



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 53-Д06-96

№ 53-Д06-97

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е суда надзорной инстанции

г. Москва

5 июля 2007 г.

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

председательствующего – Разумова С.А.

судей – Чакар Р.С., Русакова В.В.

рассмотрела уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Пересады А.А. на постановление судьи Талнахской постоянной сессии Норильского городского суда Красноярского края от 10 августа 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 28 декабря 2004 года, постановление президиума Красноярского краевого суда от 4 октября 2005 года внесены изменения в приговор Талнахской постоянной сессии Норильского городского суда Красноярского края от 4 марта 2002 года, которым

ПЕРЕСАДА А.А.

судимый 17 февраля 1999 года Норильским городским судом Красноярского края по ст. 162 ч.1 УК РФ к трем годам лишения свободы условно с испытательным сроком три года,

осужден:

по ст. 228 ч.1 УК РФ к 1 году лишения свободы;

по ст. 228 ч.4 УК РФ к 7 годам лишения свободы с конфискацией имущества.

На основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено 7 лет 6 месяцев лишения свободы с конфискацией имущества.

На основании ст. 70 УК РФ к наказанию, назначенному по данному приговору, частично присоединено наказание по приговору от 17 февраля 1999 года и окончательно назначено по совокупности приговоров 8 лет лишения свободы с конфискацией имущества в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 11 июня 2002 года в отношении Пересады А.А. оставлен без изменения.

Постановлением судьи Талнахской постоянной сессии Норильского городского суда от 10 августа 2004 года по ходатайству осужденного Пересады А.А. приговор приведен в соответствие с Федеральным законом Российской Федерации от 8 декабря 2003 года «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации», из приговора исключено: указание об осуждении Пересады А.А. по ст. 228 ч.1 УК РФ, назначение дополнительного наказания в виде конфискации имущества. Действия по незаконному сбыту наркотических средств Н [REDACTED], Г [REDACTED] Р [REDACTED] С [REDACTED] Ч [REDACTED] квалифицированы по ст. 228-1 ч.1 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года) в отношении каждого приобретателя с назначением по каждому преступлению 4-х лет 1 месяца лишения свободы, действия, связанные с незаконным приобретением и хранением в целях сбыта наркотических средств квалифицированы по ст.ст. 30 ч.1, 228-1 ч.1 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года), по которой назначено 4 года лишения свободы.

На основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено 7 лет лишения свободы.

На основании ст.ст. 74 ч.5, 70 УК РФ по совокупности приговоров путем частичного присоединения к назначенному наказанию неотбытой части наказания по приговору от 17 февраля 1999 года окончательно назначено 7 лет 9 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 28 декабря 2004 года постановление судьи Талнахской постоянной сессии Норильского городского суда от 10 августа 2004 года в отношении Пересады А.А. оставлено без изменения.

Постановлением президиума Красноярского краевого суда от 4 октября 2005 года постановление судьи Талнахской постоянной сессии Норильского городского суда Красноярского края от 10 августа 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 28 декабря 2004 года изменены, действия Пересады А.А. по фактам сбыта наркотических средств 3 июня 2000 года, 9 августа 2000 года, 3 декабря 2000 года, 26 декабря 2000 года, 12 июля 2001 года в 12 часов, 12 июля 2001 года в 12 часов 50 минут переквалифицированы со ст. 228-1 ч.1 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года) на ст. 228 ч.2 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), по которой назначено 4 года 1 месяц лишения свободы за каждое преступление, по факту незаконного приобретения и хранения наркотических средств с целью сбыта действия Пересады А.А. переквалифицированы со ст.ст. 30 ч.1, 228-1 ч.1 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года) на ст.ст. 30 ч.1, 228 ч.2 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), по которой назначено 4 года лишения свободы и на основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенных наказаний назначено 7 лет лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено не отбытое наказание по приговору от 17 февраля 1999 года и окончательно назначено 7 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В надзорной жалобе осужденный Пересада А.А. просит о смягчении назначенного наказания, указывая, что по ст.ст. 30 ч.1, 228 ч.2 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) наказание ему назначено без учета требований ч.2 ст. 66 УК РФ, согласно которой срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление. Наряду с этим Пересада А.А. утверждает, что судебное разбирательство проходило без участия государственного обвинителя и защитника, показания свидетелей Г [REDACTED] Р [REDACTED] [REDACTED], С [REDACTED] [REDACTED], Ч [REDACTED] [REDACTED]. как лиц, употребляющих наркотические средства, вызывают сомнения в их достоверности.

Заслушав доклад судьи Чакар Р.С., мнение прокурора Недоросткова В.В., поддержавшего доводы надзорной жалобы частично, судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

Пересада А.А. осужден, с учетом внесенных в приговор изменений, за незаконный сбыт наркотических средств и за приготовление к сбыту наркотических средств.

Преступления, как об этом указано в приговоре, совершены [REDACTED] [REDACTED] при следующих обстоятельствах.

3 июня 2000 года Пересада А.А. незаконно сбыл Н [REDACTED] [REDACTED]. наркотическое средство - героин весом 0,77 гр., 9 августа 2000 года - Г [REDACTED] героин весом 0,049 гр., 26 декабря 2000 года - Р [REDACTED] [REDACTED]. героин весом 0,727 гр., 12 июля 2001 года в 12 часов сбыл С [REDACTED] [REDACTED]. героин весом 0,056 гр., 12 июля 2001 года в 12 часов 50 минут сбыл Ч [REDACTED] [REDACTED]. героин весом 0,101 гр. 12 июля 2002 года в период с 15 часов 55 минут до 17 часов 20 минут, имея при себе наркотическое средство - героин весом 0,389 гр., создал условия для реализации наркотических средств, но при проведении личного досмотра сотрудниками милиции героин был изъят.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит их подлежащими удовлетворению частично.

Виновность Пересады А.А. в содеянном полностью установлена исследованными в судебном заседании доказательствами, подробный анализ которых дан в приговоре. Не оспаривается она и в надзорной жалобе Пересады А.А.

Доводы Пересады А.А. о нарушении закона при рассмотрении дела в отсутствие защитника и государственного обвинителя нельзя признать состоятельными по следующим основаниям.

Приговор по делу в отношении Пересады А.А. постановлен в период действия УПК РСФСР, в котором не содержалось нормы об обязательном участии в судебном разбирательстве государственного обвинителя.

Действовавший на тот момент УПК РСФСР не предусматривал обязательное участие защитника в судебном разбирательстве по делам, подобным тому, по которому осужден Пересада А.А.

Как следует из материалов дела Пересада А.А. не воспользовался услугами защитника в судебном разбирательстве, несмотря на то, что он был ему реально предоставлен, что подтверждается ордером.

При таких обстоятельствах каких-либо нарушений закона, влекущих отмену приговора, не усматривается.

Вместе с тем, состоявшиеся в отношении Переседы А.А. судебные решения подлежат изменению.

Согласно приговору, действия Переседы А.А. 3 декабря 2000 года, выразившиеся в незаконном приобретении и хранении наркотических средств без цели сбыта судом квалифицированы по ст. 228 ч.1 УК РФ, осуждение по которой постановлением судьи Талнахской постоянной сессии Норильского городского суда от 10 августа 2004 года из приговора исключено (л.д. 190-194, 217-219). Однако постановлением президиума Красноярского краевого суда от 4 октября 2005 года действия Переседы А.А. 3 декабря 2000 года квалифицированы по ст. 228 ч.2 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года) с назначением наказания в виде 4 лет 1 месяца лишения свободы (л.д. 227-230).

Кроме того, назначенное Переседе А.А. по ст.ст. 30 ч.1, 228 ч.2 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), санкция которой предусматривает лишение свободы от 3 до 7 лет лишения свободы, наказание в виде 4 лет лишения свободы противоречит правилам, изложенным в ч.2 ст. 66 УК РФ, в соответствии с которой срок наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока наказания.

За незаконный сбыт наркотических средств 3 июня, 9 августа, 26 декабря 2000 года, 12 июля 2001 года в 12 часов и 12 часов 50 минут 12 июля 2001 года Переседа А.А. был осужден по ст. 228 ч.4 УК РФ, т.е. в соответствии с действовавшим в этот период законодательством.

Постановлением президиума Красноярского краевого суда от 4 октября 2005 года дана самостоятельная квалификация каждого сбыта наркотических средств - 3 июня, 9 августа, 26 декабря 2000 года, 12 июля 2001 года в 12 часов и в 12 часов 50 минут 12 июля 2001 года - по ст. 228 ч.2 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) и назначено наказание в виде 4 лет 1 месяца за каждое преступление.

Таким образом, в нарушение требований ст. 10 УК РФ о недопустимости обратной силы уголовного закона (ст. 17 УК РФ в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года), усиливающего наказание, суд надзорной инстанции ухудшил положение осужденного.

Указанные нарушения закона подлежат устранению.

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

о п р е д е л и л а :

Надзорную жалобу осужденного Пересады А.А. удовлетворить частично.

Постановление Талнахской постоянной сессии Норильского городского суда Красноярского края от 10 августа 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 28 декабря 2004 года, постановление президиума Красноярского краевого суда от 4 ноября 2005 года в отношении Пересады А. [REDACTED] А. [REDACTED] изменить.

Исключить из постановления президиума Красноярского краевого суда от 4 ноября 2005 года указание о переквалификации действий Пересады А.А. от 3 декабря 2000 года с ч. 1 ст. 228 УК РФ на ч. 2 ст. 228 УК РФ (в редакции ФЗ от 3 декабря 1996 года) с назначением 4 лет 1 месяца лишения свободы.

Исключить указание о самостоятельной квалификации действий Пересады А.А. по сбыту наркотических средств 3 июня, 9 августа, 26 декабря 2000 года, 12 июля 2001 года в 12 часов и 12 июля 2001 года в 12 часов 50 минут по ч. 2 ст. 228 УК РФ (в редакции ФЗ от 13 июня 1996 года) и назначении за каждое преступление наказания в виде лишения свободы на 4 года 1 месяц.

Считать Пересада А.А. осужденным за действия по сбыту наркотических средств 3 июня, 9 августа, 26 декабря 2000 года, 12 июля 2001 года в 12 часов и 12 июля 2001 года в 12 часов 50 минут по ч. 2 ст. 228 УК РФ (в редакции ФЗ от 13 июня 1996 года) к 4 годам 1 месяцу лишения свободы.

Снизить назначенное по ч. 1 ст. 30 – ч. 2 ст. 228 УК РФ (в редакции ФЗ от 13 июня 1996 года) наказание до 3 лет 6 месяцев лишения свободы.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 228, ч. 1 ст. 30 – ч. 2 ст. 228 УК РФ, путем частичного сложения наказаний назначить 6 лет 6 месяцев лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ путем частичного присоединения к назначенному наказанию наказания по приговору от 17 февраля 1999 года окончательно назначить 7 лет лишения свободы.

В остальном постановление Талнахской постоянной сессии Норильского городского суда Красноярского края от 10 августа 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 28 декабря 2004 года, постановление президиума Красноярского краевого суда от 4 ноября 2005 года в отношении Переседы А [REDACTED] А [REDACTED] оставить без изменения.

Председательствующий – Разумов С.А.

Судьи – Чакар Р.С., Русаков В.В.

Верно: судья

Чакар Р.С.

