



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 18-Д-13-120

ОПРЕДЕЛЕНИЕ суда надзорной инстанции (в порядке, предусмотренном главой 48 УПК РФ)

г. Москва

20 ноября 2013 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Старкова А.В.,
судей Безуглого Н.П. и Нестерова В.В.,
при секретаре Барченковой М.А.

рассмотрела в открытом судебном заседании надзорное представление прокурора Краснодарского края Коржинека Л.Г. и надзорные жалобы осужденного Борзенко А.А. о пересмотре приговора Белореченского районного суда Краснодарского края от 17 сентября 2010 года, постановления судьи Прикубанского районного суда города Краснодара от 18 января 2012 года, определения судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 14 марта 2012 года и постановления президиума Краснодарского краевого суда от 27 февраля 2013 года.

Заслушав доклад судьи Нестерова В.В., объяснения осужденного Борзенко А.А. и адвоката Богославцевой О.И. по доводам надзорного представления и надзорных жалоб, выступление прокурора Луканиной Я.Н., полагававшей, что судебные решения подлежат изменению, судебная коллегия

установила:

по приговору Белореченского районного суда Краснодарского края от 17 сентября 2010 года,

Борзенко А. [redacted] А. [redacted], [redacted]
[redacted], не судимый,

осужден: по ч.1 ст. 228 УК РФ к 6 месяцам лишения свободы, по ч.3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228-1 УК РФ к 5 годам лишения свободы, по ч.5 ст. 33, ч.2 ст. 228 УК РФ к 3 годам лишения свободы, по ч.2 ст. 228 УК РФ к 3 годам лишения свободы.

На основании ч. 3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений назначено 5 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке приговор в отношении Борзенко А.А. не обжаловался.

По этому делу осуждены также Галушкин А.В., Кацуба Ю.Н., Чернов С.Е., в отношении которых судебные решения не пересматриваются.

Постановлением судьи Прикубанского районного суда г. Краснодара от 18 января 2012 года отказано в приведении приговора от 17 сентября 2010 года в соответствие с ФЗ от 7 декабря 2011 года №420-ФЗ.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 14 марта 2012 года приговор приведен в соответствие с ФЗ №420, наказание смягчено до 5 лет 5 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 27 февраля 2013 года приговор Белореченского районного суда Краснодарского края от 17 сентября 2010 года, постановление судьи Прикубанского районного суда города Краснодара от 18 января 2012 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 14 марта 2012 года в отношении Борзенко А.А. изменены. Из приговора исключено указание на то, что «Борзенко состоит на учете в МУЗ наркологический диспансер администрации [REDACTED] района с диагнозом: синдром зависимости от психостимуляторов», а также осуждение по ч. 1 ст. 228 УК РФ.

Назначенное по ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст. 228-1, ч.5 ст.33, ч.2 ст. 228, ч.2 ст. 228 УК РФ наказание смягчено до 5 лет 3 месяцев лишения свободы. В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

С учетом внесенных в приговор изменений Борзенко А.А. осужден за совершение преступлений, предусмотренных ч.3 ст. 30, п. «б» ч.2 ст. 228.1, ч.5 ст.33, ч.2 ст. 228, ч.2 ст. 228 УК РФ, то есть за незаконные приобретение и хранение без цели сбыта наркотического средства в крупном размере; незаконные приобретение и хранение без цели сбыта наркотического средства в особо крупном размере; покушение на незаконный сбыт наркотического средства в крупном размере; пособничество в незаконных приобретении, хранении без цели сбыта наркотических средств в крупном размере, совершенных при следующих обстоятельствах.

В начале апреля 2010 года Борзенко А.А. в Белореченском районе за [REDACTED]

рублей незаконно приобрел у Галушкина А.В. и Кацубы Ю.Н. и хранил наркотическое средство в крупном размере без цели сбыта - не менее 19,06 гр. (сухого вещества) марихуаны. 24.04.2010 года оно было обнаружено и изъято из незаконного оборота сотрудниками полиции.

Он же 17.04.2010 года сбыл наркотическое средство в крупном размере - 28, 65 гр. марихуаны за [] рублей «Г []», выступающему в качестве «закупщика» наркотических средств при проведении сотрудниками УФСКН России оперативно-розыскного мероприятия «проверочная закупка».

Он же 23.04.2010 года, имея умысел на пособничество в незаконных приобретении и хранении наркотического средства Черновым С.Е. и выступающим в качестве покупателя в рамках ОРМ «проверочная закупка» «Г []» и действуя в их интересах, приобрел на полученные у «Г []» [] рублей и у Чернова С.Е. [] рублей, на общую сумму [] рублей, у Галушкина А.В. и Кацубы Ю.Н. не менее 575, 35 гр. (сухого вещества) марихуаны, то есть в особо крупном размере.

В этот же день часть приобретенного наркотического средства - 165, 35 гр. (сухого вещества) марихуаны, то есть в особо крупном размере, он передал Чернову С.Е., еще 162 гр. (сухого вещества), то есть в особо крупном размере - «покупателю Г []».

Оставшиеся 248 гр. (сухого вещества) марихуаны, то есть в особо крупном размере, Борзенко А.А. оставил и хранил без цели сбыта в домовладении Чернова С.Е., где оно было изъято сотрудниками полиции.

В надзорном представлении прокурора Краснодарского края Л.Г. Коржинека был поставлен вопрос об изменении состоявшихся по делу судебных решений ввиду неправильного применения уголовного закона при квалификации действий осужденного.

Указано, что действия осужденного, связанные с незаконным приобретением и хранением наркотических средств в крупном и особо крупном размере, совершённые в период с середины апреля по 23.04.2010 года и 24.04.2010 года подлежат квалификации по одному составу преступления, предусмотренному ч.2 ст.228 УК РФ, поскольку охватываются единым умыслом, направленным на личное употребление марихуаны. Кроме того, из приговора следует исключить обстоятельство, не основанное на требованиях ст.63 УК РФ, о том, что « Борзенко А.А. состоит учете в МУЗ «наркологический диспансер администрации [] района» с диагнозом: синдром зависимости от психостимуляторов». В связи с уменьшением объема обвинения назначенное осужденному наказание подлежит смягчению.

В надзорных жалобах осужденный Борзенко А.А. просит проверить законность и обоснованность вынесения приговора, а также постановления президиума Краснодарского краевого суда.

Указывает, что при рассмотрении дела в порядке надзора были нарушены его права. Ему не были сообщены время и место рассмотрения его дела президиумом Краснодарского краевого суда, не разъяснены права на личное участие в судебном заседании, не было адвоката, то есть его фактически лишили права на защиту. Также просит обратить внимание на то, что в постановлении президиума Краснодарского краевого суда не дана оценка обоснованности его доводов о провокации преступления, предусмотренного ч.3 ст. 30, ч.2 ст. 228-1 УК РФ, сотрудниками ФСКН, и о том, что признание вины было получено под психологическим давлением со стороны следствия. Считает, что президиум, не изменив объема обвинения, неизвестно на основании чего смягчил ему наказание еще на два месяца, что свидетельствует об отсутствии разбирательства по делу.

Проверив доводы надзорного представления, надзорных жалоб и материалы уголовного дела, судебная коллегия считает, что судебные решения по делу подлежат изменению по следующим основаниям.

Согласно ч. 1 ст. 407 УПК РФ, о дате, времени и месте заседания суда надзорной инстанции извещает лиц, указанных в статье 402 УПК РФ. К ним относятся и осужденный.

В соответствии с ч. 2 ст. 407 УПК РФ указанным лицам предоставляется возможность ознакомиться с надзорными жалобой или представлением.

Из полученной по факсу из ФКУ ИК-14 копии извещения следует, что осужденный Борзенко А.А. о дате рассмотрения его уголовного дела президиумом Краснодарского краевого суда, заседание которого состоялось 27 февраля 2013 года, был извещен 4 марта 2013 года, о чем свидетельствует его роспись на извещении, то есть после рассмотрения дела судом надзорной инстанции.

Из материалов, кроме того, не видно, предоставлялась ли возможность Борзенко А.А. ознакомиться с надзорным представлением прокурора.

При таких обстоятельствах постановление президиума Краснодарского краевого суда подлежит отмене.

В связи с его отменой состоявшиеся по делу судебные решения подлежат пересмотру Судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации по основаниям, указанным в надзорном представлении прокурора Краснодарского края Коржинека Л.Г. и надзорных жалобах осужденного Борзенко А.А.

Судебная коллегия учитывает, что в соответствии с доводами надзорного представления прокурора Краснодарского края постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 27 февраля 2013 года приговор Белореченского районного суда Краснодарского края от 17 сентября 2010 года, постановление судьи Прикубанского районного суда города Краснодара от 18 января 2012 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 14 марта 2012 года в отношении Борзенко А.А. изменены.

Из приговора исключено указание на то, что «Борзенко состоит на учете в МУЗ наркологический диспансер администрации [] района с диагнозом: синдром зависимости от психостимуляторов», а также осуждение по ч. 1 ст. 228 УК РФ.

Назначенное по ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст. 228-1, ч.5 ст.33, ч.2 ст. 228, ч.2 ст. 228 УК РФ наказание смягчено до 5 лет 3 месяцев лишения свободы. В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Исходя из требований ст. 405 УПК РФ положение осужденного в данной части не может быть ухудшено.

Что же касается доводов жалобы осужденного о том, что в судебных решениях, том числе в постановлении президиума Краснодарского краевого суда не дана оценка обоснованности его доводов о провокации преступления, предусмотренного ч.3 ст. 30, ч.2 ст. 228-1 УК РФ, сотрудниками ФСКН, и о том, что признание вины было получено под психологическим давлением со стороны следствия, то судебная коллегия считает, что оснований для их удовлетворения не имеется.

Проанализировав имеющиеся в деле доказательства, суд обоснованно признал, что Борзенко А.А. незаконно приобрел и хранил без цели сбыта наркотическое средство в крупном размере. Он понимал, что, приобретая наркотическое средство у Галушкина А.В. и Кацубы Ю.Н., совершает преступление и желал этого. Он также покушался на незаконный сбыт наркотических средств, в крупном размере. При этом сознавал, что, продавая наркотическое средство Г [], совершает преступление, желал этого, действовал умышленно, но не довел преступные действия до конца по независящим от него обстоятельствам. Борзенко А.А. также совершил пособничество в незаконных приобретении и хранении без цели сбыта наркотических средств в особо крупном размере, он осознавал, что, приобретая наркотическое средство у Чернова С.Е. и Г [] совершает преступление.

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

определила:

постановление президиума Краснодарского краевого суда от 27 февраля 2013 года в отношении Борзенко А [] А [] отменить.

Приговор Белореченского районного суда Краснодарского края от 17 сентября 2010 года, постановление судьи Прикубанского районного суда города Краснодара от 18 января 2012 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 14 марта 2012 года в отношении Борзенко А.А. изменить.

Исключить из них указание на то, что «Борзенко состоит на учете в МУЗ наркологический диспансер администрации Белореченского района с диагнозом: синдром зависимости от психостимуляторов», а также осуждение по ч. 1 ст. 228 УК РФ.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст. 228-1, ч.5 ст.33, ч.2 ст. 228, ч.2 ст. 228 УК РФ, назначить 5 лет 3 месяцев лишения свободы.

В остальной части судебные решения в отношении него оставить без изменения.

Председательствующий

судьи

