ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 18-Д09-25

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва 14 июля 2009 г.

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

председательствующего **Ботина А.Г.,**
судей **Батхиева Р.Х. и Лаврова Н.Г.**

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Кирсанова В Г о пересмотре приговора Темрюкского районного суда Краснодарского края от 30 марта 2006 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 19 июля 2006 года и постановления президиума Краснодарского краевого суда от 1 октября 2008 года.

По приговору Темрюкского районного суда Краснодарского края от 30 марта 2006 года

Кирсанов В Г, судимый 20 апреля 1999 года, с учетом внесенных изменений, по ч. 2 ст. 228, ч. 1 ст. 234 УК РФ к 7 годам лишения свободы, 31 декабря 2003 года освобожден условно, заменен не отбытый срок наказания на исправительные работы на 2 года,

осужден к лишению свободы: по п. «а» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ на 5 лет, на основании ст. 70 УК РФ окончательно на 5 лет 2 месяца в исправительной колонии строгого режима.

По делу также осужден **Бордиенко С.Н.**, судебные решения в отношении которого не обжалованы.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 19 июля 2006 года приговор в отношении Кирсанова В.Г. изменен: его действия переквалифицированы на ч. 3 ст. 30 и п. «а» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ, по которой назначено 5 лет лишения свободы, на основании ст. 70 УК РФ окончательно назначено 5 лет 2 месяца лишения свободы. В остальном приговор в отношении Кирсанова В.Г. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 1 октября 2008 года приговор и кассационное определение в отношении Кирсанова В.Г. изменены: из приговора исключено указание о том, что Кирсанов В .Г. «состоит на учете у нарколога с диагнозом - опийная зависимость 2 степени»; постановлено считать Кирсанова В.Г. осужденным по п. «а» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ к 5 годам лишения свободы, на основании ст. 70 УК РФ окончательно назначено 5 лет 1 месяц лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальном приговор и кассационное определение в отношении Кирсанова В.Г. оставлены без изменения.

Заслушав доклад **судьи Ботина А.Г.,** а также мнение прокурора **Хомутовского В.Ф.,** полагавшего постановление суда надзорной инстанции отменить, а приговор и кассационное определение изменить, судебная коллегия

установила:

С учетом внесенных изменений **Кирсанов В.Г.** признан виновным в незаконном сбыте наркотических средств, совершенном группой лиц по предварительному сговору.

Преступление совершено при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный **Кирсанов В.Г.** просит исключить указание суда о применении ст. 70 УК РФ и наказание смягчить.

Судебная коллегия, изучив материалы дела и проверив доводы надзорной жалобы, находит судебные решения подлежащими изменению по следующим основаниям.

Так, по приговору суда с учетом изменений, внесенных судом кассационной инстанции, **Кирсанов В.Г.** признан виновным в покушении на незаконный сбыт наркотических средств, совершенном группой лиц по предварительному сговору.

Однако, как видно из материалов уголовного дела, суд надзорной инстанции постановил считать **Кирсанова В.Г.** осужденным по п. «а» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ, фактически признав его виновным в совершении оконченного преступления, чем ухудшил положение осужденного.

При таких обстоятельствах постановление президиума Краснодарского краевого суда подлежит отмене, а приговор и кассационное определение - изменению.

При назначении осужденному наказания судебная коллегия исходит из требований ст.ст. 60 и 64 УК РФ.

Что касается содержащихся в надзорной жалобе осужденного доводов о неприменении к нему положений ст. 70 УК РФ, то согласиться с ними нельзя, поскольку из материалов дела следует, что приговором от 20 апреля 1999 года он был осужден по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 228 и ч. 1 ст. 234 УК РФ, к 7 годам лишения свободы, 31 декабря 2003 года освобожден условно-досрочно, не отбытый срок наказания заменен на исправительные работы на 2 года. При этом новое преступление совершил в период отбывания этого наказания.

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

определила:

надзорную жалобу осужденного **Кирсанова В.Г.** удовлетворить частично.

Постановление президиума Краснодарского краевого суда от 1 октября 2008 года в отношении **Кирсанова В[redacted] Г[redacted]** отменить.

Приговор Темрюкского районного суда Краснодарского края от 30 марта 2006 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 19 июля 2006 года в отношении него изменить, исключить из приговора указание суда о том, что Кирсанов В.Г. состоит на учете у нарколога с диагнозом - опийная зависимость 2 степени, считать Кирсанова В.Г. осужденным по ч. 3 ст. 30 и п. «а» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ на 5 лет лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ окончательно назначить **Кирсанову В.Г.** 5 (пять) лет 1 месяц лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговор и кассационное определение в отношении **Кирсанова В.Г.** оставить без изменения, а надзорную жалобу – без удовлетворения.

Председательствующий –

Судьи –