



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 36 - Д13- 5

## Определение суда надзорной инстанции

г. Москва

16 мая 2013 года

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

председательствующего Скрябина К.Е.,

судей Шалумова М.С., Хомицкой Т.П.,

при секретаре Поляковой А.С.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Кундалева С.В. на постановление президиума Смоленского областного суда от 27 сентября 2012 года.

Приговором Заднепровского районного суда г. Смоленска от 22 сентября 2005 года

Кундалев С. [redacted] В [redacted] [redacted]

[redacted], несудимый,

осужден к лишению свободы:

за преступление, совершенное 3 июня 2005 года, по ч. 1 ст. 228-1 УК РФ на 4 года,

за преступление, совершенное 15 июня 2005 года, по ч. 1 ст. 228-1 УК РФ на 4 года,

за преступление, совершенное 7 июня 2005 года, по п. «б» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ на 5 лет,

за преступление, совершенное 8 июня 2005 года, по п. «б» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ на 5 лет,

за преступление, совершенное 15 июня 2005 года, по ч. 1 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228-1 УК РФ на 8 лет,

за преступление, совершенное 15 июня 2005 года, по ч. 1 ст. 234 УК РФ на 2 года.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено 9 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Срок отбытия наказания исчислен с 15 июня 2005 г.

В кассационном порядке приговор не обжалован.

Постановлением президиума Смоленского областного суда от 30 июля 2007 года приговор изменен: действия Кундалева С.В. переквалифицированы с п. «б» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ (по эпизодам от 7 и 8 июня 2005 года) на ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228-1 УК РФ, по которой назначено 4 года 6 месяцев лишения свободы за каждое преступление, с ч.1 ст. 228-1 УК РФ (по эпизодам от 3 и 15 июня 2005 года) на ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228-1 УК РФ, по которой назначено 4 года лишения свободы за каждое преступление.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности этих преступлений и преступлений, предусмотренных ч.1 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 228-1, ч.1 ст. 234 УК РФ, назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением Сафоновского районного суда Смоленской области от 2 марта 2012 года в связи с изменениями от 7 декабря 2011 года приговор Заднепровского районного суда г. Смоленска от 22 сентября 2005 года и постановление президиума Смоленского областного суда от 30 июля 2007 года изменены: в соответствии с ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Кундалеву С.В. назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением президиума Смоленского областного суда от 27 сентября 2012 года приговор Заднепровского районного суда г. Смоленска от 22 сентября 2005 года и постановление Сафоновского районного суда Смоленской области от 2 марта 2012 года в отношении Кундалева С.В. изменены: постановлено (с учетом внесенных постановлением президиума Смоленского областного суда от 30 июля 2007 года изменений) считать его осужденным по ч.1 ст. 30 п. «г» ч.3 ст. 228-1 УК РФ к 8 годам лишения свободы; исключено осуждение по ч.3 ст. 30 ч.1 ст. 228-1 УК РФ по эпизодам от 3, 7,8, 15 июня 2005 года как излишнее; наказание по ч.1 ст. 234 УК РФ смягчено до 6 месяцев исправительных работ с удержанием из заработной платы в доход государства 10 %. В соответствии с ч.2 ст. 69 УК РФ (в редакции Федерального Закона от 7 декабря 2011 г. № 420 - ФЗ), ст. 71 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.1 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 228-1 и ч. 1 ст. 234 УК РФ, путем частичного сложения назначенных наказаний назначено 8 лет 2 месяца лишения свободы.

Заслушав доклад судьи Скрябина К.Е., мнение прокурора Лох Е.Н. , полагавшей постановление президиума подлежащим отмене, а другие судебные решения - изменению, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

в надзорной жалобе осужденный Кундалев С.В. просит изменить постановление президиума Смоленского областного суда от 27 сентября 2012 года и смягчить назначенное ему наказание до 8 лет лишения свободы с учетом исключения из приговора осуждения за 4 преступления, совершенные 3,7,8,15 июня 2005 года.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит, что постановление президиума Смоленского областного суда от 27 сентября 2012 года подлежит отмене по следующим основаниям.

В силу положений п.2 ч.2 ст. 381, ч.1 ст. 409 УПК РФ постановление суда надзорной инстанции подлежит отмене, если оно вынесено незаконным составом суда.

Как следует из материалов уголовного дела 30 июля 2007 года президиум Смоленского областного суда рассмотрел в порядке ст. 407, 408 УПК РФ надзорную жалобу осужденного Кундалева и внес изменения в приговор Заднепровского районного суда г. Смоленска от 22 сентября 2005 года.

27 сентября 2012 года президиум Смоленского областного суда повторно рассмотрел уголовное дело по надзорному представлению и. о. прокурора Смоленской области, внес иные изменения в тот же приговор и постановление Сафоновского районного суда Смоленской области от 2 марта 2012 года, исключил ряд эпизодов покушения на сбыт наркотических средств.

Вместе с тем, в силу требований п. 2 ст. 403 УПК РФ, действовавшей на момент рассмотрения дела президиумом Смоленского областного суда 27 сентября 2012 года, состоявшиеся судебные решения подлежали обжалованию в Судебную коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации, в связи с чем указанное постановление президиума Смоленского областного суда подлежит отмене.

В связи с отменой постановления президиума и в соответствии с положениями ч. 1 ст. 410 УПК РФ Судебная коллегия считает необходимым проверить уголовное дело в отношении Кундалева в полном объеме и рассмотреть надзорное представление и.о. прокурора Смоленской области на приговор Заднепровского районного суда г. Смоленска от 22 сентября 2005 года.

В надзорном представлении поставлен вопрос об изменении приговора, приведены доводы о том, что поскольку Кундалев по эпизодам от 3, 7, 8 июня 2005 года пытался сбыть один и тот же наркотик по составу, такие действия следует квалифицировать единой ч. 3 ст. 30, ч.1 ст. 228.1 УК РФ.

Кроме того, с учетом положений ч. 1 ст. 56 УК РФ наказание по ч. 1 ст. 234 УК РФ подлежит смягчению.

Как следует из материалов дела, Кундалев осужден за покушение на сбыт наркотических средств во время проведения проверочных закупок 3, 7, 8, 15 июня 2005 года, а также за приготовление к сбыту наркотических средств, изъятых у Кундалева 15 июня 2005 года. Судом первой инстанции каждый из указанных эпизодов квалифицирован самостоятельно и окончательное наказание осужденному назначено по совокупности преступлений.

Вместе с тем, при квалификации действий Кундалева по совокупности преступлений не учтено, что его действия по сбыту наркотических средств 3, 7, 8, 15 июня 2005 года и приготовления к сбыту наркотических средств 15 июня 2005 года охватывались единым умыслом, в связи с чем осуждение Кундалева по ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228.1 УК РФ по эпизодам от 3, 7, 8, 15 июня 2005 года является излишним и подлежит исключению из приговора.

Кроме того, в силу положений ч. 1 ст. 56 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 года № 420 – ФЗ), имеющих обратную силу, наказание по ч.1 ст. 234 УК РФ подлежит смягчению.

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

о п р е д е л и л а:

постановление президиума Смоленского областного суда от 27 сентября 2012 года в отношении Кундалева С. [ ] В. [ ] отменить.

Приговор Заднепровского районного суда г. Смоленска от 22 сентября 2005 года и постановление Сафоновского районного суда Смоленской области от 2 марта 2012 года в отношении Кундалева С.В. изменить: исключить осуждение Кундалева С.В. по ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228.1 УК РФ по эпизодам сбыта наркотических средств 3, 7, 8, 15 июня 2005 года как излишнее.

Наказание по ч.1 ст. 234 УК РФ Кундалеву С.В. смягчить до 6 месяцев исправительных работ с удержанием 10% заработка в доход государства.

На основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.1 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 228.1, ч.1 ст. 234 УК РФ, путем частичного сложения наказаний окончательно Кундалеву С.В. назначить – 8 лет 1 месяц лишения свободы.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий:

Судьи: