



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 38-Д13-12

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е суда надзорной инстанции

г. Москва

4 сентября 2013 г.

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

председательствующего **Кузнецова В.В.**,
судей **Ламинцевой С.А.** и **Кодратова П.Е.**
при секретаре **Головач А.М.**

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осуждённого **Броницкого В.А.** на приговор Щекинского городского суда Тульской области от 5 августа 2009 г. и последующие решения.

По указанному приговору

Броницкий В. [] А. [], []
судимый 25 января 2000 г. по пп.«в», «г» ч. 2 ст. 162 УК РФ к 10 годам лишения свободы, освобождённый 8 августа 2006 г. условно-досрочно на 3 года 2 месяца 10 дней по постановлению суда от 28 июля 2006 г.,

осуждён к лишению свободы:

по ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (за преступление, совершённое 30 июня 2008 г.) на срок 6 лет,

по ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (за преступление, совершённое 11 июля 2008 г.) на срок 6 лет 6 месяцев,

по ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (за преступление, совершённое 16 июля 2008 г.) на срок 7 лет,

по ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (за преступление, совершённое 22 июля 2008 г.) на срок 7 лет 6 месяцев,

по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228.1 УК РФ (за преступление, совершённое 6 ноября 2008 г.) на срок 5 лет 6 месяцев,

по ч. 1 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ на срок 9 лет.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ назначено наказание в виде лишения свободы на срок 12 лет.

В соответствии со ст. 70 УК РФ окончательно по совокупности приговоров назначено наказание в виде лишения свободы на 13 лет с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

Срок наказания исчислен с 7 ноября 2008 г.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Тульского областного суда от 11 ноября 2009 г. приговор суда в части осуждения Броницкого В.А. по ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ за преступление от 22 июля 2008 г. отменён, и дело в этой части прекращено за отсутствием состава преступления на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ.

Этот же приговор изменён: действия Броницкого В.А., квалифицированные по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228.1 УК РФ и ч. 1 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ, переквалифицированы на ч. 1 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ, по которой назначено наказание в виде лишения свободы на срок 9 лет.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности трёх преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (30 июня, 11 и 16 июля 2008 г.), ч. 1 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ Броницкому В.А. назначено наказание в виде лишения свободы на срок 10 лет.

В соответствии со ст.70 УК РФ окончательно Броницкому В.А. назначено наказание в виде лишения свободы на срок 11 лет.

В остальной части приговор оставлен без изменения.

Президиум Тульского областного суда 12 февраля 2013 г. постановил: приговор от 5 августа 2009 г. и кассационное определение от 11 ноября 2009 г. в отношении Броницкого В. [] А. [] в части осуждения по ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ за покушение на незаконный сбыт наркотического средства героина (диацетилморфина) массой 0,970 г в крупном размере, имевшего место 11 июля 2008 г., и по ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ за покушение на незаконный сбыт наркотического средства героина (диацетилморфина) массой 0,704 г. в крупном размере, имевшего место 16 июля 2008 г., отменить, производство по делу в этой части прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления.

Этот же приговор постановлено изменить:

действия Броницкого В.А. переквалифицированы с ч. 1 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ на ч. 1 ст. 30, ч. 1 ст. 228.1 УК РФ с исключением осуждения за приготовление к сбыту наркотического средства героина (диацетилморфина), в особо крупном размере массой 36,445 г

постановлено назначить Броницкому В.А. наказание по ч. 1 ст. 30, ч. 1 ст. 228.1 УК РФ в виде лишения свободы на срок 6 лет,

на основании ч.2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 и ч.1 ст. 30, ч. 1 ст. 228.1 УК РФ, путём частичного сложения наказаний постановлено назначить Броницкому В.А. наказание в виде лишения свободы на срок 9 лет.

В соответствии со ст. 70 УК РФ с присоединением частично неотбытой части наказания по приговору от 25 января 2000 г. окончательно Броницкому В.А. постановлено назначить наказание в виде лишения свободы на срок 10 лет.

На основании п. 4 ч. 2 ст. 133 УПК РФ в связи с частичным прекращением производства по делу постановлено признать за Броницким В. [] А. [] право на реабилитацию.

В остальной части приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

В надзорной жалобе Броницкий В.А. ставит вопрос о пересмотре указанных судебных решений, прекращении дела по эпизоду от 6 ноября 2008 г. ввиду отсутствия необходимости проведения проверочной закупки. Считает, что президиум незаконно разъединил эпизоды и усмотрел совокупность преступлений в его действиях. Полагает, что подлежит прекращению уголовное дело в части события от 6 ноября 2008 г. за отсутствием состава преступления, предусмотренного ч.1 ст. 30, ч. 1 ст. 228.1 УК РФ, а наказание – смягчению, поскольку оно не могло превышать 4 лет лишения свободы, то есть ссылается на чрезмерную суровость наказания.

Заслушав доклад судьи Ламинцевой С.А., объяснения адвоката Кабалоевой В.М. в защиту интересов осуждённого Броницкого В.А., мнение прокурора Гулиева А.Г., полагавшего отменить приговор в части осуждения Броницкого В.А. по эпизоду от 6 ноября 2008 г. и дело в этой части прекратить, Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по приговору суда Броницкий В.А. признан виновным в совершении четырёх покушений на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере, покушения на незаконный сбыт наркотических средств и

приготовления к незаконному сбыту наркотических средств в особо крупном размере.

Проверив материалы дела, обсудив доводы в надзорной жалобе, Судебная коллегия находит их подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

По приговору Броницкий В.А. признан виновным в покушении на незаконный сбыт наркотического средства героина в крупном размере, совершённом 30 июня 2008 г., 11, 16 и 22 июля 2008 г.; в покушении на незаконный сбыт наркотического средства героина, совершённом 6 ноября 2008 г., и в приготовлении к незаконному сбыту наркотического средства героина в особо крупном размере, изъятом 7 ноября 2008 г. в ходе обследования помещений.

Суд кассационной инстанции приговор изменил, исключил осуждение Броницкого В.А. по эпизоду покушения на незаконный сбыт наркотического средства героина, в крупном размере, совершённого 22 июля 2008 г., а его действия по эпизодам покушения на незаконный сбыт наркотического средства героина, совершённого 6 ноября 2008 г., и приготовления к незаконному сбыту наркотического средства героина в особо крупном размере, изъятом 7 ноября 2008 г. в ходе осмотра помещения, объединил в рамках единого состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ.

Президиум Тульского областного суда приговор и кассационное определение в отношении Броницкого В.А. изменил, исключил из них его осуждение по преступлениям 11 и 16 июля 2008 г., посчитав, что уже после 30 июня 2008 г. сотрудники правоохранительных органов должны были пресечь действия Броницкого В.А., а они подтолкнули его к дальнейшему обороту наркотических средств.

Кроме того президиумом исключено из указанных судебных решений осуждение Броницкого за приготовление к сбыту наркотического средства героина в особо крупном размере массой 36, 445 г., изъятом 7 ноября 2008 г. в ходе обследования помещений, по причине незаконности проведения последнего. В связи с этим из приговора исключено осуждение Броницкого за приготовление к сбыту наркотического средства героина в особо крупном размере массой 36,445 г., изъятого 7 ноября 2008 г., а покушение на незаконный сбыт наркотических средств героина массой 0,428 гр., совершённое им 6 ноября 2008 г., были квалифицированы президиумом по ч.1 ст.30, ч.1 ст. 228.1 УК РФ.

С учётом внесённых президиумом изменений Броницкий признан виновным в покушении на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере и в приготовлении к сбыту наркотических средств.

Поскольку президиум Тульского областного суда изменил приговор и кассационное определение в отношении Броницкого В.А., исключив из этих решений осуждение Броницкого В.А. за преступления, совершённые 11 и 16 июля 2008 г., в связи с тем, что уже после 30 июня 2008 г. сотрудники правоохранительных органов должны были пресечь действия Броницкого В.А., а они подтолкнули его к дальнейшему обороту наркотических средств, в силу чего осуждение Броницкого за событие, имевшее место, 6 ноября 2008 г., основано на недопустимых доказательствах, судебные решения в этой части подлежат отмене с прекращением производства по делу на основании п.2 ч.1 ст.24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления.

Вина Броницкого В.А. в совершении покушения на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере 30 июня 2008 г. подтверждается приведенными в приговоре доказательствами.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

приговор Щекинского городского суда Тульской области от 5 августа 2009 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Тульского областного суда от 11 ноября 2009 г. и постановление президиума Тульского областного суда от 12 февраля 2013 г. в отношении Броницкого В. [] А. [] в части его осуждения по ч.1 ст.30, ч.1 ст.228.1 УК РФ по эпизоду 6 ноября 2008 г. отменить, производство по делу в этой части прекратить на основании п.2 ч.1 ст.24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии Броницкого В.А. состава преступления, с признанием за Броницким в этой части права на реабилитацию в соответствии со ст. 133 УПК РФ.

В соответствии со ст.70 УК РФ по совокупности приговоров к наказанию, назначенному Броницкому В. [] А. [] по приговору Щекинского городского суда Тульской области от 5 августа 2009 г. по ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228.1 УК РФ в виде 6 лет лишения свободы, частично присоединить неотбытую часть наказания по приговору от 25 января 2000 г. и окончательно назначить Броницкому В.А. 7 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальном указанные судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий []
Судьи []