



**ВЕРХОВНЫЙ СУД  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Дело №49-Д13-50

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА  
НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ**

г. Москва

24 сентября 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего  
судей

Кузнецова В.В.  
Абрамова С.Н. и Пейсиковой Е.В.,

при секретаре Головач А.М.

рассмотрела в судебном заседании уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Закирова М.М. на приговор Нуримановского районного суда Республики Башкортостан от 5 марта 2008 года и постановление президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 10 марта 2010 года, по которому

**Закиров М** | М | \_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_, ранее не судимый,

осужден по ч.4 ст.111 УК РФ к лишению свободы на 10 лет в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 10 марта 2010 года из приговора исключено указание об учете при назначении наказания совершение особо тяжкого преступления, наказание смягчено до 9 лет 7 месяцев лишения свободы. В остальном приговор оставлен без изменения.

Постановлением Салаватского городского суда Республики Башкортостан от 17 июня 2011 года действия Закирова переквалифицированы на ч.4 ст.111 УК

РФ (в ред. Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ), по которой назначено лишение свободы на 9 лет 4 месяца в исправительной колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи Кузнецова В.В. об обстоятельствах дела, содержании судебных актов и мотивах надзорной жалобы, выслушав мнение прокурора Потапова И.Е., полагавшего необходимым постановление президиума Верховного Суда Республики Башкортостан в отношении Закирова отменить и снизить назначенное ему наказание, Судебная коллегия

**установила:**

Закиров признан виновным в умышленном причинении 23-24 октября 2007 года тяжкого вреда здоровью Г [REDACTED], повлекшем его смерть.

В надзорной жалобе осужденный Закиров указывает о нарушении его права на защиту, поскольку при рассмотрении его жалобы президиумом Верховного Суда Республики Башкортостан защитник не участвовал. Считает, что его действия должны быть переквалифицированы на ч.4 ст.111 УК РФ (в ред. Федерального закона от 29 июня 2009 года №141-ФЗ), а наказание снижено до 8 лет 4 месяцев лишения свободы.

В надзорной жалобе, рассмотренной президиумом Верховного Суда Республики Башкортостан, Закиров указывал на то, что в отношении него суд установил только смягчающие наказание обстоятельства, то есть явку с повинной, отсутствие судимости, признание вины, однако необоснованно назначил ему наказание значительно выше нижнего предела, установленного уголовным законом за содеянное.

Проверив материалы уголовного дела, изучив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия полагает необходимым жалобу удовлетворить частично.

Как видно из материалов дела, в заседании президиума Верховного Суда Республики Башкортостан при рассмотрении жалобы Закирова принимал участие прокурор, защитник не участвовал и данных о том, что Закиров отказался от участия защитника, не имеется.

Между тем, в соответствии с п.1 ч.1 ст.51 УПК РФ участие защитника в уголовном судопроизводстве является обязательным, если подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст.52 УПК РФ. Если в случае, предусмотренном ч.1 ст.51 УПК РФ, защитник не приглашен обвиняемым или по его поручению или с его согласия другими лицами, суд в данном случае обеспечивает участие защитника в уголовном судопроизводстве (ч.3 ст.51 УК РФ).

Поскольку право обвиняемого на защиту распространяется на все стадии уголовного процесса, рассмотрение в порядке надзора жалобы Закирова без участия защитника надлежит признать таким нарушением, которое влечет

отмену как постановления президиума Верховного Суда Республики Башкортостан, так и последующего постановления Салаватского городского суда Республики Башкортостан от 17 июня 2011 года, а его надзорная жалоба подлежит рассмотрению в порядке надзора Судебной коллегией Верховного суда Российской Федерации с учетом того, что его положение не может быть ухудшено по сравнению с окончательно принятым решением по делу.

Как видно из приговора, при назначении Закирову наказания суд учел совершение им особо тяжкого преступления. Однако, хотя суд и не признал данное обстоятельство в соответствии со ст.63 УК РФ отягчающим наказание, осуждение Закирова по ч.4 ст.111 УК РФ, то есть за особо тяжкое преступление, не должно самостоятельно учитываться как обстоятельство, дополнительно влияющее на вид и размер наказания. Поэтому указание суда первой инстанции об учете при назначении наказания такого обстоятельства, как совершение особо тяжкого преступления, подлежит исключению из приговора.

Так как Федеральным законом от 7 марта 2011 года №26-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации» из санкции ч.4 ст.111 УК РФ исключен нижний предел наказания в виде лишения свободы, что улучшает положение осужденного к лишению свободы Закирова, содеянное им подлежит переквалификации на этот уголовный закон, а назначенное ему наказание назначению с учетом признанных судом первой инстанции таких обстоятельств как явка с повинной, положительная характеристика по месту жительства, то, что Закиров в содеянном раскаялся, вину признал и ранее не судим.

Доводы Закирова о необходимости переквалифицировать его действия на ч.4 ст.111 УК РФ в редакции Федерального закона от 29 июня 2009 года № 141-ФЗ признаются несостоятельными, поскольку данным уголовным законом в указанную статью какие-либо изменения не вносились. Ссылаясь президиум Верховного Суда Республики Башкортостан на этот закон применительно к изменениям, внесенным в статью 62 ч.1 УК РФ, имея в виду, что наказание в виде лишения свободы с учетом явки с повинной при отсутствии отягчающих наказание обстоятельств не может превышать в данном случае 10 лет, а поскольку суд учел также другие обстоятельства и положительные данные о его личности, назначение Закирову наказания в виде 10 лет лишения свободы является несправедливым.

Исходя из изложенного, руководствуясь ст.ст. 377, 378 и 388 УПК РФ, Судебная коллегия

**определила:**

постановление президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 10 марта 2010 года и постановление Салаватского городского суда Республики Башкортостан от 17 июня 2011 года в отношении Закирова М [ ] М [ ] отменить, приговор Нуримановского районного суда Республики Башкортостан

от 5 марта 2008 года в отношении Закирова М [ ] М [ ] изменить, исключить из приговора указание об учете при назначении наказания такого обстоятельства, как совершение особо тяжкого преступления; переквалифицировать действия Закирова с ч.4 ст.111 УК РФ (в ред.Федерального закона от 8 декабря 2003 года №162-ФЗ) на ч.4 ст.111 УК РФ (в ред.Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ), по которой назначить лишение свободы на 8 (восемь) лет в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговор оставить без изменения, а надзорные жалобы без удовлетворения.

Председательствующий

судьи