ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 22-Д07-25

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

« 13 » февраля 2008 г.

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

председательствующего – Валюшкина В.А.

судей – Мещерякова Д.А., Ахметова Р.Ф.

рассмотрела надзорную жалобу осуждённого Хадарцева В.В. и надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. о пересмотре приговора Промышленного районного суда г. Владикавказа от 15 августа 2003 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Северная Осетия-Алания от 8 октября 2003 года, постановления судьи Чердынского районного суда Пермской области от 30 июля 2004 года и постановления президиума Верховного суда Республики Северная Осетия-Алания от 16 июля 2007 года.

По приговору Промышленного районного суда г. Владикавказа от 15 августа 2003 года

ХАДАРЦЕВ В [REDACTED] В [REDACTED], [REDACTED]
[REDACTED] ранее судимый 3 февраля 1995 года Промышленным районным судом г. Владикавказа по ст. 125-1 ч. 2 УК РСФСР на 6 лет лишения свободы,

осуждён к лишению свободы: по ст. 228 ч. 4 УК РФ на 12 лет с конфискацией имущества; по ст. 222 ч. 1 УК РФ на 3 года; по ст. 150 ч. 4 УК РФ на 7 лет. На

основании ч. 3 ст. 69 УК РФ назначено 15 лет лишения свободы в исправительной колонии особого режима с конфискацией имущества.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Северная Осетия-Алания от 8 октября 2003 года приговор в отношении Хадарцева В.В. изменен: исключено из приговора указание о незаконном приобретении Хадарцевым оружия огнестрельного и боеприпасов; постановлено считать его осуждённым по ст. 222 ч. 1 УК РФ к 3 годам лишения свободы, по ст. 228 ч. 4 УК РФ к 11 годам 3 месяцам лишения свободы с конфискацией имущества, по ст. 150 ч. 4 УК РФ к 6 годам лишения свободы, и на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ к 13 годам лишения свободы в исправительной колонии особого режима с конфискацией имущества.

Постановлением Чердынского районного суда Пермской области от 30 июля 2004 года приговор в отношении Хадарцева В.В. приведён в соответствие с Федеральным законом от 8 декабря 2003 года: из приговора исключены указания на особо крупный размер наркотического средства, с определением крупного размера и на наличие особо опасного рецидива с указанием о наличии опасного рецидива преступлений; исключено указание о назначении дополнительного наказания в виде конфискации имущества; постановлено считать Хадарцева осуждённым по ст. 228-1 ч. 2 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года) к 10 годам лишения свободы, по ст. 222 ч. 1 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года) к 3 годам лишения свободы, по ст. 150 ч. 4 УК РФ к 6 годам лишения свободы, и на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ к 11 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением президиума Верховного суда Республики Северная Осетия-Алания от 16 июля 2007 года приговор и кассационное определение в отношении Хадарцева В.В. изменены: из приговора исключены указания об особо крупном размере наркотического средства – героина и постановлено считать его крупным размером; о наличии в действиях осуждённого особо опасного рецидива преступлений с указанием о наличии в действиях опасного рецидива преступлений; назначение дополнительного наказания в виде конфискации имущества и местом отбывания наказания ему определена исправительная колония строгого режима; переквалифицированы действия Хадарцева со ст. 228 ч. 4 УК РФ на ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 3 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года), по которой назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы, со ст. 222 ч. 1 УК РФ на ст. 222 ч. 1 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года) без снижения наказания, на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ назначено 10 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Мещерякова Д.А. и выступление прокурора Ягнюкова А.В., поддержавшего доводы надзорного представления об изменении судебных решений по делу, судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

с учётом внесённых изменений Хадарцев признан виновным в покушениях на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере, в незаконном хранении огнестрельного оружия и боеприпасов, и в вовлечении несовершеннолетнего в совершение особо тяжкого преступления.

В надзорной жалобе осуждённый Хадарцев В.В. оспаривает обоснованность осуждения, указывает, что доказательств его вины в незаконных сбытах наркотических средств В [] и М [] не добыто; при оглашении показаний данных свидетелей были нарушены требования ст. 281 УПК РФ; действия его необоснованно квалифицированы по ч. 4 ст. 150 УК РФ. Также просит о смягчении назначенного ему наказания.

В надзорном представлении заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. поставлен вопрос об изменении состоявшихся по делу судебных решений, в связи с чем считать Хадарцева В.В. осуждённым по ч. 3 ст. 30 и п.п. «а,в» ч. 3 ст. 228 УК РФ, наказание по которой назначить в соответствии с правилами ч. 3 ст. 66 УК РФ.

Проверив материалы дела судебная коллегия находит, что надзорная жалоба осуждённого и надзорное представление подлежат удовлетворению частично по следующим основаниям.

Переквалифицируя действия Хадарцева со ст. 228 ч. 4 УК РФ президиум Верховного суда Республики Северная Осетия-Алания указал, что Хадарцевым было совершено покушение на незаконный сбыт наркотических средств по предварительному сговору группой лиц и в крупном размере, преступление, предусмотренное ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 3 УК РФ.

Вместе с тем, правильно квалифицируя действия осуждённого, президиумом в тексте постановления была допущена техническая ошибка – не указаны п.п. «а,в» ч. 3 ст. 228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года).

Данная техническая ошибка не является основанием к переквалификации действий Хадарцева, его следует считать осуждённым в соответствии с указанным постановлением президиума по ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 3 п.п. «а,в» УК РФ.

Однако суд надзорной инстанции, приняв правильное решение о переквалификации действий осуждённого, неверно назначил ему наказание.

В соответствии с требованиями ч. 3 ст. 66 УК РФ срок и размер наказания за покушение на преступление не может превышать трёх четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части Уголовного Кодекса Российской Федерации за оконченное преступление.

Санкцией ч. 3 ст. 228 УК РФ предусмотрено максимальное наказание в виде 10 лет лишения свободы и три четверти от этого срока составляет 7 лет 6 месяцев лишения свободы, а Хадарцеву назначено более суровое наказание и оно подлежит смягчению. Кроме того, Хадарцев осуждён по ч. 4 ст. 150 УК РФ за вовлечение несовершеннолетнего в совершение особо тяжкого преступления, в то время как действия его переквалифицированы на ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 3 п.п. «а,в» УК РФ, относящуюся к категории тяжких преступлений, а потому и в этой части судебные решения по делу подлежат изменению.

По данному делу Чердынским районным судом Пермской области 30 июля 2004 года приговор был приведён в соответствие с действующим законодательством и действия Хадарцева были квалифицированы по ч. 2 ст. 228-1 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162), однако такая квалификация действий осуждённого ухудшает его положение и данное постановление судьи подлежит отмене.

Что касается доводов надзорной жалобы осуждённого о том, что доказательств его вины в незаконных сбытах наркотических средств не добыто и при оглашении показаний свидетелей были нарушены требования ст. 281 УПК РФ, то они опровергаются материалами дела.

Показания свидетелей М [] и В [] были оглашены в судебном заседании с согласия сторон об этом, в связи с чем утверждать о незаконности действий суда в этой части неприемлемо.

Оба свидетеля показали, что приобретали у Хадарцева героин.

Вина Хадарцева в совершении преступлений доказана и его жалоба в этой части удовлетворению не подлежит.

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

определила:

надзорную жалобу осуждённого Хадарцева В.В. и надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. удовлетворить частично.

Приговор Промышленного районного суда г. Владикавказа от 15 августа 2003 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Северная Осетия-Алания от 8 октября 2003 года и постановление президиума Верховного суда Республики Северная Осетия-Алания от 16 июля 2007 года в отношении Хадарцева В. [REDACTED] В [REDACTED] изменить:

смягчить назначенное Хадарцеву В.В. по ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 3 п.п. «а,в» УК РФ наказание до 7 лет 6 месяцев лишения свободы;

исключить из осуждения Хадарцева В.В. квалифицирующий признак - вовлечение несовершеннолетнего в совершение особо тяжкого преступления, установив наличие квалифицирующего признака ч. 4 ст. 150 УК РФ – вовлечение несовершеннолетнего в совершение тяжкого преступления;

смягчить назначенное Хадарцеву В.В. по ст. 150 ч. 4 УК РФ до 5 лет лишения свободы;

на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 3 п.п. «а,в», 150 ч. 4, 222 ч. 1 УК РФ путём частичного сложения наказания назначить Хадарцеву В.В. 8 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановление судьи Чердынского районного суда Пермской области от 30 июля 2004 года отменить.

В остальном судебные решения по делу оставить без изменения.

Председательствующий – Валюшкин В.А. [REDACTED]

Судьи – Мешеряков Д.А., Ахметов Р.Ф. [REDACTED]