Дело № 56-До6-49

ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва 21 июня 2007 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе:

Председательствующего Коннова В.С.

Судей Фроловой Л.Г. и Русакова В.В.

Рассмотрела в судебном заседании от 21 июня 2007 года дело по надзорной жалобе осужденной Василенко Н.Л., о пересмотре постановления Михайловского районного суда Приморского края от 26 октября 2004 года, постановления президиума Приморского краевого суда от 9 августа 2005 года.

Заслушав доклад судьи Фроловой Л.Г., мнение прокурора Бобиновой И.Л., полагавшей состоявшиеся судебные решения изменить, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

приговором Находкинского городского суда Приморского края от 1 апреля 2003 года

В А С И Л Е Н К О Н[redacted] Л[redacted],
[redacted] *судимая:*

- *20 апреля 2001 года по ст.228 ч.1 УК РФ к 1 году лишения свободы;*
- *8 августа 2001 года по ст.228 ч.1 УК РФ на основании ст.69 ч.5 УК РФ к 2 годам лишения свободы, освобождена 19 марта 2003 года по отбытии срока наказания;*
- *24 апреля 2003 года по ст.228 ч.1 УК РФ к 2 годам лишения свободы с применением ст.73 УК РФ условно с испытательным сроком 2 года, -*

осуждена по ст. 228 ч.3 п.п. «а», «в» УК РФ к 5 годам лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединена неотбытая часть наказания по приговору от 24 апреля 2003 года и окончательно, по совокупности приговоров назначено наказание в виде лишения свободы сроком на 5 лет 6 месяцев с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

В кассационном порядке приговор не обжаловался.

Постановлением судьи Михайловского районного суда Приморского края от 26 октября 2004 года по ходатайству осужденной Василенко Н.Л. приговоры приведены в соответствие с Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 года «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации».

По приговору Находкинского городского суда от 24 апреля 2003 года действия Василенко Н.Л. квалифицированы по ст.228 ч.1 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года), как незаконное приобретение и хранение 1,1 гр. масла каннабиса без цели сбыта в крупном размере, по которой назначено 2 года лишения

свободы, из приговора исключено указание о незаконном приобретении и хранении опия весом 0,05 гр. и 0,2 гр.

По приговору Находкинского городского суда от 1 апреля 2004 года действий Василенко Н.Л. переквалифицированы со ст.228 ч.3 п.п. «а», «в» УК РФ на ст.228-1 ч.1 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года), по которой назначено 5 лет лишения свободы, из приговора исключены квалифицирующие признаки совершения преступления «в крупном размере», «незаконное приобретение, хранение в целях сбыта наркотических средств», наличие в действиях Василенко Н.Л. рецидива преступлений.

На основании ст.70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединена неотбытая часть наказания по приговору от 24 апреля 2003 года и окончательно к 5 годам 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В кассационном порядке постановление не обжаловалось.

Постановлением президиума Приморского краевого суда от 9 августа 2005 года постановление Михайловского районного суда Приморского края от 26 октября 2004 года в отношении Василенко Н.Л. в части приведения приговора Находкинского городского суда от 1 апреля 2004 года отменено с прекращением производства.

Постановлением президиума Приморского краевого суда также от 9 августа 2005 года приговор Находкинского городского суда от 1 апреля 2004 года в отношении Василенко Н.Л. изменен, из вводной части приговора исключено указание на приговоры от 20 апреля 2001 года и от 8 августа 2001 года в связи с декриминализацией содеянного, исключен квалифицирующий признак совершения преступления «в крупном размере», предусмотренный п. «в» ч.3 ст.228 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), а также осуждение за незаконное приобретение, хранение наркотических средств в целях сбыта.

Постановлено считать Василенко Н.Л. осужденной по ст. 228 ч.3 п. «а» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996

года) к 5 годам лишения свободы и на основании ст.70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 24 апреля 2003 года и окончательно назначено 5 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии общего режима.

В жалобе осужденная Василенко Н.Л. просит с учетом внесенных изменений в приговор Находкинского городского суда от 1 апреля 2004 года смягчить назначенное ей наказание.

Проверив представленные материалы, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит доводы жалобы подлежащими удовлетворению.

Как следует из постановления судьи Михайловского районного суда Приморского края от 26 октября 2004 года, вынесенного в порядке ст. 397 п. 13 УПК РФ, действия Василенко Н.Л. по приговору Находкинского городского суда Приморского края от 1 апреля 2004 года были переквалифицированы со ст.228 ч.3 п.п. «а», «в» УК РФ на ст. 228-1 ч.1 УК РФ, как сбыт наркотических средств и из приговора исключено указание о наличии в действиях Василенко Н.Л. рецидива преступлений, а также квалифицирующие признаки совершения преступления «незаконное приобретение и хранение в целях сбыта наркотических средств», «в крупном размере».

В соответствии с требованиями закона пересмотр в порядке надзора постановления суда в связи с необходимостью применения уголовного закона о более тяжком преступлении, ввиду мягкости наказания или по иным основаниям, влекущим за собой ухудшение положения осужденного допускается в случае существенных, фундаментальных нарушений уголовно-процессуального закона, допущенных при рассмотрении дела.

Такие нарушения закона при рассмотрении дела президиумом Приморского краевого суда не установлены и в постановлении не приведены, не усматривается таковых и судебной коллегией.

Президиум Приморского краевого суда, отменяя постановление суда от 26 октября 2004 года в части приведения приговора от 1 апреля 2004 года в соответствие с Федеральным законом от 8 декабря 2003 года «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации», признал ошибочным вывод судьи об отсутствии в действиях Василенко Н.Л. наличия рецидива преступлений, чем не улучшил положение осужденной, рассматривая ее надзорную жалобу. Указанный вывод президиума подлежит исключению из постановления.

С учетом приведенных требований закона нельзя признать правильным также решение президиума о квалификации действий Василенко Н.Л. по ст.228 ч.3 п. «а» УК РФ, т. е. в сбыте наркотических средств, совершенном группой лиц по предварительному сговору, поскольку действия Василенко Н.Л. постановлением судьи квалифицированы как сбыт наркотических средств без указания на совершение преступления группой лиц по предварительному сговору.

Следует признать также, что президиум Приморского краевого суда, исключив из приговора от 1 апреля 2004 года, квалифицирующий признак совершения преступления «в крупном размере» осуждение за незаконное приобретение, хранение наркотических средств в целях сбыта, т.е. уменьшая объем обвинения, обязан был обсудить вопрос о назначении Василенко более мягкого наказания.

При таких обстоятельствах, с учетом правил ст. 10 УК РФ, ст. 405 УПК РФ, судебная коллегия принимает решение о переквалификации действий Василенко со ст. 228 ч. 3 п. «а» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) на ст. 228 ч. 2 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), предусматривающую ответственность за незаконный сбыт наркотических средств.

При назначении Василенко наказания за совершенное ею преступление и по совокупности приговоров, судебной коллегией учитываются требования ст. ст. 60, 70 УК РФ, а также обстоятельства, приведенные в приговоре и настоящем определении.

Руководствуясь ст. ст. 407-408 УПК РФ, судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

постановление Михайловского районного суда Приморского края от 26 октября 2004 года, постановление президиума Приморского краевого суда от 9 августа 2005 года в отношении Василенко Н[redacted] Л[redacted] изменить.

Исключить из постановления президиума Приморского краевого суда от 9 августа 2005 года указание на ошибочность выводов, изложенных в постановлении судьи Михайловского районного суда Приморского края от 26 октября 2004 года - об отсутствии в действиях Василенко Н.Л. рецидива преступлений.

Переквалифицировать действия Василенко Н.Л. со ст. 228 ч. 3 п. «а» УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) на ст. 228 ч. 2 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), по которой назначить наказание в виде лишения свободы сроком на 4 года.

В соответствии со ст. 70 УК РФ, к назначенному наказанию частично присоединить неотбытую часть наказания, назначенного по приговору от 24 апреля 2003 года и окончательно по совокупности приговоров назначить Василенко Н.Л. наказание в виде лишения свободы сроком на 4 года 6 месяцев с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

В остальном постановление Михайловского районного суда Приморского края от 26 октября 2004 года и постановление президиума Приморского краевого суда от 9 августа 2005 года в отношении Василенко Н.Л. оставить без изменения.

Председательствующий – Коннов В.С.
Судьи: Фролова Л.Г. и Русаков В.В.

Копия верна: [redacted] Судья Верховного Суда РФ Л.Г. Фролова