнестрельное оружие - изготовленный кустарным способом револьвер, приспособленный для стрельбы спортивными патронами калибром 5.6 мм. Револьвер и патроны к нему Нечунаев дважды брал у одного из своих знакомых во временное пользование, и в период с первой половины января до 20 чисел января, а также в течение примерно одной недели в феврале 1998 года Нечунаев незаконно носил при себе, хранил по месту жительства это оружие.

Намереваясь добыть деньги, Нечунаев в середине января 1998 года решил совершить нападение на продавца магазина «[redacted]», расположенного на ул. [redacted] г. [redacted].

Реализуя свой умысел на завладение чужим имуществом, Нечунаев в 19 часу 19 января 1998 г. прибыл к указанному магазину. Убедившись, что в магазине, кроме продавца, никого нет, Нечунаев надел маску, вошел в помещение магазина, и, демонстрируя оружие, под угрозой убийством, потребовал от продавца Ж[redacted] передать ему имеющиеся в магазине

деньги. При этом с целью устрашения Ж Нечунаев произвел в ее сторону выстрел из револьвера.

Завладев деньгами в размере рублей, Нечунаев покинул магазин и скрылся.

В 20 часу 14 февраля 1998 г. на ул. г. Нечунаев встретил ранее незнакомую ему гражданку П и решил завладеть ее сумкой. С этой целью, он догнал П, приставил к ее правому боку револьвер, и, угрожая убийством, потребовал отдать ему дамскую сумочку. Опасаясь за свою жизнь и здоровье, и воспринимая угрозу со стороны нападавшего как реальную, П передала сумочку стоимостью рублей, в которой также находились деньги в сумме рублей.

В связи с совершенными преступлениями 9 апреля 1998 г. Нечунаев был задержан сотрудниками милиции и передан органам военной юстиции. Однако продолжая реализовывать умысел на уклонение от военной службы, Нечунаев 18 августа 1998 г. от работников военной прокуратуры скрылся, сбежав из экспертного учреждения, и вновь выехал в г. , где продолжил совершать преступления.

Так, в один из дней начала августа 2000 года Нечунаев и двое не установленных следствием лиц решили завладеть деньгами гражданки П, проживающей в доме № по улице г.

Реализуя задуманное, вооруженный ножом Нечунаев и его соучастники в ночное время пришли к домовладению П, один из указанных лиц остался во дворе домовладения наблюдать за окружающей обстановкой, а Нечунаев и другой преступник зашли в дом. Связав заранее приготовленной веревкой отдыхавшую на кровати П, Нечунаев потребовал передать ему имеющиеся у нее денежные средства. При этом с целью заставить потерпевшую указать место хранения денег Нечунаев нанес ей ряд ударов кулаками в область груди, живота и бедер, после чего приставил к ее груди нож, угрожая убийством в случае отказа от выполнения его требования.

Обыскав жилище П, Нечунаев и его соучастники обнаружили рублей, которые похитили.

Случайно завладев ключами от входной двери магазина «», расположенного на ул. г. Нечунаев решил совершить хищение из этого магазина.

С этой целью в 1часу 25 ноября 2000 г. Нечунаев, надев на лицо маску, открыл входную дверь и проник в магазин.

Убедившись в том, что дежурный продавец магазина гражданка П спит в подсобном помещении, Нечунаев стал тайно похищать ее имущество, вынул из сумочки рублей и взял принадлежащий ей кожаный плащ стоимостью рублей.

Желая удержать деньги и плащ потерпевшей, а также обеспечить себе возможность беспрепятственно покинуть помещение магазина Нечунаев напал на проснувшуюся П и стал ее избивать, нанеся значительное количество ударов в область головы и лица. В результате нанесенных ударов П были причинены кровоподтеки на лице и сотрясение головного мозга, то есть легкий вред здоровью.

После чего, завладев деньгами и плащом потерпевшей, Нечунаев с места нападения скрылся.

В конце октября - в начале ноября 2000 года Нечунаев, не имея разрешения компетентных органов, у неустановленного следствием гражданина приобрел двухствольное охотничье ружье 16 калибра и два снаряженных дробью патрона к нему. В конце ноября того же года Нечунаев при помощи ножовки отделил от ружья часть ствола и приклада, изготовив обрез. В тот же период он изготовил четыре патрона к обрезу, снарядив их кусочками нарезанного свинца. Указанные обрез и боеприпасы к нему Нечунаев хранил по месту жительства, носил при себе до 9 июля 2001 г. до изъятия сотрудниками милиции.

В ночь с 22 на 23 июня 2001 г., проходя по ул. г. , Нечунаев увидел, что дверь в летнюю кухню домовладения № открыта. С целью совершить хищение чужого имущества он зашел в указанное помещение и, обнаружив там промышленный электрорубанок, похитил его.

Хищением электрорубанка хозяйке домовладения гражданке В был причинен ущерб в размере рублей.

В 5 часу 30 июня 2001 г. пьяный Нечунаев, считая, что в домовладении № по ул. г. отсутствуют хозяева, с целью совершения кражи зашел в указанный дом, где обнаружил лежащих на кроватях престарелых граждан П и С. П, осознавая цель прихода в его дом постороннего человека, ударил Нечунаева тростью в область головы, причинив ссадину на лбу. Будучи недовольным оказанным ему сопротивлением и продолжая реализовывать свой умысел на хищение, Нечунаев нанес несколько ударов рукой по лицу, а затем,

достал нож и с целью лишения П[redacted] жизни, нанес потерпевшему множество ударов ножом в область груди, живота, ягодиц, лица и шеи. В результате повреждения жизненно важных органов наступила смерть П[redacted] Понимая, что находящаяся в этой же комнате престарелая гражданка С[redacted] может помешать ему завладеть их имуществом, Нечунаев решил также ее убить. С этой целью, он подошел к лежащей на кровати С[redacted] и нанес ей множество ударов ножом в шею, в грудь, в живот, причинив несовместимые с жизнью ранения сонной артерии, сердца, печени, осложнившиеся острой массивной кровопотерей, приведших к смерти потерпевшей.

Убедившись, что С[redacted] не подает признаков жизни, Нечунаев из хулиганских побуждений надругался над трупом, отрезав ножом левую грудь потерпевшей и порезав мышцу на ноге.

Затем Нечунаев обыскал дом и, завладев пылесосом отечественного производства, брюками, парой сапог и пятью килограммами сахара, т.е. имуществом П[redacted] и С[redacted] на общую сумму [redacted] рублей, покинул место происшествия.

Покидая с похищенным имуществом домовладение [redacted], Нечунаев зашел на территорию соседнего домовладения, принадлежащего гражданину А[redacted], где в гараже увидел 67 патронов калибром 5.6 мм, предназначенных для стрельбы из малокалиберной винтовки, которые похитил. Указанные патроны Нечунаев незаконно хранил по месту жительства одного из своих знакомых, где они были изъяты сотрудниками милиции 10 июля 2001 г.

Продолжая свою преступную деятельность, Нечунаев Н.Н. решил завладеть имуществом граждан У[redacted]

С этой целью пьяный Нечунаев, вооружившись обрезом охотничьего ружья и ножом, надев на голову маску, изготовленную из вязанной шапочки, в 5 часу 9 июля 2001 г. зашел в дом № [redacted] по ул. [redacted] г. [redacted] где в это время находились супруги У[redacted] и стал угрожать им обрезом.

Осознавая цель неправомерного вторжения в их дом человека в маске и с оружием, супруги У[redacted] стали оказывать Нечунаеву активное сопротивление, пытаясь забрать у него оружие. В ходе борьбы У[redacted] удалось снять с головы Нечунаева маску. Понимая, что он опознан соседями, Нечунаев решил убить У[redacted]. С этой целью, в ходе продолжающейся борьбы Нечунаев достал нож и поочередно стал наносить удары потерпевшим в область живота и груди. От причиненных Нечунаевым колото-резаных ранений жизненно важных органов У[redacted] скончалась.

Раненому У удалось выбежать во двор дома и вооружиться топором. Вышедший следом за потерпевшим во двор домовладения Нечунаев, пресекая сопротивление У, произвел в последнего выстрел из обреза, причинив огнестрельное дробовое ранение левого предплечья и грудной клетки с повреждением легких и сердца, осложнившееся массивной кровопотерей, от чего наступила смертьУ.

После убийства У Нечунаев обыскал жилые помещения и похитил кожаный плащ, кепку, пиджак, сумку, спиртные напитки и деньги - всего на общую сумму рублей.

В тот же день Нечунаев был задержан сотрудниками милиции.

В кассационном порядке приговор не обжаловался.

В соответствии с постановлением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 21 июля 2003 г. Нечунаеву отказано в удовлетворении надзорной жалобы.

Постановлением Фрунзенского районного суда г. Владимира от 22 сентября 2004 г. обжалуемый приговор был приведен в соответствие с действующим законодательством.

Из резолютивной части приговора исключено указание на совершение преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 105 и ч. 3 ст. 162 УК РФ, неоднократно, то есть квалифицирующий признак, предусмотренный п. «н» названных статей, о применении по ч. 3 ст. 162 УК РФ дополнительного наказания «конфискации имущества», а также действия Нечунаева, предусмотренные п. «в» ч. 2 ст. 158, ч. 1 ст. 338 и ч. 1 ст. 222 УК РФ переквалифицированы на п. «б» ч. 2 ст. 158, ч. 1 ст. 338 и ч. 1 ст. 222 УК РФ, соответственно, в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ.

В остальном приговор оставлен без изменения.

Постановлением Красноармейского районного суда г. Волгограда от 26 мая 2011 г. действия Нечунаева, предусмотренные п. «б» ч. 2 ст. 158 УК РФ, переквалифицированы на п. «б» ч. 2 ст. 158 УК РФ в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. № 26-ФЗ, а в остальной части приговор оставлен без изменения.

Кассационным определением Волгоградского областного суда от 2 августа 2011 г. постановление Красноармейского районного суда г. Волгограда от 26 мая 2011 г. оставлено без изменения.

Согласно постановлению заместителя Председателя Верховного Суда Российской Федерации – председателя Военной коллегии от

24 апреля 2012 г., названное постановление судьи Верховного Суда российской Федерации отменено, возбуждено надзорное производство и надзорная жалоба вместе с делом передана на рассмотрение в судебном заседании Военной коллегии.

В надзорной жалобе в Верховный Суд Российской Федерации осужденный Нечунаев указывает, что обжалуемые судебные постановления являются незаконными и необоснованными, поскольку при назначении ему наказания суд не принял во внимание признанное им смягчающее наказание обстоятельство - активное способствование в раскрытии преступлений, что противоречит положению ст. 62 УК РФ.

В заключение жалобы Нечунаев просит учесть названное смягчающее наказание обстоятельство и изменить приговор.

Проверив материалы дела в полном объеме в соответствии с о ст. 410 УПК РФ и рассмотрев доводы надзорной жалобы Нечунаева, выслушав объяснения осужденного и защитника, мнение военного прокурора, Военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации приходит к выводу, что имеются основания для изменения обжалуемых судебных постановлений по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 9 УК РФ преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Вместе с тем согласно ст. 10 того же Кодекса, уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным способом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших преступления до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость.

Как видно из материалов дела, суд, мотивируя назначение наказания, в приговоре сослался на активное способствование Нечунаевым раскрытию совершенных им преступлений, то есть на смягчающее обстоятельство, предусмотренное п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ, при этом отягчающих наказание обстоятельств в судебном заседании не установлено.

Согласно положению ч. 1 ст. 62 УК РФ, при наличии названного смягчающего обстоятельства и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части того же Кодекса.

При таких обстоятельствах назначение Нечунаеву за совершение преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 3 ст. 162 и ч. 1 ст. 222 УК РФ, наказания сроком на 15 лет и 3 года лишения свободы, соответственно, противоречит положению ст. 62 УК РФ и не может превышать 10 лет и 2 лет и 8 месяцев лишения свободы, соответственно, поэтому срок наказания, назначенного за совершение названных преступлений, подлежит снижению, а обжалуемый приговор и судебные постановления районных судов г. Владимира и г. Волгограда и Волгоградского областного суда в отношении Нечунаева в части наказаний, назначенных за совершение преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 3 ст. 162 и ч. 1 ст. 222 УК РФ, изменению.

Кроме того, названные судебные постановления подлежат изменению в части назначения Нечунаеву по п. «б» ч. 2 ст. 158 УК РФ дополнительного наказания в виде штрафа в размере 2000 рублей и по совокупности совершенных преступлений по следующим основаниям.

В соответствии с Федеральным законом от 31 октября 2002 г. № 133-ФЗ максимальная санкция ч. 2 ст. 158 УК РФ предусматривает наказание в виде лишения свободы сроком до 5 лет и исключено дополнительное наказание в виде штрафа. Несмотря на это, Фрунзенский районный суд г. Владимира, Красноармейский районный суд г. Волгограда, приводя приговор в отношении Нечунаева в соответствие с действующим на момент рассмотрения законодательством, оставили его без изменения в части назначения осужденному по п. «б» ч. 2 ст. 158 УК РФ дополнительного наказания в виде штрафа в размере 2 000 рублей. Также оставлено без изменения наказание, назначенное Северо-Кавказским окружным военным судом и по совокупности совершенных преступлений путем частичного сложения дополнительного и основного наказания в виде штрафа, назначенного по ч. 1 ст. 244 УК РФ.

Не было устранено указанное нарушение материального закона и Волгоградским областным судом, что свидетельствует о применении материального закона, ухудшающего положение Нечунаева.

При таких обстоятельствах из резолютивной части приговора, постановлений Фрунзенского районного суда г. Владимира, Красноармейского районного суда г. Волгограда и кассационного определения Волгоградского областного суда подлежит исключение указание о назначении Нечунаеву по п. «б» ч. 2 ст. 158 УК РФ дополнительного наказания в виде штрафа в размере 2 000

рублей, а также о частичном сложении наказания в виде штрафа по совокупности преступлений.

Что касается довода жалобы о применении положения ч. 1 ст. 62 УК РФ к наказанию, назначенному за совершение преступления, предусмотренного п.п. «а», «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ, то он не подлежит удовлетворению, поскольку за умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах предусмотрено неисчислимое максимальное наказание в виде пожизненного лишения свободы либо смертной казни, исключающие возможность определения части из этих видов наказания, поэтому оставленное без изменения наказание, назначенное за совершение названного преступления и других преступлений, указанных в резолютивной части приговора, является справедливым, поскольку определено с учетом характера и степени общественной опасности преступлений, их последствий, данных о личности осужденного и других обстоятельств дела.

Руководствуясь ст.ст. 388, 407-410 УПК РФ, Военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации

о п р е д е л и л а:

приговор Северо-Кавказского окружного военного суда от 1 июля 2002 г., постановления Фрунзенского районного суда г. Владимира от 22 сентября 2004 г., Красноармейского районного суда г. Волгограда от 26 мая 2011 г. и кассационное определение Волгоградского областного суда от 2 августа 2011 г. в отношении Нечунаева Н[redacted] Н[redacted] в части назначения наказания изменить.

Исключить из резолютивной части названных судебных постановлений указание о назначении Нечунаеву по п. «б» ч. 2 ст. 158 УК РФ дополнительного наказания в виде штрафа в размере 2 000 рублей.

Считать Нечунаева осужденным за совершение преступлений:

- предусмотренного п.п. «а», «з» ч. 2 чт. 105 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ) к лишению свободы сроком на 20 лет;

- предусмотренного п. «б» ч. 2 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. № 26-ФЗ) к лишению свободы сроком на 3 года;

- предусмотренного п. «в» ч. 3 ст. 162 УК РФ (в ред. Федерального закона от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ) в соответствии с ч. 1 ст. 62 УК РФ к лишению свободы сроком на 10 лет;

- предусмотренного ч. 1 ст. 222 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ) в соответствии с ч. 1 ст. 62 УК РФ к лишению свободы сроком на 2 года и 8 месяцев;

- предусмотренного ч. 1 ст. 223 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ) к лишению свободы сроком на 2 года;

- предусмотренного ч. 1 ст. 226 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ) к лишению свободы сроком на 3 года;

- предусмотренного ч. 1 ст. 338 УК РФ к лишению свободы сроком на 4 года;

- предусмотренного ч. 1 ст. 244 УК РФ к штрафу в размере 5 000 рублей;

- по совокупности совершенных преступлений путем частичного сложения наказаний в соответствии с ч. 3 ст. 69 УК РФ к лишению свободы сроком на 24 года и 6 месяцев с отбыванием первых 5 лет лишения свободы в тюрьме, а остальных в исправительной колонии строгого режима со штрафом в размере 5 000 рублей.

В остальной части оставить приговор, постановления Фрунзенского районного суда от 22 сентября 2004 г. г. Владимира, Красноармейского районного суда г. Волгограда от 26 мая 2011 г. и кассационное определение Волгоградского областного суда от 2 августа 2011 г. без изменения.

Председательствующий

Судьи