



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 56-Д13-63

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

19 сентября 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда
Российской Федерации в составе

председательствующего Червоткина А.С.

судей Фроловой Л.Г. и Русакова В.В.

при секретаре Стручеве В.А

Рассмотрела в судебном заседании от 19 сентября 2013 года дело по надзорной жалобе осужденного Кирсанова С.А. о пересмотре приговора Кавалеровского районного суда Приморского края от 4 июня 2001 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 9 июля 2001 года и постановления президиума Приморского краевого суда от 13 января 2006 года.

Заслушав доклад судьи Фроловой Л.Г., объяснения адвоката Живовой Т.Г., в поддержку доводов надзорной жалобы, мнение прокурора Шаруевой М.В., полагавшей надзорную жалобу осужденного удовлетворить, судебная коллегия,

УСТАНОВИЛА:

по приговору Кавалеровского районного суда Приморского края от 4 июня 2001 года

КИРСАНОВ С [REDACTED] А [REDACTED]

[REDACTED], судимый 14 марта 1996 года по ч.2 ст.144, ч.2 ст.206 УК РФ к 3 годам лишения свободы,

осужден по ч.1 ст.228 УК РФ к **2 годам 3 месяцам** лишения свободы, по ч.4 ст.228 УК РФ к **11 годам 3 месяцам** лишения свободы с конфискацией имущества.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено **11 лет 6 месяцев** лишения свободы с конфискацией имущества с отбыванием наказания в исправительной колонии особого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 9 июля 2001 года приговор в отношении Кирсанова оставлен без изменения.

Постановлением президиума Приморского краевого суда от 13 января 2006 года приговор и кассационное определение в отношении Кирсанова изменены. Действия Кирсанова переквалифицированы с ч.4 ст.228 УК РФ на ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции ФЗ РФ от 8 декабря 2003 года), по которой назначено **9 лет** лишения свободы; с ч.1 ст.228 УК РФ на ч.1 ст.228 УК РФ (в редакции ФЗ РФ от 8 декабря 2003 года), по которой назначено **1 год 6 месяцев** лишения свободы; на основании ч.3 ст.69 УК РФ окончательно назначено **9 лет 3 месяца** лишения свободы без конфискации имущества с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Кирсанов признан виновным, с учетом внесенных изменений, в незаконной перевозке наркотического средства в особо крупном размере и в незаконном приобретении и хранении без цели сбыта наркотического средства в крупном размере.

Преступления совершены 25 марта 2001 года в п. [REDACTED] [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Кирсанов просит изменить приговор, кассационное определение и постановление президиума и смягчить назначенное ему наказание.

Проверив материалы уголовного дела и доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит перечисленные судебные решения подлежащими изменению по следующим основаниям.

Судом установлено, что Кирсанов незаконно приобрел для личного употребления наркотическое средство – марихуану высушенную общим весом 1236 г, что является особо крупным размером и гашишное масло, содержащее в качестве наполнителя табак с содержанием чистого гашишного масла 1,274 г, что относится к крупному размеру, которое незаконно хранил и перевозил при себе на попутной автомашине в п.

_____ } _____ } района. На КП ГИБДД п. _____ }
сотрудники милиции обнаружили и изъяли у Кирсанова вышеуказанные
наркотические средства.

Указанные действия Кирсанова квалифицированы судом, с учетом внесенных изменений, по ч.1 ст.228 УК РФ (в редакции ФЗ РФ от 8 декабря 2003 года) как незаконное приобретение и хранение без цели сбыта наркотического средства в крупном размере и по ч.2 ст.228 УК РФ как незаконная перевозка наркотического средства в особо крупном размере.

Между тем, вывод суда о наличии в действиях Кирсанова совокупности преступлений является ошибочным. Как установлено судом, все действия совершены Кирсановым одновременно, в рамках единого умысла, направленного на перевозку приобретенных наркотических средств в целом, независимо от их вида и общего размера.

Согласно ч.2 ст.17 УК РФ совокупностью преступлений признается и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренные двумя или более статьями настоящего Кодекса.

В нарушение указанных требований закона, одни и те же действия, связанные с незаконной **перевозкой** наркотических средств разных видов, содержащие признаки преступлений, предусмотренные одной и той же статьей 228 УК РФ, суд ошибочно квалифицировал по совокупности преступлений.

В связи с изложенным содеянное Кирсановым не может рассматриваться как совокупность преступлений, независимо от вида наркотических средств и их общего размера, поскольку эти действия полностью охватываются ст. 228 ч. 2 УК РФ (в редакции ФЗ РФ от 8 декабря 2003 года) и не требуют дополнительной квалификации содеянного по ст. 228 ч. 1 УК РФ (в редакции ФЗ РФ от 8 декабря 2003 года).

При таких данных, осуждение Кирсанова по ст. 228 ч. 1 УК РФ (в редакции ФЗ РФ от 8 декабря 2003 года) подлежит исключению из приговора, как излишнее, а назначенное Кирсанову наказание по ст. 228 ч. 2 УК РФ (в редакции ФЗ РФ от 8 декабря 2003 года) подлежит смягчению.

Кроме того, суд признав Кирсанова виновным в незаконном приобретении и хранении наркотического средства, указал в описательно-мотивировочной части приговора, что осужденный 25 марта 2001 года в дневное время в неустановленном месте у неустановленного лица незаконно приобрел для личного употребления без цели сбыта наркотическое средство – марихуану и гашишное масло.

В соответствии со ст.73 УПК РФ при производстве по уголовному делу подлежит доказыванию, в том числе, место и время совершения преступления. С учетом этих требований и в силу ст.307 УПК РФ описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора должна

содержать описание преступного деяния, признанного доказанным судом, с указанием места, времени и способа его совершения.

Данные требования закона по настоящему делу судом нарушены, в связи с чем осуждение Кирсанова по квалифицирующему признаку «незаконное приобретение наркотического средства» также подлежит исключению из приговора.

По изложенным основаниям следует исключить из приговора и назначение Кирсанову наказания на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ.

Поскольку Кирсанов осужден по приговору Ольгинского районного суда Приморского края от 17 января 2008 года по ст. 111 ч. 4 УК РФ к 10 годам лишения свободы и в настоящее время отбывает наказание в ФКУ ИК [] по [] он не подлежит освобождению из-под стражи в связи с отбытием наказания по настоящему делу.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

приговор Кавалеровского районного суда Приморского края от 4 июня 2001 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Приморского краевого суда от 9 июля 2001 года и постановление президиума Приморского краевого суда от 13 января 2006 года в отношении Кирсанова С [] А [] изменить.

Исключить из приговора осуждение Кирсанова С.А. по квалифицирующему признаку «незаконное приобретение наркотического средства», а также осуждение Кирсанова С.А. по ст. 228 ч. 1 УК РФ (в редакции ФЗ РФ от 8 декабря 2003 года), как излишнее.

Смягчить наказание, назначенное Кирсанову С.А. по ст. 228 ч. 2 УК РФ (в редакции ФЗ РФ от 8 декабря 2003 года) до 8 лет 3 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Исключить из приговора назначение Кирсанову С.А. наказания на основании ст. 69 ч. 3 УК РФ.

В остальном перечисленные судебные решения в отношении Кирсанова С.А. оставить без изменения, надзорную жалобу осужденного Кирсанова С.А. удовлетворить.

Председательствующий

Судьи