



ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРЕЗИДИУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 219-П20

г. Москва

24 марта 2021 г.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего - Серкова П.П.,

членов Президиума - Глазова Ю.В., Давыдова В.А., Момотова В.В., Рудакова С.В., Тимошина Н.В., Хомчика В.В., -

при секретаре Кепель С.В.

рассмотрел уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Лихацкого А.Н. на приговор Нижегородского областного суда от 3 октября 2002 года, по которому

Лихацкий Андрей Николаевич, [REDACTED]

[REDACTED] судимый:

13 декабря 1993 года по ч.3 ст.206 УК РСФСР с применением ст.46.1 УК РСФСР к 3 годам лишения свободы с отсрочкой исполнения приговора на 2 года, 5 января 1996 года отсрочка исполнения приговора отменена, освобожден из мест лишения свободы 25 августа 2000 года на основании акта об амнистии;

28 сентября 2001 года по ч.1 ст.105, ч.1 ст.167 УК РФ по совокупности преступлений на 13 лет лишения свободы,-

осужден:

по ст.115 УК РФ к исправительным работам сроком на 1 год;

по ч.2 ст.139 УК РФ к лишению свободы сроком на 1 год;

на основании ч.2 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, путем поглощения менее строгого наказания более строгим Лихацкому А.Н. назначено наказание в виде лишения свободы сроком на 1 год;

в соответствии со ст.70 УК РФ по совокупности приговоров, путем полного присоединения неотбытой части наказания по приговору 28 сентября 2001 года окончательно назначено 14 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Лихацкий А.Н. по предъявленному обвинению в совершении преступлений, предусмотренных п.п. «д, и, н» ч.2 ст.105, ч.2 ст.167 УК РФ, оправдан за отсутствием в деянии состава преступления.

Кассационным определением Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 20 января 2003 года приговор в отношении Лихацкого А.Н. в части оправдания по п.п. «д, и, н» ч.2 ст.105, ч.2 ст.167 УК РФ отменен, уголовное дело передано на новое рассмотрение в тот же суд в ином составе судей. В остальном приговор оставлен без изменения.

Постановлением Лукояновского районного суда Нижегородской области от 11 июня 2014 года, вынесенным в порядке ст.ст. 397, 399 УПК РФ, действия Лихацкого А.Н. переквалифицированы со ст.115 УК РФ на ч.1 ст.115 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. №26-ФЗ), по которой назначено 10 месяцев исправительных работ, с ч.2 ст.139 УК РФ на ч.2 ст.139 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. №26-ФЗ), по которой назначено 10 месяцев лишения свободы, на основании ч.2 ст.69 УК РФ путем поглощения менее строгого наказания более строгим Лихацкому А.Н. назначено наказание в виде лишения свободы сроком на 10 месяцев, в соответствии со ст.70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 13 лет 10 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

Апелляционным постановлением Нижегородского областного суда от 22 сентября 2014 года постановление от 11 июня 2014 года оставлено без изменения.

Постановлением Лукояновского районного суда Нижегородской области от 11 сентября 2018 года, вынесенным в порядке ст.ст. 397, 399 УПК РФ, в удовлетворении ходатайства Лихацкого А.Н. о внесении изменений в приговор в связи со вступлением в силу нового уголовного закона отказано.

Апелляционным постановлением Нижегородского областного суда от 14 января 2019 года постановление от 11 сентября 2018 года отменено, приговор Нижегородского областного суда от 3 октября 2002 года и кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда

Российской Федерации от 20 января 2003 года изменены: постановлено указать во вводной части приговора и кассационного определения, что Лихацкий А.Н. ранее судим 28 сентября 2001 года Альметьевским городским судом Республики Татарстан по ч.1 ст.105 УК РФ к лишению свободы сроком на 12 лет с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима; постановлено считать Лихацкого А.Н. осужденным по ч.1 ст.115 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. №26-ФЗ) к исправительным работам сроком на 10 месяцев, по ч.2 ст.139 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. №26-ФЗ) - к 10 месяцам лишения свободы; на основании ч.2 ст.69 УК РФ - к лишению свободы сроком на 10 месяцев; в соответствии со ст.70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 12 лет 10 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В надзорной жалобе осужденный Лихацкий А.Н. просит о пересмотре судебных решений.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Куменкова А.В., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание состоявшихся судебных решений, доводы надзорной жалобы, послужившие основанием ее передачи с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации, выступления заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Ткачева И.В., адвоката Урсола А.Л., Президиум Верховного Суда Российской Федерации

установил:

Лихацкий А.Н. признан виновным в умышленном причинении 12 января 2001 года легкого вреда здоровью Р [REDACTED] в незаконном проникновении в квартиру К [REDACTED] и в умышленном причинении 16 января 2001 года легкого вреда здоровью К [REDACTED]

Осужденный Лихацкий А.Н. в надзорной жалобе просит изменить судебные решения, смягчить назначенное наказание, указывает, что определением судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 25 декабря 2019 года предыдущий приговор Альметьевского городского суда Республики Татарстан от 28 сентября 2001 года изменен, наказание по ч.1 ст.105 УК РФ снижено до 9 лет 6 месяцев лишения свободы, в связи с чем наказание по приговору Нижегородского областного суда подлежит смягчению.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации, рассмотрев уголовное дело по надзорной жалобе осужденного, проверив материалы дела в соответствии с ч.1 ст.412.12 УПК РФ, находит судебные решения в отношении Лихацкого А.Н. подлежащими изменению по следующим основаниям.

Согласно ч.1 ст.412.9 УПК РФ, основаниями отмены или изменения приговора, определения, постановления суда в порядке надзора являются существенные нарушения уголовного и (или) уголовно-процессуального законов, повлиявшие на исход дела.

По настоящему делу допущено существенное нарушение уголовного закона при назначении Лихацкому А.Н. наказания, которое выразилось в следующем.

В соответствии с положениями ст.50 УК РФ в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года №63-ФЗ, действовавшего в период совершения преступления и рассмотрения дела, исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет и отбываются по месту работы осужденного. Из заработка осужденного к исправительным работам производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от пяти до двадцати процентов.

По данному уголовному делу по приговору Нижегородского областного суда Лихацкому А.Н., осужденному с учетом внесенных изменений по ч.1 ст.115 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. №26-ФЗ), назначено наказание в виде исправительных работ сроком на 10 месяцев.

В нарушение требований уголовного закона судом не установлен размер, подлежащий удержанию в доход государства из заработка осужденного.

То есть наказание в виде исправительных работ судом фактически не назначено.

В связи с этим из судебных решений подлежат исключению назначение осужденному наказания по ч.1 ст.115 УК РФ, а также назначение наказания по совокупности преступлений на основании ч.2 ст.69 УК РФ.

Согласно ст.56 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 года №420-ФЗ), положения которой, исходя из требований ст.10 УК РФ, подлежат применению по настоящему делу, наказание в виде лишения свободы может быть назначено осужденному, совершившему впервые преступление небольшой тяжести, только при наличии отягчающих обстоятельств, предусмотренных ст. 63 УК РФ, за исключением преступлений, предусмотренных ч.1 ст.228, ч.1 ст.231, ст.233 УК РФ, или только если соответствующей статьей Особенной части УК РФ лишение свободы предусмотрено в качестве единственного вида наказания.

Лихацкому А.Н., с учетом внесенных в приговор изменений, за преступление, предусмотренное ч.2 ст.139 УК РФ (в редакции Федерального

закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ), относящееся к категории небольшой тяжести, назначено наказание в виде лишения свободы, сроком на 10 месяцев.

Санкция этой нормы УК РФ, кроме лишения свободы, предусматривает другие, более мягкие виды наказаний.

В качестве обстоятельства, отягчающего наказание, суд признал наличие в действиях Лихацкого А.Н. рецидива преступлений.

Между тем судимость по приговору от 28 сентября 2001 года не может быть принята во внимание, поскольку преступление по данному делу он совершил до вынесения указанного приговора.

Что касается судимости по приговору от 13 декабря 1993 года, то преступление по этому делу он совершил в несовершеннолетнем возрасте.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 25 декабря 2019 года приговор Альметьевского городского суда Республики Татарстан от 28 сентября 2001 года в отношении Лихацкого А.Н. изменен, судимость по приговору от 13 декабря 1993 года исключена, поскольку, с учетом введения в действие Уголовного кодекса Российской Федерации и внесения в него изменений Федеральным законом от 8 декабря 2003 года №162-ФЗ, он не может быть признан субъектом этого преступления как лицо, не достигшее возраста уголовной ответственности. Наказание по этому приговору Лихацкому А.Н. смягчено с применением ч.1 ст.62 УК РФ до 9 лет 6 месяцев лишения свободы.

В связи с этим из судебных решений по настоящему делу также подлежит исключению указание о судимости по приговору от 13 декабря 1993 года и указание о наличии в действиях осужденного рецидива преступлений.

Поэтому Лихацкий А.Н. по данному делу является лицом, впервые совершившими преступление.

При таких обстоятельствах по ч.2 ст.139 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) Лихацкому А.Н. вместо лишения свободы следует назначить другой, более мягкий вид наказания.

В соответствии со ст.70 УК РФ при назначении наказания по совокупности приговоров к наказанию, назначенному по последнему приговору, частично или полностью присоединяется неотбытая часть наказания по последнему приговору суда.

По совокупности преступлений, исходя из правил ч.5 ст.69 УК РФ, наказание назначается в том случае, если после вынесения судом приговора по

делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу.

Лихацкому А.Н. по настоящему приговору окончательное наказание назначено на основании ст.70 УК РФ путем полного присоединения к назначенному наказанию неотбытого наказания по приговору Альметьевского городского суда Республики Татарстан от 28 сентября 2001 года.

Согласно приговору, преступления по данному уголовному делу осужденный совершил 12 и 16 января 2001 года, то есть до вынесения приговора Альметьевским городским судом Республики Татарстан, который был постановлен 28 сентября 2001 года.

Это обстоятельство не было принято во внимание Нижегородским областным судом и вместо назначения наказания по совокупности преступлений в соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ осужденному Лихацкому А.Н. ошибочно назначено наказание по совокупности приговоров на основании ст.70 УК РФ.

При таких обстоятельствах Лихацкому А.Н. следует назначить наказание по правилам ч.5 ст.69 УК РФ путем сложения наказания по данному делу по ч.2 ст.139 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) с наказанием по приговору Альметьевского городского суда Республики Татарстан от 28 сентября 2001 года, с учетом того обстоятельства, что наказание по этому приговору смягчено определением судебной коллегии по уголовным делам Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 25 декабря 2019 года до 9 лет 6 месяцев лишения свободы.

Что касается доводов надзорной жалобы осужденного Лихацкого А.Н. о пересмотре последующего приговора Нижегородского областного суда от 21 марта 2003 года, то они подлежат рассмотрению в отдельном производстве.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 412.10, п.7 ч.1 ст.412.11 УПК РФ, Президиум Верховного Суда Российской Федерации

постановил:

приговор Нижегородского областного суда от 3 октября 2002 года, кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 20 января 2003 года, а также постановление Лукояновского районного суда Нижегородской области от 11 июня 2014 года, апелляционные постановления Нижегородского областного суда от 22 сентября 2014 года и от 14 января 2019 года в части пересмотра указанных приговора и кассационного определения в отношении **Лихацкого Андрея Николаевича** изменить, исключить указания о судимости по приговору от 13 декабря 1993

года и о наличии в его действиях рецидива преступлений; по ч.2 ст.139 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) назначить ему наказание в виде штрафа в размере 40 000 рублей; исключить назначение наказания по ч.1 ст.115 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) и по совокупности преступлений на основании ч.2 ст.69 УК РФ; на основании ч.5 ст.69 УК РФ путем полного сложения назначенного наказания по данному делу по ч.2 ст.139 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 года №26-ФЗ) с наказанием по приговору Альметьевского городского суда Республики Татарстан от 28 сентября 2001 года назначить Лихацкому А.Н. 9 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима и штраф в размере 40 000 рублей.

В остальном судебные решения в отношении Лихацкого А.Н. оставить без изменения.

Председательствующий

