



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 53-Д07-75

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е в порядке надзора

г. Москва

«4» июня 2008 г.

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

Председательствующего

А.С. Червоткина

Судей

Т.А. Ермолаевой

Е.П. Кудрявцевой

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осуждённого Цопина А.В. на приговор Норильского районного суда г. Красноярск от 10 июня 2002 года, которым

Цопин А. [REDACTED] В. [REDACTED], [REDACTED]

[REDACTED] судимый:

- 1) 29.06.1992 года по ст.144 ч.3 УК РСФСР к 2 годам лишения свободы условно с обязательным привлечением к труду на срок наказания в местах, определяемых органами, ведающими исполнением приговора; постановлением начальника спецкомендатуры № [REDACTED] ГОВД от 5 апреля 1993 года на основании п.4 постановления Верховного Совета РФ №4511-1 от 18.02. 1993 года «О порядке введения в действие Закона Российской Федерации «О внесении изменений в Уголовный кодекс РСФСР, Уголовно-Процессуальный кодекс РСФСР, Исправительно-Трудовой кодекс РСФСР и Закон РСФСР «О милиции» освобождён от дальнейшего отбывания наказания с заменой оставшегося срока наказания 1 год 6 дней на условное осуждение с испытательным сроком 1 год 6 дней ;
- 2) 18.08.1994 г. по ст.144 ч.2, 146 ч.2 п.п. «а,б» УК РСФСР к лишению свободы на 6 лет и на основании ст.41 УК РСФСР окончательное нака-

зание ему назначено в виде лишения свободы на 7 лет, освобождённый 10.09.1999 г. условно-досрочно на 7 месяцев 11 дней,

осуждён по ч.4 ст.228 УК РФ к лишению свободы на 12 лет в исправительной колонии особого режима с конфискацией имущества.

По этому же делу осуждены Цаплин Е.А., Морозов В.В., Харьковский А.А., приговор в отношении которых не обжалуется.

Заслушав доклад **судьи Кудрявцевой Е.П.**, выступление **прокурора Кобяк Л.Н.**, поддержавшей надзорную жалобу в части переквалификации содеянного на ст.ст.30 ч.3, 228 ч.3 п. «в» УК РФ со смягчением наказания до 7 лет, судебная коллегия

У С Т А Н О В И Л А :

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 26.09.2002 года приговор от 10.06.2002 года изменён. Из приговора исключён эпизод, связанный с приобретением, хранением с целью сбыта наркотического средства – героина в количестве 42,079 гр.; назначенное ему наказание смягчено на основании ст.64 УК РФ до 10 лет лишения свободы. В остальном приговор оставлен без изменения.

Постановлением Советского районного суда г. Красноярска от 31 марта 2004 года приговор приведён в соответствие с Федеральным Законом Российской Федерации от 8.12.2003 года «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» с исключением указания о наличии в действиях Цопина А.В. особо опасного рецидива преступлений, дополнительного вида наказания – конфискации имущества. Вид исправительного учреждения ему заменён с особого на строгий и постановлено считать его осуждённым по ч.4 ст.228 УК РФ к лишению свободы на 10 лет в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением Советского районного суда г. Красноярска от 30 июля 2004 года Цопину отказано в удовлетворении его ходатайства о пересмотре приговора в соответствии со ст.10 УК РФ.

Постановлением президиума Красноярского краевого суда от 23.08.2005 года приговор Норильского городского суда Красноярского края от 10.06.2002 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 26.09.2002 года, постановление Советского районного суда г. Красноярска от 31 марта 2004 года в отношении Цопина изменены:

Действия Цопина переквалифицированы со ст.228 ч.4 УК РФ в редакции ФЗ от 13.06.1996 г. на п. «в» ч.3 ст.228 УК РФ в редакции того же закона, по которой ему назначено наказание в виде лишения свободы на 9 лет. Постановление Советского районного суда г. Красноярска от 30.07.2004 года отменено с прекращением производства.

С учётом внесённых изменений Цопин осуждён за незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере.

Преступление, как указано в приговоре, он совершил 8 мая 2001 года

В надзорной жалобе Цопин А.В., не отрицая сбыта героина 8 мая 2001 года просит о переквалификации содеянного с применением положений ч.3 ст.30 УК РФ, исключить из приговора указание на особо опасный рецидив как на отягчающее его наказание обстоятельство и с учётом внесённых в судебные решения изменений смягчить наказание с применением ст.64 УК РФ.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы, изложенные в надзорной жалобе, судебная коллегия находит судебные решения подлежащими изменению по следующим основаниям.

По данному уголовному делу судом установлено, что героин весом 5 гр. Цопин продал Цаплину в ходе контрольной закупки, осуществлённой работниками милиции в соответствии с законом «Об оперативно-розыскной деятельности».

В тех случаях, когда передача наркотического средства осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов в соответствии с Федеральным законом от 12.08.1995 г. № 144-ФЗ в редакции ФЗ от 2.12.2005 г. № 150-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», содеянное следует квалифицировать как покушение на незаконный оборот наркотических средств, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства из незаконного оборота.

При таких обстоятельствах содеянное Цопиным подлежит переквалификации на ст.ст.30 ч.3, 228 ч.3 п. «в» УК РФ в редакции ФЗ от 13.06.1996 г.

Доводы осуждённого о назначении ему наказания ниже низшего предела, предусмотренного санкцией применённого в отношении него уголовного закона, не основаны на законе и материалах уголовного дела.

Из приговора следует, что наказание ему назначалось с учётом особо опасного рецидива преступлений, признав это обстоятельство отягчающим его наказание в силу п. «а» ч.1 ст.63 УК РФ.

Судебной коллегией по уголовным делам Красноярского краевого суда в кассационном определении с учётом уменьшения объёма обвинения наказание Цопину назначено с применением ст.64 УК РФ без учёта правил ч.2 ст.68 УК РФ. Следовательно, суд кассационной инстанции применил при назначении наказания Цопину ст.64 УК РФ с учётом того, что в соответствии с ч.3 ст.68 УК РФ положения ч.2 ст.68 УК РФ при назначении наказания не применяются при наличии совокупности обстоятельств, перечисленных в ст.64 УК РФ.

Постановлением Советского районного суда г. Красноярска от 31.03.2004 года при приведении приговора в соответствие с действующим законодательством указание на наличие у Цопина особо опасного рецидива преступлений исключено из приговора и смягчено назначенное ему наказание.

В дальнейшем президиум Красноярского краевого суда, переквалифицировав содеянное Цопиным на менее тяжкий закон, правильно назначил ему наказание уже без ссылки на ст.64 УК РФ, поскольку её положения применялись

судом первой инстанции к другому более строгому наказанию и в целях преодоления запрета требований, содержащихся в ст.68 ч.2 УК РФ при наличии особо опасного рецидива в данном случае относительно обязательного минимального порога срока наказания. В данном случае, в соответствии с ч.2 ст.68 УК РФ, действовавшей в момент постановления приговора, срок наказания при особо опасном рецидиве преступлений не мог быть менее $\frac{3}{4}$ максимального срока наиболее строгого вида наказания, а при наличии рецидива преступлений – не менее половины.

Оснований для применения наказания по правилам ст.64 УК РФ в целях назначения наказания ниже низшего предела санкции применённого в отношении него закона судебная коллегия не усматривает.

Руководствуясь ст.ст.407-410 УПК РФ, судебная коллегия

О П Р Е Д Е Л И Л А :

приговор Норильского городского суда Красноярского края от 10 июня 2002 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Красноярского краевого суда от 26 сентября 2002 года, постановление Советского районного суда г. Красноярска от 31 марта 2004 года, постановление президиума Красноярского краевого суда от 23 августа 2005 года в отношении Цопина А [REDACTED] В [REDACTED] изменить:

переквалифицировать его действия со ст.228 ч.3 п. «в» УК РФ в редакции ФЗ от 13 июня 1996 года на ст.ст.30 ч.3, 228 ч.3 п. «в» УК РФ в редакции ФЗ от 13.06.19996 г., по которой назначить ему наказание на основании ст.64 УК РФ без учёта положений ст.68 УК РФ в виде лишения свободы на 7 лет в исправительной колонии строгого режима.

В остальном те же судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

А.С. Червоткин

Судьи Верховного Суда РФ

Е.П. Кудрявцева

Т.А. Ермолаева