



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 25-УД21-27-К4

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

16 декабря 2021 г.

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

Председательствующего
судей
при секретаре

Червоткина А.С.
Истоминой Г.Н., Кочиной И.Г.
Димаковой Д.Н.

рассмотрела в судебном заседании в порядке выборочной кассации уголовное дело по кассационной жалобе осужденного Кадирбирдиева И.Ю. на приговор Приволжского районного суда Астраханской области от 24 сентября 2019 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Астраханского областного суда от 28 ноября 2019 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 9 ноября 2020 года.

По приговору Приволжского районного суда Астраханской области от 24 сентября 2019 года

Кадирбирдиев Ильдар Юсупович, [REDACTED]

[REDACTED], несудимый,-

осужден за совершение двух преступлений, предусмотренных п.п. «а, б» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ, к 8 годам лишения свободы за каждое.

На основании ч. 3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений Кадирбиридеву И.Ю. назначено 9 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По этому же приговору осужден Поляков И.А. к лишению свободы: по п.п. «а, б» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ за преступление от 30.01.2019 на 4 года, по п.п. «а, б» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ за преступление от 28.02.2019 на 7 лет; по ч. 2 ст. 228 УК РФ – на 2 года и по совокупности преступлений на основании ч.

3 ст. 69 УК РФ – на 8 лет.

Апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Астраханского областного суда от 28 ноября 2019 года приговор в отношении Кадирбирдиева И.Ю. был оставлен без изменения.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 9 ноября 2020 года приговор и апелляционное определение в отношении Кадирбирдиева И.Ю. оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Червоткина А.С., выступления осужденного Кадирбирдиева И.Ю. и адвоката Урсола А.Л., поддержавших доводы кассационной жалобы, прокурора Аминова В.Р. об оставлении судебных решений без изменения, Судебная коллегия

установила:

Кадирбирдиев И.Ю. признан виновным в совершении 30 января 2019 года и 28 февраля 2019 года сбыта наркотических средств группой лиц по предварительному сговору, в значительном размере. Преступные действия были совершены им совместно с Поляковым И.А., соответственно, в с. Кулаковка Приволжского района Астраханской области и в с. Осыпной Бугор того же района при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осужденный Кадирбирдиев И.Ю. просит указанные судебные решения отменить, и вынести справедливое решение со смягчением наказания, учитывая, что он имеет на иждивении восемь детей. Указывает, что у него был единый умысел на сбыт наркотических средств, который был совершен в два приема одному и тому же лицу, в связи с чем его действия подлежат квалификации как единое преступление. Обращает внимание на то, что достаточных оснований для проведения «проверочной закупки» наркотических средств 30 января 2019 года у сотрудников правоохранительных органов не было. Кроме того, не было оснований для проведения подобной «проверочной закупки» и 28 февраля 2019 года, поскольку к этому моменту уже был установлен факт сбыта им марихуаны 30 января 2019 года. Эти обстоятельства свидетельствуют о наличии провокации его на совершение преступления со стороны правоохранительных органов и, как следствие, недопустимость полученных доказательств.

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

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

нарушениям относится, в частности, неправильное применение уголовного закона.

В соответствии с приведённым в приговоре описанием преступных деяний, признанных судом доказанными, следует, что Кадирбирдиев И.Ю. по предварительному сговору с Поляковым И.А., не позднее 30 января 2019 года, незаконно приобрели с целью последующего сбыта наркотическое средство - каннабис, общей массой 22,73 грамма.

30 января 2019 года около 14 часов Кадирбирдиев И.Ю. совместно с Поляковым И.А, находясь в автомобиле марки «Лифан» на ул. Широкой с. Кулаковка Приволжского района незаконно сбыли за 2100 рублей часть этого наркотического средства массой 9,57 грамма лицу под псевдонимом «[REDACTED]».

28 февраля 2019 года около 16 часов они же, находясь в том же автомобиле на ул. Астраханской с. Осыпной Бугор того же района сбыли за 2100 рублей тому же лицу, оставшуюся часть этого наркотического средства массой 13,16 грамма.

Виновность Кадирбирдиева И.Ю. в совершении указанных преступных действий подтверждена показаниями самого осужденного и другими доказательствами, изложенными в судебных решениях судов нижестоящих инстанций. Фактические обстоятельства совершения им указанных действий осужденный Кадирбирдиев И.Ю. в кассационной жалобе не оспаривает.

Доводы осужденного Кадирбирдиева И.Ю. о его провоцировании на сбыт наркотических средств со стороны сотрудников полиции являются необоснованными. Из показаний, данных Кадирбирдиевым И.Ю. в ходе предварительного следствия (т. 2, л.д. 203-206) и подтвержденных им в суде, следует, что он и его племянник Поляков И.А. договорились сбывать наркотическое средство каннабис (марихуану). 30 января 2019 года по предварительной договоренности они сбыли пакет наркотика мужчине по имени М[REDACTED] за 2100 рублей. 28 февраля 2019 по предварительной договоренности они аналогичным образом сбыли еще один сверток наркотика по той же цене тому же мужчине.

Из показаний засекреченного свидетеля под псевдонимом «Гоша» следует, что Кадирбирдиев И.Ю. говорил ему, что может продать ему марихуану по цене не ниже 2000 рублей. Впоследствии он дважды – 30 января и 28 февраля 2019 года – приобретал у Кадирбирдиева И.Ю. и Полякова И.А. марихуану по цене 2100 рублей под контролем работников полиции.

Свидетель Т[REDACTED] (работник полиции) показал, что в управлении полиции имелась информация, подтвержденная лицом под псевдонимом «Г[REDACTED]», о том, что Кадирбирдиев И.Ю. занимается сбытом наркотиков. В связи с этим были произведены контрольные закупки у Кадирбирдиева И.Ю. наркотических средств. Кадирбирдиев И.Ю. не был задержан после первого эпизода по той причине, что производился комплекс оперативно-розыскных мероприятий по выявлению каналов поступления ему наркотических средств

и установлению других участников этой преступной деятельности.

Таким образом, в распоряжении полиции имелись достаточные сведения для организации оперативно-розыскных мероприятий в отношении конкретного лица – Кадирбирдиева И.Ю. для установления его причастности к сбыту наркотических средств.

Нет никаких данных о том, что Кадирбирдиев И.Ю. был подвергнут какому-либо постороннему давлению или иному воздействию в целях побуждения его к совершению преступления. Сам он на это никогда не ссылался, а, напротив, подтверждал, что сбытом наркотиков стал заниматься по собственной инициативе.

Продолжение проведения оперативно-розыскных мероприятий в отношении Кадирбирдиева И.Ю., как это усматривается из материалов дела, было вызвано необходимостью выявления каналов поступления наркотических средств и установлению других участников этой преступной деятельности. По результатам проведения повторной «контрольной закупки» Кадирбирдиев И.Ю. и его соучастник были задержаны.

В то же время при квалификации действий Кадирбирдиева И.Ю. судами нижестоящих инстанций был неправильно применен уголовный закон.

Указанные действия Кадирбирдиева И.Ю. без достаточных к тому оснований квалифицированы как совокупность двух преступлений, предусмотренных п.п. «а», «б» ч. 3 ст.228.1 УК РФ.

Между тем, из описания преступного деяния, признанного доказанным, следует, что наркотическое средство (каннабис) общей массой 22,73 грамма Кадирбирдиев И.Ю. и Поляков И.А., действуя по предварительному сговору, приобрели и хранили для последующего сбыта. 30 января и 28 февраля 2019 года, то есть в два приема, они сбыли это наркотическое средство одному и тому же лицу под псевдонимом «Г []».

По смыслу закона преступления, складывающиеся из ряда тождественных деяний, совершаемых, как правило, через незначительный промежуток времени, в одной и той же обстановке, направленные к общей цели составляют в своей совокупности единое преступление. В продолжаемом посягательстве отдельные акты преступного деяния связаны между собой объективными обстоятельствами, местом, временем, способом совершения преступления, а также предметом посягательства.

Таким образом, если виновный имеет умысел на сбыт всего имеющегося у него наркотического средства, и в целях последующего его сбыта совершает такие действия в несколько приемов, содеянное им не образует совокупности преступлений.

При таких обстоятельствах, все действия Кадирбирдиева И.Ю., как они установлены судом первой инстанции, подлежат перекалфикации на п.п. «а», «б» ч. 3 ст.228.1 УК РФ как единое продолжаемое преступление - незаконный сбыт наркотических средств, совершенный группой лиц по предварительному сговору, в значительном размере.

Наказание в виде реального лишения свободы Кадирбирдиеву И.Ю. назначено в соответствии с законом, с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления, данных о его личности и всех обстоятельств дела. В том числе, смягчающих наказание обстоятельств - его явки с повинной, признания вины и раскаяния в содеянном, наличия на иждивении малолетних и несовершеннолетних детей.

Вместе с тем, с учетом вносимых в судебные решения изменений назначенное Кадирбирдиеву И.Ю. наказание подлежит смягчению. При этом оснований для назначения ему наказания с применением правил, предусмотренных ст. 64 УК РФ – ниже низшего предела, установленного законом, материалы дела не содержат.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 401¹⁴ - 401¹⁶ УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

Приговор Приволжского районного суда Астраханской области от 24 сентября 2019 года, апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Астраханского областного суда от 28 ноября 2019 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 9 ноября 2020 года в отношении **Кадирбирдиева Ильдара Юсуповича** изменить.

Действия Кадирбирдиева И.Ю., квалифицированные по п.п. «а, б» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ (факту сбыта наркотического средства 30 января 2019 года) и по п.п. «а, б» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ (по факту сбыта наркотических средств 28 февраля 2019 года), переqualифицировать на п.п. «а, б» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ (как единое преступление), за которое назначить ему наказание в виде лишения свободы сроком на 8 лет в исправительной колонии строгого режима.

Исключить из приговора указание на назначение Кадирбирдиеву И.Ю. наказания по совокупности преступлений, с применением положений, предусмотренных ч. 3 ст. 69 УК РФ.

В остальном состоявшиеся в отношении Кадирбирдиева И.Ю. судебные решения оставить без изменения, а его кассационную жалобу – без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи: