



Дело №18-Д07-31

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
суда надзорной инстанции

Судебная коллегия по уголовным делам
Верховного Суда Российской Федерации

В составе:

председательствующего Галиуллина З.Ф.

судей Валюшкина В.А. и Ахметова Р.Ф.

рассмотрела в судебном заседании 5 сентября 2007 года надзорную жалобу осужденного Денисенко Н.И.

По приговору Каневского районного суда Краснодарского края от 27 февраля 2003 года

Денисенко Н. [REDACTED] И [REDACTED]
[REDACTED] судимый,

осужден по ст. 228 ч. 4 УК РФ к 10 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима, с конфискацией имущества. В соответствии со ст.ст. 97 ч. 1 п. «г», 99 УК РФ назначены принудительные меры медицинского характера.

Этим же приговором осуждена Ягупова Н.Ю., на судебные решения в отношении которой надзорных представления и жалоб не принесено.

Постановлением Прикубанского районного суда Краснодарского края от 16 февраля 2005 года приговор приведен в соответствии с изменениями, внесенными в Уголовный кодекс РФ Федеральным законом № 162-ФЗ от 8 декабря 2003 года. Из приговора исключено дополнительное наказание в виде конфискации имущества и применение принудительных мер медицинского характера. В остальной

части приговор оставлен без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 17 августа 2005 года постановление изменено: действия Денисенко переквалифицированы со ст. 228 ч. 4 УК РФ на ст. 228.1 ч. 2 УК РФ (в редакции ФЗ №162 от 08.12.2003г.), назначенное наказание оставлено без изменения.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 28 октября 2005 года внесены изменения в определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 17 августа 2005 года. Действия Денисенко переквалифицированы со ст. 228.1 ч. 2 УК РФ на ст. 228.1 ч. 2 п. «б» УК РФ (в редакции Закона №162-ФЗ от 08.12.2003 г.)

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 6 апреля 2006 года постановление и кассационное определение судебной коллегии от 17 августа 2005 года изменены: постановлено Денисенко считать осужденным по ст. 228.1 ч. 2 п. «б» УК РФ. Определение судебной коллегии по уголовным делам от 28 октября 2005 года отменено как незаконное.

Заслушав доклад судьи Валюшкина В.А., мнение прокурора Ягнюкова А.В., полагавшего надзорную жалобу осужденного Денисенко Н.И. удовлетворить частично, судебная коллегия

установила:

с учетом внесенных изменений Денисенко признан виновным в незаконном сбыте наркотического средства в крупном размере, при обстоятельствах изложенных в судебных решениях.

В надзорной жалобе осужденный Денисенко оспаривает правильность квалификации содеянного. Считает, что его действия следует квалифицировать по ст.ст. 30 ч. 3. 228.1 ч. 2 п. «б» УК РФ и с учетом внесенных в УК РФ изменений назначенное наказание подлежит смягчению.

Проверив дело, обсудив доводы осужденного, судебная коллегия находит надзорную жалобу подлежащей частичному удовлетворению по следующим основаниям.

Как установил суд, Денисенко сбыл наркотическое средство Ягуповой, в отношении которой осуществлялась проверочная закупка, проводимая представителями правоохранительных органов.

Однако при квалификации действий Денисенко как оконченного преступления, суд не учел, что по смыслу закона в тех случаях, когда передача наркотиче-

ских средств осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов в соответствии с Федеральным законом РФ № 144-ФЗ от 12 августа 1995 года «Об оперативно- розыскной деятельности», содеянное следует квалифицировать, как покушение на сбыт наркотического средства, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства из незаконного оборота.

При таких данных, содеянное Денисенко следует квалифицировать по ст. ст. 30 ч.3, 228.1 ч.2 п. «б» УК РФ, как покушение на сбыт наркотического средства в крупном размере.

Кроме того, Денисенко подлежал освобождению от наказания по приговору суда от 22 февраля 2000 года, которым он осужден по ч.1 ст.228 УК РФ, в связи с декриминализацией преступления (размер изъятых у него наркотического средства не превышал 10 разовых доз), в связи с чем ссылка на совершение им преступления при рецидиве преступлений, подлежит исключению.

Вносимые в состоявшиеся судебные решения изменения являются основанием для назначения Денисенко более мягкого наказания, при этом судебная коллегия учитывает характер и степень общественной опасности преступления, данные о личности Денисенко и все обстоятельства дела.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 407-410 УПК РФ, судебная коллегия

определила:

приговор Каневского районного суда Краснодарского края от 27 февраля 2003 года, постановление Прикубанского районного суда Краснодарского края от 16 февраля 2005 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 17 августа 2005 года и постановление президиума Краснодарского краевого суда от 6 апреля 2006 года в отношении **Денисенко Н.И.** изменить: исключить при назначении наказания Денисенко Н.И. ссылку на совершение им преступления при рецидиве преступлений.

Переквалифицировать действия Денисенко Н.И. со ст. 228.1 ч.2 п. «б» УК РФ на ст.ст. 30 ч.3, 228.1 ч.2 п. «б» УК РФ, по которой назначить 8 (восемь) лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

В остальном состоявшиеся судебные решения оставить без изменения, а надзорную жалобу - без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи: