



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 36 – Д13 – 2

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

(в порядке главы 48 УПК РФ)

г. Москва

28 февраля 2013 года

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

председательствующего Магомедова М.М.
судей Хомицкой Т.П. и Скрябина К.Е.

при секретаре Вершило А.Н.

рассмотрела в судебном заседании уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Макарова В.А. о пересмотре постановления президиума Смоленского областного суда от 31 мая 2012 года.

По приговору Ершичского районного суда Смоленской области от 10 февраля 2009 года

МАКАРОВ В [REDACTED] А [REDACTED], [REDACTED] [REDACTED]

[REDACTED]

[REDACTED] ранее судимый:

16 июля 2008 года по двум преступлениям, предусмотренным ст. 228 ч. 1, и ст. 222 ч. 1 УК РФ с применением ст. 73 УК РФ к 2 годам 6 месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года,

осуждён по двум преступлениям от 2 и 7 октября 2008 года по ч. 3, ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ к 5 годам лишения свободы за каждое, по ч. 1 ст. 228 УК РФ к 1 году лишения свободы, и на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ

путём частичного сложения наказаний по совокупности преступлений назначено 6 лет 6 месяцев лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ отменено условное осуждение по приговору от 16 июля 2008 года, частично присоединено неотбытое по нему наказание в виде 1 года лишения свободы, и окончательно по совокупности приговоров назначено **7 лет 6 месяцев лишения свободы** в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Смоленского областного суда от 26 марта 2009 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Смоленского областного суда от 31 мая 2012 года приговор и кассационное определение в отношении Макарова В.А. изменены:

его действия по двум преступлениям от 2 и 7 октября 2008 года признаны единым продолжаемым преступлением, предусмотренным ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ, по которой назначено 5 лет лишения свободы;

на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ (в редакции от 7 декабря 2011 года) путём частичного сложения наказаний по совокупности преступлений Макарову назначено 6 лет лишения свободы;

на основании ст. 70 УК РФ частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 16 июля 2008 года и окончательно по совокупности приговоров Макарову назначено 7 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима;

в остальном указанные судебные решения оставлены без изменения.

Макаров осужден за незаконный оборот наркотических средств, совершенный в сентябре-октябре 2008 года в [] [] [] [] [] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Заслушав доклад судьи Хомицкой Т.П., мнение прокурора Морозовой Л.М. об изменении судебного решения, Судебная коллегия

установила:

в надзорной жалобе осужденный Макаров В.А. указывает, что при пересмотре в порядке надзора приговора и кассационного определения президиум областного суда при назначении ему наказания по совокупности преступлений с применением ч. 2 ст. 69 УК РФ принял решение о частичном сложении наказаний, а фактически сложил их полностью, что является недопустимым и ухудшает его положение. Просит об изменении постановления президиума Смоленского областного суда в части назначенного ему наказания.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит приговор Ершичского районного суда от 10 февраля 2009 года и последующие судебные решения в отношении Макарова подлежащими изменению по следующим основаниям.

В соответствии со ст. 7 УПК РФ постановление и определение суда должны быть законными, обоснованными и мотивированными. Кроме того по смыслу ст. 10 УК РФ и ст. 410 УПК РФ суд надзорной инстанции при рассмотрении уголовного дела в порядке надзора не вправе усилить назначенное наказание.

Указанные требования закона судом надзорной инстанции не учтены.

Как следует из постановления президиума Смоленского областного суда два эпизода преступления, самостоятельно квалифицированные в приговоре по ч. 3 ст.30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ, были признаны единым продолжаемым преступлением, предусмотренным ч.3 ст.30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ, с назначением наказания в виде 5 лет лишения свободы, а по совокупности с ч. 1 ст. 228 УК РФ, по которой был назначен 1 год лишения свободы, на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ было назначено 6 лет лишения свободы с указанием на частичное сложение наказаний, тогда как фактически применен принцип полного сложения наказаний, что повлияло и на назначение наказаний по совокупности приговоров по правилам ст. 70 УК РФ.

С учетом изложенного Судебная коллегия полагает необходимым внести соответствующие изменения в приговор от 10 февраля 2009 года и последующие судебные решения.

При этом, Судебная коллегия учитывает те же обстоятельства, установленные судом первой инстанции, влияющие на назначение наказания.

С учетом изложенного и руководствуясь ст. 407, 408 УПК РФ,

о п р е д е л и л а:

надзорную жалобу осужденного Макарова В.А. удовлетворить.

Приговор Ершичского районного суда Смоленской области от 10 февраля 2009 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Смоленского областного суда от 26 марта 2009 года и постановление президиума Смоленского областного суда от 31 мая 2012 года в отношении осужденного **Макарова В. [] А. []** **изменить:**

на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 228 и ч. 3 ст. 30 п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ, путем частичного сложения наказаний, назначить Макарову В.А. 5 лет 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии со ст. 70 УК РФ частично присоединить наказание, неотбытое по приговору от 16 июля 2008 года и окончательно назначить Макарову В.А. наказание в виде 6 лет 6 месяцев лишения свободы.

В остальном постановленные судебные решения в отношении Макарова В.А. оставить без изменения, его надзорную жалобу - без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи: