



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 13-Д13-9

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

4 апреля 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего

Воронова А.В.,

судей

Ситникова Ю.В. и Семёнова Н.В.

при секретаре

Колосковой Ф.В.

рассмотрела в судебном заседании дело по надзорной жалобе осуждённого Малышева А.А. о пересмотре постановления президиума Тамбовского областного суда от 22 февраля 2012 года.

По приговору Тамбовского областного суда от 11 декабря 2007 года **Малышев А.А.**, несудимый:

осуждён по ч. 2 ст. 210 УК РФ к 6 годам 6 месяцам лишения свободы;

по п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (по эпизодам от 10-13 апреля 2003 г., от 8 июля 2003 г., от осени 2003 г.) к 6 годам 6 месяцам лишения свободы;

по п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ за каждое преступление от 20 марта 2004 г., 4 июня 2005 г., 5 июня 2005 г. к 6 годам 6 месяцам лишения свободы;

по п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ за каждое преступление от 24 июля 2004 г., 6 июня 2005 г., от начала мая 2005 г. к 6 годам лишения свободы;

по п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ за каждое преступление от 6 сентября 2004 г., 20 мая 2005 г., от мая 2005 г. к 5 годам 6 месяцам лишения свободы;

по п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ за каждое преступление от 23 апреля 2004 г., 19 июля 2004 г., 13 декабря 2004 г., 21 декабря 2004 г., 22 января 2005 г., 10 февраля 2005 г., 14 апреля 2005 г., 23 мая 2005 г., от июня 2004 г. к 5 годам лишения свободы;

по ч.3 ст.30, п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ за каждое преступление от конца декабря 2004 г., от 14 января 2005 г. к 5 годам лишения свободы;

по п. «а» ч. 4 ст. 162 УК РФ за каждое преступление от 21 июня 2005 г., 22 июня 2005 г. к 9 годам лишения свободы;

по ч. 3 ст. 222 УК РФ к 5 годам лишения свободы;

по ч. 3 ст. 223 УК РФ к 5 годам лишения свободы.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, путём частичного сложения наказаний окончательно Малышеву А.А. назначено 11 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По ч. 2 ст. 325 УК РФ назначен штраф в размере 5000 рублей и Малышев А.А. освобождён от наказания в связи с истечением срока давности уголовной ответственности.

По делу осуждены также Иванов С.В., Жиров В.В., Мишин И.И., Ансимов Е.А., Казанин И.А., Смогунов С.В., Смогунов М.В., Величкин А.В.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 31 марта 2008 года приговор в отношении Малышева А.А. изменён. В части гражданского иска приговор отменён и дело направлено для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства. Исключено указание на неустановленных следствием лиц под именами «А [ ]», «Н [ ]», «В [ ]», как на участвовавших в преступном сообществе и в совершении преступлений в его составе. Исключены указания:

о совершении Малышевым А.А. преступлений в качестве члена преступного сообщества, с оставлением квалифицирующего признака - совершение их организованной группой: от 14 апреля 2005 г., от 23 мая 2005 г., предусмотренных п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ; от 21 июня 2005 г., от 22 июня 2005 г., предусмотренных п. «а» ч. 4 ст. 162 УК РФ;

о наличии у Малышева А.А. помпового ружья при совершении преступлений 21 июня 2005 г.

По преступлениям от 10-13 апреля 2003 г., 8 июля 2003 г., осени 2003 г. исключено указание о совершении их в крупном размере, а действия осуждённого переквалифицированы с п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции закона 1996 года) на п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 08.12.2003 г. № 162-ФЗ), по которой назначено 6 лет 6 месяцев лишения свободы.

По ч. 2 ст. 210 УК РФ наказание снижено до 6 лет 3 месяцев лишения свободы.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ окончательно Малышеву А.А. назначено 10 лет 9 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Постановлением Октябрьского районного суда г. Тамбова от 20 апреля

2011 года ходатайство Малышева А.А. о приведении приговора в соответствие с Федеральным законом № 26-ФЗ от 7 марта 2011 года оставлено без удовлетворения.

Постановлением президиума Тамбовского областного суда от 22 февраля 2012 года изменено указанное постановление районного суда. Постановлено считать Малышева А.А. осуждённым:

по ч. 2 ст. 210 УК РФ к 6 годам 6 месяцам лишения свободы;

за каждое преступление от 20 марта 2004 г., 4 июня 2005 г., 5 июня 2005 г., а также за преступление с эпизодами от 10-13 апреля 2003 г., 8 июля 2003 г., от осени 2003 г. по п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) к 6 годам 5 месяцам лишения свободы;

за каждое преступление от 24 июля 2004 г., от мая 2005 г., от 6 июня 2005 г. по п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) к 5 годам 11 месяцам лишения свободы;

за каждое преступление от 6 сентября 2004 г., 20 мая 2005 г., от мая 2005 г.) по п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) к 5 годам 5 месяцам лишения свободы;

за каждое преступление от 23 апреля 2004 г., 19 июля 2004 г., 13 декабря 2004 г., 21 декабря 2004 г., 22 января 2004 г., 10 февраля 2005 г., 14 марта 2005 г., 23 мая 2005 г., от июня 2004 г. по п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) к 4 годам 11 месяцам лишения свободы;

за каждое преступление от конца декабря 2004 г., 14 января 2005 г. по ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ) к 4 годам 11 месяцам лишения свободы;

за каждое из двух преступлений по п. «а» ч. 4 ст. 162 УК РФ к 9 годам лишения свободы;

за каждое из двух преступлений по ч. 3 ст. 222 УК РФ к 5 годам за каждое.

По совокупности преступлений на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ назначено 10 лет 10 месяцев лишения свободы в колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи Ситникова Ю. В., изложившего обстоятельства дела, содержание судебных решений, мотивы надзорной жалобы, мнение прокурора Савинова Н.В. о необходимости удовлетворения надзорной жалобы, Судебная коллегия

**установила:**

в надзорной жалобе осуждённый Малышев А.А. оспаривает постановление президиума Тамбовского областного суда в части назначенного ему наказания по совокупности преступлений на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ. Указывает, что президиум назначил ему наказание больше,

чем суд кассационной инстанции, чем ухудшил его положение. Просит изменить постановление президиума и смягчить назначенное наказание.

Проверив материалы дела, и обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит постановление президиума областного суда и связанные с этим судебные решения подлежащими изменению на основании п. 2 ч. 2 ст. 409 УПК РФ.

Как усматривается из представленных документов, суд кассационной инстанции изменил приговор в отношении Малышева А.А., в частности, снизил наказание, назначенное по ч. 2 ст. 210 УК РФ до 6 лет 3 месяцев лишения свободы, а на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ назначил окончательное наказание в виде 10 лет 9 месяцев лишения свободы.

Президиум Тамбовского областного суда при пересмотре приговора в отношении Малышева А.А. в соответствии со ст. 10 УК РФ, обоснованно переквалифицировал его действия с п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 08.12.2003 г. № 162-ФЗ) на п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 07.03.2011 № 26-ФЗ); с ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 08.12.2003 г. № 162-ФЗ) на ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 07.03.2011 № 26-ФЗ) и снизил наказание за каждое преступление на 1 месяц.

Вместе с тем, президиум в нарушение положений ч. 2 ст. 10, ст. 60 УК РФ не только не снизил окончательное наказание по совокупности преступлений, но назначил более строгое наказание в виде 10 лет 10 месяцев лишения свободы. Поэтому необходимо снизить наказание, назначенное по правилам ч. 3 ст. 69 УК РФ соразмерно всем установленным по делу обстоятельствам.

Кроме того, президиум допустил опiski в своём постановлении, носящие технический характер и требующие устранения. Так, ошибочно было указано, что Малышев А.А. осуждён по ч. 2 ст. 210 УК РФ к 6 годам 6 месяцам лишения свободы. Также неправильно указано, что Малышев А.А. осуждён за каждое из двух преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 222 УК РФ, к 5 годам лишения свободы. В действительности он осуждён по ч. 3 ст. 222 УК РФ и по ч. 3 ст. 223 УК РФ к 5 годам лишения свободы за каждое преступление. Приговор в этой части не пересматривался в порядке ст. 10 УК РФ.

При таких обстоятельствах надзорная жалоба осуждённого Малышева А.А. подлежит удовлетворению.

Учитывая фактические обстоятельства совершённых Малышевым А.А. преступлений, степень их общественной опасности, оснований для применения ч. 6 ст. 15 УК РФ об изменении категории преступлений не имеется.

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

**определила:**

надзорную жалобу осуждённого Малышева А.А. удовлетворить:

постановление президиума Тамбовского областного суда от 22 февраля 2012 года и постановление Октябрьского районного суда г. Тамбова от 20 апреля 2011 года о приведение в соответствие с новым уголовным законом приговора Тамбовского областного суда от 11 декабря 2007 года, а также кассационного определения Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 31 марта 2008 года в отношении Малышева А. [ ] А. [ ] изменить.

Считать его осуждённым: по ч. 2 ст. 210 УК РФ к 6 годам 3 месяцам лишения свободы, по ч. 3 ст. 222, ч. 3 ст. 223 УК РФ к 5 годам лишения свободы за каждое преступление.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности всех преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 210, п. «а» ч. 4 ст. 158, п. «а» ч. 4 ст. 162, ч. 3 ст. 222, ч. 3 ст. 223, ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 4 ст. 158 УК РФ, окончательно Малышеву А. [ ] А. [ ] назначить 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном указанные постановление президиума и постановление районного суда оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи