ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 25-Дп08-39

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

суда надзорной инстанции

г. Москва 29 октября 2008 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего - **Галиуллина З.Ф.**

судей - **Кондратова П.Е. и Валюшкина В.А.**

рассмотрела уголовное дело по надзорному представлению заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. на приговор Наримановского районного суда г. Астрахани от 28 декабря 2005 года, которым

Бабаев Р[redacted] А[redacted], [redacted], судимый: 9 ноября 1995 года по ст. ст. 218 ч. 1, 78 ч. 1, 224 ч. 2 УК РСФСР к 10 годам лишения свободы, освобожденный 8 февраля 2002 года условно-досрочно на неотбытый срок 3 года 2 месяца,

осужден к лишению свободы: по п. «а» ч.3 ст. 228 УК РФ (по эпизоду от 10 сентября 2003 года) на 7 лет; по п. «а» ч.3 ст. 228 УК РФ (по эпизоду от 11 сентября 2003 года) на 7 лет; по ч.2 ст. 228 УК РФ на 5 лет.

на основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенных наказаний на 9 лет лишения свободы. В соответствии со ст. 70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 9 ноября 1995 года и окончательно назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По этому же приговору осуждена Шаулимова Р.Т., в отношении которой представление и жалоба не поданы.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Астраханского областного суда от 23 марта 2006 года приговор изменен: исключено осуждение Бабаева по признаку «незаконного приобретения наркотических средств».

Постановлением президиума Астраханского областного суда от 5 сентября 2006 года приговор и кассационное определение в отношении Бабаева изменены: из его осуждения исключен квалифицирующий признак «незаконное хранение наркотических средств с целью сбыта». Действия Бабаева по эпизодам от 10 сентября и 11 сентября 2003 года переквалифицированы на ч.3 ст. 30, п. «а» ч.3 ст. 228 УК РФ (в редакции закона 1996 года) по каждому и назначено наказание в виде 7 лет лишения свободы. На основании ч.3 ст. 69 УК РФ путем частичного сложения назначенных наказаний и наказания по ч.2 ст. 228 УК РФ (в редакции закона 1996 года) назначено 9 лет лишения свободы. На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи **Галиуллина З.Ф.** и мнение прокурора **Зайналова М.Ш.,** поддержавшего надзорное представление, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

С учетом внесенных в приговор изменений, Бабаев признан виновным в том, что 10.09.2003 совместно с Шаулимовой и неустановленным лицом по имени «И[redacted]» незаконно сбыл ацетилированный опий, содержащий 0,06 грамма сухого вещества, М[redacted], действовавшему в рамках проверочной закупки.

11.09.2003 Шаулимова по предварительному сговору с Бабаевым продала Г[redacted], который также действовал под контролем сотрудников правоохранительных органов, 0,13 грамма ацетилированного опия.

Кроме того, Бабаев в один из дней февраля 2004 года сбыл ацетилированный опий, содержащий 0,58 грамма сухого вещества, П[redacted], который в свою очередь продал С[redacted] часть этого средства массой 0,18 грамма в высушенном состоянии, которое тот добровольно выдал сотрудникам милиции.

В надзорном представлении прокурор просит о квалификации действий Бабаева, совершенных в сентябре 2003 года, по одной статье, ссылаясь на неправильное применение положений ст. 17 УК РФ в новой редакции, поскольку преступные действия Бабаевым совершены до внесения изменений в указанный закон.

отношении осужденного Бабаева Р.А-о. подлежат изменению по следующим основаниям.

В соответствии со ст.ст. 9, 10 УК РФ преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время его совершения, а уголовный закон, ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Как установлено судом покушения на сбыт наркотических средств, имевшие место 10 и 11 сентября 2003 года, совершены Бабаевым до внесения изменений в ст. 17 УК РФ Федеральным законом от 8 декабря 2003 года.

Согласно ст. 17 УК РФ (в редакции Федерального закона № 63-ФЗ от 13.06.96), совокупностью преступлений признавалось совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями или частями статей Уголовного кодекса Российской Федерации, ни за одно из которых лицо не было осуждено.

Однако суд в нарушение этого закона и ст. 10 УК РФ признал совокупностью преступлений действия осужденного, которые не образовывали совокупности преступлений.

Таким образом, с изложенными в надзорном представлении доводами о неправильном применении судом положений ст. 17 УК РФ следует согласиться. Поэтому действия осужденного Бабаева по эпизодам от 10 и 11 сентября 2003 г. необходимо квалифицировать только один раз по ст.ст. 30 ч.3, 228 ч.3 п. «а» УК РФ/ в редакции закона 1996 года/.

Приговор в части осуждения Бабаева по ст. 228 ч.2 УК РФ является законным и обоснованным и в надзорном представлении не оспаривается.

При назначении наказания Бабаеву суд руководствуется требованиями ст.ст. 60, 69 ч.3 и 70 УК РФ.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. удовлетворить.
2. Приговор Наримановского районного суда г. Астрахани от 28 декабря 2005 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Астраханского областного суда от 23 марта 2006 года, постановление президиума Астраханского областного суда от 5

сентября 2006 года в отношении Бабаева Р[redacted] А[redacted]-[redacted] изменить: его преступные действия по эпизодам от 10 и 11 сентября 2003 года квалифицировать ст.ст. 30 ч.3 и 228 ч.3 п. «а» УК РФ/ в редакции закона от 1996 года/, по которой назначить 7 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. «а», 228 ч.2 УК РФ, назначить 8 лет лишения свободы. **В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно Бабаеву Р.А-о. назначить 9/девять/ лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.** В остальном судебные решения о нем оставить без изменения.

Председательствующий -

Судьи -