



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

18 октября 2007 года

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

Председательствующего Коннова В.С.
Судей Фроловой Л.Г. и Чакар Р.С.

Рассмотрела в судебном заседании от 18 октября 2007 года дело по надзорной жалобе осужденного Терещенко А.М. о пересмотре приговора Биробиджанского районного суда от 27 апреля 2004 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам суда Еврейской автономной области от 6 июля 2004 года.

Заслушав доклад судьи Фроловой Л.Г., мнение прокурора Чистякова В.В., полагавшего надзорную жалобу осужденного удовлетворить частично, квалифицировать его действия по ст. 228 ч. 1 УК РФ (в редакции ФЗ РФ от 8.12.07.), назначить наказание в соответствии с законом, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

согласно приговору Биробиджанского районного суда от 27 апреля 2004 года

Терещенко А. М. [REDACTED]
[REDACTED] судимый:

- 23 января 2002 года по ст. 318 ч. 1 УК РФ к 2 годам лишения свободы, освобожден 6 ноября 2003 года;

осужден к лишению свободы: по ст. 228 ч. 1 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) – на 2 года, по ст. 228 ч. 4 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года) – на 7 лет.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ, путем частичного сложения наказаний, окончательно, по совокупности преступлений назначено Терещенко наказание в виде лишения свободы сроком на 7 лет 6 месяцев с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам суда Еврейской автономной области от 6 июля 2004 года приговор изменен. Действия Терещенко переквалифицированы с ч.ч. 1, 4 ст. 228 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 13 июня 1996 года), на ст. 228 ч. 2 УК РФ (в редакции Федерального Закона РФ от 8 декабря 2003 года) по которой назначено наказание в виде 4 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. В остальном приговор оставлен без изменения.

Терещенко признан виновным в том, что 14 декабря 2003 года [REDACTED] [REDACTED] незаконно хранил под своей одеждой, а затем в автомашине марки [REDACTED] без цели сбыта наркотическое средство - гашишное масло общим весом 94,7 грамма.

14 декабря 2003 года, продолжая свои преступные действия, сел в автомобиль [REDACTED] следующий под управлением К. [REDACTED] [REDACTED] и незаконно перевез до [REDACTED] гашишное масло в особо крупном размере, весом 94, 7 граммов.

В надзорной жалобе осужденный Терещенко, считает, что суд излишне квалифицировал его действия помимо перевозки наркотического средства еще и как хранение этого же наркотического средства. Помимо этого, считает, что его действия должны расцениваться, как покушение на перевозку наркотического средства, мотивируя это тем, что наркотики у него было изъяты в пути следования. Полагает также, что размер наркотического средства, находившегося у него во время поездки, следует уменьшить, при этом утверждает, что наркотическое средство при проведении экспертизы

взвешивалось вместе с упаковкой, в результате чего вес наркотического средства был завышен. Просит квалифицировать его действия по ст. ст. 30 ч. 3, 228 ч. 1 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года), назначить справедливое наказание.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит судебные решения по данному делу подлежащими изменению, по следующим основаниям.

Как усматривается из приговора, суд, при описании преступного деяния, совершенного Терещенко указал, что Терещенко, [REDACTED] [REDACTED] незаконно хранил под своей одеждой, а затем в автомобиле [REDACTED] без цели сбыта наркотическое средство – гашишное масло общим весом 94, 7 граммов.

Суд также признал в приговоре, что в автомобиле [REDACTED] Терещенко под своей одеждой не только хранил, но и перевозил указанное наркотическое средство.

Таким образом, в приговоре суд под незаконным хранением и незаконной перевозкой наркотических средств признал одни и те же действия Терещенко, а именно, то, что он, имея под одеждой наркотическое средство – гашишное масло общим весом 94, 7 граммов, сел в автомобиль, под управлением К [REDACTED] и проследовал в автомобиле [REDACTED] [REDACTED], где был задержан сотрудниками ГИБДД.

Иных действий, свидетельствующих о хранении, [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] [REDACTED] либо о перевозке Терещенко наркотических средств, судом не установлено.

Судом первой инстанции исключен из обвинения Терещенко признак незаконной перевозки наркотических средств с целью сбыта.

Органами предварительного следствия Терещенко не обвинялся в хранении наркотических средств в целях сбыта, не установлено таких обстоятельств и судом.

Таким образом, суд не установил у Терещенко цели сбыта имевшегося у него наркотического средства.

Как видно из протокола осмотра места происшествия, фототаблицы к нему, сверток с наркотическими средствами, обнаруженными у Терещенко, по размеру небольшой, не является объемным. Из показаний самого осужденного и свидетелей, установлено место хранения Терещенко

наркотических средств – под одеждой, что не рассчитано на долгий срок, для окружающих не было заметно.

Помимо этого, судом не установлено и не приведено в приговоре данных, свидетельствующих о наличии у Терещенко умысла на перевозку наркотических средств, в смысле ст.228 УК РФ.

Факт же нахождения у Терещенко при себе наркотических средств во время поездки судом установлен, не оспаривается осужденным в надзорной жалобе, подтверждается материалами дела, в том числе показаниями свидетеля К [REDACTED] о том, что Терещенко, во время поездки, заметив сотрудников милиции, стал нервничать, достал из-под одежды матерчатый сверток, положил его в «бардачек» между передним пассажирским и водительским сиденьями. В дальнейшем, когда сотрудник милиции стал проверять документы, Терещенко выбросил сверток из автомашины, что было замечено сотрудниками милиции; показаниями свидетелей из числа работников милиции о поведении Терещенко во время проверки документов у водителя автомашины К [REDACTED] выбрасывании им из автомашины свертка, в котором были обнаружены наркотики; данными судебно-химической экспертизы, о наличии в смывах с кистей рук и срезах ногтей Терещенко следовых количеств наркотического вещества, являющегося наркотически активным компонентом гашишного масла.

С учетом изложенного, в том числе направленности умысла осужденного, фактических обстоятельств преступления, количества, размера, объема наркотических средств, места их нахождения и других обстоятельств дела, а также требований закона о том, что лицо не может быть осуждено дважды за одно и то же преступление, судебная коллегия приходит к выводу о том, что действия Терещенко следует квалифицировать по ст. 228 ч. 1 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года, предусматривающей ответственность за незаконное хранение без цели сбыта наркотических средств в крупном размере).

При этом не может быть принято во внимание заблуждение осужденного Терещенко (не имеющего соответствующего образования) в надзорной жалобе о необходимости квалифицировать его действия, как покушение на перевозку наркотических средств.

Доводы Терещенко о том, что вес наркотического средства указан в приговоре с учетом упаковки, опровергаются данными заключения судебно-химической экспертизы, из которых усматривается, что наркотическое средство тщательно взвешивалось без учета упаковки (л.д. 74-77).

Оснований сомневаться в правильности процедуры проведения экспертных исследований, отражения их в заключении эксперта, а также в

правильности выводов эксперта по результатам исследований у суда не имелось.

Наказание Терещенко за незаконное хранение без цели сбыта наркотических средств в крупном размере назначается судебной коллегией в соответствии с требованиями ст. 60 УК РФ, с учетом обстоятельств, приведенных в приговоре и настоящем определении, а также с учетом наказания, назначенного ему за незаконное хранение без цели сбыта наркотических средств в крупном размере судом первой инстанции.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

приговор Биробиджанского районного суда от 27 апреля 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам суда Еврейской автономной области от 6 июля 2004 года в отношении Терещенко А. М. изменить.

Переквалифицировать действия Терещенко А. М. со ст. 228 ч. 2 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года) на ст. 228 ч. 1 УК РФ (в редакции Федерального закона РФ от 8 декабря 2003 года), по которой назначить наказание в виде лишения свободы сроком на 2 года с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговор Биробиджанского районного суда от 27 апреля 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам суда Еврейской автономной области от 6 июля 2004 года в отношении Терещенко А. М. оставить без изменения, надзорную жалобу Терещенко А.М. – без удовлетворения.

Освободить Терещенко А.М. из-под стражи, по данному конкретному делу в связи с отбытием наказания.

Председательствующий

Судьи