



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 11-Д13-20

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

11 июня 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Кузнецова В.В.,

судей Абрамова С.Н. и Ботина А.Г.,

при секретаре Маркове О.Е.,

рассмотрев в судебном заседании дело по надзорным жалобам осужденного Макеева Ю.В. на приговор Нижнекамского городского суда от 13 января 2012 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Татарстан от 6 марта 2012 года, постановление Нижнекамского городского суда Республики Татарстан от 29 августа 2012 года и постановление президиума Верховного Суда Республики Татарстан от 13 февраля 2013 года,

установила:

по приговору Нижнекамского городского суда Республики Татарстан от 13 января 2012 года

Макеев Ю. [] В. [] [] судимый:

- 29 января 2002 года Набережночелнинским городским судом по ч.1 ст.111 УК РФ к 5 годам лишения свободы, освобожден 27 января 2004 года условно-досрочно на 2 года 8 месяцев 20 дней;

- 7 июля 2008 года Уржумским районным судом Кировской области по ч.1 ст.111 УК РФ на основании ч.5 ст.69 УК РФ к 4 годам лишения свободы, освобожден 11 мая 2011 года условно-досрочно на 6 месяцев 26 дней,

осужден по пп. «а,в,г» ч.2 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 года) к 3 годам лишения свободы, по ч.3 ст.30 и пп. «а,в,г» ч.2 ст. 161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 года) к 2 годам лишения свободы, на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 4 годам лишения свободы, в соответствии со ст.70 УК РФ к 4 годам 3 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По делу также осуждены Мыльников В.Н. и Краснов Д.В.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Татарстан от 6 марта 2012 года приговор в отношении Макеева Ю.В. оставлен без изменения.

Постановлением Нижнекамского городского суда Республики Татарстан от 29 августа 2012 года приговоры в отношении Макеева Ю.В. приведены в соответствие с действующим законодательством:

- по приговору мирового судьи судебного участка № [] Уржумского района Кировской области от 13 февраля 2008 года переqualифицированы действия Макеева Ю.В. с п. «г» ч.2 ст.260 УК РФ на п. «г» ч.2 ст.260 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года), по которой назначено 1 год 5 месяцев исправительных работ;

- по приговору Уржумского районного суда Кировской области от 7 июля 2008 года переqualифицированы его действия с ч.1 ст.111 УК РФ на ч.1 ст.111 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года), по которой назначено 3 года 9 месяцев лишения свободы, на основании ч.5 ст.69 УК РФ назначено 3 года 11 месяцев лишения свободы;

- наказание, назначенное по приговору Нижнекамского городского суда Республики Татарстан от 13 января 2012 года на основании ст.70 УК РФ, смягчено до 4 лет 2 месяцев лишения свободы.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Татарстан от 13 февраля 2013 года приговор от 13 января 2012 года, кассационное определение от 6 марта 2012 года и постановление от 29 августа 2012 года в отношении Макеева Ю.В. изменены: из вводной части приговора исключена ссылка на судимость Макеева Ю.В. по приговору от 29 января 2002 года; смягчено наказание - по пп. «а,в,г» ч.2 ст. 161 УК РФ до 2 лет 11 месяцев лишения свободы, по ч.3 ст.30 и пп. «а,в,г» ч.2 ст.161 УК РФ до 1 года 11 месяцев лишения свободы, на основании ч.3 ст.69 УК РФ назначено 3 года 11 месяцев лишения свободы, в соответствии со ст.70 УК РФ окончательно определено 4 года 1 месяц лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальном судебные решения оставлены без изменения.

Макеев Ю.В. признан виновным в совершении группой лиц по предварительному сговору открытого хищения имущества потерпевших С [] и Н [] с незаконным проникновением в жилище и применением насилия, не опасного для жизни и здоровья, а также в покушении на

открытое хищение имущества потерпевшего С [] совершенном группой лиц по предварительному сговору, с незаконным проникновением в жилище и применением насилия, не опасного для жизни и здоровья.

Преступления им совершены 12 сентября и 13 сентября 2011 года в [] Республики [] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорных жалобах **Макеев Ю.В.** указывает на то, что его судимость по приговору от 29 января 2002 года погашена на момент совершения преступления 12 сентября 2011 года, за которое он осужден по приговору от 13 января 2012 года, и просит исключить ссылку на данную судимость, снизив наказание по совокупности приговоров и преступлений до 4 лет лишения свободы. Дополнительно указывает, что ему назначено более строгое наказание по сравнению с другими осужденными по этому же делу и просит снизить наказание по совокупности преступлений и приговоров до 3 лет 6 месяцев лишения свободы.

Выражая несогласие с постановлением президиума, **Макеев Ю.В.** указывает, что оно вынесено незаконным составом суда, поскольку в заседании президиума принимал участие председатель суда, вынесший постановление о возбуждении надзорного производства. Также считает, что при рассмотрении дела в суде надзорной инстанции было нарушено его право на защиту, поскольку о дне рассмотрения дела не был извещен адвокат, осуществлявший его защиту в судах первой и второй инстанций; ему, **Макееву Ю.В.**, не было разъяснено право о возможности принятия участия в рассмотрении дела в президиуме и о возможности представления его интересов посредством защитника. Полагает, что президиум не в полной мере удовлетворил его надзорную жалобу, поскольку в дополнении к жалобе он просил о смягчении назначенного ему наказания до пределов, указанных в жалобе, и просит снизить срок наказания до 3 лет 6 месяцев лишения свободы, окончательно назначив в соответствии со ст.70 УК РФ наказание в виде лишения свободы на 3 года 8 месяцев.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации, выступление адвоката **Кабалоевой В.М.**, поддержавшей приведенные осужденным доводы, выступление прокурора **Потапова И.Е.** об отмене постановления президиума и изменении других судебных решений, проверив материалы уголовного дела и обсудив приведенные в жалобах доводы, Судебная коллегия находит постановление президиума Верховного Суда Республики Татарстан подлежащим отмене по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела, в заседании президиума Верховного Суда Республики Татарстан при рассмотрении 13 февраля 2013 года надзорной жалобы осужденного **Макеева Ю.В.** принимал участие Председатель Верховного Суда Республики Татарстан **Г [] []** ранее высказавший свою позицию по рассматриваемым вопросам в постановлении о возбуждении надзорного производства по жалобе осужденного **Макеева Ю.В.**

С учетом правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в Определении от 17 июня 2008 года № 733-О-П, положения статьи 63 УПК РФ 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.

При таких обстоятельствах доводы, изложенные в жалобе осужденного Макеева Ю.В., об отмене постановления президиума Верховного Суда Республики Татарстан от 13 февраля 2013 года, принятого по настоящему делу, признаются обоснованными, а приведенные им доводы в обоснование необходимости изменения других судебных решений проверяются Судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации.

Как видно из материалов уголовного дела, судебное заседание было проведено без проведения судебного разбирательства и приговор в части квалификации действий Макеевым Ю.В. не оспаривается. Однако данный приговор подлежит изменению по следующим основаниям.

В водной части приговора указано, что Макеев Ю.В. был судим 29 января 2002 года по ч.1 ст.111 УК РФ к 5 годам лишения свободы, освобожден 27 января 2004 года условно-досрочно на 2 года 8 месяцев 20 дней. Преступление, за которое Макеев Ю.В. осужден по данному приговору, совершено им в несовершеннолетнем возрасте, а в силу ст.95 УК РФ срок погашения этой судимости равен трем годам после отбытия лишения свободы. Следовательно, на момент совершения преступлений, за которые он осужден по приговору от 13 января 2012 года, указанная судимость погашена и ссылка на нее подлежит исключению из приговора.

Поскольку Макеев Ю.В. по приговору от 13 января 2012 года был осужден за тяжкие преступления, а ранее - 7 июля 2008 года, был осужден за совершенное 8 декабря 2007 года тяжкое преступление к реальному лишению свободы, рецидив преступлений обоснованно признан опасным. Рецидив признан обстоятельством, отягчающим наказание, что в силу ч.6 ст.15 УК РФ исключает возможность изменения категории преступления на менее тяжкую.

В связи с исключением ссылки из обжалуемого приговора на судимость Макеева Ю.В. по приговору от 29 января 2002 года назначенное ему наказание подлежит снижению.

Доводы осужденного о том, что ему назначено более строгое наказание по сравнению с другими осужденными по этому же делу, не могут быть приняты во внимание, поскольку уголовный закон не связывает назначение наказания в зависимости от наказания, назначенного другим осужденным, тем более что суд в отличие от других осужденных по этому же делу признал у Макеева Ю.В. опасный рецидив преступлений.

При этом Судебная коллегия учитывает, что в соответствии с ч.4 ст.70 УК РФ окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше

как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору.

Доводы осужденного о том, что наказание ему необходимо снизить до пределов, указанных в его жалобе, признаются несостоятельными как не основанные на законе.

Руководствуясь ст.403, 407, 408 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

постановление президиума Верховного Суда Республики Татарстан от 13 февраля 2013 года в отношении Макеева Ю [] В [] отменить.

Приговор Нижнекамского городского суда от 13 января 2012 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Татарстан от 6 марта 2012 года, постановлением Нижнекамского городского суда Республики Татарстан от 29 августа 2012 года в отношении Макеева Ю [] В [] изменить, снизить назначенное по пп. «а,в,г» ч.2 ст.161 УК РФ наказание до 2 лет 11 месяцев лишения свободы, по ч.3 ст.30, пп. «а,в,г» ч.2 ст.161 УК РФ до 1 года 11 месяцев лишения свободы, на основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности этих преступлений путем частичного сложения назначить наказание в виде 3 лет 11 месяцев лишения свободы, а на основании ст.70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединить неотбытую часть наказания по приговору от 7 июля 2008 года и окончательно назначить лишение свободы на 4 года 1 месяц в исправительной колонии строгого режима.

В остальном судебные решения оставить без изменения, а жалобы осужденного Макеева Ю.В. без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи