



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 42-Д10-4
42-Д10-3

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

11 января 2011 г.

Судебная коллегия по уголовным делам
Верховного Суда Российской Федерации

в составе

председательствующего
судей

Кузнецова В.В.,
Лаврова Н.Г., Ботина А.Г.,

при секретаре Ядренцевой Л.В.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Бадмаева М.В. о пересмотре приговоров Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 14 июня 2006 года и 26 мая 2008 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Калмыкия от 5 августа 2008 года и постановления президиума Верховного Суда Республики Калмыкия от 10 марта 2010 года.

БАДМАЕВ М

В

судимый

по приговору Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 14 июня 2006 года, не обжаловавшемуся в кассационном порядке, по ч.1 ст. 228 УК РФ к 4 годам лишения свободы,

на основании ст. 73 УК РФ назначенное наказание постановлено считать условным с испытательным сроком 2 года,

контроль за поведением осужденного возложен на уголовно-исполнительную инспекцию г. Элисты Управления Федеральной службы исполнения наказаний России по Республике Калмыкия,

на Бадмаева М.В. возложена обязанность в течение 3 суток со дня вступления приговора в законную силу встать на учет в уголовно-

исполнительную инспекцию г. Элисты Управления Федеральной службы исполнения наказаний России и в период испытательного срока не менять место жительства без уведомления указанной инспекции,

на Бадмаева М.В. возложена обязанность в период испытательного срока пройти курс лечения от наркомании,

осужден

по приговору Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 26 мая 2008 года к лишению свободы:

- по ч. 1 ст. 228¹ УК РФ на 5 лет,
- по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹ УК РФ с применением ч. 3 ст. 66 УК РФ на 4 года.
- На основании ч.3 ст.69 УК РФ Бадмаеву по совокупности преступлений назначено лишение свободы на 5 лет 6 месяцев.

В соответствии с ч.5 ст.74 УК РФ отменено условное осуждение по предыдущему приговору.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров назначено 6 лет лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Срок наказания исчислен с 17 февраля 2008 года.

По ч.1 ст.232 УК РФ оправдан за отсутствием в деянии состава преступления на основании п.2 ч.1 ст.24 УПК РФ.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Калмыкия от 5 августа 2008 года приговор Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 26 мая 2008 года оставлен без изменения.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Калмыкия от 10 марта 2010 года приговоры Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 14 июня 2006 года и от 26 мая 2008 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Калмыкия от 5 августа 2008 года изменены. Постановлено:

по приговору от 14 июня 2006 года -

переквалифицировать действия Бадмаева М.В. с ч. 1 ст. 228¹ УК РФ (по эпизоду от 4 мая 2006 года) на ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹ УК РФ, по которым с применением ст. 64 УК РФ назначить наказание в виде лишения свободы на 3 года, в соответствии со ст. 73 УК РФ назначенное наказание считать условным с испытательным сроком 2 года, в остальной части приговор оставить без изменения;

по приговору от 26 мая 2008 года и кассационному определению от 5 августа 2008 года в силу ч. 5 ст. 74 УК РФ отменить условное осуждение по приговору от 14 июня 2006 года, на основании ст. 70 УК РФ к назначенному наказанию частично присоединить неотбытую часть наказания по приговору от 14 июня 2006 года и по совокупности приговоров окончательно назначить наказание в виде лишения свободы на 5 лет 8 месяцев в исправительной колонии общего режима.

В остальной части приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Лаврова Н.Г., изложившего обстоятельства дела и доводы надзорной жалобы, мнение прокурора Башмакова А.М., полагавшего судебные решения изменить, снизить Бадмаеву М.В. наказание по приговору от 14 июня 2006 года с применением ст.64 УК РФ до 2 лет 6 месяцев лишения свободы, в соответствии со ст. 73 УК РФ условно с испытательным сроком 2 года, а также снизить ему наказание по приговору от 26 мая 2008 года на основании ст.70 УК РФ до 5 лет 7 месяцев лишения свободы, а в остальном судебные решения оставить без изменения, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

Бадмаев М.В., с учетом внесенных в приговоры изменений, признан виновным и осужден за совершение следующих преступлений:

по приговору от 14 июня 2006 года -

по ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228¹ УК РФ - за покушение на незаконный сбыт наркотических средств (ацетилованного опия в количестве [REDACTED] совершенное 4 мая 2006 года,

по приговору от 26 мая 2008 года -

- 1) по ч.1 ст.228¹ УК РФ - за незаконный сбыт (единое преступление) наркотических средств (экстракта маковой соломы в количестве [REDACTED] [REDACTED] и ацетилованного опия в количестве [REDACTED] совершенный 29 и 30 января 2008 года, 4 и 13 февраля 2008 года,
- 2) по ч.3 ст.30, ч.1 ст.228¹ УК РФ - за покушение на незаконный сбыт наркотических средств (ацетилованного опия в количестве [REDACTED] [REDACTED]), совершенное 15 февраля 2008 года.

В надзорной жалобе осужденный Бадмаев М.В. просит пересмотреть состоявшиеся в отношении него судебные решения и снизить ему срок наказания.

В обоснование своей жалобы Бадмаев М.В. ссылается на внесение постановлением президиума Верховного Суда Республики Калмыкия от 10 марта 2010 года в приговор Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 14 июня 2006 года не всех необходимых изменений. Обращает внимание на то, что надзорная инстанция в описательно-мотивировочной части своего постановления указала на его активное способствование расследованию преступления, за которое он осужден по приговору от 14 июня 2006 года. Полагает, что данное смягчающее его наказание обстоятельство, предусмотренное п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ, и отсутствие отягчающих наказание обстоятельств давали основание для применения к нему ст. 62 УК РФ, с учетом положений которой, а также положений ст. 66 УК РФ и ст. 316 УПК РФ ему не могло быть назначено лишение свободы на

срок, превышающий 2 года 8 месяцев. Однако президиум, применив к нему ст. 64 УК РФ, назначил по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹ УК РФ 3 года лишения свободы.

В связи с этим просит о снижении срока лишения свободы, назначенного ему по приговору от 14 июня 2006 года, а также испытательного срока, назначенного по этому же приговору, и пересмотре, соответственно, наказания, назначенного на основании ст.70 УК РФ по приговору от 26 мая 2008 года.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит вывод суда о виновности осужденного Бадмаева М.В. основанным на всесторонне исследованных в судебном заседании доказательствах, полно и правильно изложенных в приговоре.

Положенные в основу приговора доказательства получены в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона, согласуются между собой, поэтому обоснованно признаны допустимыми и достоверными.

Действия Бадмаева М.В. с учетом внесенных в судебные решения изменений квалифицированы правильно.

Вместе с тем состоявшиеся судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

В соответствии с ч.3 ст.66 УК РФ срок и размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление.

При таких обстоятельствах по приговору от 14 июня 2006 года (с учетом внесенных изменений) наказание за неоконченное преступление, предусмотренное ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹ УК РФ, имевшей санкцию в виде лишения свободы на срок от 4 до 8 лет, должно составлять не более 6 лет (3/4 от 8 лет).

Однако, как следует из материалов уголовного дела с приговором от 14 июня 2006 года, данное уголовное дело рассмотрено судом в установленном главой 40 УПК РФ (ст.ст. 314-316 УПК РФ) особом порядке принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением.

В соответствии с ч. 7 ст. 316 УПК РФ в этом случае назначенное наказание не может превышать две трети максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за соответствующее преступление. Исходя из требований ч.7 ст.316 УПК РФ, назначенное наказание не должно превышать 4 года (2/3 от 6 лет).

Кроме того, президиум Верховного Суда Республики Калмыкия в своем постановлении от 10 марта 2010 года установил, что осужденный Бадмаев М.В. «в ходе предварительного следствия давал последовательные,

подробные показания об обстоятельствах изготовления и сбыта наркотика, чем активно способствовал расследованию преступления».

Согласно п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ (в редакции Федерального закона от 29 июня 2009 года № 141-ФЗ) активное способствование расследованию преступления является обстоятельством, смягчающим наказание виновного.

Обстоятельств, отягчающих наказание Бадмаева М.В., по делу не установлено.

Таким образом, суд надзорной инстанции фактически установил наличие предусмотренного п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ (в редакции Федерального закона от 29 июня 2009 года № 141-ФЗ) смягчающего наказание виновного обстоятельства и отсутствие отягчающих его наказание обстоятельств, что в соответствии с ч. 1 ст. 62 УК РФ (в редакции Федерального закона от 29 июня 2009 года № 141-ФЗ) является основанием для применения данной нормы закона, ограничивающей верхний предел назначаемого виновному наказания двумя третями максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за конкретное преступление.

Исходя из совершения Бадмаевым М.В. неоконченного преступления, по делу, рассмотренному в особом порядке, две трети следовало исчислять от 4 лет ($2/3$ от 4 лет = 2 года 8 месяцев).

Следовательно, по приговору от 14 июня 2006 года Бадмаеву М.В. по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹ УК РФ не могло быть назначено лишение свободы на срок, превышающий 2 года 8 месяцев. Однако ему, с применением ст. 64 УК РФ, назначено 3 года лишения свободы.

Оснований для сокращения испытательного срока, установленного по приговору от 14 июня 2006 года, не имеется.

При таких данных состоявшиеся судебные решения подлежат изменению, назначенное Бадмаеву М.В. наказание по приговору от 14 июня 2006 года, а также по приговору от 26 мая 2008 года в соответствии со ст. 70 УК РФ подлежит снижению.

Руководствуясь ст. 408 УПК РФ, судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

надзорную жалобу осужденного Бадмаева М.В. удовлетворить частично, приговор Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 14 июня 2006 года в отношении **Бадмаева М. [] В. []** изменить.

Снизить назначенное Бадмаеву М.В. наказание по приговору от 14 июня 2006 года Бадмаеву М.В. по ч.3 ст.30, ч.1 ст.228¹ УК РФ с применением ст. 64 УК РФ до 2 лет 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии со ст. 73 УК РФ назначенное наказание считать условным с испытательным сроком 2 года.

Приговор Элистинского городского суда Республики Калмыкия от 26 мая 2008 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Калмыкия от 5 августа 2008 года, постановление президиума Верховного Суда Республики Калмыкия от 10 марта 2010 года изменить, снизить назначенное Бадмаеву М.В. на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров наказание до 5 лет 7 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальном судебные решения в отношении Бадмаева М.В. оставить без изменения.

Председательствующий

судьи

