



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 88-Дп07-6

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

12 июля 2007 г.

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

председательствующего Журавлева В.А.,
судей Семенова Н.В. и Бондаренко О.М.

рассмотрела в судебном заседании дело по надзорному представлению заместителя Генерального прокурора РФ Кехлерова С.Г. на приговор Стрежевского городского суда Томской области от 28 августа 2003 года, по которому

ГРИГОРЬЕВ Д. О. [REDACTED], судимый 5 мая 2003 года по ч.1 ст.228 УК РФ, ч.4 ст.228 УК РФ на 7 лет и 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима с конфискацией имущества, определением Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 12 июля 2007 года состоявшиеся по делу судебные решения изменены, постановлено считать Григорьева Д.О. осужденным по совокупности преступлений, предусмотренных ч.1 ст.228 УК РФ (в редакции от 8 декабря 20003 года), ч.3 ст.30 и ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции от 13 июня 1996 года), к 5 годам и 6 месяцам лишения свободы,

осужден по ч.4 ст.228 УК РФ к 8 годам лишения свободы.

На основании ч.5 ст.69 УК РФ к назначенному наказанию присоединено частично наказание, назначенное по приговору от 5 мая 2003 года, и окончательно назначено 8 лет и 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима с конфискацией имущества.

Определением судебной коллегии Томского областного суда от 13 ноября 2003 года приговор оставлен без изменений.

Постановлением Кировского районного суда г. Томска от 10 сентября 2004 года приговор от 28 августа 2003 года приведен в соответствие с изменениями, внесенными в УК РФ Федеральным законом от 8 декабря 2003 года:

исключен квалифицирующий признак «в крупном размере»;

действия Григорьева Д.О. по эпизоду незаконного приобретения и хранения в целях сбыта наркотического средства – героина массой 0,16 и 0,14 грамма квалифицированы по ч.1 ст.30 и ч.1 ст.228 УК РФ (в редакции от 13 июня 1996 года), по которой назначено 5 лет лишения свободы;

действия Григорьева Д.О. по эпизоду незаконного сбыта наркотического средства – героина массой 0,16 и 0,14 грамма квалифицированы по ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции от 13 июня 1996 года), по которой назначено 6 лет лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено 8 лет лишения свободы.

На основании ч.5 ст.69 УК РФ к назначенному наказанию присоединено частично наказание, не отбытое по приговору от 5 мая 2003 года, и окончательно назначено 8 лет и 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Постановлением президиума Томского областного суда от 13 апреля 2005 года судебные решения в отношении Григорьева Д.О. изменены, из приговора от 28 августа 2003 года исключено указание об осуждении Григорьева Д.О. по ч.1 ст.30 и ч.2 ст.228 УК РФ и о назначении наказания по правилам ч.3 ст.69 УК РФ. Постановлено считать его осужденным по ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции от 13 июня 1996 года) к 6 годам лишения свободы и на основании ч.5 ст.69 УК РФ к 8 годам и 6 месяцам лишения свободы.

В остальном судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Семенова Н.В., мнение прокурора Клыковой В.Е., поддержавшей надзорное представление,

Судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

С учетом внесенных в приговор изменений Григорьев Д.О. осужден за незаконный сбыт наркотического средства – героина массой 0,16 и 0,14 грамма.

Преступления совершены 11 и 14 марта 2003 года

при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорном представлении ставится вопрос об изменении состоявшихся судебных решений, переквалификации действий Григорьев с ч.2 ст.228 УК РФ на ч.3 ст.30 и ч.2 ст.228 УК РФ по тем основаниям, что наркотическое средство он сбыв в процессе проверочной закупки, проведенной представителями правоохранительных органов, поэтому его действия должны быть квалифицированы как покушение на сбыт наркотического средства, а также ставится вопрос о снижении наказания.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорной, Судебная коллегия находит, что состоявшиеся по делу решения подлежат изменению по следующим основаниям.

Как установлено судом, Григорьев незаконно сбыв наркотическое средство – героин лицу, именуемому «покупатель», в процессе проведения представителями правоохранительных органов проверочной закупки.

По смыслу закона, в тех случаях, когда передача наркотического средства производится в процессе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов в соответствии с законом «Об оперативно-розыскной деятельности», содеянное следует квалифицировать как покушение на сбыт наркотического средства, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства из оборота, поэтому действия Григорьева должны быть переквалифицированы с ч.2 ст.228 УК РФ на ч.3 ст.30 и ч.2 ст.228 УК РФ, наказание по которой надлежит назначить в соответствии с законом.

Кроме того, как видно из материалов дела, при назначении наказания по правилам ч.5 ст.69 УК РФ суды всех инстанций ошибочно указали о присоединении к назначенному наказанию не отбытой части наказания по приговору от 5 мая 2003 года, что соответствует правилам назначения наказания по совокупности приговоров.

Помимо этого, при приведении приговора в соответствие с действующим законодательством суд в описательно-мотивировочной части постановления указал на необходимость исключения квалифицирующего признака «неоднократно», однако в резолютивной части постановления не указал об исключении этого квалифицирующего признака.

Руководствуясь ст. ст. 407, 408 УПК РФ,
Судебная коллегия

о п р е д е л и л а :

1. Надзорное представление заместителя Генерального прокурора РФ Кехлерова С.Г. удовлетворить.
2. Приговор Стрежевского городского суда Томской области от 28 августа 2003 года, постановление Кировского районного суда г. Томска от 10 сентября 2004 года, постановление президиума Томского областного суда от 13 апреля 2005 года в отношении ГРИГОРЬЕВА Д. [REDACTED] О. [REDACTED] изменить:

исключить квалифицирующий признак совершения преступления «неоднократно»;

переквалифицировать его действия с ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции от 13 июня 1996 года) на ч.3 ст.30 и ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции от 13 июня 1996 года), по которой назначить 5 лет лишения свободы.

На основании ч.5 ст.69 УК РФ к назначенному наказанию присоединить частично наказание, назначенное по приговору от 5 мая 2003 года, и окончательно назначить ГРИГОРЬЕВУ Д. [REDACTED] О. [REDACTED] 5 лет и 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи