



Дело № 49-Д07-161

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
суда надзорной инстанции

Судебная коллегия по уголовным делам
Верховного Суда Российской Федерации

в составе:

председательствующего Валюшкина В.А.

судей Ахметова Р.Ф. и Мещерякова Д.А.

рассмотрела в судебном заседании 17 октября 2007 года надзорную жалобу осужденного Оймахмадова М.М.

По приговору Октябрьского городского суда Республики Башкортостан от 10 апреля 2000 года

Оймахмадов М [REDACTED] **М** [REDACTED]

осужден по ст.228 ч.4 УК РФ к 10 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима с конфискацией имущества.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением президиума Верховного суда Республики Башкортостан от 7 февраля 2007 года приговор в отношении Оймахмадова М.М. изменен: из приговора исключены квалифицирующий признак – совершение преступления неоднократно и указание о назначении дополнительного наказания в виде конфискации имущества; его действия по эпизоду от ноября 1999 года переквалифицированы – со ст.228 ч.4 УК РФ на ст.228 УК РФ (в редакции 1996 года), по которой назначено 4 года лишения свободы; по эпизодам от 1 декабря 1999 года и 3 декабря 1999 года со ст.228 ч.4 УК РФ на ст.ст. 30 ч.3 и 228 ч.4 УК РФ (в редакции 1996 года), по которой назначено 9 лет лишения свободы, на основа-

нии ст.69 ч.3 УК РФ назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы; в части добровольной выдачи 6 декабря 1999 года наркотического средства – героина, массой 22,7202 гр., Оймахмадов от уголовной ответственности освобожден на основании примечания к ст.228 УК РФ (в редакции 1996 года). Тот же приговор в остальной части оставлен без изменения.

Дополнительным постановлением президиума Верховного суда Республики Башкортостан от 23 мая 2007 года внесено дополнение в постановление президиума от 7 февраля 2007 года в отношении Оймахмадова М.М.: его действия по эпизоду от ноября 1999 года переквалифицированы со ст.228 ч.4 УК РФ на ст.228 ч.2 УК РФ (в редакции 1996 года), по которой назначено 4 года лишения свободы, его действия по эпизодам от 1 декабря 1999 года и 3 декабря 1999 года переквалифицированы со ст.228 ч.4 УК РФ на ст.ст. 30 ч.3 и 228 ч.4 УК РФ (в редакции 1996 года), по которой назначено 9 лет лишения свободы, на основании ст.69 ч.3 УК РФ определено 9 лет 6 месяцев лишения свободы.

Заслушав доклад судьи Валушкина В.А., выступление прокурора Кутеповой О.В., полагавшей надзорную жалобу осужденного удовлетворить частично, судебная коллегия

установила:

с учетом последующих изменений, внесенных в приговор, Оймахмадов признан виновным в незаконных приобретении, перевозке и сбыте наркотических средств и в покушении на незаконный сбыт наркотических средств в особо крупном размере.

Эти преступления совершены при таких обстоятельствах:

в один из дней ноября 1999 года Оймахмадов [] у неустановленного органами следствия лица, незаконно, с целью сбыта приобрел наркотическое средство, перевез его [] хранил по месту своего жительства – []. В том же месяце незаконно сбыл 0,156 гр. героина в особо крупном размере, через Ф [] последний, в свою очередь, сбыл это наркотическое средство через П [] – Л [] [] добровольно выдавшему героин сотрудникам милиции.

Оймахмадов, в ноябре 1999 года незаконно приобрел у неустановленного следствием лица [] наркотическое средство – героин, для последующего сбыта, перевез в [] 1 декабря 1999 года, около 18 часов 50 минут, на автобусной остановке [] незаконно сбыл Я [] [] – 17, 4685 гр.героина, которое последний добровольно выдал сотрудникам милиции.

3 декабря 1999 года Оймахмадову, по его заказу, [] неустановленное лицо привезло наркотическое средство – героин, массой 0,543 гр., 5 декабря 1999 года, около 21 часа 50 минут [] незаконно сбыл Я [] [] добровольно выдавшему героин сотрудникам

ГОВД. При личном досмотре Оймахмадова было обнаружено и изъято 299,3742 гр. героина в особо крупном размере.

В надзорной жалобе Оймахмадов М.М. просит изменить состоявшиеся судебные решения, поскольку президиум, внося изменения в приговор, ухудшил его положение, так как по приговору он был признан виновным, осужден и наказание ему было назначено по одной статье, а при внесении в приговор изменений его действия были квалифицированы по двум статьям и наказание ему назначено по совокупности преступлений.

Проверив дело, обсудив доводы осужденного, судебная коллегия находит состоявшиеся судебные решения подлежащими изменению по следующим основаниям.

Из материалов уголовного дела усматривается, что в ноябре 1999 года наркотическое средство Оймахмадов продал Ф [REDACTED], который в свою очередь данное наркотическое средство сбыв П [REDACTED], а тот продал его Л [REDACTED] – сотруднику милиции, участвующему в качестве покупателя при проведении сотрудниками милиции проверочной закупки наркотических средств (л.д. 81-87).

По данному факту действия Оймахмадова, с учетом последующих изменений, были квалифицированы по ст.228 ч.2 УК РФ как незаконные приобретение, перевозка и сбыт наркотического средства.

Между тем, Федеральным законом от 8 декабря 2003 года «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» редакция статья 228 УК РФ изменена, а также исключена ответственность за незаконные приобретение и перевозку с целью сбыта наркотических средств, в связи с чем следует исключить осуждение Оймахмадова за незаконные приобретение и перевозку наркотических средств с целью сбыта.

Кроме того, при квалификации действий Оймахмадова по ст.228 ч.2 УК РФ (в редакции 1996 года) суд не учел, что по смыслу закона в тех случаях, когда передача наркотических 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 по ст.ст. 30 ч.3 и 228 ч.2 УК РФ (в редакции 1996 года), поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства из незаконного оборота, с назначением ему наказания с учетом требований ст. 60 УК РФ.

Доводы Оймахмадова о том, что президиум ухудшил его положение, пере-квалифицировав его действия с одной статьи уголовного закона на несколько, назначив наказание по совокупности преступлений, убедительными быть при-

знаны не могут, поскольку судом надзорной инстанции был применен закон о менее тяжком преступлении, чем то, за которое Оймахмадов был осужден судом первой инстанции.

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

определила:

приговор Октябрьского городского суда Республики Башкортостан от 10 апреля 2000 года, постановление президиума Верховного суда Республики Башкортостан от 7 февраля 2007 года и дополнительное постановление президиума Верховного суда Республики Башкортостан от 23 мая 2007 года в отношении **Оймахмадова М. [REDACTED] М. [REDACTED]** изменить:

- исключить его осуждение за незаконное приобретение и перевозку наркотических средств с целью сбыта;

- переквалифицировать его действия со ст. 228 ч.2 УК РФ (в ред. ФЗ РФ от 13.06.96 г.) на ст.ст. 30 ч.3, 228 ч.2 УК РФ (в ред. ФЗ РФ от 13.06.96 г.), по которой назначить 3 (три) года и 6 (шесть) месяцев лишения свободы.

На основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 30 ч.3, 228 ч.4 и 30 ч.3, 228 ч.2 УК РФ, окончательно назначить Оймахмадову М.М. 9 (девять) лет 3 (три) месяца лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

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

Председательствующий

Судьи