ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 49-Д13-37

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е
суда надзорной инстанции

г. Москва 11 июля 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего **Борисова В.П.,**

судей **Ламинцевой С.А. и Лаврова Н.Г.**

при секретаре **Головач А.М.**

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осуждённого Павлова Э.А. на приговор Давлекановского районного суда от 20 января 2011 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 14 апреля 2011 г. и постановление президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 5 сентября 2012 г.

Заслушав доклад судьи Ламинцевой С.А., объяснения адвоката Кабалоевой В.М., просившей удовлетворить надзорную жалобу осуждённого Павлова Э.А., мнение прокурора Потапова И.Е., полагавшего, что назначенное Павлову наказание подлежит смягчению с исключением указания о назначении его с применением правил ст. 70 УК РФ, Судебная коллегия

установила:

по приговору Давлекановского районного суда Республики Башкортостан от 20 января 2011 г.

Павлов Э[redacted] А[redacted], ранее судимый:

18 декабря 2001 г. Давлекановским районным судом Республики Башкортостан по пп. «а», «в», «г» ч. 2 ст.161 УК РФ к 5 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года;

20 августа 2003 г. тем же судом по пп. «а», «б», «г» ч.2 ст.161 УК РФ на основании ст.70 УК РФ, с учётом внесённых изменений, к 5 годам 3 месяцам лишения свободы, освобождённый 26 июня 2007 г. на основании постановления от 13 июня 2007 г. условно-досрочно на 1 год 4 месяца 6 дней,

осуждён по ч. 4 ст.111 УК РФ к 7 годам 9 месяцам лишения свободы, на основании ст.70 УК РФ к 8 годам лишения свободы в исправительной колонии особого режима.

Срок наказания исчислен с 15 августа 2008 г.

По делу также осуждена Якшук З.Р.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 14 апреля 2011 г. приговор в отношении Павлова Э.А. изменён: исключено указание на «особо опасный рецидив» при определении отягчающих наказание Павлова Э.А. обстоятельств; действия Павлова Э.А. переквалифицированы с ч. 4 ст.111 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 г.) на ч. 4 ст.111 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г.), по которой назначено **7 лет 7 месяцев лишения свободы,** на основании ст.70 УК РФ окончательно ему назначено **7 лет 9 месяцев лишения свободы.** В остальной части приговор в отношении Павлова Э.А. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 5 сентября 2012 г. состоявшиеся в отношении Павлова Э.А. судебные решения изменены:

по приговору Давлекановского районного суда Республики Башкортостан от 18 декабря 2001 г. его действия квалифицированы по пп. «а», «в», «г» ч. 2 ст.161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г.), наказание смягчено до 4 лет 10 месяцев лишения свободы;

по приговору Давлекановского районного суда Республики Башкортостан от 20 августа 2003 г. действия Павлова Э.А. квалифицированы по пп. «а», «б», «г» ч.2 ст.161 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г.), наказание смягчено до 4 лет 4 месяцев лишения свободы, окончательное наказание, назначенное на основании ст.70 УК РФ, смягчено до 5 лет лишения свободы; на основании постановления Октябрьского районного суда г.Уфы от

13 июня 2007 г. постановлено считать Павлова Э.А. условно-досрочно освобождённым на срок 1 год 1 месяц 6 дней;

приговор Давлекановского районного суда Республики Башкортостан от 20 января 2011 г. и кассационное определение от 14 апреля 2011 г. в отношении Павлова Э.А. изменены: наказание, назначенное на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров путём частичного присоединения неотбытой части наказания по приговору от 20 августа 2003 г., смягчено и окончательно назначено **7 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.**

В остальной части судебные решения в отношении Павлова Э.А. оставлены без изменения.

Павлов Э.А. признан виновным в умышленном причинении группой лиц тяжкого вреда здоровью Б, повлёкшем по неосторожности смерть потерпевшего.

Преступление им совершено 13 августа 2008 г. в г. при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе и дополнении к ней Павлов Э.А., выражая несогласие с состоявшимися по делу судебными решениями, указывает на то, что срок отбывания наказания с 15 августа 2008 г. судом исчислен неверно, поскольку фактически он был задержан 14 августа 2008 г.; следователем необоснованно было отказано в возбуждении уголовного дела в отношении И показания свидетелей оглашены с нарушением требований ст.281 УПК РФ; приговор основан на недопустимых доказательствах; в ходе судебного разбирательства его защитник выполнял свои обязанности ненадлежащим образом. Считает, что с учётом исключения из приговора отягчающего обстоятельства наказание подлежит смягчению на основании ч.1 ст.62 УК РФ.

Далее полагает, что с учётом изменений, внесённых судом надзорной инстанции, из приговора подлежит исключению указание о назначении ему наказания по правилам ст.70 УК РФ, поскольку на момент совершения преступления наказание по предыдущему приговору им было отбыто. Находит, что при вынесении 14 ноября 2012 г. дополнительного постановления суда надзорной инстанции было нарушено его право на защиту, поскольку заседание было проведено в его отсутствие. Также просит привести в соответствие с действующим законодательством и предыдущие приговоры, постановленные в отношении его.

Проверив материалы дела, обсудив доводы в жалобе, Судебная коллегия находит, что состоявшиеся в отношении Павлова судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

Из материалов уголовного дела усматривается, что к наказанию в виде 7 лет 7 месяцев лишения свободы, назначенному Павлову Э.А. по ч.4 ст.111 УК РФ по приговору от 20 января 2011 г. с учётом изменений, внесённых 14 апреля 2011 г. судом кассационной инстанции, на основании ст.70 УК РФ частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 20 августа 2003 г. и окончательно осуждённому к отбытию назначено 7 лет 9 месяцев лишения свободы.

При рассмотрении настоящего уголовного дела в президиуме Верховного Суда Республики Башкортостан были внесены изменения в том числе в предыдущие приговоры от 18 декабря 2001 г. и от 20 августа 2003 г., постановленные в отношении Павлова Э.А., и с учётом этих изменений Павлов Э.А. считается освобождённым 26 июня 2007 г. условно-досрочно на 1 год 1 месяц 6 дней.

Как следует из материалов уголовного дела, преступление, за которое Павлов Э.А. осуждён по настоящему приговору, было совершено им 13 августа 2008 г., и на тот момент наказание по предыдущему приговору от 20 августа 2003 г., с учётом изменений, внесённых судом надзорной инстанции, было отбыто осуждённым 1 августа 2008 г.

Суд надзорной инстанции, назначая Павлову Э.А. окончательное наказание по приговору от 20 января 2011 г. по правилам ст.70 УК РФ, не учёл того, что после внёсенных им изменений в предыдущие судебные решения в отношении Павлова Э.А. осуждённый с 1 августа 2008 г. считается фактически отбывшим наказание по приговору от 20 августа 2003 г., то есть до совершения преступления 13 августа 2008 г.

Следовательно, преступление, за которое Павлов Э.А. осуждён по приговору от 20 января 2011 г., было совершено им по истечении срока условно-досрочного освобождения от отбывания наказания по приговору от 20 августа 2003 г., и назначение осуждённому окончательного наказания по настоящему приговору по правилам ст.70 УК РФ не соответствует требованиям закона.

С учётом этого в судебные решения надлежит внести соответствующие изменения.

При этом Судебная коллегия считает необходимым учесть, что кассационным определением от 14 апреля 2011 г. наказание, назначенное Павлову Э.А. по ч.4 ст.111 УК РФ по приговору от 20 января 2011 г., было смягчено до **7 лет 7 месяцев** лишения свободы, а по совокупности приговоров на основании ст.70 УК РФ назначено **7 лет 9 месяцев** лишения свободы, суд же надзорной инстанции, изменяя указанные судебные решения в отношении Павлова Э.А., на основании ст.70 УК РФ окончательно назначил ему наказание в виде **7 лет 6 месяцев** лишения свободы.

Что касается доводов в жалобе о неправильном исчислении судом срока наказания, то Судебная коллегия не соглашается с ними, поскольку срок наказания правильно исчислен судом с 15 августа 2008 г. – эта дата соответствует протоколу задержания.

Доводы о необоснованном отказе следователя в возбуждении уголовного дела в отношении И[redacted] Судебная коллегия находит несостоятельными, поскольку суд рассмотрел дело в соответствии с требованиями ст. 252 УПК РФ о пределах судебного разбирательства.

Вопреки доводам, изложенным в надзорной жалобе осуждённого, выводы суда в приговоре основаны только на допустимых доказательствах.

Требования ст. 281 УПК РФ судом не нарушены.

В порядке ст. 281 УПК РФ судом оглашались показания тех свидетелей, которые не имеют решающего значения для дела.

Право осуждённого Павлова на защиту органами следствия и судом соблюдено.

Вопреки доводам, изложенным в надзорной жалобе Павлова, в деле нет данных, свидетельствующих о ненадлежащем исполнении своих обязанностей адвокатом, защищавшим интересы Павлова.

Таким образом, соответствующие доводы в кассационной жалобе осуждённого Павлова Судебная коллегия находит несостоятельными.

Дополнительное постановление суда надзорной инстанции от 14 ноября 2012 г. касалось только технической ошибки, допущенной судом при написании отчества осуждённого.

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

определила:

приговор Давлекановского районного суда Республики Башкортостан от 20 января 2011 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Башкортостан от 14 апреля 2011 г. и постановление президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 5 сентября 2012 г. в отношении **Павлова Э[redacted] А[redacted] изменить:**

исключить указание о назначении ему наказания по совокупности приговоров по правилам ст. 70 УК РФ;

смягчить наказание, назначенное ему по ч. 4 ст.111 УК РФ, до 7 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном указанные судебные решения в отношении Павлова Э[redacted] А[redacted] оставить без изменения, надзорную жалобу - без удовлетворения.

Председательствующий [redacted]

Судьи [redacted]