ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 69-Д11-4

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва 28 апреля 2011 года

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

председательствующего Коваля В.С.
судей Эрдыниева Э.Б. и Воронова А.В.,
при секретаре Прохоровой Е.А.,

рассмотрев в судебном заседании дело по надзорным жалобам осужденных Худойбердиева М.А. и Одинаева Ё.М. о пересмотре приговора Ханты-Мансийского районного суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 12 марта 2007 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 1 августа 2007 года и постановления президиума суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 20 ноября 2009 года в отношении

Худойбердиева М **А**, не судимого,

осужденного по приговору Ханты-Мансийского районного суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 12 марта 2007 года по ч.3 ст. 30, п. «а» ч. 3 ст. 228^1 УК РФ за совершение шести преступлений к 8 годам лишения свободы за каждое; по ч.1 ст. 30, п. «а» ч. 3 ст. 228^1 УК РФ к 8 годам лишения свободы; по ч.1 ст. 174^1 УК РФ за совершение семи преступлений к штрафу в размере 10 000 рублей; по ч. 3 ст. 30, ч.1 ст. 174^1 УК РФ к штрафу в размере 10 000 рублей. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний

окончательно Худойбердиеву назначено 12 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима, со штрафом в размере 35 000 рублей. Наказание в виде штрафа постановлено исполнять самостоятельно.

Одинаева Ё М, судимого 7 октября 2002 года по ч. 1 ст. 228 УК РФ к одному году лишения свободы, освобожденного 6 марта 2003 года по отбытии срока наказания,

осужденного по ч. 3 ст. 30 ,п.«а» ч. 3 ст. 228^1 УК РФ за совершение шести преступлений к 10 годам лишения свободы за каждое; по ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ за совершение двух преступлений к 10 голам лишения свободы за каждое; по ч. 1 ст. 174^1 УК РФ за совершение пяти преступлений к штрафу в размере 10 000 рублей за каждое. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений назначено 14 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима, со штрафом в размере 45 000 рублей. Наказание в виде штрафа постановлено исполнять самостоятельно.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 1 августа 2007 года приговор в отношении Худойбердиева М.А. и Одинаева Ё.М. оставлен без изменения.

Постановлением президиума суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 20 ноября 2009 года приговор и кассационное определение в отношении Худойбердиева М.А. и Одинаева Ё.М. изменены. По фактам покушения на незаконный сбыт наркотического средства 8, 9, 10 ноября 2005 года и 1 декабря 2005 года исключен квалифицирующий признак в крупном размере. Наказание, назначенное Худойбердиеву по ч. 1 ст. 30, п. «а» ч.3 ст. 228^1 УК РФ смягчено до 6 лет 8 месяцев лишения свободы. На основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно Худойбердиеву назначено 10 лет лишения свободы, со штрафом в размере 35 000 рублей.

Действия Одинаева Ё.М. с двух преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ, переквалифицированы на одно преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ, по которой назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы. Назначенное Одинаеву Ё.М. за шесть преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ, снижено до 9 лет 6 месяцев лишения свободы за каждое. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ назначено 11 лет лишения свободы, со штрафом в размере 45 000 рублей. Постановлено наказания в виде лишения свободы и штрафа исполнять самостоятельно.

В надзорной жалобе осужденный Худойбердиев М.А. просит о снижении наказания.

В надзорной жалобе осужденный Одинаев Ё.М. просит переквалифицировать его действия и снизить наказание.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Коваля В.С., объяснения адвокатов Пригодина В.В., Поддубного С.В., поддержавших доводы надзорных жалоб, мнение прокурора Гулиева А.Г. об изменении приговора, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

По приговору суда, с учетом внесенных изменений, Худойбердиев и Одинаев признаны виновными и осуждены за покушения на незаконный сбыт и приготовления к незаконному сбыту наркотических средств в составе организованной группы, за легализацию денежных средств и за покушение на легализацию денежных средств.

Согласно приговору преступления осужденным совершены, соответственно, 8, 9, 10 ноября и 1 декабря 2005 года, 4, 6 декабря 2005 года, 3, 13, 26, 25 октября 2005 года, 12, 20 ноября 2005 года и 2 декабря 2005 года в [redacted] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Худойбердиев просит о пересмотре состоявшихся в отношении него судебных решений и смягчении ему наказания, ссылаясь на положительные данные о личности, наличие на иждивении малолетних детей.

В надзорной жалобе осужденный Одинаев Ё.М. просит квалифицировать его действия по сбыту наркотического средства и совершенные 4 и 6 декабря 2005 года одним составом преступления, предусмотренным ч. 3 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ и отмене его осуждения по ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ. Кроме того, отмечает, что 7 декабря 2005 года он добровольно выдал оставшуюся часть наркотического средства в размере 5,995 гр., хранящегося в тайнике, поэтому подлежит освобождению от наказания за эти действия.

Изучив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит приговор подлежащим изменению по следующим основаниям.

Как усматривается из приговора, суд действия осужденных Худойбердиева и Одинаева, связанные с приобретением автомашин на полученные в результате сбыта наркотических средств денежные средства и с осуществлением денежных переводов родственникам и знакомым

квалифицированы по ч. 1 ст. 174[1] УК РФ как легализация денежных средств, а Худойбердиева и по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 174[1] УК РФ как покушение на легализацию денежных средств.

При этом, обосновывая свой вывод о виновности осужденных в совершении указанных преступлений, суд указал, что они, заведомо зная, что денежные средства, поступившие от незаконного сбыта наркотических средств, получены ими преступным путем, и осознавая конкретный общественно-опасный характер совершения финансовой операции или другой сделки с преступно приобретенным имуществом, осуществили операции по перечислению денежных средств, а также сделки, направленные на приобретение и обмен транспортных средств.

Вместе с тем, признавая Худойбердиева и Одинаева виновными в совершении преступлений, предусмотренных ч.1 ст. 174[1], ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 174[1] УК РФ, суд не принял во внимание, что по смыслу закона, ответственность за совершение преступления, предусмотренного ст. 174[1] УК РФ наступает в тех случаях, когда лицо совершает финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом в целях придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами или иным имуществом. При этом при легализации финансовые операции и сделки осуществляются с целью вложения полученных преступным путем доходов в легальную экономику, для того, чтобы скрыть их криминальное происхождение, придать им видимость законных и создать возможность для извлечения последующей выгоды.

Таким образом, судом не установлено, что при совершении вышеуказанных действий Худойбердиев и Одинаев преследовали цель отмывания денежных средств, полученных ими в результате совершенных преступлений.

В связи с этим приговор в части осуждения Одинаева и Худойбердиева за указанные преступления подлежит отмене, а дело – прекращению за отсутствием в их действиях состава преступления.

Кроме того, как следует из материалов дела, действия осужденных, связанные с покушением на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере П[redacted] 4 и 6 декабря 2005 года квалифицированы судом, как самостоятельные преступления.

Однако рассматривая действия по сбыту наркотического средства, 4 и 6 декабря 2005 года как самостоятельные преступления, образующие совокупность преступлений, суд не принял во внимание наличие у осужденных единого умысла на сбыт наркотического средства – героина массой 7,593 грамма, переданных Одинаевым со 2 по 6 декабря 2006 года Худойбердиеву с целью реализации, из которых последний сбыл сначала 1,194 гр., а затем 2,175 гр. П[redacted], а остальная часть у него была изъята;

Таким образом, указанные действия осужденных, сбывших в два приема лишь часть имеющегося у них наркотического средства, образуют единое продолжаемое преступление.

Поэтому действия осужденных, связанные с покушением на сбыт наркотического средства 4 и 6 декабря 2005 года П[redacted] подлежат квалификации как единое преступление, предусмотренное ч. 3 ст. 30. п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ.

В связи с указанными изменениями приговора назначенное осужденным наказание подлежит снижению.

Подлежат удовлетворению и доводы осужденного Одинаева о необоснованном осуждении по ч. 1 ст. 30, п. "а", ч. 3 ст. 228^1 УК РФ как приготовление к сбыту наркотического средства массой 5,995 гр., которое он хранил в тайнике и добровольно выдал сотрудникам наркоконтроля.

Так судом первой инстанции установлено, что 1 декабря 2005 года Одинаев приобрел наркотическое средство массой 34,056 гр., которое перевез в [redacted] и в период со 2 по 6 декабря часть героина массой 7,593 гр. передал с целью организации сбыта Худойбердиеву, а оставшуюся часть массой 26,463 гр. хранил в тайниках, в том числе героин массой 5,995 гр. в тайнике, расположенном в подъезде [redacted], которое добровольно выдал 7 декабря 2005 года сотрудникам наркоконтроля. Из полученной массы героина Худойбердиев часть сбыл П[redacted], а оставшуюся часть хранил при себе с целью дальнейшего сбыта, которая массой 4,224 гр. у него была изъята 6 декабря 2005 года в период с 14 час. 05 мин. до 14 час. 30 мин.

Кроме того, 6 декабря 2005 года около 23 час. 50 мин. Одинаев в целях сбыта передал часть имевшегося у него героина массой 20,489 гр. Худойбердиеву, который уже действовал в рамках проводимого оперативно-розыскного мероприятия – "проверочная закупка" и добровольно выдал его сотрудникам наркоконтроля.

Указанные действия осужденных были квалифицированы судом первой инстанции: действия Одинаева и Худойбердиева, совершенные 1 декабря 2005 года по ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ как приготовление к незаконному сбыту наркотических средств, совершенное организованной группой, в крупном размере, а действия Одинаева, совершенные 6 декабря 2005 года, (в том числе связанные с хранением в тайнике героина массой 5,995 гр. и в последствии добровольно выданного), – по ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ как приготовление к незаконному сбыту наркотического средства, совершенное организованной группой, в особо крупном размере.

Постановлением президиума суда Ханты-Мансийского округа – Югры от 20 ноября 2009 года квалификация действий Одинаева по ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ как приготовление к сбыту наркотического средства, совершенного в крупном размере признана излишней, все его действия, связанные с приготовлением к сбыту квалифицированы как единое преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ как

приготовление к сбыту наркотического средства, совершенное организованной группой, в особо крупном размере, по которой назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы.

Между тем, действия Одинаева, добровольно выдавшего героин массой 5,995 гр., местонахождение которого не было известно органам следствия, в силу п. 1 Примечания к ст. 228 УК РФ не могли быть признаны уголовным преступлением и квалифицированы по ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ.

При этом, хотя действия Одинаева, добровольно выдавшего хранившееся у него в тайнике наркотическое средство массой 5,995 гр. надзорной инстанцией признаны обстоятельством, смягчающим наказание, но из приговора не было исключено его осуждение за эти действия по ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ.

Поэтому приговор в этой части также подлежит изменению.

Руководствуясь ст. 408 УПК РФ, Судебная Коллегия

о п р е д е л и л а:

приговор Ханты-Мансийского районного суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 12 марта 2007 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 1 августа 2007 года и постановление президиума суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 20 ноября 2009 года в отношении Худойбердиева М.А. в части осуждения за совершение семи преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 174^1, одного преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 174^1 УК РФ и Одинаева Ё.М. в части осуждения за совершение пяти преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 174^1 УК РФ, отменить, дело прекратить за отсутствием в их действиях состава преступлений, на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ.

Этот же приговор в отношении Одинаева Ё.М. и Худойбердиева М.А. изменить.

Исключить осуждение Одинаева Ё.М. за действия, связанные с приготовлением к незаконному сбыту наркотического средства – героина массой 5,995 гр., по ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ.

Переквалифицировать действия Одинаева Ё.М. и Худойбердиева М.А. по сбыту наркотического средства, совершенные 4 и 6 декабря 2005 года, с ч. 3 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1, ч. 3 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ на ч. 3 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ как единое продолжаемое преступление, по которой назначить каждому по 8 лет лишения свободы.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ назначить:

- Одинаеву Ё.М. по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ (пять преступлений), ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ (одно преступление), 10 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима;

- Худойбердиеву М.А. по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ (пять преступлений), ч. 1 ст. 30, п. "а" ч. 3 ст. 228^1 УК РФ (одно преступление), 9 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговор оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи