



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 26-Д09-8

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е С У Д А Н А Д З О Р Н О Й И Н С Т А Н Ц И И

г. Москва

17 сентября 2009 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации

в составе:

председательствующего Ермилова В.М.,
судей: Пейсиковой Е.В. и Борисова В.П.

при секретаре Ядренцевой Л.В.

рассмотрела 17 сентября 2009 года, в связи с отсутствием кворума в Президиуме Верховного Суда Республики Ингушетия, надзорное представление заместителя прокурора Республики Ингушетия Белякова П.А. и надзорную жалобу осужденного Нальгиева М.М. на приговор Назрановского районного суда Республики Ингушетия от 19 мая 2005 года, а также уголовное дело.

По приговору Назрановского районного суда Республики Ингушетия от 19 мая 2005 года

Нальгиев М.М.,
судимый по ч.1 ст. 264 УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком на 2 года с лишением права управлять транспортным средством на 2 года,

осужден по п. «г» ч.3 ст. 228.1 УК РФ к 8 годам лишения свободы.

На основании ч.5 ст. 74 УК РФ отменено условное осуждение по приговору от 7 апреля 2004 года.

В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров, к наказанию, назначенному настоящим приговором, частично присоединено наказание, назначенное по приговору от 7 апреля 2004 года, и окончательно определено 8 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке приговор не обжаловался.

В связи с отсутствием кворума для рассмотрения уголовного дела в Верховном Суде Республики Ингушетия Президиумом данного суда дело передано в Судебную коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Пейсиковой Е.В., изложившей обстоятельства дела, содержание судебных решений, доводы надзорной жалобы и мотивы постановления о возбуждении надзорного производства, мнение прокурора Генеральной Прокуратуры Российской Федерации Титова Н.П., полагавшего приговор в отношении Нальгиева изменить, переквалифицировать его действия на ч.3 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 228.1 УК РФ, судебная коллегия

установила:

осужденный Нальгиев признан виновным в сбыте наркотических средств – героина в особо крупном размере.

Преступление совершено 3 и 8 декабря 2004 года [REDACTED] [REDACTED] при обстоятельствах, подробно изложенных в приговоре.

Надзорном представлении заместитель прокурора Республики Ингушетии просит приговор в отношении Нальгиева изменить, переквалифицировать его действия на ч.3 ст. 30 п. «г» ч.3 ст. 228.1 УК РФ.

В надзорной жалобе осужденный Нальгиев просит изменить квалификацию, указывая, что сбыт наркотических средств производился в ходе проверочной закупки. Кроме того, просит учесть наличие у него малолетнего ребенка, больной матери, наличие у него положительных характеристик, стремление встать на путь исправления.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит вывод суда о виновности осужденного Нальгиева М.М. основанным на всесторонне исследованных в судебном заседании

доказательствах, полно и правильно изложенных в приговоре.

Положенные в основу приговора доказательства, а именно, показания свидетелей А [] [], Ч [] [], протокол осмотра и пометки денежных средств, акт проведения оперативно-розыскного мероприятия «проверочная закупка», постановления о проведении проверочной закупки, протокол добровольной выдачи предметов, протокол осмотра предметов, протокол личного досмотра Нальгиева, а также другие доказательства, получены в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона, согласуются между собой, поэтому обоснованно признаны допустимыми и достоверными и не оспариваются в надзорной жалобе осужденного.

Вместе с тем судебная коллегия находит приговор в отношении Нальгиева подлежащим изменению, в соответствии с требованиями ст. 409, 379 УПК РФ, в связи с неправильным применением уголовного закона.

Как установлено судом Нальгиев 3 и 8 декабря 2004 года дважды незаконно сбыл сотруднику УФСКН РФ [] [] А [] [], проводившему оперативные мероприятия – «проверочную закупку», наркотическое средство - героин в особо крупном размере массой 5,15778 гр. и, соответственно, 5,0032 гр.

Расценивая действия Нальгиева как сбыт наркотических средств в особо крупном размере, суд не учел, что по смыслу закона в тех случаях, когда передача наркотического средства осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов в соответствии с Федеральным законом от 12 августа 1995 года № 144-ФЗ (в редакции Федерального закона от 2 декабря 2005 года № 150-ФЗ) «Об оперативно-розыскной деятельности», содеянное следует квалифицировать как покушение на сбыт наркотических средств, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства из незаконного оборота.

Учитывая данные обстоятельства, действия Нальгиева подлежат перекалфикации с п. «г» ч.3 ст. 228.1 УК РФ на ч.3 ст. 30 п. «г» ч.3 ст. 228.1 УК РФ.

Назначая наказание Нальгиеву, судебная коллегия учитывает характер и степень общественной опасности совершенного им преступления, личность виновного, обстоятельства, влияющие на его наказание, положительные характеристики.

Судебная коллегия, исходя из того, что суд первой инстанции, назначая наказание Нальгиеву за оконченное преступление, счел возможным назначить его в минимальных пределах санкции, и, учитывая внесенные в приговор изменения, и в этой связи – уменьшение объема обвинения

осужденному, а также то обстоятельство, что общественно опасных последствий в результате совершенных Нальгиевым действий не наступило – наркотическое средство было изъято из незаконного оборота, приходит к выводу о возможности оценки данных обстоятельств как исключительных, позволяющих применить положения ст. 64 УК РФ о назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление.

Руководствуясь ст. ст. 407 и 408 УПК РФ, судебная коллегия

определила

Приговор Назрановского районного суда Республики Ингушетия от 19 мая 2005 года в отношении **Нальгиева М. [REDACTED] М. [REDACTED]** изменить, переквалифицировать его действия с п. «г» ч.3 ст. 228.1 УК РФ на ч.3 ст. 30 п. «г» ч.3 ст. 228.1 УК РФ, по которой назначить, с применением ст. 64 УК РФ, **7 (семь) лет 6 (шесть) месяцев** лишения свободы.

В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединить наказание, назначенное по приговору Назрановского районного суда Республики Ингушетия от 7 апреля 2004 года, и окончательно назначить **8 (восемь) лет** лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговор в отношении Нальгиева М.М. оставить без изменения, а надзорную жалобу – без удовлетворения.

Председательствующий – [REDACTED]

Судьи: [REDACTED] [REDACTED]