



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №31-Д13-13

ОПРЕДЕЛЕНИЕ суда надзорной инстанции

г. Москва

6 марта 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего – Шурыгина А.П.

судей - Микрюкова В. В. и Иванова Г.П.

при секретаре Кочкине Я.В.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Михайлычева А.В. на постановление президиума Верховного Суда Чувашской Республики от 8 июня 2012 года.

Заслушав доклад судьи Микрюкова В. В., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание приговора, мотивы надзорной жалобы и вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, выступление прокурора Шукиной Л.В. поддержавшей доводы надзорной жалобы Михайлычева А.В. удовлетворить частично, постановление президиума Верховного Суда Чувашской Республики от 8 июня 2012 года в отношении Михайлычева А.В. отменить, постановление Ленинского районного суда г. Чебоксары Чувашской Республики от 31 мая 2011 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Чувашской Республики от 26 июля 2011 года изменить, наказание по ст. 256 ч. 1 п. «б» УК РФ смягчить до 9 месяцев исправительных

работ с удержанием 10 % заработной платы в доход государства, по ст. 162 ч. 2 УК РФ наказание смягчить до 5 лет 11 месяцев лишения свободы, по ст. 70 УК РФ - до 6 лет 1 месяца лишения свободы, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

Михайлычев А [REDACTED] **В** [REDACTED]

[REDACTED] судимый:

по приговору мирового судьи судебного участка [REDACTED] г. Новочебоксарск Чувашской Республики от 14 декабря 2006 года по ст. 256 ч. 1 п. «б» УК РФ к исправительным работам сроком на 10 месяцев с удержанием 10 % заработной платы в доход государства;

по приговору Новочебоксарского городского суда Чувашской Республики от 8 мая 2007 года по ст. 162 ч. 2 УК РФ к 6 годам лишения свободы, в соответствии со ст. 70 УК РФ к 6 годам 2 месяцам лишения свободы в исправительной колонии общего режима, без штрафа.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Чувашской Республики от 17 июля 2007 года приговор Новочебоксарского городского суда от 8 мая 2007 года суда оставлен без изменения.

Постановлением Ленинского районного суда г. Чебоксары Чувашской Республики от 31 мая 2011 года приговоры приведены в соответствие с Федеральным законом от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ, действия Михайлычева переквалифицированы на ст. 256 ч. 1, ст. 162 ч. 2 УК РФ (в редакции указанного закона), без изменения наказания.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Чувашской Республики от 26 июля 2011 года постановление Ленинского районного суда оставлено без изменения.

Постановлением президиума Верховного Суда Чувашской Республики от 8 июня 2012 года постановление Ленинского районного суда и кассационное определение изменены, наказание по ст. 256 ч. 1 п. «б» УК РФ смягчено до 9 месяцев исправительных работ с удержанием 10 % заработной платы в доход государства, по ст. 162 ч. 2 УК РФ наказание смягчено до 5 лет 11 месяцев лишения свободы, по ст. 70 УК РФ - до 6 лет 1 месяца лишения свободы в исправительной колонии общего режима, без штрафа.

Постановлением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 15 марта 2013 года по надзорной жалобе Михайлычева А.В. возбуждено

надзорное производство.

В надзорной жалобе осужденный Михайлычев оспаривает законность и обоснованность постановления президиума Верховного Суда Чувашской Республики, указывает на нарушение судом надзорной инстанции положений ст. 63 УПК РФ, а также на недостаточное, по его мнению, смягчение наказания.

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

Согласно ч.1 ст.379, ст.381, ч1 ст.409 УПК РФ нарушение уголовно-процессуального закона является основанием для отмены или изменения судебного решения в порядке надзора.

Предписания ст. 61 УПК РФ исключают участие судьи в производстве по уголовному делу при наличии обстоятельств, которые свидетельствуют о прямой или косвенной его заинтересованности в разрешении дела, к числу таких обстоятельств относится, в частности, предшествующее участие судьи в рассмотрении того же дела.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в определениях от 1 ноября 2007 года № 799-0-0, от 17 июня 2008 года № 733-О-П, в силу предписаний ст.ст.61, 63, ч.3 ст.407 УПК РФ, которые направлены на обеспечение объективности и беспристрастности состава суда надзорной инстанции, судья не должен участвовать в повторном рассмотрении уголовного дела, поскольку оно было бы связано с оценкой ранее уже исследовавшихся с его участием обстоятельств по делу, что является недопустимым, ибо высказанная судьей в процессуальном решении позиция относительно наличия или отсутствия события преступления, обоснованности вывода о виновности в его совершении обвиняемого, достаточности собранных доказательств, справедливо ли назначенное судом наказание, ограничивало бы его свободу и независимость при дальнейшем производстве по делу и постановлении приговора или иного решения.

Из дела видно, что в составе суда надзорной инстанции 8 июня 2012 года, которая внесла изменения в постановление Ленинского районного суда г. Чебоксары Чувашской Республики от 31 мая 2011 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Чувашской Республики от 26 июля 2011 года в отношении Михайлычева, принимал участие судья В [] ранее высказавший свою позицию по рассматриваемым вопросам в постановлении об отказе в удовлетворении надзорной жалобы осужденного Михайлычева от 8 ноября 2011 года.

При таких обстоятельствах постановление президиума Верховного Суда Чувашской Республики от 8 июня 2012 года подлежит отмене.

Поскольку в президиуме Верховного Суда Чувашской Республики отсутствует кворум для рассмотрения надзорной жалобы Михайлычева, его жалоба рассматривается судебной коллегией Верховного Суда РФ.

Из материалов видно, что приговоры мирового судьи судебного участка №2 г. Новочебоксарск Чувашской Республики от 14 декабря 2006 года и Новочебоксарского городского суда Чувашской Республики от 8 мая 2007 года приведены постановлением Ленинского районного суда г. Чебоксары Чувашской Республики от 31 мая 2011 года в соответствии с Федеральным законом от 7 марта 2011 года №26-ФЗ, действий Михайлычева А.В. с п. «б» ч.1 ст.256 УК РФ и с ч.2 ст. 162 УК РФ в прежней редакции переключены на п. «б» ч.1 ст.256 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) и ч.2 ст. 162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) без смягчения наказания, по тем основаниям, что наказание назначено с учетом всех обстоятельств.

Вместе с тем, наказание осужденному оставлено без изменения без достаточных оснований.

Федеральным законом №26 от 7 марта 2011 года в Уголовный кодекс РФ внесены изменения, в соответствии с которыми из ч. 2 ст. 162 УК РФ исключен нижний предел наказания в виде лишения свободы, что улучшает положение осужденного, в ч.1 ст.256 УК РФ так же внесены изменения, исключен нижний предел наказания самого строгого наказания.

Согласно толкованию положений ст. 10 УК РФ, данному в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации №4-П от 20 апреля 2006 года, закон, улучшающий положение лица, имеет обратную силу независимо от того, в чем выражено улучшение.

По смыслу закона, пересмотр судебных решений в соответствии со ст. 10 УК РФ, кроме переключенности преступления на статью УК РФ в редакции нового уголовного закона, предполагает смягчение наказания так же и в тех случаях, когда из санкции статьи Особенной части УК РФ исключен нижний предел наказания, назначенного по приговору суда осужденному за совершенное преступление или внесены иные изменения, улучшающие положение осужденных.

При таких обстоятельствах, учитывая указанные в приговоре смягчающие обстоятельства: возмещение ущерба, признание вины и

раскаяние, назначенное наказание по ч. 2 ст. 162 и п. «б» ч.1 ст.256 УК РФ подлежит смягчению, приговор мирового судьи судебного участка [] г. Новочебоксарск от 14 декабря 2006 года, приговор от 8 мая 2007 года Новочебоксарского городского суда Чувашской Республики, определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Чувашской Республики от 17 июля 2007 года, постановление Ленинского районного суда г. Чебоксары Чувашской Республики от 31 мая 2011 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Чувашской Республики от 26 июля 2011 года - изменению.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1.Надзорную жалобу осужденного Михайлычева А.В. удовлетворить.

2. Постановление президиума Верховного Суда Чувашской Республики от 8 июня 2012 года в отношении Михайлычева А [] В [] отменить.

3 Приговор мирового судьи судебного участка [] г. Новочебоксарск от 14 декабря 2006 года, приговор от 8 мая 2007 года Новочебоксарского городского суда Чувашской Республики, определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Чувашской Республики от 17 июля 2007 года, постановление Ленинского районного суда г. Чебоксары Чувашской Республики от 31 мая 2011 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Чувашской Республики от 26 июля 2011 года изменить:

осужденному Михайлычеву А [] В [] по приговору мирового судьи судебного участка [] г. Новочебоксарск от 14 декабря 2006 года наказание по п. «б» ч.1 ст.256 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) снизить до 9 месяцев исправительных работ с удержанием 10 % заработной платы в доход государства;

по приговору от 8 мая 2007 года Новочебоксарского городского суда Чувашской Республики по ч.2 ст. 162 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) наказание снизить до 5 (пяти) лет 11 (одиннадцати) месяцев лишения свободы;

в соответствии с ч.1 ст.70 УК РФ путем частичного присоединения к назначенному наказанию неотбытой части наказания по приговору мирового судьи судебного участка [] г. Новочебоксарск Чувашской Республики от 14 декабря 2006 года, с применением п. «в» ч.1 ст.71 УК РФ, окончательное наказание Михайлычеву А [] В [] назначить в виде 6 (шести) лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии общего режима, без штрафа.

В остальной части судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий []

Судья []