ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №-18-Д07-118

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

Г. Москва

2 октября 2007 года.

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

председательствующего **Ботина А.Г.**
судей **Батхиева Р.Х., Лаврова Н.Г.**

рассмотрела уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Самофалова В.В. о пересмотре приговора Центрального районного суда г. Сочи от 5 октября 2004 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 11 мая 2005 года, постановления президиума Краснодарского краевого суда от 1 марта 2007 года,

По приговору Центрального районного суда г. Сочи от 5 октября 2004 года

Самофалов В **В**, судимый 19 июня 1998 года по п.п. «а, в» ч. 3 ст. 228 УК РФ к 5 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года, 28 декабря 1999 года по п.п. «а, б, в, г» ч.2 ст. 158, ч.3 ст.30 и п.п. «б, в» ч. 2 ст. 158 УК РФ на основании ст. 69 УК РФ к 2 годам 1месяцу лишения свободы,

осужден по ч. 1 ст. 228.1 УК РФ на 5 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима. Наказание исчисляется с 24 апреля 2004 года.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 11 мая 2005 года приговор от 5 октября 2004 года изменен, исключено указание о судимости Самофалова В.В. по приговору от 19 июня 1998 года. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 1 марта 2007 года приговор от 5 октября 2004 года и кассационное определение от 11 мая 2004 года изменены, действия Самофалова В.В. переквалифицированы со ст. 228.1 ч. 1 УК РФ на ст. ст. 30 ч. 3, 228.1 ч. 1 УК РФ, по которым назначено 4 года 6 месяцев лишения свободы.

В надзорной жалобе осужденный Самофалов В.В., ссылаясь на то, что выводы суда не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, в основу обвинения положены недопустимые доказательства, оспаривает обоснованность осуждения. Утверждает, что наркотические средства употреблял сам, но к их незаконному сбыту не имеет отношения. Указывает на допущенные по делу нарушения норм уголовно-процессуального законодательства.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Батхиева Р.Х., мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Недоросткова В.В., полагавшего надзорную жалобу осужденного удовлетворить частично и возможным смягчить наказание, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

С учетом внесенных в приговор изменений, Самофалов В.В. признан виновным в покушении на незаконный сбыт наркотических средств.

Преступление совершено 23 апреля 2004 года при обстоятельствах, подробно изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Самофалов В.В. оспаривает обоснованность осуждения, ссылаясь на то, что выводы суда не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, что в основу обвинения положены недопустимые доказательства. Утверждает, что наркотические средства употреблял сам, но к их незаконному сбыту не имеет отношения. Считает, что по делу допущенны нарушения норм уголовно-процессуального законодательства.

Изучив материалы уголовного дела, проверив и обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит, что в приговор и последующие судебные решения необходимо внести соответствующие изменения по следующим основаниям.

Вопреки доводам надзорной жалобы вина Самофалова В.В. в совершении

указанных в приговоре действий доказана, помимо показаний его самого, который был задержан по подозрению в сбыте наркотических средств, и другими доказательствами, подробно изложенными в приговоре.

В тоже время, следует согласиться с тем, что суд неправильно применил уголовный закон в отношении осужденного, а последующие инстанции не исправили ошибку суда первой инстанции.

Согласно приговору, Самофалов 23 апреля 2004 года примерно в 23 часа сбыл П[redacted]. за [redacted] рублей 1 мл. опия.

В силу ч. 1 ст. 9 УК РФ преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния.

В соответствии со ст. 10 УК РФ обратную силу имеет уголовный закон, устраняющий преступность и наказуемость деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление.

Как указано выше и усматривается из материалов дела, Самофалов В.В. совершил преступление 23 апреля 2004 года.

Статья 228.1 УК РФ, по которой согласно приговору были квалифицированы действия Самофалова В.В., внесена в Уголовный кодекс Российской Федерации Федеральным законом от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ и вступила в силу только через пять месяцев со дня официального опубликования названного Федерального закона, то есть 11 мая 2004 года.

Уголовная ответственность за незаконный сбыт наркотических средств, в чем Самофалов В.В. признан виновным, в редакции до внесения изменений Федеральным законом от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ, была предусмотрена ст. 228 ч. 2 УК РФ, санкция, которой предусматривала наказание от 3 до 7 лет лишения свободы. Между тем, санкция ст. 228.1 ч. 1 УК РФ (в редакции ФЗ от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ), по которой суд первой инстанции квалифицировал содеянное Самофаловым В.В., предусматривает наказание от 4 до 8 лет лишения свободы, то есть ужесточает наказание. В соответствии со ст. 10 УК РФ обратной силы указанный закон не мог иметь.

Таким образом, суд, с учетом внесенных в приговор изменений, квалифицировал действия Самофалова В.В. по ст. ст. 30 ч.3, 228.1 ч.1 УК РФ (в редакции ФЗ от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ), вопреки требованиям ст. 9 УК РФ, и ухудшил положение осужденного.

Учитывая вывод суда первой инстанции о наличии смягчающих наказание обстоятельств и состояние здоровья, изменения, вносимые в судебные решения, а также общие начала назначения наказания, Судебная коллегия считает возможным смягчить Самофалову В.В. наказание.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Надзорную жалобу осужденного Самофалова В.В. удовлетворить частично.

2. приговор Центрального районного суда г. Сочи от 5 октября 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 11 мая 2005 года, постановление президиума Краснодарского краевого суда от 1 марта 2007 года в отношении **Самофалов В[redacted] В[redacted]** изменить, действия его переквалифицировать со ст. ст. 30 ч.3, 228.1 ч.2 п. «б» УК РФ на ст. ст. 30 ч.3, 228 ч.2 УК РФ, по которой назначить 3 (три) года 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

3. В остальном указанные судебные решения о нем оставить без изменения.

Председательствующий [redacted]

Судьи [redacted]