ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 20-Д10-4

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва 21 апреля 2010 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего: Пелевина Н.П.

судей: Истоминой Г.Н., Шмаленюка С.И.

при секретаре: Кошкиной А.М.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Кадиева М.Ш. на приговор Верховного суда Республики Дагестан от 10 августа 2004 года, по которому

Кадиев М[redacted] Ш[redacted], [redacted], судимый 3 июня 2004 года по ч. 2 ст. 162 УК РФ к 5 годам лишения свободы со штрафом в размере 100000 рублей

осужден по ст.317 УК РФ к 12 годам лишения свободы, по ч.2 ст.222 УК РФ к 2 г. л/св.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено 13 лет лишения свободы.

В соответствии с ч.5 ст. 69 УК РФ окончательно определено к отбытию 14 лет лишения своды в исправительной колонии строгого режима со штрафом в размере 100000 рублей.

В кассационном порядке приговор не обжаловался.

Заслушав доклад судьи Шмаленюка С.И., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание приговора и последующих судебных решений, доводы надзорной жалобы, а также вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, адвокатов Баранова А.А., Сенько С.П., поддержавших доводы жалобы, мнение прокурора Соломоновой В.А., полагавшей приговор суда оставить без изменения, судебная коллегия

У С Т А Н О В И Л А :

Кадиев М.Ш. признан виновным в посягательстве на жизнь сотрудника правоохранительного органа в целях воспрепятствования законной деятельности по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, а также в незаконных приобретении, ношении, хранении и передаче огнестрельного оружия и боеприпасов к нему, группой лиц по предварительному сговору.

В надзорной жалобе осужденный Кадиев М.Ш. указывает, что вопреки требованиям ч.1 ст.461 УПК РФ без согласия выдавшего государства [redacted] он был привлечен к уголовной ответственности и осужден за преступления, не указанные в запросе о его выдаче. Просит исключить его осуждение по ст.ст. 317, 222 ч.2 УК РФ.

Проверив материалы дела, обсудив доводы, изложенные в надзорной жалобе, судебная коллегия считает, что приговор подлежит изменению по следующим основаниям.

В соответствии с ч.1 ст. 461 УПК РФ лицо, выданное иностранным государством, не может быть привлечено в качестве обвиняемого и осуждено без согласия государства, его выдавшего, за преступление, не указанное в запросе о его выдаче.

Согласно постановлению о привлечении в качестве обвиняемого, вынесенного в отношении Кадиева М.Ш. 18 сентября1997 года (т.1 л.д. 92), его действия за ношение огнестрельного оружия и боеприпасов к нему были квалифицированы органами предварительного расследования по ч.1 ст.222 УК РФ .

18 октября 1997 года в отношении Кадиева М.Ш. был объявлен розыск, о чем свидетельствует постановление на л.д.93 тома 1.

19 сентября 2003 года Кадиев М.Ш. был задержан [redacted] РОВД УВД [redacted] Республики [redacted] в связи с чем Генеральная прокуратура РФ обратилась с запросом в Генеральную прокуратуру Республики [redacted] с ходатайством о его выдаче правоохранительным органам РФ для осуществления уголовного преследования.

Как видно из содержания запроса от 24 октября 2003 года № [redacted], перед Генеральной прокуратурой Республики [redacted] был поставлен вопрос о выдаче Кадиева М.Ш. в связи с обвинением его в незаконном ношении огнестрельного оружия и боеприпасов, т.е. в совершении преступления, предусмотренного ч.1 ст.222 УК РФ.

Согласно ответу заместителя Генерального прокурора Республики [redacted] от 17 ноября 2003 года данное ходатайство было удовлетворено и Кадиев М.Ш. передан представителям правоохранительных органов Российской Федерации.

После выдачи, 29 апреля 2004 года Кадиеву М.Ш. был предъявлено новое обвинение по ч.2 ст.222 и ст.317 УК РФ (том.2 л.д.231-235), которые не были указаны в запросе от 24 октября 2003 года.

До постановления приговора в отношении Кадиева М.Ш. вопрос о даче согласия Генеральной Прокуратуры Республики [redacted] на привлечение его к уголовной ответственности по новому обвинению не ставился.

10 августа 2004 года по приговору Верховного суда Республики Дагестан Кадиев М.Ш. был признан виновным и осужден по ч.2 ст.222 и ст.317 УК РФ .

Из дополнительно запрошенных из Генеральной прокуратуры РФ материалов следует, что запрос о даче согласия на привлечение Кадиева М.Ш. к уголовной ответственности за совершение преступлений, предусмотренных ч.2 ст. 222 и ст. 317 УК РФ, был поставлен перед Генеральной прокуратурой Республики [redacted] лишь 17 мая 2005 года, а само согласие иностранного государства на привлечение Кадиева М.Ш. к уголовной ответственности по указанным статьям было получено только 31 мая 2005 года, то есть после постановления приговора.

При таких обстоятельствах осуждение Кадиева М.Ш. по ст.317 УК РФ, а так же его же осуждение по ч. 2 ст. 222 УК РФ, за незаконные приобретение, передачу, хранение огнестрельного оружия и боеприпасов к нему

совершённое группой лиц по предварительному сговору, нельзя признать законным и обоснованным.

Кроме этого, с учетом требований п."б" ч.1 ст.58 УК РФ приговор подлежит изменению и в части назначенного вида исправительного учреждения.

На основании изложенного и руководствуясь ст.407-410, 461 УПК РФ, судебная коллегия

О П Р Е Д Е Л И Л А :

Надзорную жалобу осужденного Кадиева М.Ш. удовлетворить.

Приговор Верховного Суда Республики Дагестан от 10 августа 2004 года в части осуждения Кадиева М[redacted] Ш[redacted] по ст.317 УК РФ отменить и дело в этой части прекратить.

Переквалифицировать действия Кадиева М.Ш. за незаконное ношение огнестрельного оружия и боеприпасов к нему с ч.2 ст.222 УК РФ на ч.1 ст.222 УК РФ (в ред. ФЗ №64 от 13.06.1996г.), по которой назначить наказание 1 год 10 месяцев лишения свободы.

Исключить из приговора осуждение Кадиева М.Ш. за незаконное приобретение, передачу и хранение огнестрельного оружия и боеприпасов к нему группой лиц по предварительному сговору, а так же назначение наказания по правилам ч.3 ст.69 УК РФ.

На основании ч.5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний, назначенных по ч.2 ст.162 УК РФ по приговору от 3.06.2004г. и по ч.1 ст.222 УК РФ по настоящему приговору, окончательно назначить Кадиеву М.Ш. наказание в виде 6 лет 8 месяцев лишения свободы со штрафом 100000 рублей с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

В остальной части приговор оставить без изменений.

Председательствующий: подпись

Судьи: подпись подпись

Копия верна: судья [redacted] С.И. Шмаленюк