



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 69-Д07-21

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

01 октября 2007 г.

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

председательствующего      Семёнова Н.В.  
судей                                      Червоткина А.С., Яковлева В.К.

рассмотрела в судебном заседании дело по надзорной жалобе осужденного Агарагимова Ф.Э. о пересмотре приговора Нижневартовского городского суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 31 мая 2005 года, определения судебной коллегии по уголовным делам суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 24 августа 2005 года и постановления президиума суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 24 марта 2006 года.

По приговору Нижневартовского городского суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 31 мая 2005 года

**АГАРАГИМОВ Ф.Э.**, [REDACTED], [REDACTED]

осужден по ст. 228 ч.2 УК РФ (за совершение трех преступлений) к лишению свободы на 6 лет за каждое; по ст. ст. 30 ч.1, 228 ч. 4 УК РФ к лишению свободы на 7 лет.

На основании ст.69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений, путем полного сложения окончательно назначено Агарагимову Ф.Э. лишение свободы на 13 лет в исправительной колонии строгого режима.

Определением судебной коллегии по уголовным делам суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 24 августа 2005 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 24 марта 2006 года приговор и кассационное определение изменены в части назначенного наказания: постановлено считать Агарагимова Ф.Э. осужденным по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 228 ч.2 и 30 ч. 1, 228 ч. 4 УК РФ на основании ст.69 ч. 3 УК РФ к 11 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Червоткина А.С., изложившего обстоятельства уголовного дела, мотивы вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, мнение прокурора Гостюжевой И.А., полагавшей необходимым судебные решения изменить, переквалифицировать действия осужденного по эпизоду от 05 марта 2003 года со ст. 228 ч. 2 УК РФ на ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 2 УК РФ, а в остальном надзорную жалобу отклонить, судебная коллегия

### **установила:**

Агарагимов Ф.Э. признан виновным в незаконном сбыте наркотических средств в смеси, в состав которой входит героин: 14 ноября 2001 года - Б [ ] массой 0,260 гр., 10 января 2003 года - С [ ] [ ] массой 0, 478 гр., 5 марта 2003 года - Н [ ] [ ] массой 0, 733 гр., а также в приготовлении к незаконному сбыту наркотического средства, в состав которого входит героин, массой 95, 02 гр., в особо крупном размере.

В надзорной жалобе осужденный Агарагимова Ф.Э. просит переквалифицировать его действий по эпизодам от 10 января 2003 года и 5 марта 2003 года на ст. 30 ч. 3, 228 ч. 2 УК РФ, так как сбыт наркотические средства был произведен в ходе проведения проверочных закупок. Утверждает, что он добровольно выдал хранящиеся в квартире Г [ ] наркотические средства, поэтому незаконно осужден за приготовление к их сбыту. Кроме того, указывает, что 5 марта 2003 года проверочная закупка наркотических средств производилась с участием свидетеля Н [ ] [ ], которая является невменяемой. Назначенное ему наказание считает чрезмерно суровым.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия приходит к следующим выводам.

Как видно из материалов дела и установлено судом в приговоре Агарагимов Ф.Э. 05 марта 2003 года сбыл наркотическое средство Н [ ] [ ] в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов.

Указанные обстоятельства подтверждены показаниями свидетелей Г [ ] [ ], А [ ] [ ] Н [ ] [ ], Н [ ] [ ] [ ] Ш [ ] [ ] и Ф [ ] [ ] заключением эксперта, другими приведенными в приговоре доказательствами.

То обстоятельство, что наркотические средства Агарагимов Ф.Э. пытался сбыть невменяемому лицу, не может повлиять на решение вопроса о его виновности.

Вместе с тем, по смыслу закона, в тех случаях, когда передача наркотического средства, психотропного вещества и их аналогов осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов в соответствии с Федеральным законом от 12 августа 1995 года № 144-ФЗ (в редакции Федерального закона от 2 декабря 2005 года № 150-ФЗ) «Об оперативно-розыскной деятельности», содеянное следует квалифицировать по ч. 3 ст. 30 и соответствующей статьи Уголовного Кодекса Российской Федерации, предусматривающей ответственность за незаконный оборот наркотических средств, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства или психотропного вещества из незаконного оборота.

Поэтому действия Агарагимова Ф.Э. по данному эпизоду подлежат переквалификации со ст. 228 ч. 2 УК РФ на ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 2 УК РФ как покушение на сбыт наркотических средств.

В то же время приговором суда установлено, что 05 марта 2003 года в ходе осмотра квартиры, указанной Агарагимовым Ф.Э. он добровольно выдал наркотическое средство – героин, который ему передал на хранение мужчина кавказской национальности (т. 1, л.д. 208-209).

Из показаний свидетелей Г [ ] [ ] и А [ ] [ ] следует, что после задержания Агарагимова Ф.Э. в ходе проверочной закупки он рассказал, что в квартире [ ] хранится ещё героин. Они проехали по указанному Агарагимовым Ф.Э. адресу и действительно обнаружили и изъяли там наркотическое средство.

Из материалов дела следует, что Агарагимов Ф.Э. дал письменное согласие на осмотр данной квартиры (т. 1, л.д. 207).

Свидетели Ц [ ] [ ] и Н [ ] [ ] подтвердили правильность отражения в протоколе хода и результатов осмотра данной квартиры. Согласно заключению эксперта вещество, обнаруженное в квартире, является смесью, содержащей героин, массой 95,02 грамма (т. 1, л.д. 258-262).

В соответствии с примечанием к ст. 228 УК РФ в редакции, действовавшей на тот момент, лицо, добровольно сдавшее наркотические средства и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, изобличению лиц, их совершивших, освобождается от уголовной ответственности за данное преступление.

При таких обстоятельствах приговор суда в части осуждения Агарагимова Ф.Э. по ч. 1 ст. 30 ч. 4 ст. 228 УК РФ по факту приготовления к сбыту наркотических средств подлежит отмене, а его уголовное преследование – прекращению на основании ст. 28 ч. 2 УПК РФ, ст. 75 УК РФ и примечания к ст. 228 УК РФ, в связи с деятельным раскаянием.

Изложенные в надзорной жалобе осужденного доводы о том, что как покушение на сбыт наркотических средств следует квалифицировать и его действия по эпизоду от 10 января 2003 года, не могут быть признаны обоснованными.

Материалами дела установлено, что 10 января 2003 года Агарагимов Ф.Э. сбыл С [ ] [ ] 0, 478 грамма смеси, содержащей героин.

С [ ] [ ] сбыл это наркотическое средство М [ ] [ ], который, в свою очередь, сбыл часть наркотического средства Ч [ ]. При этом в ходе проверочной закупки, под контролем работников милиции, наркотическое средство приобреталось только Ч [ ] у М [ ].

Таким образом, действия Агарагимова Ф.Э. по эпизодам от 14 ноября 2001 года и 10 января 2003 года квалифицированы правильно как оконченное преступление.

С учетом внесения изменений в состоявшиеся в отношении Агарагимова Ф.Э. судебные решения назначенное ему наказание подлежит снижению, а для его отбывания в соответствии с п. «б» ч. 1 ст. 58 УК РФ следует определить общий вид режима исправительной колонии.

При этом в соответствии с редакцией ст. 17 УК РФ, действовавшей на момент совершения преступления, по эпизодам от 14 ноября 2001 года и 10 января 2003 года по ст. 228 ч. 2 УК РФ следует назначить единое наказание, а не за каждый эпизод отдельно, как это было сделано судами нижестоящих инстанций.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 407, 408 и 410 УПК РФ, судебная коллегия

### **определила:**

Надзорную жалобу осужденного Агарагимова Ф.Э. удовлетворить частично.

Приговор Нижневартовского городского суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 31 мая 2005 года, определение судебной коллегии по уголовным делам суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 24 августа 2005 года и постановление президиума суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 24 марта 2006 года в отношении **АГАРАГИМОВА Ф. [ ] Э. [ ]** в части его осуждения по ч. 1 ст. 30, ч. 4 ст. 228 УК РФ отменить с прекращением его уголовного преследования на основании ст. 28 ч. 2 УПК РФ, ст. 75 УК РФ и примечания к ст. 228 УК РФ в связи с деятельным раскаянием.

Эти же судебные решения в отношении Агарагимова Ф.Э. изменить:

- по эпизодам сбыта наркотических средств от 14 ноября 2001 года и 10 января 2003 года по ст. 228 ч. 2 УК РФ назначить Агарагимову Ф.Э. наказание в виде шести лет лишения свободы.

- переквалифицировать его действия по эпизоду от 05 марта 2003 года со ст. 228 ч. 2 УК РФ на ст.ст. 30 ч. 3 и 228 ч. 2 УК РФ, по которым назначить наказание в виде четырех лет лишения свободы.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ назначить Агарагимову Ф.Э. наказание путем частичного сложения наказаний по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 30 ч. 3, 228 ч. 2 УК РФ и 228 ч. 2 УК РФ в виде семи лет лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальной части состоявшиеся по делу судебные решения оставить без изменения, а надзорную жалобу осужденного Агарагимова Ф.Э. - без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи