



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 5-Д09-8

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е суда надзорной инстанции

г. Москва

31 марта 2009 года

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

председательствующего – Шурыгина А.П.,

судей – Каменева Н.Д. и Яковлева В.К.,

рассмотрела в судебном заседании от 31 марта 2009 года уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Кузьмина К.К. на приговор Зеленоградского районного суда г. Москвы от 4 апреля 2005 года, которым

КУЗЬМИН К [REDACTED] К [REDACTED]
[REDACTED]

судимый 22.11.2001 года с учетом изменений, внесенных Балашовским районным судом Саратовской области от 20 июня 2008 года, по ст. 161 ч. 2 п.п. «а, г, д» УК РФ (в редакции ФЗ от 08.12.2003 года) с применением ст. 64 УК РФ к 1 году 6 месяцам лишения свободы,

осужден к лишению свободы:

по ст. 228.1 ч. 2 п. «а» УК РФ к 6 годам без штрафа,
по ст. 163 ч. 2 п.п. «а, г» УК РФ к 5 годам без штрафа,
по ст. 163 ч. 2 п. «а» УК РФ к 4 годам без штрафа.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний, назначено 8 лет лишения свободы без штрафа.

На основании ст. 70 УК РФ частично присоединено не отбытое наказание, назначенное по приговору Химкинского городского суда Московской области от 22 ноября 2001 года, и окончательно назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы без штрафа с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Московского городского суда от 11 мая 2005 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Московского городского суда от 14 декабря 2006 года приговор и кассационное определение изменены, действия Кузьмина переквалифицированы со ст. 163 ч. 2 п.п. «а, г» УК РФ (по эпизодам от июля 2004 года и 27 октября 2004 года) и со ст. 163 ч. 2 п. «а» УК РФ (по эпизоду от августа 2004 года) на ст. 159 ч. 2 УК РФ, по которой назначено 3 года 6 месяцев лишения свободы за каждое из трех преступлений.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 228.1 ч. 2 п. «а» и 159 ч. 2 УК РФ (два эпизода), путем частичного сложения наказаний, назначено 7 лет лишения свободы без штрафа.

В соответствии со ст. 70 УК РФ частично присоединено не отбытое наказание, назначенное по приговору от 22 ноября 2001 года, и окончательно назначено 7 лет 6 месяцев лишения свободы без штрафа в исправительной колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Шурыгина А.П., мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Башмакова А.М., полагавшего удовлетворить надзорную жалобу частично и исключить из приговора указание о назначении осужденному наказания в соответствии со ст. 70 УК РФ, судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

Кузьмин, с учетом внесенных изменений, признан судом виновным в незаконном сбыте наркотических средств и совершении мошенничества в 2004 году при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Кузьмин просит исключить из его осуждения ст. 228.1 ч. 2 п. «а» УК РФ, указывая на то, что он преступления не совершал, приговор постановлен на недопустимых доказательствах, а

также просит исключить из приговора указание о назначении ему наказания в соответствии со ст. 70 УК РФ, поскольку в связи с приведением приговора Химкинского городского суда Московской области от 22 ноября 2001 года в соответствии с новым уголовным законом, назначенное ему наказание по данному приговору было им отбыто на момент совершения преступлений, за которые он осужден по настоящему приговору.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит, что вина Кузьмина в незаконном сбыте наркотических средств и совершении мошенничества судом установлена на основании совокупности всесторонне, полно и объективно исследованных в ходе судебного рассмотрения доказательств, которым в приговоре дана надлежащая оценка. В связи с чем, доводы осужденного о том, что он не совершал незаконного сбыта наркотических средств, приговор постановлен на недопустимых доказательствах, являются несостоятельными.

Однако состоявшиеся в отношении Кузьмина судебные решения подлежат изменению в части назначения ему наказания в соответствии со ст. 70 УК РФ, по следующим основаниям.

Как следует из истребованного материала постановлением Балашовского районного суда Саратовской области от 20 июня 2008 года приговор Химкинского городского суда Московской области от 22 ноября 2001 года в отношении Кузьмина приведен в соответствие с новым уголовным законом. Действия Кузьмина пере kvalificи рованы со ст. 161 ч. 3 п. «в» УК РФ (в редакции ФЗ от 13.06.1996 года) на ст. 161 ч. 2 п.п. «а, г, д» УК РФ (в редакции ФЗ от 08.12.2003 года), по которой назначено с применением ст. 64 УК РФ 1 год 6 месяцев лишения свободы без штрафа с отбыванием в исправительной колонии общего режима.

Из копии приговора Химкинского городского суда Московской области от 22 ноября 2001 года следует, что назначенное Кузьмину наказание исчислено с 20 июля 2001 года.

Согласно рапорту следователя СО при УВД [REDACTED] АО г. [REDACTED] Кузьмин 25 августа 2003 года освобожден из учреждения УЧ [REDACTED] области, где отбывал наказание, назначенное по приговору Химкинского городского суда Московской области от 22 ноября 2001 года.

Таким образом, следует признать, что на момент совершения преступлений, за которые Кузьмин осужден по настоящему приговору, им было полностью отбыто наказание, назначенное по предыдущему приговору. В связи с чем, из судебных решений подлежит исключению указание о назначении Кузьмину наказания в соответствии со ст. 70 УК РФ.

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

о п р е д е л и л а:

Надзорную жалобу осужденного Кузьмина К.К. удовлетворить частично.

Приговор Зеленоградского районного суда г. Москвы от 4 апреля 2005 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Московского городского суда от 11 мая 2005 года и постановление президиума Московского городского суда от 14 декабря 2006 года в отношении **КУЗЬМИНА К. [REDACTED] К. [REDACTED]** изменить, исключить указание о назначении ему наказания в соответствии со ст. 70 УК РФ.

Считать **КУЗЬМИНА К. [REDACTED] К. [REDACTED]** осужденным на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 228.1 ч. 2 п. «а», 159 ч. 2 (два эпизода) УК РФ, путем частичного сложения наказаний к 7 годам лишения свободы без штрафа.

В остальной части состоявшиеся по делу в отношении Кузьмина К.К. судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий –

А.П. Шурыгин

Судьи –

Н.Д. Каменев

В.К. Яковлев