ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 32-Д12-21

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва 6 сентября 2012 года.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего СТЕПАЛИНА В.П.,

судей ЗЫРЯНОВА А.И., ШАМОВА А.В.

при секретаре Кочкине Я.В.

рассмотрела в судебном заседании от 6 сентября 2012 года надзорную жалобу осужденного Шевченко Д.В. о пересмотре постановления президиума Саратовского областного суда от 28 мая 2012 года, в отношении

ШЕВЧЕНКО Д В, ранее судимого:

1). 28 января 2008 года, с учетом внесенных изменений, по ст. ст. 158 ч. 1, 158 ч. 1, 158 ч. 1, 158 ч. 1, 158 ч. 1 (в редакции закона от 7 марта 2011 года), 69 ч. 2 УК РФ на 1 год 1 месяц лишения свободы, освобожденный 9 декабря 2008 года по отбытию срока наказания,

осужденного по приговору Энгельсского районного суда Саратовской области от 25 ноября 2010 года за совершение пяти

преступлений, предусмотренных ст. 158 ч. 1 УК РФ, за каждое на 1 год лишения свободы; ст. 161 ч. 1 УК РФ на 2 года лишения свободы. На основании ст. 69 ч. 2 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено 5 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлено оправдать Шевченко Д.В. по ст. 158 ч. 1 УК РФ (по эпизоду хищения имущества у З[redacted]), в соответствие со ст. 24 ч. 1 п. 2 УПК РФ, за отсутствием в деянии состава преступления.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 25 марта 2011 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением Кировского районного суда города Саратова от 13 января 2012 года приговор мирового судьи судебного участка № [redacted] города Энгельса Саратовской области от 28 января 2008 года, с учетом изменений, внесенных в него приговором Энгельсского городского Саратовской области от 15 мая 2008 года, изменен: действия Шевченко Д.В. по пяти составам ст. 158 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 8 декабря 2003 года) переквалифицированы на ст. 158 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 7 марта 2011 года), по каждому из которых наказание смягчено до 11 месяцев лишения свободы.

На основании ст. 69 ч. 2 УК РФ, окончательно назначено 1 год 1 месяц лишения свободы; постановлено считать Шевченко Д.В. освободившимся по данному приговору по отбытию наказания 9 декабря 2008 года;

приговор Энгельсского районного суда Саратовской области от 25 ноября 2010 года изменен: во вводную часть приговора внесены сведения об осуждении Шевченко Д.В. приговором мирового судьи судебного участка № [redacted] города Энгельса Саратовской области от 28 января 2008 года, с учетом изменений, внесенных в него приговором Энгельсского городского суда Саратовской области от 15 мая 2008 года, по пяти составам ст. 158 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 7 марта 2011 года), на основании ст. 69 ч. 2 УК РФ к 1 году 1 месяцу лишения свободы, и освобождении 9 декабря 2008 года по отбытию наказания; действия Шевченко Д.В. переквалифицированы по пяти составам ст. 158 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 8 декабря 2003 года) на ст. 158 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 7 марта 2011 года), по каждому из которых наказание смягчено до 11 месяцев, по ст. 161 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 8 декабря 2003 года) на ст. 161 ч. 1 УК РФ

(в редакции закона от 7 марта 2011 года), по которой наказание смягчено до 1 года 11 месяцев лишения свободы; на основании ст. 69 ч. 2 УК РФ, путем частичного сложения наказаний, окончательно назначено 4 года 8 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением президиума Саратовского областного суда от 28 мая 2012 года приговор Энгельсского районного суда Саратовской области от 25 ноября 2010 года, кассационное определение Саратовского областного суда от 25 марта 2011 года, постановление Кировского районного суда города Саратова от 13 января 2012 года и кассационное определение Саратовского суда от 20 марта 2012 года в отношении Шевченко Д.В. изменены:

по приговору Энгельсского городского суда Саратовской области от 18 июня 2004 года в порядке его приведения в соответствие с действующим законодательством с учетом изменений, внесенных кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 19 августа 2004 года, постановлением президиума Саратовского областного суда от 2 мая 2006 года, действия Шевченко Д.В. переквалифицированы со ст. 158 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 8 декабря 2003 года) на ст. 158 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 7 марта 2011 года), по которой назначено 11 месяцев лишения свободы, со ст. 161 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 8 декабря 2003 года) на ст. 161 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 7 марта 2011 года), по которой назначено 1 год 5 месяцев лишения свободы, со ст. 166 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 8 декабря 2003 года) на ст. 166 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 7 марта 2011 года), по которой назначено 1 год 5 месяцев лишения свободы, на основании ст. 69 ч. 2 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 158 ч.1, 161 ч. 1, 166 ч. 1 УК РФ (все в редакции закона от 7 марта 2011 года), путем частичного сложения наказаний назначено 2 года 2 месяца лишения свободы. В соответствии со ст. 69 ч. 5 УК РФ, путем частичного сложения с наказанием по приговору от 23 января 2004 года, окончательно по совокупности преступлений назначено 3 года 5 месяцев лишения свободы с отбыванием в колонии-поселении.

Постановлено считать Шевченко Д.В. освобожденным по отбытию наказания 27 января 2007 года;

из вводной части приговора Энгельсского районного суда Саратовской области от 25 ноября 2010 года исключено указание на

судимость Шевченко Д.В. по приговору от 18 июня 2004 года; из описательно-мотивировочной части приговора исключено указание суда о наличии в действиях осужденного отягчающего наказание обстоятельства – рецидива преступлений; смягчено назначенное Шевченко Д.В. наказание, назначенное за каждое из пяти преступлений, предусмотренных ст. 158 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 7 марта 2011 года) до 10 месяцев лишения свободы, по ст. 161 ч. 1 УК РФ (в редакции закона от 7 марта 2011 года) до 1 года 10 месяцев лишения свободы; на основании ст. 69 ч. 2 УК РФ, путем частичного сложения наказаний окончательно назначено 3 года 6 месяцев лишения свободы в колонии-поселении. В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Зырянова А.И., выступления осужденного Шевченко Д.В., поддержавшего доводы надзорной жалобы и прокурора Савинова Н.В. об отмене постановления президиума Саратовского областного суда от 28 мая 2012 года и изменении состоявшихся по делу судебных решений, Судебная коллегия

установила:

Шевченко Д.В. признан виновным в том, что в городе Энгельсе Саратовской области совершил 5 краж, а именно: 21 марта 2010 года, около 22 часов, он проник в автомобиль, принадлежавший К откуда похитил имущество стоимостью рублей; 26 марта 2010 года, с 2 до 3 часов, Шевченко Д.В. проник в автомобиль, принадлежавший М откуда похитил 2 аудиоколонки стоимостью рублей; 27 марта 2010 года в 3 часа Шевченко Д.В. проник в автомобиль, принадлежавший К Н., откуда похитил 2 аудиоколонки стоимостью рублей; 4 апреля 2010 года, около 3 часов, Шевченко Д.В. проник в автомобиль, принадлежавший П откуда похитил имущество стоимостью рубля копеек; 10 мая 2010 года, находясь в помещении бойлерной центрального теплового пункта, Шевченко Д.В. похитил принадлежавшее Д имущество стоимостью рубля.

Кроме того, 12 мая 2010 года Шевченко Д.В. открыто похитил у Ч кошелек с деньгами в сумме рублей и переднюю панель от магнитолы стоимостью рублей, после чего, несмотря на требования потерпевшей вернуть похищенное, скрылся с места происшествия.

В надзорной жалобе осужденный Шевченко Д.В. указывает на незаконный состав суда надзорной инстанции при рассмотрении его жалобы, выражает несогласие с назначенной мерой наказания после исключения указания на рецидив преступлений, считает незаконным отказ в приведении приговора от 25 ноября 2010 года в соответствие с действующим законодательством в связи с принятием Федерального закона от 7 декабря 2011 года, полагает, что судимость по приговору от 28 января 2008 года погашена, поэтому указание на нее должно быть исключено из вводной части судебных решений.

С учетом изложенного, осужденный Шевченко Д.В. просит постановление президиума Саратовского областного суда пересмотреть, от дальнейшего отбывания наказания его освободить.

Проверив материалы дела, и обсудив доводы надзорной жалобы осужденного Шевченко Д.В., судебная коллегия считает, что имеются основания для пересмотра, состоявшихся по делу судебных решений.

В соответствие с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Определении от 17 июня 2008 года № 733-О-П, рассматриваемые в нормативном единстве со статьями 61 и 407 УПК Российской Федерации положения статьи 63 УПК Российской Федерации не предполагают возможность повторного участия судьи в заседании суда надзорной инстанции, в том числе в случаях, не связанных с отменой ранее вынесенного с его участием приговора, определения или постановления, если этим судьей уже принимались соответствующие решения по вопросам, подлежащим рассмотрению в данной инстанции.

Из материалов дела видно, что в составе суда надзорной инстанции 28 мая 2012 года, которая внесла изменения в приговор Энгельсского районного суда Саратовской области от 25 ноября 2010 года в отношении Шевченко Д.В. и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 25 марта 2011 года, принимал участие судья Ш[redacted] ранее высказавший свою позицию по рассматриваемым вопросам в ответе и.о. председателя Саратовского областного суда от 28 июля 2011 года.

При таких данных доводы осужденного Шевченко Д.В. о незаконном составе суда президиума Верховного суда Чувашской Республики заслуживают внимания и подлежат проверке коллегиальным составом суда надзорной инстанции.

Исходя из вышеизложенного, судебная коллегия считает необходимым отменить постановление Саратовского областного суда от 28 мая 2012 года в отношении Шевченко Д.В., а приговор Энгельсского районного суда Саратовской области от 25 ноября 2010 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 25 марта 2011 года, постановление Кировского районного суда города Саратова от 13 января 2012 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 20 марта 2012 года в отношении Шевченко Д[redacted] В[redacted] изменить: по приговору Энгельсского городского суда Саратовской области от 18 июня 2004 года в порядке его приведения в соответствие с действующим законодательством с учетом изменений, внесенных кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 19 августа 2004 года, постановлением президиума Саратовского областного суда от 2 мая 2006 года, действия Шевченко Д.В. переквалифицировать: с ч. 1 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ) на ч. 1 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ);

с ч. 1 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ) на ч. 1 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ); с ч. 1 ст. 166 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ) на ч. 1 ст. 166 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ);

– из вводной части приговора Энгельсского районного суда Саратовской области от 25 ноября 2010 года исключить указание на судимость Шевченко Д.В. по приговору Энгельсского городского суда Саратовской области от 18 июня 2004 года; из описательно-мотивировочной части приговора исключить указание суда о наличии в действиях осужденного отягчающего наказание обстоятельства – рецидива преступлений, смягчив назначенное Шевченко Д.В. наказание по пяти составам ст. 158 ч. 1 УК РФ, а также ч. 1 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ).

Что касается просьбы осужденного Шевченко Д.В. об освобождении его от дальнейшего отбывания наказания, то Судебная коллегия с учетом фактических обстоятельств совершенных им преступлений и степени его общественной опасности, не находит оснований для освобождения его от наказания.

Руководствуясь ст. ст. 407, 408 УПК РФ, Судебная коллегия,

определила:

надзорную жалобу осужденного Шевченко Д[redacted] В[redacted] удовлетворить частично.

Постановление президиума Саратовского областного суда от 28 мая 2012 года в отношении **Шевченко Д[redacted] В[redacted]** отменить.

Приговор Энгельсского районного суда Саратовской области от 25 ноября 2010 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 25 марта 2011 года, постановление Кировского районного суда города Саратова от 13 января 2012 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 20 марта 2012 года в отношении Шевченко Д[redacted] В[redacted] изменить:

по приговору Энгельсского городского суда Саратовской области от 18 июня 2004 года в порядке его приведения в соответствие с действующим законодательством с учетом изменений, внесенных кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Саратовского областного суда от 19 августа 2004 года, постановлением президиума Саратовского областного суда от 2 мая 2006 года, действия Шевченко Д.В. переквалифицировать:

с ч. 1 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ) на ч. 1 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ), по которой назначить 11 месяцев лишения свободы;

с ч. 1 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ) на ч. 1 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ), по которой назначить 1 год 5 месяцев лишения свободы;

с ч. 1 ст. 166 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ) на ч. 1 ст. 166 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ), по которой назначить 1 год 5 месяцев лишения свободы.

На основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 158, ч. 1 ст. 161, ч. 1 ст. 166 УК РФ (все в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ), путем частичного сложения наказаний, назначить Шевченко Д.В. 2 (два) года 2 (два) месяца лишения свободы.

В соответствии с ч. 5 ст. 69 УК РФ, путем частичного сложения назначенного наказания с наказанием по приговору от 23 января 2004 года, окончательно по совокупности преступлений определить Шевченко Д.В. 3 (три) года 5 (пять) месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в колонии-поселении. Считать Шевченко Д.В. освободившимся по отбытию наказания 27 января 2007 года;

– из вводной части приговора Энгельсского районного суда Саратовской области от 25 ноября 2010 года исключить указание на судимость Шевченко Д.В. по приговору Энгельсского городского суда Саратовской области от 18 июня 2004 года; из описательно-мотивировочной части приговора исключить указание суда о наличии в действиях осужденного отягчающего наказание обстоятельства – рецидива преступлений;

– смягчить назначенное Шевченко Д.В. наказание:

по ч. 1 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) по эпизоду тайного хищения имущества К до 10 (десяти) месяцев лишения свободы;

по ч. 1 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) по эпизоду тайного хищения имущества М – до 10 (десяти) месяцев лишения свободы;

по ч. 1 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) по эпизоду тайного хищения имущества К – до 10 (десяти) месяцев лишения свободы;

по ч. 1 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) по эпизоду тайного хищения имущества П – до 10 месяцев лишения свободы;

по ч. 1 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) по эпизоду тайного хищения имущества Д[redacted] – до 10 (десяти) месяцев лишения свободы;

по ч. 1 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) – до 1 (одного) года 10 (десяти) месяцев лишения свободы.

На основании ч. 2 ст. 69 УК РФ, путем частичного сложения наказаний, **окончательно назначить Шевченко Д.В. к отбытию 3 (три) года 6 (шесть) месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в колонии-поселении.**

В остальном состоявшиеся по делу судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи

[redacted]