



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 89-Д12-23

о п р е д е л е н и е

суда надзорной инстанции

город Москва

22 ноября 2012 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации

в составе

председательствующего Журавлева В.А.

судей Бирюкова Н.И. Кольшницына А.С.

при секретаре Колосковой Ф.В.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Алышова Р.А. на приговор Ленинского районного суда г. Тюмени от 31 августа 2004 года, по которому

Алышов Р. [redacted] А [redacted] [redacted], [redacted]
[redacted], ранее судимый: 25.06.2001 г. по п. «а,г» ч.2 ст. 158 УК РФ к 2 годам лишения свободы условно, с испытательным сроком 3 года,

осужден по ч.2 ст.228 УК РФ к 5 годам лишения свободы; по п. «в» ч.3 ст.228 УК РФ к 7 годам лишения свободы; по ч.1 ст.30, ч.4 ст.228 УК РФ к 7 годам лишения свободы.

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.74 УК РФ отменено условное осуждение Алышова Р.А. по приговору от 25.06.2001 г. и на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено осужденному 13 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Тюменского областного суда от 10 февраля 2005 года приговор в отношении Алышова Р.А. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Тюменского областного суда от 15 апреля 2010 года приговор и кассационное определение в отношении Алышова Р.А. изменены. Действия осужденного переквалифицированы с п. «в» ч.3 ст.228 УК РФ на ч.3 ст.30, п. «в» ч.3 ст.228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13.06.1996 г.), по которой назначено 6 лет 11 месяцев лишения свободы. На основании ч.3 ст.69 УК РФ, по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний назначено Алышову Р.А. 12 лет 11 месяцев лишения свободы, а в соответствии со ст.70 УК РФ окончательно – 13 лет 5 месяцев лишения свободы. В остальной части приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Журавлева В.А., мнение прокурора Гулиева А.Г., полагавшего судебные решения изменить, судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

Алышов Р.А. признан виновным и осужден (с учетом внесенных изменений) за незаконный сбыт наркотического средства – гашиша, совершенного 16 февраля 2004 года, массой 0,93 грамма; за покушение на незаконный сбыт наркотического средства – гашиша, совершенного 6 марта 2004 года массой 40,83 грамма в крупном размере, а также за приготовление к незаконному сбыту наркотического средства – гашиша массой 1630,30 грамм, в особо крупном размере.

Преступления им совершены в [] [] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Алышов Р.А. указывает на необоснованность осуждения по факту совершения преступления 16 февраля 2004 года; полагает, что в основу обвинения в этой части положены только показания свидетеля М [] которые не подтверждаются другими доказательствами. Просит приговор и последующие судебные решения в части его осуждения по ч.2 ст.228 УК РФ отменить и на основании ч.2 ст.69 УК РФ смягчить назначенное ему наказание.

Обсудив надзорную жалобу осужденного, изучив материалы уголовного дела, судебная коллегия находит, что судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

Президиум Тюменского областного суда при пересмотре приговора в отношении Алышова Р.А. в части его осуждения за преступление, совершенное 6 марта 2004 года, переквалифицировал его действия с п. «в» ч.3 ст.228 УК РФ на ч.3 ст.30, п. «в» ч.3 ст.228 УК РФ, по которой назначил 6 лет 11 месяцев лишения свободы, на основании ч.3 ст.69 УК РФ - 12 лет 11 месяцев лишения свободы, в соответствии со ст.70 УК РФ – 13 лет 5 месяцев лишения свободы.

Однако, при назначении осужденному наказания на основании ч.3 ст.69 УК РФ, суд надзорной инстанции не учел, что в соответствии с данной нормой, окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать более чем наполовину максимальный срок наказания в виде лишения свободы, предусмотренный за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Как следует из материалов дела, Алышов Р.А. осужден, с учетом изменений, внесенных надзорной инстанцией, по ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции закона от 13.06.1996 г.), предусматривавшей наказание от 3-х до 7-ми лет лишения свободы; по ч.3 ст.30, п. «в» ч.3 ст.228 УК РФ (в редакции закона от 13.06.1996 г.), предусматривавшей наказание от 5-ти до 10-ти лет лишения свободы, а с учетом требований ч.3 ст.66 УК РФ – до 7-ми лет 6-ти месяцев лишения свободы, а также по ч.1 ст.30, ч.4 ст.228 УК РФ (в редакции от 13.06.1996 г.), предусматривавшей наказание от 7-ми до 15-ти лет лишения свободы, а с учетом требований ч.2 ст.66 УК РФ – до 7-ми лет 6-ти месяцев лишения свободы.

Таким образом, максимальный срок наказания за наиболее тяжкое преступление, совершенное Алышовым Р.А., составляет (с учетом изменений) 7 лет 6 месяцев лишения свободы, и наказание, назначенное ему на основании ч.3 ст.69 УК РФ, не может превышать более чем наполовину от указанного срока, то есть более 11-ти лет 3-х месяцев лишения свободы.

Однако президиум Тюменского областного суда назначил Алышову Р.А. наказание на основании ч.3 ст.69 УК РФ в виде 12 лет 11 месяцев лишения свободы, что нельзя признать законным.

С учетом этого, наказание, назначенное Алышову Р.А. по совокупности приговоров, также подлежит смягчению.

Что касается доводов жалобы о недоказанности вины Алышова Р.А. в сбыте наркотического средства 16 февраля 2004 года, то их нельзя признать обоснованными. Вина осужденного в совершении этого преступления, кроме показаний свидетеля М [] доказана показаниями свидетелей Д [], Л [], С [] заключением эксперта, исследованными в судебном заседании и подробно изложенными в приговоре.

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

о п р е д е л и л а :

приговор Ленинского районного суда г. Тюмени от 31 августа 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Тюменского областного суда от 10 февраля 2005 года, постановление президиума Тюменского областного суда от 15 апреля 2010 года в отношении Алышова Р [REDACTED] А [REDACTED] изменить, смягчить наказание, назначенное ему на основании ст. 69 ч.3 УК РФ, до 11 лет 3 месяцев лишения свободы, а назначенное на основании ст.70 УК РФ до 11 лет 9 месяцев лишения свободы.

В остальном судебные решения оставить без изменения, надзорную жалобу без удовлетворения.

Председательствующий [REDACTED]

Судьи : [REDACTED]