

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

«04» июля 2012 г.

г. Камызяк Астраханская область

Камызякский районный суд Астраханской области в составе:

председательствующего судьи Винник И.В.,

помощника прокурора Камызякского района Астраханской области Высочанской М.А.,

при секретаре Дружининой С.Н.

рассмотрев в открытом судебном заседании ходатайство представителя осужденного Хиврина Руслана Ивановича - Хивриной Елены Александровны, действующей на основании доверенности, о приведении приговоров в соответствие с действующим законодательством,

УСТАНОВИЛ:

Приговором Ахтубинского городского суда Астраханской области от 11.09.2008 Хиврин Р.И. признан виновным в совершении преступления, предусмотренного ч. 3 ст.30 п. «б» ч. 2 ст.228.1 УК РФ и ему назначено наказание в виде 2 лет 6 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 3000 рублей, по ч. 1 ст.30 п. «г» ч. 3 ст.228.1 УК РФ и ему назначено наказание в виде 4 лет лишения свободы со штрафом в размере 5000 рублей. На основании ч. 3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения назначенных наказаний окончательно Хиврину Р.И. назначено наказание в виде 4 лет 6 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 6000 рублей с отбыванием наказания в воспитательной колонии.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Астраханского областного суда от 20.11.2008 приговор Ахтубинского городского суда Астраханской области от 11.09.2008 в отношении Хиврина Р.И. в части осуждения последнего по ч. 1 ст.30, п. «г» ч. 3 ст.228.1 УК РФ отменен, дело направлено на новое судебное рассмотрение в тот же суд в ином составе судей. Определено считать Хиврина Р.И. осужденным по ч. 3 ст.30 п. «б» ч. 2 ст.228.1 УК РФ и ему назначено наказание в виде 2 лет 6 месяцев лишения свободы, без штрафа, с отбыванием наказания в воспитательной колонии.

Приговором Ахтубинского городского суда Астраханской области от 05.08.2009 Хиврин Р.И. признан виновным в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст.30 п. «г» ч. 3 ст.228.1 УК РФ и ему назначено наказание в виде 4 лет лишения свободы. На основании ч. 5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний, назначенного по данному приговору и приговору Ахтубинского городского суда Астраханской области от 11.09.2008 окончательно Хиврину Р.И. назначено наказание в виде 4 лет 2 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Астраханского областного суда от 01.10.2009 приговор Ахтубинского городского суда Астраханской области от 05.08.2009 в отношении Хиврина Р.И. изменен, последнему определено в соответствии с п. «б» ч. 1 ст.58 УК РФ отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

Представитель осужденного Хиврина Р.И. - Хиврина Е.А., действующая на основании доверенности, обратилась в Камызякский районный суд Астраханской области с ходатайством о приведении вышеуказанных приговоров в отношении него в соответствии с п. 13 ст. 397 УПК РФ, а именно с изменениями, внесенными в ст.69 УК РФ Федеральным законом № 420-ФЗ от 07.12.2011 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации», указав в обоснование, что в ранее действующей редакции правило поглощения менее строгого наказания более строгим суд был в праве применить только за преступления небольшой и средней тяжести, совершенные по совокупности, а в новой редакции ст.69 УК РФ суд наделен правом применить правило поглощения к неоконченным тяжким и особо тяжким преступлениям. Данное изменение закона может улучшить положение осужденного Хиврина

Р.И. Полагает, что в данном случае имеются достаточные основания для приведения приговора в соответствие с новым законом, без направления на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Осужденный Хиврин Р.И. не нанес вреда ни одному человеку, никого не вовлекал в употребление наркотических средств. Считает, что в уголовном деле нет доказательств, указывающих на то, что Хиврин Р.И. кому-либо сбывал наркотические средства. Хиврин Р.И. в период нахождения в местах лишения свободы характеризуется положительно, учился и работал. Во время нахождения в колонии №8 Хиврин Р.И. заболел туберкулезом и в данное время является инвалидом 3 группы. Осужденный Хиврин Р.И. добросовестно лечился и лечение дало положительную динамику, но в настоящее время последний вновь заболел. Для полного выздоровления ему необходим должный уход, питание и отсутствие контактов с больными туберкулезом. Хиврин Р.И. не является опасным преступником, а является инвалидом, к которому должно быть проявлено снисхождение. Фактически Хиврин Р.И. понес двойное наказание, он лишился не только свободы, но и здоровья. Просит суд применить к Хиврину Р.И. правило поглощения менее строгого наказания более строгим.

Представитель осужденного Хиврина Р.И. - Хиврина Е.А. надлежащим образом извещенная о времени и месте слушания дела, в судебное заседание не явилась, ходатайств об отложении судебного заседания от последней не поступало.

При таких обстоятельствах, суд приходит к выводу о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя осужденного Хиврина Р.И. - Хивриной Е.А.

В силу положения ч.3 ст.399 УПК РФ, вопрос о форме участия осужденного в судебном заседании решается судом. Ходатайство осужденного об участии в судебном заседании может быть заявлено одновременно с его ходатайством по вопросам, связанным с исполнением приговора, либо в течение 10 суток со дня получения осужденным извещения о дате, времени и месте судебного заседания.

Суд, при рассмотрении настоящего ходатайства, не находит оснований для обязательного участия осужденного в судебном заседании. ходатайства от осужденного об участии в судебном заседании в суд не поступало.

При таких обстоятельствах, суд считает возможным рассмотреть ходатайство в отсутствие осужденного Хиврина Р.И.

Суд, выслушав помощника прокурора Камызякского район Высочанскую М.А., полагавшую, что ходатайство не подлежит удовлетворению, изучив представленные материалы, приходит к следующему.

В соответствии с ч.3 ст.50 Конституции РФ каждый осужденный за преступление имеет право просить о смягчении наказания.

Согласно п. 13 ч.1 ст.397 УПК РФ суд рассматривает, в том числе вопросы, связанные с исполнением приговора: об освобождении от наказания или о смягчении наказания вследствие издания уголовного закона, имеющего обратную силу в соответствии со ст.10 УК РФ.

В соответствии с ч.1 ст.10 УК РФ уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость.

В судебном заседании установлено, что приговором Ахтубинского городского суда Астраханской области от 11.09.2008 Хиврин Р.И. признан виновным в совершении преступления, предусмотренного ч. 3 ст.30 п. «б» ч. 2 ст.228.1 УК РФ и ему назначено наказание в виде 2 лет 6 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 3000 рублей, по ч. 1 ст.30 п. «г» ч. 3 ст.228.1 УК РФ и ему назначено наказание в виде 4 лет лишения свободы со штрафом в размере 5000 рублей. На основании ч. 3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения назначенных наказаний окончательно Хиврину Р.И. назначено наказание в виде 4 лет 6 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 6000 рублей с отбыванием наказания в воспитательной колонии.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Астраханского областного суда от 20.11.2008 приговор Ахтубинского городского суда Астраханской области от 11.09.2008 в отношении Хиврина Р.И. в части осуждения последнего по ч. 1 ст.30, п. «г» ч. 3 ст.228.1 УК РФ отменен, дело направлено на новое судебное рассмотрение в тот же суд в ином составе судей. Определено считать Хиврина Р.И. осужденным по ч. 3 ст.30 п. «б» ч. 2 ст.228.1 УК РФ и ему назначено наказание в виде 2 лет 6 месяцев лишения свободы, без штрафа, с отбыванием наказания в воспитательной колонии.

Приговором Ахтубинского городского суда Астраханской области от 05.08.2009, с учетом изменений внесенных в данный приговор кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Астраханского областного суда от 01.10.2009, Хиврин Р.И. осужден по ч. 1 ст.30 п. «г» ч. 3 ст.228.1 УК РФ и ему назначено наказание в виде 4 лет лишения свободы. На основании ч. 5 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний, назначенного по данному приговору и приговору Ахтубинского городского суда Астраханской области от 11.09.2008 окончательно Хиврину Р.И. назначено наказание в виде 4 лет 2 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

Федеральным законом от 29 июня 2009 г. № 141-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» внесены следующие изменения и дополнения. Пункт «и» ч.1 ст.61 УК РФ изложен в следующей редакции «явка с повинной, активное содействие раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления». Часть 1 ст.62 УК РФ изложена в следующей редакции «При наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктами «и» и (или) «к» части 1 статьи 61 настоящего Кодекса и отсутствия отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса.

При назначении наказания Хиврину Р.И. по приговору Ахтубинского городского суда Астраханской области от 11.09.2008 были учтены все смягчающие обстоятельства. Указание на «явку с повинной, активное содействие раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления» как на смягчающее обстоятельство в приговоре нет. Таким образом, оснований для применения, к наказанию, назначенному данными приговорами, положений ст. 62 УК РФ у суда не имеется.

Федеральным законом от 07.03.2011г. № 26-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации» не внесены изменения в ч. 1 ст.30 п. «г» ч. 3 ст.228.1 УК РФ, ч. 3 ст.30 п. «б» ч. 2 ст.228.1 УК РФ.

Федеральным законом от 7.12. 2011 № 420-ФЗ в ст.69 УК РФ внесены изменения, согласно которым часть 2 статьи 69 УК РФ изложена в новой редакции. А именно: если все преступления, совершенные по совокупности, являются преступлениями небольшой или средней тяжести, либо приготовлением к тяжкому или особо тяжкому преступлению, либо покушением на тяжкое или особо тяжкое преступление, окончательное наказание назначается путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо путем частичного или полного сложения назначенных наказаний. При этом окончательное наказание не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Поскольку Хиврин Р.И. осужден приговором Ахтубинского городского суда Астраханской области от 11.09.2008 и приговором Ахтубинского городского суда Астраханской области от 05.08.2009 за преступления особо тяжкие, наказание Хиврину Р.И. назначено по совокупности приговоров, то оснований для назначения наказания в соответствии с положениями ст.69 ч.2 УК РФ (в редакции ФЗ № 420-ФЗ от 07.12.2011) у суда не имеется.

Иных оснований каким-либо образом, улучшающих положение осужденного Хиврина Р.И. по указанному приговору, судом не установлено.

Снижение наказания в силу смягчающих вину обстоятельств, указанных представителем осужденного Хиврина Р.И. - Хивриной Е.А. в ходатайстве, а именно того, что он болен туберкулезом, является инвалидом, характеризуется положительно, учится, работает, не входит в перечень вопросов, подлежащих рассмотрению судом при исполнении приговора (ст.397 УПК РФ) и не служит основанием для снижения назначенного судом наказания.

В порядке ст. 10 УК РФ при пересмотре приговора суд руководствуется только теми обстоятельствами, которые были установлены судом при вынесении приговора, и были учтены при назначении наказания.

При таких обстоятельствах ходатайство осужденного Хиврина Р.И. - Хивриной Е.А. о приведении приговоров в соответствии с действующим законодательством не подлежит удовлетворению.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 397 п. 13, ст. 399 УПК РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

В удовлетворении ходатайства представителя осужденного Хиврина Руслана Ивановича - Хивриной Елены Александровны, действующей на основании доверенности, о приведении приговоров в соответствии с действующим законодательством - отказать.

Постановление может быть обжаловано в Астраханский областной суд через Камызякский районный суд в течение 10 суток со дня его вынесения, а осужденным в тот же срок с момента получения копии постановления.

Постановление изготовлено в совещательной комнате и отпечатано на компьютере.

Судья

Винник И.В.

Копия верна:

Судья

Винник И.В.

Постановление на 04.07.2012 не вступило в законную силу.

Судья

Винник И.В.

Секретарь

Дружинина С.Н.

