



**ВЕРХОВНЫЙ СУД  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

№ 53-Д07-27

**НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

г. Москва

5 марта 2008 года.

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

председательствующего Кудрявцевой Е.П.  
судей: Боровикова В.П. и Линской Т.Г.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Середнева С.А. о пересмотре приговора Канского городского суда Красноярского края от 4 апреля 2005 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 31 мая 2005 года, постановления президиума Красноярского краевого суда от 24 октября 2006 года.

**Середнев С.А.**

судимый: 12 ноября 1996 года по ч. 2 ст. 144 УК РСФСР к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года; 28 октября 1998 года по п.п. «а,б,в» ч. 2 ст. 158 УК РФ и по совокупности приговоров, на основании ст. 70 УК РФ, к 5 годам лишения свободы; 19 марта 1999 года по совокупности

преступлений, предусмотренных п.п. «а,б,в,д» ч. 2 ст. 161, п.п. «а,б,г» ч. 2 ст. 158 УК РФ на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ к 5 годам 6 месяцам лишения свободы, был освобожден 26 января 2004 года после отбытия наказания, -

осужден приговором Канского городского суда Красноярского края от 4 апреля 2005 года по п. «а» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ к 5 (пяти) годам лишения свободы без штрафа; по ч. 3 ст. 30, п.п. «а, б» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ к 5 (пяти) годам лишения свободы без штрафа; по совокупности преступлений на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ 6 лет лишения свободы без штрафа в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 31 мая 2005 года приговор изменен. Коллегией признано установленным наличие в действиях Середнева особо опасного рецидива. Изменен режим места отбывания наказания в виде лишения свободы со строгого на особый. Действия Середнева переквалифицированы с ч. 3 ст. 30 на ч. 1 ст. 30, п.п. «а, б», ч. 2 ст. 228-1 УК РФ и на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ Середневу назначено 6 (шесть) лет лишения свободы, в остальной части приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Красноярского краевого суда от 24 октября 2006 года состоявшиеся в отношении Середнева судебные решения изменены. Действия Середнева переквалифицированы с п. «а» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ на ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ, по которой ему назначено наказание в виде 5(пяти) лет лишения свободы. Наказание, назначенное Середневу на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений снижено до 5(пяти) лет и 9 месяцев лишения свободы.

По данному осуждена также **МИШУСТИНА О [ ] Ю [ ]** к 5 годам и 3 месяцам лишения свободы по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст.30 ч.3 228-1 ч.1 УК РФ, ст. ст. 30 ч.3 и 228-1 ч.2 п. «а» УК РФ и ст. ст. 30 ч.1 и 228-1 ч.2 п. п. «а,б» УК РФ. Дело в отношении Мишустин О.Ю. не рассматривается.

С учетом внесенных в судебные решения изменений Середнев осужден за покушение на незаконный сбыт наркотических средств, совершенный группой лиц по предварительному сговору и за приготовление к сбыту наркотических средств, совершенное группой лиц по предварительному сговору в крупном размере.

Преступления совершены 15 октября 2004 года в [ ] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Линской Т.Г., мнение прокурора Кальчук Н.Н., полагавшей, что приговор Канского городского суда Красноярского края от 4 апреля 2005 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 31 мая 2005 года, постановление президиума Красноярского краевого суда от 24 октября 2006 года в отношении Середнева С. А. подлежат изменению с исключением из приговора и последующих судебных решений указания об осуждении Середнева С.А. по ч. 1 ст. 30 и п. п. «а,б» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ, а также указание о наличии в его действиях особо опасного рецидива, с признанием наличия в его действиях опасного рецидива. В связи с чем считать Середнева осужденным по ст. 30 ч.3 и ст. 228-1 ч.2 п. «а» УК РФ к 5 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима, судебная коллегия

### УСТАНОВИЛА:

В жалобе осужденный Середнев С.А. оспаривает обоснованность его осуждения за приготовление к сбыту наркотических средств. Он утверждает, что доказательств его вины в этой части не установлено.

Проверив материалы дела, обсудив доводы жалобы осужденного, судебная коллегия считает, что состоявшиеся по делу судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

Середнев и, осужденная по этому же делу Мишустина, признаны виновными в том, что они 15 октября 2004 года сбыли, исполняющему роль закупщика при проведении оперативно-розыскного мероприятия, Г [REDACTED] героин весом 0,094 грамма. Указанное количество героина не превышало размеры средних разовых доз потребления на момент покушения на его реализацию.

Во время проведенного в квартире Мишустинной обыска, было обнаружено и изъято наркотическое средство - героин весом 1, 002 г., превышающий, в 10 и более раз, размеры средних разовых доз наркотических средств и психотропных веществ.

Указанные действия, согласно приговору, судом были квалифицированы по двум статьям УК РФ: как незаконный сбыт наркотических средств, совершенный группой лиц по предварительному

сговору и, как покушение на незаконный сбыт наркотических средств, совершенный группой лиц по предварительному сговору, в крупном размере.

При рассмотрении дела в кассационном порядке, по кассационным жалобам осужденных и по кассационному представлению государственного обвинителя, действия Середнева установленные судом, как покушение на сбыт наркотических средств в крупном размере были переквалифицированы с ч. 3 ст. 30 п.п. «а, б», ч. 2 ст. 228-1 УК РФ на ч. 1 ст. 30 п.п. «а, б» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ, предусматривающую ответственность за приготовление к сбыту наркотических средств в крупном размере.

При проверке дела в порядке надзора, по надзорному представлению заместителя прокурора Красноярского края, президиум Красноярского краевого суда внес изменения в приговор и в кассационное определение в отношении Мишустинной О.Ю. и Середнева С.А..

Действия Середнева С.А. переквалифицированы с п. «а» ч.2 ст. 228-1 УК РФ на ч.3 ст.30 и п. «а» ч.2 ст. 228-1 УК РФ, по которой ему назначено наказание в виде 5 лет лишения свободы, а по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3 ст.30 и п. «а» ч.2 ст. 228-1 УК РФ, ч. 1 ст. 30 и п.п. «а, б» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ Середневу определено к отбытию 5 лет и 9 месяцев лишения свободы.

Давая юридическую оценку действиям Середнева суды первой, кассационной и надзорной инстанций не учли того, что в том случае, когда лицо, имея умысел на сбыт наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в крупном или особо крупном размере, совершило указанные действия в несколько приемов и реализовало только часть имеющихся у него указанных средств или веществ, которые по их количеству не образовывали крупного или особо-крупного размера, то содеянное данным лицом подлежало квалификации по ч. 3 ст. 30 и соответствующей части статьи 228-1 УК РФ.

Не учел суд и того, что условное осуждение Середнева по приговору от 12 ноября 1996 года не подлежало учету при обсуждении вопроса о наличии рецидива преступлений в соответствии со ст. 18 УК РФ (в редакции ФЗ от 8 декабря 2003 года). Поэтому установление судом кассационной инстанции в действиях Середнева особо-опасного рецидива и назначение ему, в связи с этим, местом отбывания наказания в колонии особого режима нельзя признать правильным.

В остальной части судебная коллегия находит осуждение Середнева законным и обоснованным. Судебная коллегия считает, что приведенные Середневым в жалобе доводы об отсутствии предварительного сговора на сбыт наркотического средства противоречат фактическим обстоятельствам дела, установленным в стадии судебного разбирательства и опровергаются, приведенными в приговоре доказательствами.

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

### О П Р Е Д Е Л И Л А:

Приговор Канского городского суда Красноярского края от 4 апреля 2005 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 31 мая 2005 года, постановление президиума Красноярского краевого суда от 24 октября 2006 года в отношении **СЕРЕДНЕВА С [ ] А [ ]** изменить, исключив осуждение Середнева С.А. по ч. 1 ст. 30 и п. п. «а,б» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ, а также указание о наличии в его действиях особо опасного рецидива, с признанием наличия в его действиях опасного рецидива. Считать **СЕРЕДНЕВА С [ ] А [ ]** осужденным по ст. 30 ч.3 и ст. 228-1 ч.2 п. «а» УК РФ к 5(пяти) годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части, состоявшиеся по делу судебные решения в отношении Середнева С.А. оставить без изменения.

Председательствующий:

Е.П.Кудрявцева

Судьи:

В.П.Боровиков

Т.Г. Линская