ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 11-Д07-112

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
суда надзорной инстанции

г. Москва 13 сентября 2007 г.

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

председательствующего Борисова В.П.,
судей Пейсиковой Е.В. и Тимошина Н.В.

рассмотрела 13 сентября 2007 года в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Третьякова О.В. о пересмотре приговора Агрызского районного суда Республики Татарстан от 26 ноября 2004 г., кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Татарстан от 22 февраля 2005 г., постановления президиума Верховного суда Республики Татарстан от 10 августа 2005 г.

По приговору Агрызского районного суда Республики Татарстан от 26 ноября 2004 года

ТРЕТЬЯКОВ О В
ранее судимый 09.06.2001 г. по ст. 158 ч.2 п. «г» УК РФ к 2 годам лишения свободы, освобожден 21.03.2003 г. по отбытии наказания,

осужден к лишению свободы:
- по эпизоду от 13 января 2004 г. по ст. 228 ч.4 УК РФ /в редакции 1996 г./ к 7 годам;
- по эпизоду от 28 января 2004 г. около 14 часов 00 минут по ст. 228 ч.4 УК РФ/в редакции 1996 г./ к 7 годам;
- по эпизоду от 28 января 2004 г. около 18 часов 50 минут по ст. 228 ч.4 УК РФ/ в редакции 1996 г./ к 7 годам.

На основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений

окончательно назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Судебной коллегией по уголовным делам Верховного суда Республики Татарстан от 22 февраля 2005 года приговор оставлен без изменения.

Президиумом Верховного суда Республики Татарстан от 10 августа 2005 года приговор изменен: действия Третьякова переквалифицированы со ст. 228 ч.4 УК РФ /в редакции от 13.06.1996 г./ на ст. 228 ч.2 УК РФ /в редакции от 13.06.1996 г./, по которой назначено наказание в виде лишения свободы:

- по эпизоду от 13 января 2004 г. на 4 года,
- по эпизоду от 28 января 2004 г. около 14 часов на 4 года.

На основании ст. 69 ч.3 УК РФ путем частичного сложения окончательно Третьякову назначено 6 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По эпизоду от 28 января 2004 г. около 18 часов 50 минут Третьяков О.В. оправдан за отсутствием в его действиях состава преступления.

По делу также осужден Хусаинов Р.Р., судебные решения в отношении которого не обжалованы.

Заслушав доклад судьи Тимошина Н.В., мнение прокурора Генеральной Прокуратуры Российской Федерации Назарова Н.А., полагавшего судебные решения изменить, переквалифицировать действия Третьякова по каждому эпизоду со ст. 228 ч.2 УК РФ на ст.ст. 30 ч.3, 228 ч.2 УК РФ и смягчить наказание, судебная коллегия

установила:

Третьяков, с учетом внесенных в приговор изменений, признан виновным в сбыте наркотического средства соответственно 13 и 28 января 2004 г. при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Третьяков указывает, что он не причастен к совершенным преступлениям. Вывод суда о его виновности основан на показаниях работников милиции, заинтересованных в исходе дела, других объективных доказательств его вины в деле не имеется. Считает, что суд вынес суровое наказание. Просит пересмотреть состоявшиеся судебные решения.

Изучив материалы дела, проверив доводы жалобы, судебная коллегия считает необходимым внести изменения в состоявшиеся в отношении Третьякова судебные решения по следующим основаниям.

Как видно из приговора, Третьяков признан виновным в том, что 13 и 28 января 2004 г. продал оперуполномоченному УФСНК РФ [redacted] К[redacted], который проводил оперативно-розыскные мероприятия, то есть проверочную закупку, наркотические средства.

Однако по смыслу действующего уголовного закона в тех случаях, когда передача наркотического средства осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов в соответствии с Федеральным законом РФ от 12 августа 1995 года (в ред. Федерального закона РФ от 2 декабря 2005 года) «Об оперативно-розыскной деятельности», содеянное следует квалифицировать как покушение на сбыт наркотических средств, поскольку в этих случаях происходит их изъятие из незаконного оборота.

Действия Третьякова по сбыту наркотического средства К[redacted] подлежат квалификации по ч.3 ст. 30, ст. 228 ч.2 УК РФ.

В связи со снижением степени общественной опасности преступления судебная коллегия считает необходимым смягчить назначенное осужденному наказание.

Доводы Третьякова, изложенные в жалобе, о том, что он не причастен к совершенным преступлениям, вывод суда о его виновности основан на показаниях работников милиции, заинтересованных в исходе дела, других объективных доказательств его вины в деле не имеется, проверялись судом кассационной и надзорной инстанций и обоснованно признаны несостоятельными.

Его вина подтверждается показаниями свидетелей К[redacted], М[redacted], К[redacted], К[redacted], Б[redacted], протоколами проверочных закупок, из которых следует, что К[redacted] в 13 и 28 января 2004 г. покупал наркотические средства у Третьякова, заключениями экпертов по установлению состава закупленных у осужденного наркотических средств и другими доказательствами, исследованными в судебном заседании и приведенными в приговоре.

В этой части жалоба осужденного удовлетворению не подлежит.

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

определила:

1. Надзорную жалобу осужденного Третьякова О.В. удовлетворить частично.

2. Приговор Агрызского районного суда Республики Татарстан от 26 ноября 2004 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Татарстан от 22 февраля 2005 г., постановление президиума Верховного суда Республики Татарстан от 10 августа 2005 г. в отношении **ТРЕТЬЯКОВА О В** изменить, его действия, квалифицированные по каждому из преступлений по ч.2 ст. 228 УК РФ /в редакции закона от 13.06.1996 г./, переквалифицировать:

- по эпизоду от 13 января 2004 г. на ч.3 ст. 30, ч.2 ст. 228 УК РФ /в редакции закона от 13.06.1996 г./ и назначить наказание в виде на 3 лет 6 месяцев лишения свободы;

- по эпизоду от 28 января 2004 г. на ч.3 ст. 30, ч.2 ст. 228 УК РФ /в редакции закона от 13.06.1996 г./ и назначить наказание в виде на 3 лет 6 месяцев лишения свободы.

На основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений окончательно Третьякову О.В. назначить наказание в виде 5 (пяти) лет 6 (шести) месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном судебные решения в отношении Третьякова О.В. оставить без изменения.

Председательствующий-

Судьи-