



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №25-Д08-2

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

24 апреля 2008 г.

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

председательствующего ЕРМИЛОВА В. М.

судей БОРИСОВА В. П. и ЛАМИНЦЕВОЙ С. А.

рассмотрела уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Перелыгина А. С. на приговор Ахтубинского городского суда Астраханской области от 4 октября 2005 года, которым

Перелыгин А. С., [REDACTED]

[REDACTED] -

осужден по ст.228.1 ч.3 п. «г» УК РФ к 8 годам лишения свободы, по ст.228 ч.2 УК РФ к 3 годам лишения свободы, по ст.228.1 ч.3 п. «г» УК РФ к 8 годам лишения свободы и на основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений к 8 годам 8 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Астраханского областного суда от 12 января 2006 года приговор в отношении Перелыгина А. С. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Астраханского областного суда от 17 октября 2006 года приговор и кассационное определение изменены: исключено осуждение Перелыгина по признаку незаконного приобретения наркотического средства по ч. 2 ст. 228 УК РФ, он считается осужденным по ч. 2 ст. 228 УК РФ за незаконное хранение без цели сбыта наркотических средств в особо крупном размере. Действия Перелыгина по эпизоду от 16 июля 2004 года квалифицированы по ст.ст.30 ч.3, 228.1 ч. 3 п. «г» УК РФ, по которой на-

значено 8 лет лишения свободы; по эпизоду от 29 июля 2004 года квалифицированы по ст.ст.30 ч. 3, 228.1 ч. 3 п. «г» УК РФ, по которой назначено 8 лет лишения свободы. На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ, по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст.228 ч. 2, 30 ч. 3, 228.1 ч. 3 п. «г», 30 ч. 3, 228.1 ч. 3 п. «г» УК РФ, путем частичного сложения наказаний окончательно назначено 8 лет 8 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В надзорной жалобе Перелыгин А. С. оспаривает обоснованность осуждения по ст. 228 ч. 2 УК РФ, указывает, что в деле нет доказательств незаконного хранения гашишного масла массой 32,1 грамма. Считает, что в его действиях имеется единый умысел на незаконный сбыт наркотического средства - гашишного масла массой 32,1 грамма, за которое он осужден по ст. 30 ч. 3, 228.1 ч. 3 п. «г» УК РФ. Полагает, что 2 эпизода покушения на незаконный сбыт наркотического средства в особо крупном размере необходимо квалифицировать одной ст. ст. 30 ч. 3, 228.1 ч. 3 п. «г» УК РФ, поскольку наркотическое средство сбывал 16 и 29 июля 2004 года и одному и тому же лицу. Полагает, что постановление президиума незаконное и несправедливое. Указывает, что несмотря на внесенные в приговор изменения, президиум не усмотрел оснований для смягчения ему наказания. Просит о смягчении наказания с применением ст. 64 УК РФ.

Заслушав доклад судьи Ермилова В.М. и заключение прокурора Хоролец И. Г., полгавшей приговор и последующие судебные решения отменить в части осуждения Перелыгина А. С. по ст.228 ч.2 УК РФ, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

Перелыгин А. С., с учетом внесенных в приговор изменений, признан виновным в незаконном хранении без цели сбыта наркотического средства в особо крупном размере, а также в совершении 2 эпизодов покушения на незаконный сбыт наркотического средства в особо крупном размере.

Преступления совершены [REDACTED] в период и при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Проверив материалы дела, и обсудив доводы жалобы, судебная коллегия находит жалобу подлежащей удовлетворению частично по следующим основаниям.

Как установлено судом в приговоре, Перелыгин в не установленном месте незаконно хранил наркотическое средство гашишное масло массой 32,1 грамма без цели сбыта и сбыл указанное наркотическое средство 29 июля 2004 года X [REDACTED]

За указанные действия Перелыгин, с учетом внесенных изменений, осужден по ст. 228 ч. 2 УК РФ, за незаконное хранение без цели сбыта наркотического средства (гашишного масла массой 32,1 грамма) в особо крупном разме-

ре и по ст. ст. 30 ч. 3, 228.1 ч. 3 п. «г» УК РФ за покушение на незаконный сбыт наркотического средства (гашишного масла массой 32,1 гр.) в особо крупном размере.

Однако доказательств того, что Перелыгин хранил наркотическое средство гашишное масло массой 32,1 гр. в приговоре не приведено. Более того, как указано выше, в приговоре изложены доказательства, подтверждающие умысел Перелыгина на сбыт данного наркотического средства.

При таких обстоятельствах суд неосновательно квалифицировал действия Перелыгина по ст. 228 ч. 2 УК РФ, поэтому осуждение его по этой статье подлежит исключению из приговора и последующих судебных решений, за отсутствием состава преступления, о чем обоснованно поставлен вопрос в надзорной жалобе.

Вместе с тем, нельзя согласить с доводами жалобы осужденного Перелыгина о том, что его действия по эпизодам покушения на сбыт наркотических средств в особо крупном размере 16 и 29 июля 2004 года, следует квалифицировать как одно преступление.

Как установлено судом, Перелыгин совершил преступления одновременно в результате самостоятельных деяний, которые не составляют единого преступления, поэтому образуют реальную совокупность преступлений.

При назначении наказания Перелыгину А. С. суд учел характер и степень общественной опасности совершенных преступлений, личность виновного и обстоятельства, смягчающие наказание, и нашел возможным назначить ему минимальное наказание, предусмотренное законом за совершенное преступление.

Суд надзорной инстанции хотя и уменьшил объем обвинения, однако обоснованно оставил меру наказания Перелыгину без изменения, поскольку не нашел оснований для смягчения ему наказания.

Судебная коллегия также не усматривает исключительных обстоятельств для применения к Перелыгину положений ст. 64 УК РФ, то есть для смягчения ему наказания до предела ниже, чем предусмотрено законом.

Из характеристики на Перелыгина из мест лишения свободы видно, что за весь срок отбытия наказания, он зарекомендовал себя с отрицательной стороны.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Надзорную жалобу осужденного Перелыгина А. С. удовлетворить частично.

2. Приговор Ахтубинского городского суда Астраханской области от 4 октября 2005 года, кассационное определение судебной коллегии по уголов-

ным делам Астраханского областного суда от 12 января 2006 года и постановление президиума Астраханского областного суда от 17 октября 2006 года в отношении **Перелыгина А. С.** в части осуждения по ст.228 ч.2 УК РФ отменить и дело в этой части производством прекратить за отсутствием состава преступления.

На оснований ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст.30 ч.3, 228.1 ч.3 п. «г» и ст.ст.30 ч.3, 228 ч.3 п. «г» УК РФ, окончательно назначить Перелыгину А. С. 8 (восемь) лет 6 (шесть) месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий
Судьи

