

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 16-Д07-61

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

« 24 » октября 2007 г.

г. Москва

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

председательствующего – Ермилова В.М.

судей – Мещерякова Д.А., Валюшкина В.А.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осуждённого Дубинина О.Г. о пересмотре приговора Красноармейского районного суда г. Волгограда от 8 октября 2002 года, определения судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 10 декабря 2002 года, постановления судьи Камышинского городского суда Волгоградской области от 15 апреля 2005 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 5 июля 2005 года и постановления президиума Волгоградского областного суда от 22 января 2007 года.

По приговору Красноармейского районного суда г. Волгограда от 8 октября 2002 года

ДУБЕНИН О [] Г [], [] [] судимый:

4 февраля 1998 года по ст. 224 ч. 3 УК РСФСР на 2 года лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года;

15 июля 1998 года по ст. 228 ч. 3 п.п. «б,в» УК РФ на 5 лет лишения свободы и на основании ст. 70 УК РФ назначено 5 лет 3 месяца лишения

свободы, освобожден 10 августа 2001 года условно-досрочно на 1 год 11 месяцев 7 дней,

осужден по ст. 228 ч. 1 УК РФ на 2 года 3 месяца лишения свободы, по ст. 228 ч. 4 УК РФ на 11 лет 3 месяца лишения свободы с конфискацией имущества. На основании ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений назначено 13 лет лишения свободы с конфискацией имущества.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 14 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии особого режима с конфискацией имущества.

На основании ст.ст. 97 ч. 1 п. «г», 99 ч. 2 УК РФ назначены принудительные меры медицинского характера, в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 10 декабря 2002 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением судьи Камышинского городского суда Волгоградской области от 15 апреля 2005 года приговоры приведены в соответствие с Федеральным законом Российской Федерации № 162-ФЗ от 8 декабря 2003 года:

по приговору от 4 февраля 1998 года Дубинин освобожден от наказания в связи с декриминализацией деяния;

по приговору от 15 июля 1998 года постановлено считать Дубинина осужденным по ст. 228 ч. 2 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года) к 4 годам лишения свободы;

по приговору от 8 октября 2002 года постановлено считать Дубинина осужденным по ст. 228 ч. 2 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года) к 7 годам лишения свободы, по ст. 228 ч. 1 УК РФ к 2 годам 3 месяцам лишения свободы, на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ к 8 годам лишения свободы и на основании ст. 70 УК РФ к 9 годам 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. Из приговора исключены указания суда на применение дополнительного наказания в виде конфискации имущества, а также принудительных мер медицинского характера; в действиях осужденного признан опасный рецидив преступлений.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 5 июля 2005 года постановление оставлено без изменения.

Постановлением Президиума Волгоградского областного суда от 22 января 2007 года постановление судьи и кассационное определение изменены: на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к наказанию, назначенному по приговору Красноармейского районного суда г. Волгограда от 8 октября 2002 года в виде лишения свободы сроком на 8 лет, присоединено частично в виде лишения свободы сроком на 4 месяца неотбытая часть наказания при приговоре от 15 июля 1998 года и окончательно назначено наказание в виде лишения свободы сроком на 8 лет 4 месяца.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Мещерякова Д.А., мнение прокурора Кравца А.П., полагавшего, что действия Дубинина О.Г. надлежит переквалифицировать со ст. 228 ч. 2 УК РФ на ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 2 УК РФ, назначив более мягкое наказание; смягчить ему наказание по ст. 228 ч. 1 УК РФ и по совокупности преступлений и совокупности приговоров назначить Дубинину О.Г. более мягкое наказание, судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

с учётом внесённых изменений Дубинин признан виновным в том, что он незаконно приобрел и хранил без цели сбыта героин массой 1,33 грамма, а также в том, что 23 марта 2002 года приобрел с целью сбыта и сбыл С [REDACTED] героин массой 0,009 грамма.

В надзорной жалобе осуждённый Дубинин О.Г. просит его действия 23 марта 2002 года квалифицировать по ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 2 УК РФ, поскольку его задержали после проверочной закупки, и соответственно смягчить ему наказание за данное преступление, а также не применять к нему ст. 70 УК РФ, так как наказание за предыдущее преступление он отбыл.

Судебная коллегия, проверив материалы, находит, что надзорная жалоба осуждённого подлежит удовлетворению частично.

Как видно из приведённых в приговоре доказательств: показаний свидетелей С [REDACTED], Л [REDACTED], Ш [REDACTED], К [REDACTED], Л [REDACTED]; данных протокола осмотра и спецобработки денежных купюр, добровольной выдаче С [REDACTED] свёртка с веществом, осуждённый Дубинин 23 марта 2002 года незаконно сбыл наркотическое средство в ходе проверочной закупки.

По смыслу закона в тех случаях, когда передача наркотического средства осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов в соответствии с Федеральным законом от 12 августа 1995 года № 144-ФЗ (в редакции от 2 декабря 2005 года № 150-ФЗ)

«Об оперативно-розыскной деятельности», содеянное следует квалифицировать как покушение на незаконный сбыт наркотического средства.

В связи с этим действия Дубинина надлежит переквалифицировать на ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 2 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года) и назначить ему наказание по данной статье по правилам ч. 3 ст. 66 УК РФ.

Кроме того, проверив материалы в полном объёме в соответствии с требованиями ч. 1 ст. 410 УПК РФ судебная коллегия находит, что при приведении приговора в соответствие с действующим законодательством судья, исключив из осуждения Дубинина эпизоды незаконного приобретения и хранения без цели сбыта наркотического средства каннабиса в количестве 1,71 и 0,81 грамма в связи с декриминализацией этих деяний, наказание осуждённому оставил по ст. 228 ч. 1 УК РФ прежним.

В связи с уменьшением объёма обвинения по данной статье, судебная коллегия считает необходимым смягчить Дубинину наказание по ст. 228 ч. 1 УК РФ.

Вместе с тем, судебная коллегия не находит оснований к удовлетворению доводов жалобы об исключении применения при назначении осуждённому наказания ст. 70 УК РФ, так как даже после приведения в соответствие с действующим законодательством приговора в отношении Дубинина от 15 июля 1998 года, новое преступление он совершил в период условно-досрочного освобождения из мест лишения свободы.

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

о п р е д е л и л а :

надзорную жалобу осуждённого Дубинина О.Г. удовлетворить частично.

Приговор Красноармейского районного суда г. Волгограда от 8 октября 2002 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 10 декабря 2002 года, постановление судьи Камышинского городского суда Волгоградской области от 15 апреля 2005 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 5 июля 2005 года и постановление президиума Волгоградского областного суда от 22 января 2007 года в отношении Дубинина О. [] Г. [] изменить:

переквалифицировать действия Дубинина О.Г. со ст. 228 ч. 2 УК РФ на ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 2 УК РФ, по которой назначить ему 5 лет 2 месяца лишения свободы;

смягчить назначенное ему наказание по ст. 228 ч. 1 УК РФ до 2 лет лишения свободы;

на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений назначить Дубинину О.Г. 6 лет 2 месяца лишения свободы;

на основании ст. 70 УК РФ присоединить частично к данному наказанию неотбытое наказание по приговору Красноармейского районного суда г. Волгограда от 15 июля 1998 года и окончательно Дубинину О.Г. назначить 6 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строго режима.

В остальном судебные решения по делу оставить без изменения.

Председательствующий Ермилов В.М.

Судьи – Мещеряков Д.А., Валюшкин В.А.

Верно: судья Мещеряков Д.А.