



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 41-УД20-55

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

9 марта 2021 г.

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

председательствующего судьи Иванова Г.П.
судей Пейсиковой Е.В. и Абрамовым С.Н.

при ведении протокола секретарём Щербаковой А.В.

рассмотрела в судебном заседании кассационную жалобу осужденного Шевченко А.Е. на приговор Пролетарского районного суда г. Ростова-на-Дону от 24 января 2017 г., апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Ростовского областного суда от 27 апреля 2017 г., постановление президиума Ростовского областного суда от 23 августа 2018 г., постановление Кочубеевского районного суда Ставропольского края от 5 февраля 2019 г. в отношении Шевченко А.Е., а также материалы уголовного дела.

По приговору Пролетарского районного суда г. Ростова-на-Дону от 24 января 2017 г.

Шевченко Александр Евгеньевич,

судимого 26 октября 2016 г. Пролетарским районным судом г. Ростова-на-Дону по ч. 1 ст. 222 УК РФ к 1 году лишения свободы,

осуждён:

- по п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ к 10 годам 6 месяцам лишения свободы;
- по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ к 10 годам лишения свободы.

По совокупности преступлений на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ путём частичного сложения наказаний к 10 годам 10 месяцам лишения свободы.

На основании ч. 5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путём сложения наказаний по приговорам от 24 января 2017 г. и от 26 октября 2016 г. окончательно Шевченко А.Е. назначено 11 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Ростовского областного суда от 27 апреля 2017 г. приговор Пролетарского районного суда г. Ростова-на-Дону от 24 января 2017 г. в отношении Шевченко А.Е. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Ростовского областного суда от 23 августа 2018 г. в приговор Пролетарского районного суда г. Ростова-на-Дону от 24 января 2017 г. и апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Ростовского областного суда от 27 апреля 2017 г. внесены изменения: на основании ч. 2 ст. 61 УК РФ в качестве смягчающего наказание обстоятельства признано наличие у Шевченко А.Е. хронических заболеваний; наказание по п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ смягчено с применением ст. 64 УК РФ до 9 лет 6 месяцев лишения свободы; наказание по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ смягчено до 9 лет лишения свободы; на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний Шевченко А.Е. назначено 9 лет 10 месяцев лишения свободы; на основании ч. 5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний окончательно Шевченко А.Е. назначено 10 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. В остальном судебные решения оставлены без изменения.

Постановлением Кочубеевского районного суда Ставропольского края от 5 февраля 2019 г. внесены изменения:

- по приговору Пролетарского районным судом г. Ростова-на-Дону от 26 октября 2016 г.: действия Шевченко А.Е. переквалифицированы с ч. 1 ст. 222 УК РФ на ч. 1 ст. 222 УК РФ в редакции Федеральных законов от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ и от 28 декабря 2013 г. № 431-ФЗ, по которой ему назначено наказание в виде лишения свободы сроком 11 месяцев; на основании п. «б» ч. 3¹ ст. 72 УК РФ в редакции Федерального закона от 3 июля 2018 г. № 186-ФЗ время содержания Шевченко А.Е. под стражей в период с 26 октября 2016 г. по 8 ноября 2016 г. зачтено в срок лишения свободы из расчёта один день содержания под стражей за полтора дня отбывания наказания в исправительной колонии общего режима с учётом положений, предусмотренных ч.3³ ст.72 УК РФ;

- по приговору Пролетарского районного суда г. Ростова-на-Дону от 24 января 2017 г. назначенное Шевченко А.Е. в соответствии с ч. 5 ст. 69 УК РФ окончательное наказание смягчено до 9 лет 11 месяцев лишения свободы.

В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Пейсиковой Е.В., изложившей обстоятельства дела и доводы кассационной жалобы, выступление осуждённого Шевченко А.Е. в режиме видеоконференц-связи, поддержавшего доводы кассационной жалобы, выступление прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Копалиной П.Л., просившей приговор Пролетарского районного суда г. Ростова-на-Дону от 24 января 2017 г. в отношении Шевченко А.Е. изменить, переквалифицировать его действия с п. «г» ч.4 ст. 228¹ УК РФ на ч.3 ст. 30, п. «г» ч.4 ст. 228¹ УК РФ, по которой назначить наказание с применением ч.1 ст.62 и ч.3 ст. 66 УК РФ, соразмерно смягчить назначенное наказание по совокупности преступлений, Судебная коллегия

установила:

по приговору суда Шевченко А.Е. признан виновным в незаконном сбыте наркотических средств, группой лиц по предварительному сговору, в крупном размере, а также в покушении на незаконный сбыт наркотических средств, группой лиц по предварительному сговору, в крупном размере.

Преступления совершены в период с 24 по 27 сентября 2016 г. в г. [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осуждённый Шевченко А.Е., заявляя о допущенных при рассмотрении его уголовного дела нарушениях уголовного и уголовно-процессуального законов, выражает несогласие с постановленным в отношении его приговором. Считает, что инкриминированное ему преступление, совершённое в период с 24 по 27 сентября 2016 г., необоснованно квалифицировано как оконченное преступление, поскольку реально наркотическое средство не было им передано покупателю.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия приходит к следующим выводам.

В силу ст. 401¹ УК РФ при рассмотрении кассационных жалоб суд кассационной инстанции проверяет законность приговора, постановления или определения суда, вступивших в законную силу, то есть правильность применения норм уголовного и уголовно-процессуального законов.

Согласно ч. 1 ст. 401¹⁵ УПК РФ основаниями отмены или изменения приговора, определения или постановления суда при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке являются существенные нарушения уголовного и (или) уголовно-процессуального закона, повлиявшие на исход дела.

Такое нарушение по данному делу допущено.

В соответствии со ст. 297 УПК РФ приговор суда должен быть законным, обоснованным и справедливым. Приговор признаётся законным, обоснованным и справедливым, если он постановлен в соответствии с требованиями УПК РФ и основан на правильном применении уголовного закона.

Согласно ч.4 ст. 302 УПК РФ обвинительный приговор не может быть основан на предположениях и постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления подтверждена совокупность исследованных судом доказательств.

Согласно ст. 29 УК РФ преступление признаётся оконченным, если в совершённом лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом Российской Федерации.

Как установлено судом в приговоре Шевченко А.Е., имея умысел, направленный на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере, действуя из корыстных побуждений, при неустановленных следствием обстоятельствах, посредством сети «Интернет» вступил в преступный сговор с неустановленным лицом, которое через тайники передало Шевченко А.Е. вещество, содержащее в своём составе а-пирролидиновалерофенон, являющееся наркотическим средством - производным от наркотического средства [REDACTED] массой не менее 2,294 г, то есть в крупном размере, в целях сбыта неопределённому кругу лиц на территории Пролетарского района г.Ростова-на-Дону через тайники, которое Шевченко А.Е. хранил при себе и осуществил его расфасовку на более мелкие партии в полиэтиленовые пакеты.

После этого Шевченко А.Е., действуя группой лиц по предварительному сговору с указанным выше неустановленным лицом, реализуя единый преступный умысел, осуществлял незаконный сбыт указанных наркотических средств массой: 0,500 г, 0,692 г, 0,562 г, 0,540 г, а всего общей массой 2,294 г, передавая их путём «закладки» на территории Пролетарского района г.Ростова-на-Дону через систему тайников, помещая наркотические средства в предметы, не вызывающие подозрения, места нахождения которых Шевченко А.Е. сообщал неустановленному лицу, посредством текстовой переписки смс-сообщениями через абонентские номера сотовой связи «[REDACTED]». В соответствии с установленным распределением ролей данную информацию неустановленное лицо должно

было передать потенциальному покупателю.

28 сентября 2016 г. указанное наркотическое средство, содержащее в своём составе а-пирролидиновалерофенон, являющееся наркотическим средством - производным от наркотического средства [REDACTED], общей массой 2,294 г, было обнаружено в тайниках «закладки» в ходе осмотра места происшествия сотрудниками полиции.

Действия Шевченко А.Е. по данному преступлению квалифицированы по п. «г» ч.4 ст. 228.1 УК РФ как оконченный сбыт наркотических средств.

Вместе с тем, по смыслу уголовного закона, незаконный сбыт наркотического средства следует считать оконченным преступлением с момента выполнения лицом всех необходимых действий по передаче приобретателю указанных средств независимо от их фактического получения приобретателем.

Если же лицо в целях осуществления умысла на незаконный сбыт наркотических средств совершает действия, направленные на их последующую реализацию и составляющие часть объективной стороны сбыта, однако по не зависящим от него обстоятельствам не передаёт указанные средства приобретателю, то такое лицо несет уголовную ответственность за покушение на незаконный сбыт этих средств.

Сама передача лицом реализуемых наркотических средств приобретателю может быть осуществлена любыми способами, в том числе непосредственно, путём сообщения о месте его хранения приобретателю, проведения «закладки» в обусловленном с ним месте, введения инъекции.

Поскольку в рассматриваемом уголовном деле данных о наличии предварительной договорённости между участниками группы, осуществляющих сбыт наркотических средств, и приобретателем об определённых месте и времени производства «закладки» не имеется, равно как не имеется сведений о передаче покупателю информации о местах нахождения наркотических средств после осуществления «закладки», нет оснований считать, что в этом случае Шевченко А.Е. был совершён их оконченный сбыт. То обстоятельство, что Шевченко А.Е. передал информацию о местах «закладки» своему неустановленному соучастнику по сбыту не влияет на оценку содеянного им как неоконченного преступления, поскольку в результате этих действий указанная информация не стала доступна приобретателю наркотических средств.

При таких обстоятельствах действия Шевченко А.Е., совершённые 24 - 27 сентября 2016 г. и направленные на сбыт наркотических средств, образуют покушение на сбыт наркотических средств группой лиц по предварительному сговору в крупном размере и подлежат переквалификации с п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ на ч.3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ.

Необходимо назначить Шевченко А.Е. наказание по ч.3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ с учётом положений, предусмотренных ч.3 ст. 66 УК РФ, а также смягчающих наказание обстоятельств, установленных судом, в том числе его активного способствования расследованию преступления и отсутствия отягчающих наказание обстоятельств, с применением ч.1 ст. 62 УК РФ, а по совокупности преступлений необходимо назначить наказание по правилам ч.2 ст. 69 и ч.5 ст. 69 УК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 401¹⁴, 401¹⁵ УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

приговор Пролетарского районного суда г. Ростова-на-Дону от 24 января 2017 г., апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Ростовского областного суда от 27 апреля 2017 г., постановление президиума Ростовского областного суда от 23 августа 2018 г. и постановление Кочубеевского районного суда Ставропольского края от 5 февраля 2019 г. в отношении Шевченко Александра Евгеньевича изменить, переqualифицировать его действия с п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ на ч.3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ, по которой назначить 8 лет 6 месяцев лишения свободы. На основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹, ч.3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228¹ УК РФ назначить 9 лет 5 месяцев лишения свободы. На основании ч. 5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, путём частичного сложения наказаний, назначенных по приговорам от 24 января 2017 г. и от 26 октября 2016 г., окончательно Шевченко А.Е. назначить 9 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

В остальном состоявшиеся судебные решения в отношении Шевченко А.Е. оставить без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения.

Председательствующий судья

Судьи