



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 11-Дп09-16

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

30 апреля 2009 г.

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

председательствующего ЕРМИЛОВА В. М.,

судей ЛАМИНЦЕВОЙ С. А. и ПЕЙСИКОВОЙ Е. В.

рассмотрела надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. на приговор Приволжского районного суда г. Казани от 9 января 2003 года, постановление Омутнинского районного суда Кировской области от 25 июня 2004 года и постановление президиума Кировского областного суда от 22 декабря 2004 года.

По приговору Приволжского районного суда г. Казани от 9 января 2003 года **ФАТТАХОВ И [REDACTED] Р [REDACTED]**, [REDACTED]

[REDACTED] судимый: 19 января 2001 года по п.п. «б, г» ч.2 ст.158, ч.1 ст.228 УК РФ к 3 годам лишения свободы, освобожден 20 августа 2002 года условно-досрочно на 1 год 2 месяца 16 дней; 24 декабря 2002 года по ч.3 ст.158 УК РФ к 2 годам лишения свободы и на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к 2 годам 6 месяцам лишения свободы -

осужден по ч.4 ст.228 УК РФ к 7 годам лишения свободы с конфискацией имущества и на основании ч.5 ст.69 УК РФ по совокупности с наказанием, назначенным по приговору от 24 декабря 2002 года, окончательно назначено 7 лет 6 месяцев лишения свободы с конфискацией имущества, с отбыванием наказания в исправительной колонии особого режима.

Фаттахову И.Р. на основании п. «г» ч.1 ст.97, ст.99 УК РФ назначено амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра от наркомании.

Срок отбывания наказания Фаттахова И.Р. исчислен с 24 октября 2002

года.

Постановлением Омутнинского районного суда Кировской области 25 июня 2004 года приговор приведен в соответствие с действующим уголовным законом, постановлено: указанную во вводной части судимость от 19. 01. 2001 года считать по ст.158 ч.2 п. «в» УК РФ (в редакции закона от 8 декабря 2003 года) к 2 годам 6 месяцам лишения свободы; указанную во вводной части судимость от 24. 12. 2002 года считать по ст.158 ч.2 п. «в» УК РФ (в редакции закона от 8 декабря 2003 года), меру наказания оставить прежней; исключить дополнительное наказание в виде конфискации имущества и принудительное наблюдение и лечение у психиатра от наркомании. Квалификацию действий Фаттахова И.Р. по ст.228 ч.4 УК РФ и меру наказания оставить прежней. Местом отбывания наказания определить исправительную колонию строгого режима. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Кировского областного суда 22 декабря 2004 года в постановление суда внесены изменения: из приговора от 9 января 2003 года исключено осуждение Фаттахова за незаконное приобретение и хранение наркотических средств в целях сбыта и указание на квалифицирующий признак «в особо крупном размере». Действия осужденного переквалифицированы со ст.228 ч.4 УК РФ на ст.228 ч.2 УК РФ (в редакции закона от 13 июня 1996 года), по которой назначено 7 лет лишения свободы. На основании ч. 5 ст. 69 УК РФ окончательно определено 7 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В надзорном представлении заместитель Генерального прокурора Российской Федерации Кехлеров С.Г. просит приговор и последующие судебные решения в отношении Фаттахова И.Р. изменить: переквалифицировать его действия с ч.2 ст.228 УК РФ на ч.3 ст.30, ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции закона от 13 июня 1996 года) и назначить по ней наказание в соответствии с требованиями закона.

Заслушав доклад судьи Ермилова В. М. и заключение прокурора Шейн И.Е., поддержавшей надзорное представление, судебная коллегия

### **УСТАНОВИЛА:**

по приговору суда, с учетом внесенных в него изменений, Фаттахов И.Р. признан виновным в том, что 24 октября 2002 года в [REDACTED] сбыл наркотическое средство-героин, массой 0,051 грамма, М [REDACTED] [REDACTED], проводившей проверочную закупку, при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Проверив материалы дела, и изучив доводы надзорного представления, судебная коллегия находит представление подлежащими удовлетворению, по следующим основаниям.

Из материалов дела усматривается, и это отражено в приговоре, что Фаттахов продал наркотическое средство М [REDACTED], участвующей в качестве покупателя при проведении сотрудниками милиции проверочной закупки наркотических средств.

Однако, при квалификации действий Фаттахова суд, а затем и надзорная инстанция, не учли, 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 как покушение на сбыт наркотических средств, то есть в данном случае по ст.ст.30 ч.3, 228 ч.2 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 года), поскольку в этом случае происходит изъятие наркотического средства из незаконного оборота.

При таких обстоятельствах приговор и последующие судебные решения подлежат изменению.

При назначении наказания Фаттахову И.Р. судебная коллегия учитывает требования ст.ст.60, 66 УК РФ.

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

### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Надзорное представление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Кехлерова С.Г. удовлетворить.

2. Приговор Приволжского районного суда г. Казани от 9 января 2003 года, постановление Омутнинского районного суда Кировской области от 25 июня 2004 года и постановление президиума Кировского областного суда от 22 декабря 2004 года в отношении **Фаттахова И. [REDACTED] Р. [REDACTED]** изменить, переквалифицировать его действия со ст.228 ч.2 УК РФ (в редакции закона от 13 июня 1996 года) на ст.ст.30 ч.3, 228 ч.2 УК РФ (в редакции закона от 13 июня 1996 года), по которой назначить 5 лет 2 месяца лишения свободы и на основании ст.69 ч.5 УК РФ окончательно назначить 5 (пять) лет 8 (восемь) месяцев лишения свободы. В остальном судебные решения оставить без изменения.

Фаттахова И.Р. за отбытием срока наказания из-под стражи немедленно освободить.

Председательствующий  
Судьи