



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 18-Д08-106

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

город Москва

14 октября 2008 года

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

председательствующего **Кузнецова В.В.**,
судей **Ботина А.Г.** и **Кондратова П.Е.**

рассмотрела в судебном заседании 14 октября 2008 года надзорную жалобу осужденного Донченко П.Д. на приговор судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 19 июля 2004 года.

По названному приговору

Донченко П.Д.

осужден по ч. 4 ст. 228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ) к 9 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

По этому же уголовному делу также осуждена Донченко Л.С., в отношении которой надзорные жалоба или представление не поданы.

Заслушав доклад судьи **Кондратова П.Е.**, мнение прокурора **Гостюевой И.А.**, полагавшей приговор в отношении Донченко П.Д. изменить, его действия переквалифицировать и назначить более мягкое наказание, судебная коллегия

установила:

Донченко П.Д. признан виновным в сбыте группой лиц по предварительному сговору наркотического средства в особо крупном размере – 814,52 граммов опия.

Преступление совершено 5 апреля 2001 года

при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Донченко П.Д. просит приговор изменить, переqualифицировав его действия с ч. 4 ст. 228 УК РФ на ч. 3 ст. 30, ч. 4 ст. 228 УК РФ. В обоснование своей просьбы ссылается на то, что передача наркотических средств, в которой он участвовал, осуществлялась в рамках проведения оперативно-розыскного мероприятия «проверочная закупка» под контролем сотрудников правоохранительных органов. Также просит смягчить назначенное ему наказание с учетом положений ст. 66 УК РФ.

Изучив материалы уголовного дела и проверив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит ее подлежащей удовлетворению по следующим основаниям.

Как установлено судом, наркотическое средство группой лиц с участием Донченко П.Д. было продано Я. участнику в качестве покупателя при проведении сотрудниками милиции проверочной закупки наркотических средств.

Действия Донченко П.Д. были квалифицированы по ч. 4 ст. 228 УК РФ как незаконный сбыт наркотического средства в особо крупном размере, совершенный группой лиц по предварительному сговору.

Квалифицируя действия Донченко П.Д. таким образом, суд, однако, 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 от 12 августа 1995 года «Об оперативно-розыскной деятельности», содеянное не может квалифицироваться как оконченное преступление, поскольку в результате этого оперативно-розыскного мероприятия происходит изъятие наркотического средства из незаконного оборота.

При таких обстоятельствах содеянное Донченко П.Д. подлежат переqualификации на ч. 3 ст. 30 и ч. 4 ст. 228 УК РФ, предусматривающие ответственность за покушение на сбыт наркотических средств в особо крупном размере, совершенное группой лиц по предварительному сговору.

Соответственно, вопрос о наказании Донченко П.Д. должен решаться с учетом изменения квалификации его действий, исходя из характера и степени общественной опасности преступления, данных о личности виновного,

смягчающего обстоятельства, иных установленных судом обстоятельств дела.

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

определила:

Надзорную жалобу Донченко П.Д. удовлетворить.

Приговор судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 19 июля 2004 года в отношении **Донченко П. [] Д. [] []** изменить – переквалифицировать его действия с ч. 4 ст. 228 УК РФ на ч. 3 ст. 30 и ч. 4 ст. 228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ), по которым назначить 7 (семь) лет 8 (восемь) месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговор оставить без изменения.

Председательствующий – []

Судьи : []