ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 71-Д12-5

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва 3 сентября 2012 года

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

председательствующего Ворожцова С.А.
судей Хомицкой Т.П. и Шалумова М.С.

при секретаре Волкове А.А.

рассмотрела в судебном заседании доводы надзорной жалобы осужденного Бессараба Р.В. о пересмотре приговора Октябрьского районного суда г. Калининграда от 20 марта 2008 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Калининградского областного суда от 10 июня 2008 года и постановления президиума Калининградского областного суда от 16 мая 2011 года.

По приговору Октябрьского районного суда г. Калининграда от 20 марта 2008 года

БЕССАРАБ Р В, несудимый,

осуждён по ч.2 ст. 162 УК РФ к 7 годам лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Постановлено о взыскании с Бессараба Р.В. рублей в счёт возмещения материального ущерба.

Срок отбытия наказания исчислен с 20 марта 2008 года.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Калининградского областного суда от 10 июня 2008 года приговор изменён, квалифицирующий признак совершения разбоя «с применением оружия» заменён на квалифицирующий признак «с применением предмета в качестве оружия». В остальном приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Калининградского областного суда от 16 мая 2011 года судебные решения изменены, действия Бессараба с ч.2 ст. 162 УК РФ (в редакции ФЗ от 21 июля 2004 года) переквалифицированы на ч.2 ст. 162 УК РФ (в редакции ФЗ от 7 марта 2011 года), по которой назначено 7 лет лишения свободы. Снижен размер взыскания с Бессараба в пользу Д с рублей до рублей. В остальном судебные решения оставлены без изменения.

В надзорной жалобе осуждённый Бессараб Р.В. утверждает, что ножом потерпевшей не угрожал, признаёт себя виновным лишь в открытом похищении телефона Д Суд часть показаний потерпевшей об её изнасиловании признал ложными, а в части применения ножа правильными. При назначении наказания не учтены смягчающие обстоятельства, а президиум, переквалифицировав его действия на новый закон, не смягчил наказание. Указывает на нарушение закона, выразившееся в том, что суд не представил ему протокол судебного заседания. Просит переквалифицировать его действия и смягчить наказание.

Заслушав доклад судьи Верховного суда РФ Хомицкой Т.П., мнение прокурора Гуровой В.Ю., полагавшей постановленные судебные решения в отношении Бессараба подлежащими изменению, Судебная коллегия

У С Т А Н О В И Л А :

с учётом последующих изменений, внесенных в приговор, Бессараб осуждён за совершение разбойного нападения на Д[redacted], с применением предмета, используемого в качестве оружия, 11 мая 2007 года, в результате чего был похищен телефон стоимостью [redacted] рублей.

Преступление совершено в г.[redacted] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Проверив материалы уголовного дела, судебная коллегия находит выводы суда о виновности осужденного и юридической оценке действий Бессараба правильными, основанными на исследованных в судебном заседании и изложенных в приговоре доказательствах.

Доводы Бессараба об исключении из приговора указания на применение ножа, тщательно проверялись судом первой инстанции, а также при кассационном рассмотрении уголовного дела, однако своего подтверждения не нашли и были мотивированно опровергнуты в судебных решениях.

Суд правильно положил в основу приговора показания потерпевшей Д[redacted] о применении ножа в момент хищения у нее мобильного телефона, поскольку ее показания логичны и последовательны, как на предварительном следствии, так и в судебном заседании, подтверждены другими доказательствами.

Изложенные потерпевшей обстоятельства разбойного нападения подтверждаются протоколом опознания Д[redacted] [redacted] осужденного, показаниями его брата - Б[redacted] подтвердившего, что Бессараб Р.В. принес домой мобильный телефон, отдал ему и сообщил, что похитил его у незнакомой девушки, а также документами на похищенный телефон, представленными потерпевшей.

Угрозу применения ножа Д[redacted] [redacted] воспринимала реально, с учетом нахождения ее в позднее время в безлюдном месте, наедине с лицом, имеющим физическое превосходство, который демонстрацию ножа сопровождал высказыванием зарезать потерпевшую, если она не отдаст ему мобильный телефон.

При указанных обстоятельствах оснований для изменения квалификации действий осужденного судом правильно не установлено.

Вместе с тем, постановленные в отношении Бессараба судебные решения подлежат изменению, вследствие издания нового уголовного закона, имеющего обратную силу, в соответствии со ст. 10 УК РФ.

Федеральным законом от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ в Уголовный кодекс Российской Федерации внесены изменения, в соответствии с которыми из санкции ч. 4 ст.111 УК РФ исключен нижний предел наказания в виде лишения свободы.

При пересмотре дела в порядке надзора, президиум Калининградского областного суда, переквалифицировав действия Бессараба на новый более мягкий закон, назначил ему то же самое наказание, чем нарушил правовой смысл ст. 10 УК РФ.

Согласно ч. 1, 2 ст. 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. Если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом.

Согласно толкованию положений ст.10 УК РФ, данному в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 20 апреля 2006 года № 4-П, закон, улучшающий положение лица, имеет обратную силу независимо от того, в чем выражается такое улучшение – в снижении нижнего и (или) верхнего пределов санкции соответствующей статьи Особенной части Уголовного кодекса Российской Федерации, а также предполагает применение общих начал назначения наказания в пределах, определяемых всей совокупностью норм Уголовного кодекса Российской Федерации – не только Особенной его части, но и общей.

Таким образом, по смыслу закона, пересмотр судебных решений в соответствии со ст.10 УК РФ, кроме переквалификации преступления на статью УК РФ в редакции нового уголовного закона, предполагает, в том числе, смягчение наказания. Применение закона, улучшающего положение осужденного, не может выражаться лишь в номинальном (формальном) его применении.

Приняв решение о переквалификации действий осужденного на статью уголовного закона в новой редакции, суд оставил без изменения размер наказания, что противоречит названным положениям закона.

В связи с изложенным, судебная коллегия полагает необходимым смягчить назначенное Бессарабу наказание.

Нарушений уголовно-процессуального закона, влекущих отмену состоявшихся судебных решений, не установлено.

Доводы осужденного о непредоставлении ему копии протокола судебного заседания несостоятельны. Соответственно расписке, имеющейся в материалах уголовного дела (л.д. 179), Бессараб получил копию протокола судебного заседания первой инстанции 2 апреля 2008 года. Ведение протоколов судебных заседаний в кассационном и надзорном порядке на период рассмотрения Калининградским областным судом, (10 июня 2008 года и 16 мая 2011 года) законом не было предусмотрено.

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

О П Р Е Д Е Л И Л А :

Надзорную жалобу осужденного Бессараба Р.В. удовлетворить частично.

Приговор Октябрьского районного суда г. Калининграда от 20 марта 2008 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Калининградского областного суда от 10 июня 2008 года и постановление президиума Калининградского областного суда от 16 мая 2011 года **в отношении Бессараба Р В изменить:**

по ч. 2 ст. 162 УК РФ (в редакции от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) снизить назначенное наказание до 6 лет 10 месяцев лишения свободы.

В остальном указанные судебные решения в отношении Бессараба Р.В. оставить без изменения, его кассационную жалобу - без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи: