



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 21-Д07-5

ОПРЕДЕЛЕНИЕ суда надзорной инстанции

г. Москва

5 сентября 2007 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего – **Галиуллина З.Ф.**

судей - **Ахметова Р.Ф. и Валюшкина В.А.**

рассмотрела уголовное дело по надзорной жалобе осужденной **Сызранцевой О.А.** на приговор Прохладненского районного суда Кабардино-Балкарской Республики от 7 сентября 2004 года, которым

Сызранцева О.А.

осуждена по ст.228¹ ч.2 п. «а» УК РФ к 5 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

По этому же приговору осуждена Сызранцева Е.А., с учетом внесенных в приговор изменений, по ст.ст.30 ч.3, 228¹ ч.2 п. «а» УК РФ.

Определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Кабардино-Балкарской Республики от 11 января 2005 года приговор в отношении Сызранцевой О.А. оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи **Галиуллина З.Ф.** и мнение прокурора **Фомина Г.П.**, полагавшего жалобу удовлетворить частично, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

Сызранцева О.А. признана виновной в незаконном сбыте наркотических средств, совершенном группой лиц по предварительному сговору.

Преступление совершено в период с 19 по 25 мая 2004 года [REDACTED] [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе Сызранцева О.А., выражая несогласие с приговором, утверждает, что сбыт наркотических средств она не совершала, а оказала содействие их в приобретении. Вместе с тем просит переквалифицировать ее действия со ст.228¹ ч.2 п. «а» УК РФ на ст.ст.30 ч.3, 228¹ ч.2 п. «а» УК РФ и смягчить назначенное ей наказание.

Изучив материалы уголовного дела и проверив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит, что судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела, сбыт наркотических средств 19, 21, 25 мая 2004 года производился Сызранцевой О.А. в ходе проводимой сотрудниками Прохладненского МРО УФСН РФ [REDACTED] [REDACTED] проверочной закупки.

В тех случаях, когда передача наркотических средств осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой в соответствии с Федеральным законом от 12 августа 1995 года N 144-ФЗ (в редакции Федерального закона от 2 декабря 2005 года N 150-ФЗ) «Об оперативно-розыскной деятельности», содеянное признается покушением на незаконный сбыт наркотических средств и подлежит квалификации по ст.30 ч.3 УК РФ и соответствующей части ст.228¹ УК РФ, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотических средств из незаконного оборота.

В соответствии со ст.60 ч.3 УК РФ при назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления, личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

По настоящему делу эти требования закона должным образом не выполнены.

Как видно из приговора, назначая Сызранцевой О.А. наказание, суд указал, что она не раскаялась в содеянном.

Такая ссылка суда в приговоре не основана на законе, поскольку отрицание обвиняемой своей вины является формой реализации ее права на защиту -

предусмотренного ст. 51 Конституции РФ права любого гражданина не свидетельствовать против самого себя.

Кроме того, при назначении наказания суд учел, что Сызранцева О.А. нигде не работает и не учится, что не соответствует положениям ст.37 Конституции РФ, в соответствии с которыми каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, принудительный труд запрещен, и ст.43 Конституции РФ об обязательности только основного общего образования.

При таких обстоятельствах имеются основания к переквалификации действий осужденной Сызранцевой О.А. со ст. 228-1 ч.2 п. «а» УК РФ на ст. ст. 30 ч.3 и 228-1 ч.2 п. «а» УК РФ и назначении ей более мягкого наказания.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

приговор Прохладненского районного суда Кабардино-Балкарской Республики от 7 сентября 2004 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Кабардино-Балкарской Республики от 11 января 2005 года в отношении **Сызранцевой О.А.** **изменить:** исключить из приговора указание суда на то, что при назначении наказания учитывается, что она не раскаялась в содеянном, и что не работает и не учится; переквалифицировать ее действия со ст. 228-1 ч.2 п. «а» УК РФ на ст. ст. 30 ч.3, 228-1 ч.2 п. «а» УК РФ, по которой с применением ст. 64 УК РФ назначить 4 года лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий –

Судьи -