



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 4-Д13-29

ОПРЕДЕЛЕНИЕ суда надзорной инстанции

г. Москва

27 сентября 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего – Лизунова В.М.
судей - Микрюкова В. В. и Каменева Н.Д.

при секретаре Синьковой А.О.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Забельского В.Г. на постановление президиума Московского областного суда от 27 июля 2011 года,

Заслушав доклад судьи Микрюкова В. В., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание приговора, мотивы надзорной жалобы и вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, выступления Забельского В.Г., адвоката Романова С.В., поддержавших доводы жалобы, мнение прокурора Коловайтеса О.Э., полагавшего необходимым в состоявшиеся судебные решения внести изменения, исключив указание на рецидив преступлений и назначить наказание с учетом внесенных изменений, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по приговору Химкинского городского суда Московской области от 30 ноября 2010 года

Забельский В [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED], судимый 29 января 2007 года по ст. 228 ч. 1 УК РФ, с учетом внесенных изменений, к 6 месяцам 29 дням лишения свободы, освобожден 29 декабря 2007 года по отбытию наказания,

осужден за совершение двух преступлений, предусмотренных ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ, за каждое на 2 года лишения свободы, а также по ст. 161 ч. 2 п. «а» УК РФ к 2 годам 4 месяцам лишения свободы. На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний окончательно назначено 3 года 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Московского областного суда от 25 января 2011 года приговор изменен, в качестве смягчающего обстоятельства признаны явки с повинной.

Постановлением президиума Московского областного суда от 27 июля 2011 года приговор и кассационное определение изменены, действия Забельского В.Г. квалифицированы в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ, за каждое преступление, предусмотренное ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ назначено 1 год 9 месяцев лишения свободы, по ст. 161 ч. 2 п. «а» УК РФ назначено 2 года 4 месяца лишения свободы, на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ путем частичного сложения назначено 3 года 3 месяца лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Постановлением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 5 сентября 2013 года по надзорной жалобе Забельского В.Г. возбуждено надзорное производство.

Забельский В.Г. признан виновным в кражах и грабеже, совершенных при изложенных в приговоре обстоятельствах.

В надзорной жалобе осужденный Забельский В.Г. просит пересмотреть постановление президиума Московского областного суда, смягчить наказание и изменить категорию преступлений.

Проверив материалы дела, обсудив доводы жалобы, судебная коллегия находит жалобу подлежащей частичному удовлетворению.

Назначенные судом наказания подлежат смягчению по следующим основаниям.

Отягчающим наказание обстоятельством суд признал наличие рецидива преступлений.

Между тем, как видно из материалов дела, Забельский В.Г. был ранее судим по ч. 1 ст. 228 УК РФ; максимальное наказание за совершение этого преступления не превышает трех лет лишения свободы. В соответствии с Федеральным законом от 7 декабря 2011 года N 420-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" в редакцию ч. 2 ст. 15 УК РФ внесены изменения, в соответствии с которыми умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено максимальное наказание, не превышающее трех лет лишения свободы, признаются преступлениями небольшой тяжести. Согласно ч. 4 п. "а" ст. 18 УК РФ при признании рецидива преступлений не учитываются судимости за преступления небольшой тяжести. Следовательно, в соответствии со ст. 10 УК РФ применению подлежит новый уголовный закон как улучшающий положение Забельского В.Г.

Таким образом, оснований для признания в действиях Забельского В.Г. рецидива преступлений не имеется.

При таких обстоятельствах и с учетом требований ст. 410 УПК РФ из приговора и судебных решений, в соответствии с новым уголовным законом, улучшающим положение осужденного, подлежит исключению указание на отягчающее обстоятельство - рецидив преступлений.

Исключение указания о наличии по делу отягчающего обстоятельства дает основание для смягчения наказания осужденному.

Кроме того Федеральным законом от 7 марта 2011 года №26-ФЗ в Уголовный кодекс Российской Федерации внесены изменения, улучшающие положение осужденного Забельского по ч. 2 ст. 161 УК РФ исключён нижний предел наказания в виде лишения свободы. В связи с тем, что новый закон смягчает наказание, то данный закон имеет обратную силу, поскольку его применение в силу ч. 2 ст. 10 УК РФ влечет сокращение наказания в пределах,

предусмотренных действующим Уголовным законом и тем самым улучшает положение осуждённого.

Однако Московский областной суд, квалифицировав действия Забельского в редакции указанного закона, назначенное ему наказание по ст. 161 ч. 2 п. «а» УК РФ вопреки положениям закона оставил без изменения.

При таких обстоятельствах приговор суда и кассационное определение судебной коллегии областного суда и постановление президиума областного суда подлежат изменению.

Наказание Забельскому В.Г. по двум преступлениям, предусмотренным п. «в» ч.2 ст.158 УК РФ, по п. «а» ч.2 ст. 161 УК РФ и по совокупности преступлений назначается в соответствии со всеми установленными по делу смягчающими наказание обстоятельствами: полное признание вины, явок с повинной, частичный возврат похищенного, отсутствия отягчающих наказание обстоятельств, данными о личности осужденного, который по месту отбывания наказания характеризовался положительно, влияние назначенного наказания на исправление осужденного.

С учетом фактических обстоятельств преступлений, предусмотренных п. «а» ч.2 ст. 161 УК РФ и п. «в» ч.2 ст. 158 УК РФ за совершение которых осужден Забельский В.Г., и степени их общественной опасности, судебная коллегия не находит оснований для изменения их категории на менее тяжкую.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Надзорную жалобу осужденного Забельского В.Г. удовлетворить частично.
2. Приговор Химкинского городского суда Московской области от 30 ноября 2010 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Московского областного суда от 25 января 2011 года, постановление президиума Московского областного суда от 27 июля 2011 года в отношении Забельского В. [REDACTED] Г. [REDACTED] изменить:

Исключить указание о наличии отягчающего наказание обстоятельства - рецидив преступлений.

По п. «а» ч.2 ст. 161 УК РФ смягчить наказание до 2 лет 2 месяцев

лишения свободы.

По п. «в» ч.2 ст. 158 УК РФ по преступлению от 4 августа 2010 года смягчить Забельскому В.Г. наказание до 1 года 6 месяцев лишения свободы.

По п. «в» ч.2 ст. 158 УК РФ по преступлению от 2 сентября 2010 года смягчить Забельскому В.Г. наказание до 1 года 6 месяцев лишения свободы.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ, ст. 158 ч. 2 п. «в» УК РФ, ст. 161 ч. 2 п. «а» УК РФ, путем частичного сложения наказаний, назначить Забельскому В.Г. 3 (три) года 1 месяц лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальном состоявшиеся в отношении него судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи