



**ВЕРХОВНЫЙ СУД  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Дело № 5 - Д12 – 69

**Определение суда надзорной инстанции**

г. Москва

5 сентября 2012 года

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

председательствующего Истоминой Г.Н.,

судей Скрябина К.Е., Шмаленюка С.И.,

при секретаре Вершило А.Н.,

рассмотрела в судебном заседании надзорные жалобы осужденного Батакова В.А. о пересмотре приговора Пресненского районного суда г. Москвы от 29 ноября 2005 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Московского городского суда от 16 января

2006 года и постановления президиума Московского городского суда от 7 октября 2011 года.

Приговором Пресненского районного суда г. Москвы от 29 ноября 2005 года

Батаков В [REDACTED] А [REDACTED], [REDACTED]  
[REDACTED] судимый 23 мая 2000 года по ч. 4 ст.228 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы, освобожден 23 мая 2002 года по отбытии наказания,

осужден по ч. 1 ст.232 УК РФ к 2 годам лишения свободы, по ч. 1 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 16 февраля 2005 года) к 5 годам лишения свободы, по ч. 1 ст.228. 1 УК РФ (по эпизоду от 12 апреля 2005 года) к 6 годам лишения свободы, по ч. 1 ст. 228 УК РФ к 2 годам лишения свободы, по ч. 2 ст. 228 УК РФ к 4 годам лишения свободы.

На основании ч. 3 ст.69 УК РФ путем частичного сложения наказаний назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Московского городского суда от 16 января 2006 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Московского городского суда от 7 октября 2011 года приговор и кассационное определение изменены. Действия Батакова В.А. перекалвалифицированы с ч.1 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 16 февраля 2005 года) на ч. 3 ст. 30, ч.1 ст.228. 1 УК РФ, по которой назначено 4 года 6 месяцев лишения свободы; с ч.1 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 12 апреля 2005 года) на ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228. 1 УК РФ, по которой назначено 5 лет 6 месяцев лишения свободы. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ путем частичного сложения наказаний назначено 9 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальном судебные решения оставлены без изменения.

С учетом внесенных изменений Батаков признан виновным в организации и содержании притона для потребления наркотических средств, в покушении на незаконное производство и сбыт наркотических средств С [REDACTED] 16 февраля 2005 года, в покушении на незаконное производство и

сбыт наркотических средств X [REDACTED] 12 апреля 2005 года, в незаконном приобретении и хранении без цели сбыта наркотических средств в крупном размере, в незаконном приобретении и хранении без цели сбыта наркотических средств в особо крупном размере.

Заслушав доклад судьи Скрябина К.Е., объяснение осужденного Батакова В.А. и выступление адвоката Баранова А.А., поддержавших доводы надзорных жалоб, мнение прокурора Митюшова В.П., полагавшего постановление президиума подлежащим отмене, а приговор и кассационное определение – изменению, Судебная коллегия

**у с т а н о в и л а :**

в надзорных жалобах осужденный Батаков В.А. просит отменить постановление президиума и приводит доводы о том, что судом надзорной инстанции отказано в удовлетворении его ходатайства об участии в судебном заседании, и не был предоставлен адвокат, от участия которого он не отказывался.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорных жалоб, Судебная коллегия находит, что постановление президиума Московского городского суда от 7 октября 2011 года подлежит отмене, а приговор и кассационное определение – изменению по следующим основаниям.

В соответствии с положениями ст. 407 УПК РФ о дате времени и месте рассмотрения уголовного дела судом надзорной инстанции стороны должны быть извещены в надлежащем порядке.

В судебном заседании принимают участие прокурор, а также осужденный, оправданный, их защитники, при условии заявления ими ходатайства об этом. Указанным лицам предоставляется возможность знакомиться с надзорными жалобами или представлением.

По данному делу указанные требования закона выполнены не были.

Как следует из материалов дела, 22 сентября 2011 года осужденному Батакову было направлено извещение о рассмотрении уголовного дела в суде надзорной инстанции. 26 сентября 2011 года Батаков заявил ходатайство об участии в судебном заседании президиума Московского городского суда, назначенном на 7 октября 2011 года.

7 октября 2011 года президиум Московского городского суда рассмотрел уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Батакова в его отсутствие, не располагая сведениями о наличии вышеуказанного ходатайства Батакова, поступившего в Московский городской суд 25 октября 2011 года, в результате чего осужденный был лишен возможности довести до сведения суда свою позицию по рассматриваемому вопросу, что могло повлиять на постановление законного, обоснованного и справедливого решения.

Согласно положениям ч. 1 ст. 381 УПК РФ допущенное нарушение права осужденного на защиту и принципа состязательности и равноправия сторон является основанием для отмены судебного решения.

Поскольку постановление президиума Московского городского суда от 7 октября 2011 подлежит отмене, в соответствии с положениями ч.1 ст. 410 УПК РФ Судебная коллегия считает необходимым проверить уголовное дело в отношении Батакова в полном объеме, в том числе по доводам его надзорных жалоб, в которых оспаривается обоснованность осуждения со ссылками на недостоверность доказательств по делу, правильность квалификации действий как совокупности преступлений в отношении изъятых в квартире наркотических средств, а также действий по сбыту наркотических средств как оконченных преступлений.

Оснований для удовлетворения доводов надзорных жалоб осужденного, оспаривающих обоснованность осуждения Батакова, не имеется.

Виновность осужденного в установленных преступлениях подтверждена показаниями самого осужденного в ходе предварительного следствия, показаниями свидетелей К [REDACTED], П [REDACTED], Б [REDACTED], К [REDACTED], Л [REDACTED], Х [REDACTED], С [REDACTED], С [REDACTED], А [REDACTED], С [REDACTED], Б [REDACTED], протоколом обыска и заключениями экспертиз, а также иными доказательствами, содержание которых приведено в приговоре.

Все исследованные доказательства получили надлежащую оценку, результаты оперативно – розыскных мероприятий получили свое доказательственное значение в соответствии с законом, и выводы суда о доказанности действий осужденного подробно мотивированы в приговоре.

Однако при квалификации действий осужденного не учтено, что действия Батакова по сбыту наркотических средств 16 февраля 2005 года С [ ] и 12 апреля 2005 года Х [ ] были совершены в ходе проверочных закупок, поэтому подлежат переквалификации по каждому эпизоду с ч.1 ст. 228.1 УК РФ на ч. 3 ст. 30, ч.1 ст. 228.1 УК РФ.

Кроме того, при квалификации действий осужденного за незаконное приобретение и хранение без цели сбыта наркотических средств – героина в количестве 7, 68 граммов и метамфетамина массой 2, 22 грамма, изъятых 12 апреля 2005 года в ходе обыска по месту жительства Батакова, судом не учтено, что такие действия не образуют совокупности преступлений и охватываются диспозицией ч.2 ст. 228 УК РФ, поэтому осуждение Батакова по ч.1 ст. 228 УК РФ является излишним и подлежит исключению.

Квалификация иных действий осужденного является правильной, выводы суда относительно юридической оценки мотивированы в приговоре.

С учетом внесенных изменений подлежит смягчению и размер назначенного Батакову наказания.

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

**о п р е д е л и л а :**

Постановление президиума Московского городского суда от 7 октября 2011 года в отношении Батакова В [ ] А [ ] отменить.

Приговор Пресненского районного суда г. Москвы от 29 ноября 2005 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Московского городского суда от 16 января 2006 года в отношении Батакова В [ ] А [ ] изменить: исключить его осуждение по ч.1 ст. 228 УК РФ; переквалифицировать действия Батакова В.А. с ч.1 ст. 228.1 УК РФ (по эпизоду от 16 февраля 2005 года) на ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228.1 УК РФ, по которой назначить 4 года 6 месяцев лишения свободы; с ч.1 ст. 228.1 УК РФ (по эпизоду от 12 апреля 2005 года) на ч.3 ст. 30 ч.1 ст. 228 .1 УК РФ, по которой назначить 5 лет 6 месяцев лишения свободы.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 232, ч.3 ст. 30. ч. 1 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 16 февраля 2005 года), ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 12

апреля 2005 года), ч. 2 ст. 228 УК РФ путем частичного сложения наказаний окончательно Батакову В.А. назначить – 8 лет 6 месяцев лишения свободы.

В остальной части судебные решения оставить без изменения, а доводы надзорных жалоб осужденного Батакова В.А. – без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи:

