



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 56-д09-49

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

суда надзорной инстанции

г. Москва

22.12.2009

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

председательствующего Червоткина А.С.

судей Зеленина С.Р. и Глазуновой Л.И.

рассмотрев уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Цыганкова Р.А. о пересмотре приговора Кировского районного суда Приморского края от 6 сентября 2006 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 16 ноября 2006 года, постановления Приморского краевого суда от 13 марта 2009 года,

установила:

Приговором Кировского районного суда Приморского края от 6 сентября 2006 года

Цыганков Р. [redacted] А. [redacted], [redacted]
[redacted],

осуждён за совершение пяти преступлений, предусмотренных ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228-1 УК РФ, в каждом случае к 5 годам лишения свободы;
по ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228-1 УК РФ к 4 годам лишения свободы;
по ч.3 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 228-1 УК РФ к 8 годам лишения свободы со штрафом в размере [] рублей;
по ч.2 ст. 228 УК РФ к 3 годам лишения свободы со штрафом в размере [] рублей;
на основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний окончательно назначено 9 лет лишения свободы со штрафом в размере [] рублей с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 16.11.2006 приговор от 06.09.2006 в отношении Цыганкова Р.А. изменён, из его осуждения по ч.3 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 228-1, ч.2 ст. 228 УК РФ и по совокупности преступлений исключено назначение дополнительного наказания в виде штрафа.

Постановлением президиума Приморского краевого суда от 13.03.2009 приговор и кассационное определение в отношении Цыганкова Р.А. изменены, его действия по покушению на незаконный сбыт наркотических средств, предусмотренные ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228-1 УК РФ в каждом из 6 случаев, совершённых соответственно 19, 21, 24, 30 января 2006 года и 1 февраля 2006 года в 14 часов 10 минут, в 16 часов 30 минут, переквалифицированы на одну ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228-1 УК РФ, по которой назначено 5 лет лишения свободы.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228-1, ч.3 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 228-1, ч.2 ст. 228 УК РФ, путём частичного сложения наказаний окончательно назначено 8 лет 2 месяца лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Цыганков Р.А. осуждён, с учётом внесенных изменений, за покушение на незаконный сбыт наркотических средств, за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в особо крупном размере, за незаконное хранение, изготовление без цели сбыта наркотических средств в особо крупном размере.

В надзорной жалобе осуждённый Цыганков Р.А. просит квалифицировать все его действия, связанные с незаконным оборотом наркотических средств, по ч.3 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 228-1 УК РФ как единое продолжаемое преступление. Вместе с этим Цыганков Р.А. указывает, что передача наркотических средств им осуществлялась в ходе проверочных

закупок и впоследствии он был вновь осуждён 27 декабря 2006 года за незаконное хранение наркотических средств и за покушение на их сбыт.

Заслушав доклад судьи Зеленина С.Р., мнение прокурора Генеральной прокуратуры РФ Курочкиной Л.А., полагавшей изменить состоявшиеся судебные решения по основаниям, приведенным в постановлении о возбуждении надзорного производства, судебная коллегия находит судебные решения подлежащими изменению по следующим основаниям.

Как видно из приговора, Цыганков Р.А. признан виновным в том, что в сентябре 2005 года сорвал неустановленное количество растений дикорастущей конопли, привёз по месту своего жительства и без цели сбыта изготовил наркотическое средство - масло каннабиса (гашишное масло) общим весом 14,38 гр., которое хранил до 19 января 2006 года - до возникновения умысла на его сбыт. Оставшуюся часть конопли в особо крупном размере весом 3432 гр хранил по месту своего жительства до 03.02.2006, когда она была изъята в ходе обыска.

Действия Цыганкова Р.А., выразившиеся в незаконном изготовлении, хранении без цели сбыта масла каннабиса весом 14,38 гр. судом квалифицированы по ч.2 ст. 228 УК РФ.

19, 21, 24, 30 января 2006 года, 1 февраля 2006 года в период с 14 часов 10 минут до 14 часов 40 минут, с 16 часов 30 минут до 17 часов 05 минут Цыганков Р.А. сбыл Ш [REDACTED], С [REDACTED], в ходе проверочных закупок соответственно 0,6 гр., 0,5 гр., 0,42 гр., 0,72 гр., 0,48 гр., 0,55 гр. масла каннабиса, а всего 3,27 гр. В этой части действия Цыганкова квалифицированы по ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228-1 УК РФ.

3 февраля 2006 года в ходе проверочной закупки Цыганков сбыл С [REDACTED], 11,11 гр. масла каннабиса. Поскольку имел место сбыт наркотического средства в особо крупном размере, действия Цыганкова Р.А. квалифицированы по ч.3 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 228-1 УК РФ.

За указанный период всё масло каннабиса осуждённым было сбыто (3,27 гр. + 11, 11 гр. = 14,38 гр.).

Как указано в приговоре, Цыганков Р.А. после сбыта масла каннабиса в каждом случае оставшуюся часть этого наркотического средства незаконно хранил без цели сбыта до следующего возникновения умысла на незаконный сбыт наркотических средств.

Вывод суда о том, что действия Цыганкова Р.А. в отношении одного и того же наркотического средства были совершены как с целью сбыта, так и без цели сбыта является противоречивым и ошибочным.

По смыслу закона, если незаконные действия с наркотическими средствами были начаты без цели их сбыта, однако впоследствии лицо предпринимает меры к их сбыту, то такие действия должны квалифицироваться как покушение на сбыт наркотических средств.

Подготовительные действия виновного, в том числе изготовление и хранение наркотических средств, в этом случае охватываются квалификацией покушения на незаконный сбыт наркотических средств и в дополнительной квалификации не нуждаются.

Несмотря на уменьшение объема обвинения по ст. 228 ч.1 УК РФ, судебная коллегия не находит оснований для смягчения осужденному наказания за совершение этого преступления, поскольку оно назначено судом первой инстанции в минимальном, предусмотренном санкцией статьи Особенной части УК РФ, размере, а исключительных обстоятельств, предусмотренных ст. 64 УК РФ, не усматривается.

Доводы осужденного о квалификации всех совершенных им действий по одной статье уголовного закона удовлетворению не подлежат.

Суд надзорной инстанции, в силу требований ст. 405 УПК РФ, не вправе переквалифицировать действия Цыганкова Р.А., квалифицированные как покушение на сбыт наркотических средств (действия от 19, 21, 24, 30 января 2006 года, 1 февраля 2006 года в период с 14 часов 10 минут до 14 часов 40 минут, с 16 часов 30 минут до 17 часов 05 минут) на более тяжкое преступление – покушение на сбыт наркотических средств в особо крупном размере, и ухудшить, таким образом, положение осужденного.

Доводы осужденного о наличии позже вынесенного приговора не могут повлиять на признание данного приговора незаконным, поскольку он основан на исследованных в судебном заседании доказательствах, являющихся допустимыми и достоверными.

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

о п р е д е л и л а :

Надзорную жалобу осужденного Цыганкова Р.А. удовлетворить частично.

Приговор Кировского районного суда Приморского края от 6 сентября 2006 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 16 ноября 2006 года, постановление Приморского краевого суда от 13 марта 2009 года в отношении Цыганкова Р. [REDACTED] А. [REDACTED] изменить: исключить из его осуждения по ст. 228 ч.2 УК РФ незаконное хранение и изготовление без цели сбыта 14,38 гр масла каннабиса как излишне вмененные.

В остальной части указанные судебные решения оставить без изменения, надзорную жалобу ~~А~~ без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи

[REDACTED]