ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 16-Д08-27

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва « 5» июня 2008 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего **Ермилова В.М.**

судей **Ламинцевой С.А. и Борисова В.П.**

рассмотрела в судебном заседании от 5 июня 2008 года надзорную жалобу осужденного Николаева Ю.Г. о пересмотре приговора Михайловского районного суда Волгоградской области от 16 сентября 2004 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 9 ноября 2004 года и постановления президиума Волгоградского областного суда от 13 августа 2007 года.

Заслушав доклад судьи Ламинцевой С.А., мнение прокурора Кокориной Т.Ю., полагавшую, что судебные решения в отношении Николаева надлежит изменить, назначив ему окончательное наказание на основании ст. 69 ч.5 УК РФ по совокупности преступлений, судебная коллегия

установила:

по приговору Михайловского районного суда Волгоградской области от 16 сентября 2004 года

НИКОЛАЕВ Ю[redacted] Г[redacted], [redacted]

судимый 14 августа 2002 года по ч.1 ст.213, ст. 119 УК РФ на основании ст.ст.69, 73 УК РФ к 4 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года,

осужден по ч.4 ст.228 УК РФ к 7 годам 6 месяцам лишения свободы.

В соответствии с ч.5 ст.74 УК РФ отменено условное осуждение по приговору от 14 августа 2002 года, и в силу ст.70 УК РФ окончательно назначено 8 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 9 ноября 2004 года приговор оставлен без изменения.

По приговору мирового судьи судебного участка № 35 Михайловского района Волгоградской области от 18 мая 2004 года Николаев Ю.Г. осужден по ч. 1 ст. 112 УК РФ к 2 годам лишения свободы.

На основании ст.70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединено наказание по приговору от 14 августа 2002 года и **окончательно назначено 5 лет лишения свободы в исправительной колонии общего режима.**

В апелляционном порядке приговор мирового судьи оставлен без изменения.

В кассационном порядке приговор мирового судьи не обжалован.

15 июля 2005 года судьей Михайловского районного суда Волгоградской области по совокупности приговоров от 16 сентября 2004 года и 18 мая 2004 года **окончательное** наказание Николаеву определено на основании ст.70 УК РФ в виде лишения свободы **на 8 лет с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.**

Постановлением президиума Волгоградского областного суда от 13 августа 2007 года приговор Михайловского районного суда Волгоградской области от 16 сентября 2004 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 9 ноября 2004 года изменены:

исключено осуждение Николаева за незаконное приобретение и хранение в целях сбыта наркотических средств,

действия Николаева переквалифицированы с ч.4 ст.228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года № 64-ФЗ) на ч.3 ст.30, ч.4 ст.228 УК РФ, по которой назначено **7 лет 3 месяца лишения свободы.**

На основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию **частично** присоединено наказание по приговору мирового судьи

судебного участка № 35 Михайловского района Волгоградской области от 18 мая 2004 года, и окончательно Николаеву назначено **7 лет 9 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.**

В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

В надзорной жалобе Николаев, оспаривая обоснованность осуждения за покушение на незаконный сбыт наркотических средств, считая неправильным назначение наказания по правилам ст.70 УК РФ, просит квалифицировать его действия по ст. 159 УК РФ и смягчить наказание.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы Николаева, судебная коллегия находит, что указанные судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

Вина осужденного Николаева в покушении на незаконный сбыт наркотических средств доказана.

Его действиям (с учетом изменений) дана правильная юридическая оценка.

С учетом фактических обстоятельств дела судебная коллегия не может согласиться с доводами надзорной жалобы осужденного о переквалификации его действий на ст. 159 УК РФ.

Как следует из материалов дела, по приговору мирового судьи от 18 мая 2004 года Николаев осужден за умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью Н[redacted], имевшее место **16 октября 2003 года.**

По приговору от 16 сентября 2004 года Николаев осужден за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в особо крупном размере, совершенный **11 февраля 2004 года.**

В случаях, когда после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу, окончательное наказание назначается по правилам ч.5 ст.69 УК РФ.

По настоящему уголовному делу эти требования закона судом не выполнены.

При таких данных судебная коллегия находит убедительными доводы надзорной жалобы осужденного Николаева о неправильном назначении ему наказания по правилам ст.70 УК РФ.

Внося в приговор соответствующие изменения, судебная коллегия считает возможным смягчить назначенное Николаеву наказание.

С учетом изложенного, руководствуясь ст. ст.407, 408 УПК РФ, судебная

коллегия

определила:

приговор Михайловского районного суда Волгоградской области от 16 сентября 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Волгоградского областного суда от 9 ноября 2004 года, постановление президиума Волгоградского областного суда от 13 августа 2007 года в отношении **Николаева Ю Г изменить:**

окончательное наказание (по приговорам от 18 мая 2004 года и от 16 сентября 2004 года) назначить ему на основании ст. 69 ч.5 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 30 ч.3, 228 ч.4 УК РФ и ст. 112 ч.1 УК РФ, в виде лишения свободы на **7 (семь) лет 6 (шесть) месяцев в исправительной колонии строгого режима.**

В остальном указанные судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи