



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 34-О10-26

## КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

«13» октября 2010 г.

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

председательствующего  
судей  
при секретаре

Лутова В.Н.,  
Шмаленюка С.И., Безуглого Н.П.  
Кошкиной А.М.

рассмотрела в судебном заседании от 13 октября 2010 г. кассационное представление государственного обвинителя Дюжева Ю.А. на приговор Мурманского областного суда от 12 августа 2010 года по которому

**ВАСЬКИН В [REDACTED] В [REDACTED], [REDACTED]**  
[REDACTED] ранее судимый:

- 28 мая 1999 г. (с изменениями от 25.06.2004 г.) по ст.112 ч.2 п.п. «г, д» УК РФ к 1 году 10 месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком 1 год,
- 16 марта 2000 (с изменениями от 25.06.2004 г.) по ст.ст.163 ч.2 п.п. «а, в», 163 ч.2 п. «а», 159 ч.2 УК РФ с применением ст.ст.69 ч.3, 70 УК РФ к 10 годам лишения свободы, освобожденный 15 октября 2004 г. условно-досрочно на 4 года 11 месяцев 2 дня,

осужден:

- по ст.210 ч.2 УК РФ к 5 годам лишения свободы,
- по ст.228-1 ч.3 п. «а» УК РФ к 8 годам 6 месяцам лишения свободы
- по ст.228-1 ч.3 п. «а, г» УК РФ к 9 годам лишения свободы,
- по ст.ст.30 ч.3 и 228-1 ч.3 п. «а» УК РФ к 8 годам 3 месяцам лишения свободы,
- по ст.ст.30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «а» УК РФ к 8 годам 3 месяцам лишения свободы,
- по ст.ст.30 ч.1 и 228-1 ч.3 п.п. «а, г» УК РФ к 8 годам лишения свободы. На основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы.

В силу ст.70 УК РФ частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 16.03.2000 г. и окончательно назначено 10 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима, начиная с 12 августа 2010 года, с зачетом в срок времени предварительного заключения в период с 24 августа 2009 года по 11 августа 2010 года.

Заслушав доклад судьи Лутова В.Н., мнение прокурора Кокориной Т.Ю., поддержавшей кассационное представление частично за исключением вопроса об исключении из приговора разъяснений о пределах его обжалования, судебная коллегия

**установила:**

Васькин В.В. признан виновным в участии в преступном сообществе (преступной организации) в период с марта 2008 года по 28 августа 2009 года, в незаконном сбыте Ш [REDACTED] в период с 1 по 16 июня 2009 года наркотических средств в крупном размере, организованной группой, в покушении на незаконный) сбыт П [REDACTED]. 8 июля 2009 года наркотических средств в крупном размере, организованной группой, в незаконном сбыте Р [REDACTED]. после 30 июля 2009 года (точно время не установлено) наркотических средств в особо крупном размере, организованной группой, в покушении на незаконный сбыт Ш [REDACTED] через П [REDACTED]. 13 августа 2009 года наркотических средств организованной группой, в приготовлении к незаконному сбыту в период с 13 по 24 августа 2009 года наркотических средств в особо крупном размере организованной группой.

Преступления совершены в г. [REDACTED] при указанных в приговоре обстоятельствах.

Судебное заседание по данному уголовному делу проведено, а приговор постановлен в порядке, предусмотренном ст.ст.317-7 и 316 УПК РФ, ввиду заключения с Васькиным В.В. досудебного соглашения о сотрудничестве.

Осужденным и его защитником приговор не обжалован.

В кассационном представлении государственного обвинителя Дюжева Ю.А. ставится вопрос об изменении приговора, ввиду неправильного применения уголовного закона и несправедливости назначенного осужденному наказания, переквалификации отдельных преступных действий Васькина на старый более мягкий закон, действовавший во время совершения им преступлений, смягчении наказания в пределах ограничений, установленных ч.7 ст.316 УПК РФ, назначенного осужденному по ст.ст.30 ч.1 и 228-1 ч.3 п.п. «а, г» УК РФ, а также по совокупности преступлений и приговоров.

Кроме того, государственный обвинитель просит исключить из приговора указание о невозможности обжалования приговора в кассационном порядке по основанию, предусмотренному п.1 ст.379 УПК РФ, так как считает, что действие ст.317 УПК РФ, содержащей подобное ограничение, на данную категорию дел, рассмотренных в особом порядке при заключении подсудимым досудебного соглашения и сотрудничестве, не распространяется.

Проверив доводы кассационного представления, судебная коллегия находит их частично обоснованными, а приговор – подлежащим изменению по следующим основаниям.

Васькин В.В. обоснованно признан виновным в участии в деятельности преступного сообщества и совершении пяти преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств.

Вместе с тем, указанный приговор суда подлежит изменению ввиду неправильного применения уголовного закона.

В соответствии со ст.9 УК РФ преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния.

Из содержания и смысла мотивировочной и резолютивной частей приговора следует, что в отношении Васькина В.В. применен уголовный закон в действующей редакции, а именно, ст.210 ч.2 УК РФ в редакции Федерального закона РФ № 377-ФЗ от 27.12.2009 г. (вступил в силу 10.01.2010 г.) и ст.228-1 ч.3 УК РФ в редакции Федерального закона РФ № 215-ФЗ от 27.07.2009 г. (вступил в силу 30.07.2009 г.).

Однако, согласно обвинительному заключению, признанному судом обоснованным и подтвержденному собранными по делу доказательствами, преступное сообщество, в котором принимал участие Васькин В.В., существовало с марта 2008 по 28 августа 2009 года.

В указанный период действовала ст.210 ч.2 УК РФ в редакции Федерального закона РФ № 162-ФЗ от 08.12.2003 г., санкция которой предусматривала менее строгое наказание – от трех до десяти лет лишения свободы.

Новый закон предусматривает за участие в преступном сообществе наказание от пяти до десяти лет лишения свободы, существенно ухудшает положение виновного и в силу ст.10 УК РФ обратной силу не имеет. Применению подлежит старый закон.

Кроме того, Васькин В.В. совершил сбыт наркотических средств Ш [ ] в период с 01 по 16 июня 2009 г., а покушение на сбыт наркотических средств Г [ ]. 08 июля 2009 г.

Следовательно, по этим эпизодам его действия подлежат квалификации по ст.228-1 ч. 3 п. «а» УК РФ также в редакции Федерального закона РФ № 162 от 08.12.2003 г., санкция которой не предусматривала дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

В остальной части действия Васькина В.В. квалифицированы правильно.

Назначая наказание Васькину, суд учитывал характер и степень общественной опасности совершенных им преступлений, его личность, наличие смягчающих и отягчающих обстоятельств, возможность влияния назначенного наказания на его исправление.

Васькиным совершено одно тяжкое преступление, а также пять особо тяжких преступлений.

По месту отбытия предыдущего наказания в виде лишения свободы, по месту жительства, а также по месту содержания под стражей он характеризуется удовлетворительно, к административной ответственности не привлекался.

В качестве обстоятельств, смягчающих наказание Васькина, суд признал наличие малолетнего ребенка, явку с повинной, а также активное содействие раскрытию и расследованию преступлений, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступлений.

В качестве обстоятельства, отягчающего его наказание, суд установил опасный рецидив совершенных им преступлений.

С учетом личности Васькина, тяжести и обстоятельств совершенных им преступлений, имеющих высокую степень общественной опасности, суд счел возможным его исправление лишь в условиях изоляции от общества. Обстоятельств, смягчающих наказание, которые могли бы быть признаны исключительными, существенно уменьшающими степень общественной опасности совершенных им преступлений и оснований для назначения наказания с применением ст. 64 УК РФ суд не усмотрел.

Учитывая личность Васькина, совокупность обстоятельств, смягчающих его наказание, и, в том числе, нахождение у него на иждивении малолетнего ребенка, а также другие обстоятельства дела, рассмотренного судом в особом порядке, суд не назначил ему дополнительное наказание по ст.210 ч.2 УК РФ в

виде штрафа, а также дополнительное наказание в виде ограничения свободы по другим совершенным им преступлениям.

Судебная коллегия находит назначенное осужденному наказание справедливым.

Доводы государственного обвинителя в представлении о нарушении судом закона при назначении Васькину наказания по ст.ст.30 ч.1 и 228-1 ч.3 п.п. «а, г» УК РФ, необходимости его смягчения, как и наказания, назначенного осужденному по совокупности преступлений и приговоров, необоснованны.

Ограничение максимального срока наказания двумя его третями, предусмотренное ч.7 ст.316 УПК РФ, на применении которого настаивает государственный обвинитель, отнесено законодателем лишь к осужденным в особом порядке принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением.

На категорию дел, рассмотренных в особом порядке в отношении подсудимого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, действие ч.7 ст.316 УПК РФ не распространяется.

Согласно ч.1 ст.317-7 УПК РФ судебное заседание и постановление приговора в отношении подсудимого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, проводятся лишь в порядке, установленном статьей 316 УПК РФ, то есть в определенной ею процессуальной процедуре.

Что же касается вопроса о назначении подсудимому по таким делам наказания, то в ч.5 ст.317-7 УПК РФ прямо указано, что он решается судом с учетом положений частей второй и четвертой статьи 62 УК РФ, которые в отношении Васькина, при наличии у него отягчающего обстоятельства и санкции закона, не предусматривающей пожизненное лишение свободы либо смертную казнь, оказались неприменимыми.

Невозможность применения в отношении Васькина ст.64, 73 УК РФ в приговоре мотивирована.

За неоконченное преступление наказание Васькину назначено с учетом требований ч.2 ст.66 УК РФ, а по совокупности преступлений и приговоров и в соответствии с требованиями ст.ст.69 ч.3 и 70 УК РФ.

При назначении наказания Васькину все требованиям закона судом соблюдены, никаких нарушений не допущено.

Доводы представления о неправильном разъяснении подсудимому пределов кассационного обжалования приговора, судебная коллегия находит также несостоятельными.

Согласно ч.ч.1, 4 ст.317-7 и ч.ч.5, 8 ст.316 УПК РФ по делам, рассмотренным в особом порядке при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве доказательства в судебном заседании не исследуются, анализ доказательств и их оценка в приговоре не отражаются.

В соответствии со ст.317 УПК РФ, приговор, постановленный в порядке ст.316 УПК РФ не может быть обжалован в кассационном порядке по основанию, предусмотренному п.1 ст.379 УПК РФ, т.е. из-за несоответствия выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам установленным судом первой инстанции.

В данной части кассационное представление удовлетворению не подлежит.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст.377, 378 и 388 УПК РФ, Судебная коллегия

**определила:**

Кассационное представление государственного обвинителя Дюжева Ю.А. удовлетворить частично.

Приговор Мурманского областного суда от 12 августа 2010 года в отношении Васькина В. В. изменить.

Действия Васькина В.В. переквалифицировать:

- со ст.210 ч.2 УК РФ (в ред. ФЗ РФ № 377-ФЗ от 27.12.2009 г.) на ст.210 ч.2 УК РФ (в ред. ФЗ РФ № 162-ФЗ от 08.12.2003 г.), по которой назначить наказание 5 лет лишения свободы;

- со ст.228-1 ч.3 п. «а» УК РФ (в ред. ФЗ РФ № 215-ФЗ от 27.07.2009 г.) на ст.228-1 ч.3 п. «а» УК РФ (в ред. ФЗ РФ № 162-ФЗ от 08.12.2003 г.), по которой назначить наказание 8 лет 6 месяцев лишения свободы,

- со ст.ст.30 ч.3 и 228-1 ч.3 п. «а» УК РФ(в ред. ФЗ РФ № 125-ФЗ от 27.07.2009 г.) на ст.ст.30 ч.3 и 228-1 ч.2 п. «а» УК РФ (в ред. ФЗ РФ № 162-ФЗ от 08.12.2003 г.), по которой назначить наказание 8 лет 3 месяца лишения свободы.

На основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст.210 ч.2, 228-1 ч.2 п. «а», 30 ч.3 и 228-1 ч.2 п. «а» УК РФ (всех в ред. ФЗ РФ № 162-ФЗ от 08.12.2003 г.) и преступлений, предусмотренных ст.ст.228-1 ч.2 п.п. «а, г», 30 ч.3 и 228-1 ч.3 п. «а», 30 ч.1 и 228-1 ч.3 п.п. «а, г» УК РФ (всех в ред. ФЗ РФ № 377-ФЗ от 27.12.2009 г.), путем частичного сложения наказаний назначить Васькину В.В. 9 лет 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии со ст.70 УК РФ путем частичного присоединения наказания не отбытого по приговору от 16.03.2000 г. к вновь назначенному, назначить Васькину В.В. окончательное наказание 10 (десять) лет лишения свободы.

В остальной части приговор оставить без изменения, а кассационное представление – без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи