



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 18-Д07-40

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е суда надзорной инстанции

г. Москва

29 мая 2007 года

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

председательствующего **Ботина А.Г.**,
судей **Ахметова Р.Ф. и Побрызгаевой Е.В.**

рассмотрела дело по надзорной жалобе осужденного Бабигорца М.М. о пересмотре приговора Крыловского районного суда Краснодарского края от 29 апреля 2004 года, постановления президиума Краснодарского краевого суда от 6 октября 2005 года.

По приговору Крыловского районного суда Краснодарского края от 29 апреля 2004 года

Бабигорец М. [] М. [], []
[] судимый 11.07.2001 года по ст. 228 ч.1 УК РФ на
6 месяцев лишения свободы, -

осужден к лишению свободы: по ст. 228 ч.1 УК РФ на 1 год, по ст. 228 ч.1 УК РФ на 1 год, по ст. 228 ч.4 УК РФ на 7 лет с конфискацией имущества.

В соответствии со ст. 69 ч.3 УК РФ назначено 7 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима с конфискацией имущества.

В кассационном порядке приговор не обжалован.

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 6 октября 2005 года приговор в отношении Бабигорца изменен: исключено указание о наличии у осужденного непогашенной судимости и назначении конфискации имущества. В остальном приговор оставлен без изменения.

В надзорной жалобе осужденный Бабигорец М.М. просит об отмене состоявшихся в отношении него судебных решений, направлении дела на новое рассмотрение. Ссылается на недопустимость доказательств, положенных в основу приговора, неправильность квалификации его действий и чрезмерную суровость назначенного ему наказания.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации **Ахметова Р.Ф.**, мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации **Дудукиной Л.В.**, полагавшей надзорную жалобу удовлетворить частично, судебная коллегия

установила:

Бабигорец признан виновным в незаконном приобретении и хранении наркотических средств в крупном размере без цели сбыта, а также в незаконном сбыте наркотического средства в особо крупном размере при следующих обстоятельствах. Бабигорец в конце августа 2003 года незаконно приобрел, нарвав [REDACTED] дикорастущей конопли, принес ее домой, высушил и незаконно хранил [REDACTED] без цели сбыта. По заключению химической экспертизы наркотическое средство, которое хранил Бабигорец, является марихуаной весом 1130 граммов и 106,69 граммов. Он же в не установленное следствием время незаконно приобрел и незаконно хранил в хозпостройках во дворе домовладения [REDACTED] гашишное масло общим весом 6,31 грамм без цели сбыта. Он же 17.12.2003 года, в вечернее время, [REDACTED] незаконно сбыл Г [REDACTED] 30 стаканов наркотического средства марихуана по [REDACTED] рублей за стакан, на общую сумму [REDACTED] рублей, общим весом 1130 граммов, что является особо крупным размером.

В надзорной жалобе осужденный Бабигорец просит об отмене состоявшихся в отношении него судебных решений, направлении дела на новое рассмотрение. Указывает, что ст.228 УК РФ не предусматривает отдельную ответственность за одновременное хранение разных видов наркотических средств, его действия квалифицированы неверно дважды по ст.228 ч.1 УК РФ и ст.228 ч.1 УК РФ, их следовало квалифицировать лишь по ст.228 ч.1 УК РФ. Полагает, что обыск проводился с нарушением закона, и доказательства, полученные при его проведении, недопустимы. Его допрашивали в качестве свидетеля неправомочно, по ч.4 ст.228 УК РФ осудили незаконно, так как, кроме показаний Г [REDACTED], доказательств, подтверждающих его вину, нет. Материалы дела исследованы неполно, мер к устранению противоречий в показаниях не предпринималось, не

выяснялись причины и условия совершения преступления. При назначении наказания не учтены смягчающие обстоятельства, ему следовало назначить окончательно 5 лет лишения свободы.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия приходит к выводу об отсутствии оснований для отмены данного приговора и постановления суда надзорной инстанции.

В то же время судебные решения в отношении Бобигорца подлежат изменению по следующим основаниям.

Согласно приговору Бабигорец признан виновным в незаконном приобретении и хранении без цели сбыта с конца августа по декабрь 2003 году [REDACTED]

наркотических средств в крупном размере - марихуаны весом 1130 граммов и 106,69 граммов, а также гашишного масла весом 6,31 грамма, и осужден отдельно по ст.228 ч.1 УК РФ за незаконные действия, связанные с марихуаной, и отдельно по ст.228 ч.1 УК РФ за незаконные действия, связанные с гашишным маслом, что противоречит смыслу диспозиции ст.228 ч.1 УК РФ, согласно которой незаконные действия, связанные с наркотическими средствами, вне зависимости от количества видов этих наркотических средств охватываются ст.228 ч.1 УК РФ, и дополнительной квалификации такие действия виновного по ст.228 ч.1 УК РФ за каждый из видов наркотических средств закон не требует, тем более, что органами предварительного следствия указанные действия Бабигорца квалифицированы лишь по ст.228 ч. 1 УК РФ.

При таких обстоятельствах, осуждение Бабигорца отдельно по ст.228 ч.1 УК РФ за действия, связанные с незаконным оборотом марихуаны, и отдельно по ст.228 ч.1 УК РФ за действия, связанные с незаконным оборотом гашишного масла, и назначение наказания по совокупности этих преступлений являются неправильными. В связи с этим указанные действия Бабигорца подлежат переквалификации на ст.228 ч.1 УК РФ, по которой и по совокупности преступлений следует назначить соответствующее наказание.

В остальной части судебные решения подлежат оставлению без изменения, жалоба – без удовлетворения, поскольку фактические обстоятельства данного дела установлены правильно, в основу приговора положены лишь допустимые доказательства, а в приговоре приведены мотивы, по которым суд принял за основу одни и отверг другие доказательства.

Что касается наказания, то оно Бабигорцу по ст.228 ч.4 УК РФ назначено в соответствии с требованиями закона и является справедливым.

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

определила:

1. Надзорную жалобу осужденного Бабигорца М.М. удовлетворить частично.
2. Приговор Крыловского районного суда Краснодарского края от 29 апреля 2004 года, постановления президиума Краснодарского краевого суда от 6 октября 2005 года в отношении **Бабигорца М.М.** изменить, действия Бабигорца квалифицированные по ст.228 ч.1 УК РФ (незаконное приобретение и хранение марихуаны) и по ст.228 ч.1 УК РФ (незаконное приобретение и хранение гашишного масла), переквалифицировать по ст.228 ч.1 УК РФ, по которой назначить 1 год лишения свободы. На основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст.228 ч.1 и 228 ч.4 УК РФ, окончательно Бабигорцу назначить 7 лет 3 месяца лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.
3. В остальной части судебные решения в отношении Бабигорца М.М. оставить без изменения.

Председательствующий (подпись)

Судьи: (подписи)

Копия верна: судьи

Ахметов Р.Ф.