ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 13-Д12-43

г. Москва

26 декабря 2012 года

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
суда надзорной инстанции

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего **Бирюкова Н.И.**
судей **Колышницына А.С., Кулябина В.М.**
при секретаре **Колосковой Ф.В.**

рассмотрела уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Афанасьева В.Н. о пересмотре постановления президиума Тамбовского областного суда от 31 мая 2012 года.

По приговору Октябрьского районного суда г. Тамбова от 25 мая 2010 года

АФАНАСЬЕВ В[redacted] Н[redacted], [redacted] судимый 21 апреля 2008 года по ст. 158 ч. 2 п.п. «а,б» УК РФ (8 преступлений) к 2 годам 6 месяцам лишения свободы (освобожден 18 марта 2009 года условно-досрочно на 1 год 7 месяцев 2 дня),

осужден по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ к 5 годам лишения свободы.

В соответствии со ст.70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 21 апреля 2008 года и окончательно назначено 5 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением президиума Тамбовского областного суда от 31 мая 2012 года приговор в отношении Афанасьева В.Н. изменен. Исключено указание о его осуждении за преступление от 8 января 2010 года. Постановлено считать Афанасьева В.Н. осужденным за преступление, совершенное 21 декабря 2009 года к 5 годам лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности с неотбытой частью наказания по приговору от 21 апреля 2008 года окончательно назначено осужденному 5 лет 3 месяцев лишения свободы.

В остальной части приговор оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Колышницына А.С., мнение прокурора Кравца Ю.Н., полагавшего переквалифицировать действия Афанасьева В.Н. на ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч.1 УК РФ, судебная коллегия

установила:

Афанасьев осужден (с учетом внесенных изменений) за покушение на незаконный сбыт наркотического средства - каннабиса (марихуаны) массой 1,04 грамма, совершенное 21 декабря 2009 года в г. Тамбове.

В надзорной жалобе осужденный Афанасьев оспаривает постановление президиума Тамбовского областного суда от 31 мая 2012 года в части квалификации его действий; указывает, что президиум по преступлению от 21 декабря 2009 года неправильно квалифицировал его действия по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ, так как масса марихуаны, которую он сбыл в этот день, составляла 1,04 грамма, что не является крупным размером. Ссылается также на то, что он сорвал дикорастущую коноплю с листьями и стеблями и не изготавливал из нее марихуану. Просит переквалифицировать его действия на ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ и смягчить назначенное ему наказание.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия пришла к следующему выводу.

Как видно из приговора, суд признал Афанасьева В.Н. виновным в покушениях на незаконный сбыт наркотического средства каннабиса (марихуаны), совершенных 21 декабря 2009 года массой 1,04 грамма и 8 января 2009 года массой 7,4 грамма, и квалифицировал его действия по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ, как покушение на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере.

Президиум Тамбовского областного суда исключил из приговора указание о его осуждении за преступление от 8 января 2009 года и постановил считать Афанасьева В.Н. осужденным за преступление, совершенное 21 декабря 2009 года, по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ, то есть за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере.

Однако, принимая такое решение, президиум не учел, что 21 декабря 2009 года Афанасьев сбыл наркотическое средство каннабис (марихуану) в ходе проведения оперативно-розыскного мероприятия «проверочная закупка» массой 1,04 грамма, которая в соответствии постановлением Правительства Российской Федерации от 7 февраля 2006 года «Об утверждении крупного и особо крупного размеров наркотических средств и психотропных веществ для целей статей 228, 228-1 и 229 Уголовного кодекса Российской Федерации», не относится к крупному размеру.

При таких обстоятельствах действия Афанасьева следует квалифицировать по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ.

При назначении наказания судебная коллегия учитывает содеянное Афанасьевым, данные о его личности и все обстоятельства дела.

Согласно заключению эксперта, растительная масса, сбытая осужденным, является наркотическим средством - каннабис. В связи с чем довод надзорной жалобы осужденного о необоснованности привлечения его к уголовной ответственности, несостоятелен.

Руководствуясь ст. 407 УПК РФ, судебная коллегия

определила:

постановление президиума Тамбовского областного суда от 31 мая 2012 года в отношении **Афанасьева В Н** изменить, переквалифицировать его действия со ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ на ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ, по которой назначить 4 (четыре) года лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности с неотбытой частью наказания по приговору от 21 апреля 2008 года окончательно назначить 4 (четы-

ре) года 3 месяца лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном постановление президиума оставить без изменения, а надзорную жалобу – без удовлетворения.

Председательствующий [redacted]

Судьи [redacted]