



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 46-Д13-20

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

г. Москва

12 сентября 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе председательствующего Воронова А.И.

судей Тришевой А.А. Журавлева В.А.

при секретаре Цепалиной Л.И.
рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Францева С.А. на приговор Приволжского районного суда Самарской области от 31 октября 2011 года, по которому

Францев С. [redacted] А. [redacted], [redacted]
[redacted] судимый: 5.07.2010 года по ст. 161 ч.1 УК РФ к 1 году 6 месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком 1 год,

осужден по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.1 УК РФ к 4 годам лишения свободы; по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ к 8 годам лишения свободы. В соответствии со ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Францеву назначено 8 лет 2 месяца лишения свободы. На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено не отбытое наказание по приговору от 5.07.2010 года и окончательно Францеву назначено 8 лет 3 месяца лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением президиума Самарского областного суда от 28 февраля 2013 года приговор в отношении Францева С.А. изменен. Действия

осужденного переqualифицированы со ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ на ст. 30 ч.1, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ, по которой назначено 8 лет лишения свободы. В соответствии со ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 30 ч.3, 228-1 ч.1, 30 ч.1, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ, путем частичного сложения наказаний Францеву назначено 8 лет 1 месяц лишения свободы. На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно Францеву назначено 8 лет 2 месяца лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Журавлева В.А., мнение прокурора Лох Е.Н., полагавшей судебные решения изменить, судебная коллегия

У С Т А Н О В И Л А:

по приговору суда, с учетом внесенных изменений, Францев признан виновным в покушении на незаконный сбыт наркотических средств и в приготовлении к незаконному сбыту наркотических средств в особо крупном размере.

Преступления осужденным совершены, соответственно, 24 июня и 15 июля 2011 года в с. [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Францев оспаривает законность и обоснованность постановления президиума Самарского областного суда, указывая, что суд надзорной инстанции, признав незаконной проверочную закупку, проведенную в отношении него 15 июля 2011 года, не исключил ее из приговора.

Изучив материалы уголовного дела, обсудив доводы, изложенные в надзорной жалобе и в постановлении о возбуждении надзорного производства, судебная коллегия находит судебные решения подлежащими изменению.

Как следует из приговора, Францев 24 июня 2011 года в ходе проверочной закупки сбыл К [REDACTED] героин массой 0,34 грамм и 15 июля 2011 года также в ходе проверочной закупки сбыл Б [REDACTED] героин массой 0,97 грамм. 15 июля 2011 года при производстве обыска в квартире Францева у последнего было обнаружено наркотическое средство- героин массой 10,90 грамм.

Указанные действия осужденного, связанные с незаконным сбытом в ходе проверочных закупок наркотических средств квалифицированы судом, соответственно, по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.1 УК РФ и по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ.

Президиум Самарского областного суда, пересматривая в порядке надзора дело в отношении Францева, пришел к выводу о том, что действия

сотрудников ОРЧ (УР) МО МВД РФ [REDACTED]», проводивших повторную проверочную закупку в отношении Францева 15 июля 2011 года, являются незаконными, а доказательства, полученные при проведении данного оперативно-розыскного мероприятия, являются недопустимыми.

Вместе с тем, принимая решение о незаконности проведенного 15 июля 2011 года оперативно-розыскного мероприятия- «проверочная закупка», суд надзорной инстанции, тем не менее в своем постановлении не высказал каких-либо суждений относительно обоснованности осуждения Францева за незаконный сбыт им в ходе этой проверочной закупки, героина массой 0,97 грамм – Б [REDACTED]. Переквалифицировал действия осужденного со ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ на ст. 30 ч.1, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ, однако не исключил указание об осуждении Францева за сбыт 15 июля 2011 года наркотического средства Брауну.

Помимо этого, решая вопрос о назначении Францеву наказания по совокупности преступлений, суд надзорной инстанции применил правила ст. 69 ч.3 УК РФ.

Однако президиум Самарского областного суда не учел, что Францевым совершено покушение и приготовление к преступлениям. При этом в соответствии с Федеральным законом № 420-ФЗ от 7 декабря 2011 года наказание по совокупности таких преступлений назначается по правилам ч.2 ст. 69 УК РФ.

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

определила:

приговор Приволжского районного суда Самарской области от 31 октября 2011 года и постановление президиума Самарского областного суда от 28 февраля 2013 года в отношении Францева С [REDACTED] А [REDACTED] изменить, исключить указание об осуждении его за сбыт наркотических средств, Б [REDACTED].

На основании ст.69 ч.2 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.30 ч.3, 228-1 ч.1, 30 ч.1, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ путем поглощения менее строгого наказания более строгим назначить Францеву С.А. 8 лет лишения свободы.

На основании ст.70 УК РФ наказание, не отбытое по предыдущему приговору присоединить частично и окончательно по совокупности приговоров назначить 8 лет 1 месяц лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальном судебные решения оставить без изменения. [REDACTED]

Председательствующий- [REDACTED]

Судьи: [REDACTED]