



**ВЕРХОВНЫЙ СУД  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Дело № 18-Д07-162

**О П Р Е Д Е Л Е Н И Е**  
суда надзорной инстанции

г. Москва

28 ноября 2007 года

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего – **Галиуллина З.Ф.**

судей - **Валюшкина В.А. и Ахметова Р.Ф.**

рассмотрела уголовное дело по надзорной жалобе осужденной Мустафаевой Э.Б. на приговор Октябрьского районного суда г. Новороссийска Краснодарского края от 28 июля 2004 года, которым

**Мустафаева Э.Б.**, [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED], [REDACTED]

осуждена к лишению свободы: по ст.228 ч.3 п. «в» УК РФ сроком на 6 лет, по ст.228 ч.3 п. «в» УК РФ сроком на 6 лет, по ст.228 ч.1 УК РФ сроком на 2 года, на основании ст.69 ч.3 УК РФ сроком на 8 лет в исправительной колонии общего режима.

В кассационном порядке дело в отношении Мустафаевой Э.Б. не рассматривалось.

Постановлением судьи Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 10 декабря 2004 года в удовлетворении ходатайства осужденной Мустафаевой Э.Б. о приведении приговора в соответствие с Федеральным законом от 8 декабря 2003 года отказано.

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 8 февраля 2007 года судебные решения в отношении Мустафаевой Э.Б. изменены: переквалифицированы ее действия по эпизоду от 6 мая 2004 года со ст.228 ч.3

п. «б» на ст.ст. 30 ч.3 и 228 ч.3 п. «б» УК РФ, по которой назначено 5 лет лишения свободы, на основании ст.69 ч.3 УК РФ окончательно назначено 7 лет лишения свободы. В остальном судебные постановления оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи **Галиуллина З.Ф.** и мнение прокурора **Лаптика В.А.**, полагавшего удовлетворить жалобу, судебная коллегия

### **УСТАНОВИЛА:**

С учетом последующих изменений, внесенных в приговор, Мустафаева признан виновной в незаконном приобретении, хранении с целью сбыта и сбыте Х [REDACTED] наркотических средств в крупном размере – марихуаны, весом в высушенном состоянии 92,3 гр., совершенных 5 мая 2004 года; в покушении на незаконный сбыт Х [REDACTED] наркотических средств в крупном размере – марихуаны, весом в высушенном состоянии 101,9 гр., совершенном 6 мая 2004 года и в незаконном приобретении и хранении без цели сбыта наркотического средства в крупном размере – марихуаны, весом в высушенном состоянии 36 гр.

Преступления ею совершены [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе Мустафаева, оспаривая правильность квалификации ее действий, указывает, что 5 мая 2004 года наркотическое средство она сбыла в ходе проведения сотрудниками милиции проверочной закупки, в связи с чем ее действия по данному факту также должны быть квалифицированы как покушение на незаконный сбыт наркотических средств. Просит также внести в судебные решения и другие изменения согласно внесенных изменений в УК РФ.

Изучив материалы дела и доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит, что приговор и постановление суда надзорной инстанции подлежат изменению по следующим основаниям.

Из материалов дела усматривается, что 5 мая 2004 года наркотическое средство Мустафаева продала Х [REDACTED], который приобрел его для передачи и по просьбе П [REDACTED], участвующего в качестве покупателя при проведении сотрудниками милиции проверочной закупки наркотических средств.

По данному факту действия Мустафаевой были квалифицированы по ст.228 ч.3 п. «в» УК РФ как незаконные приобретение и хранение с целью сбыта и сбыт наркотического средства в крупном размере.

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 хранение с целью сбыта наркотических средств.

Кроме того, при квалификации действий Мустафаевой по ст.228 ч.3 п. «в» УК РФ 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.3 п. «в» УК РФ, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства из незаконного оборота.

Также из приговора усматривается, что Мустафаева была признана виновной в незаконных приобретении и хранении с целью сбыта и сбыте наркотических средств в крупном размере, совершенном 6 мая 2004 года, и действия осужденной были квалифицированы по ст.228 ч.3 п. «в» УК РФ.

Президиум Краснодарского краевого суда, признав, что поскольку сбыт наркотического средства 6 мая 2004 года был произведен в рамках проведения сотрудниками милиции проверочной закупки, то действия Мустафаевой необходимо квалифицировать как покушение на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере, в то же время в резолютивной части постановления ошибочно указал о переквалификации действий Мустафаевой с п. «б» ч.3 ст.228 УК РФ на ч.3 ст.30 и п. «б» ч.3 ст.228 УК РФ, тогда как по приговору суда Мустафаева по данному квалифицирующему признаку не была признана виновной.

Мустафаева также признана виновной в незаконном приобретении, хранении без цели сбыта наркотических средств в крупном размере/ 36 граммов высушенной марихуаны/ и ее действия квалифицированы по ст. 228 ч.1 УК РФ/в редакции Федерального закона 1996 г./, Поскольку Федеральным законом от 5 января 2006 г. за эти действия наказание смягчено, то действия Мустафаевой следует квалифицировать по ст. 228 ч.1 УК РФ в этой редакции.

При назначении Мустафаевой наказания судебная коллегия руководствуется требованиями ст. 60 УК РФ.

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

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

приговор Октябрьского районного суда г.Новороссийска от 28 июля 2004 года и постановление президиума Краснодарского краевого суда от 8 февраля 2007 года в отношении **Мустафеевой Э. Б.** изменить: переквалифицировать ее действия со ст. 228 ч.3 п. «в» УК РФ как по эпизоду от 5 мая 2004 г., так и по эпизоду от 6 мая 2004 г. на ст. 30 ч.3 и 228 ч.3 п. «в» УК РФ, по которым назначить наказание в виде 5 лет лишения свободы; со ст. 228 ч.1 УК РФ/в редакции от 1996 г./ на ст. 228 ч.1 УК РФ/ в редакции от 5 января 2006 г./, по которой назначить наказание в виде 1 года лишения свободы.

На основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 30 ч.3 – 228 ч.3 п. «в» УК РФ, 30 ч.3 - 228 ч.3 п. «в» УК РФ, 228 ч.1 УК РФ, **окончательно назначить Мустафеевой Э.Б. наказание в виде 6 лет лишения свободы в исправительной колонии общего режима.**

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий –

Судьи -