



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 9-Д09-39

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

1 марта 2010 г.

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

председательствующего

Свиридова Ю.А.

судей

Эрдыниева Э.Б. и Кузьмина Б.С.

при секретаре

Прохоровой Е.А.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Мирзоева С.А-о (Магсудова) на приговор Московского районного суда г. Нижнего Новгорода от 25 сентября 2000 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Нижегородского областного суда от 31 октября 2000 года и постановление президиума Нижегородского областного суда от 1 июля 2004 года.

По приговору Московского районного суда г. Нижнего Новгорода от 25 сентября 2000 года,

Мирзоев С.А. (Магсудов),

[REDACTED]

- осужден по ст. 228 ч.4 УК РФ к 7 годам лишения свободы с конфискацией имущества в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Нижегородского областного суда от 31 октября 2000 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Нижегородского областного суда от 1 июля 2004 года приговор и кассационное определение в отношении Мирзоева С.А. (Магсудова) изменены. Действия осужденного переквалифицированы со ст.228 ч.4 УК РФ на ст.228 ч.2 УК РФ (в

редакции от 13.06.1996 г.), по которой назначено 6 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима. Исключено указание о назначении дополнительного наказания в виде конфискации имущества и изменен вид режима исправительной колонии со строгого на общий. В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Эрдыниева Э.Б., объяснения осужденного Мирзоева С.А. (Магсудова), мнение прокурора Химченковой М.М., полагавшей необходимым изменить судебные постановления, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

По приговору суда Мирзоев С.А. (Магсудов) признан виновным и осужден, с учетом внесенных изменений, за незаконное приобретение и хранение с целью сбыта и сбыт наркотического средства.

Преступление совершено 26 июня 2000 года [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Мирзоев С.А. (Магсудов) просит о пересмотре состоявшихся в отношении его судебных решений и о смягчении ему наказания, при этом указывает, что по делу были допущены нарушения уголовно-процессуального закона.

Проверив материалы дела и обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит судебные постановления подлежащими изменению по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела и установлено судом в приговоре Мирзоев сбыл наркотическое средство-героин массой 0,130 грамм К [REDACTED] в ходе проведения оперативно-розыскного мероприятия, проводимого представителем правоохранительных органов.

Указанные обстоятельства подтверждены допрошенными в судебном заседании свидетелями С [REDACTED], В [REDACTED], К [REDACTED], актом пометки денежных купюр для проведения контрольной закупки наркотического средства, протоколами выдачи К [REDACTED] наркотика, личного досмотра Мирзоева, в ходе которого у него изъяты помеченные купюры в сумме [REDACTED] рублей, заключением физико-химической экспертизы.

Нарушений уголовно-процессуального закона, влекущих отмену приговора органами предварительного следствия и судом не допущено.

Действия осужденного, с учетом внесенных изменений, квалифицированы судом по ст. 228 ч.2 УК РФ.

Вместе с тем, по смыслу закона, в тех случаях, когда передача наркотического средства, психотропного вещества и их аналогов 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 по ч.3 ст. 30 и соответствующей статьи Уголовного Кодекса Российской Федерации, предусматривающей ответственность за незаконный оборот наркотических средств, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства из незаконного оборота, в связи с чем, действия Мирзоева подлежат переквалификации со ст. 228 ч.2 УК РФ на ст.ст.30 ч.3, 228 ч.2 УК РФ (в редакции ФЗ от 13.06.1996 г.) как покушение на сбыт наркотического средства.

Наказание Мирзоеву назначается с учетом правил, предусмотренных ч.3 ст.66 УК РФ и данных, характеризующих личность осужденного.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Надзорную жалобу осужденного Мирзоева (Магсудова) С.А-о. удовлетворить частично.

Приговор Московского районного суда г. Нижнего Новгорода от 25 сентября 2000 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Нижегородского областного суда от 31 октября 2000 года и постановление президиума Нижегородского областного суда от 1 июля 2004 года в отношении Мирзоева (Магсудова) С. [REDACTED] А. [REDACTED] изменить.

Переквалифицировать действия Мирзоева (Магсудова) С.А-о. с ч.2 ст.228 УК РФ на ст.ст.30 ч.3, 228 ч.2 УК РФ (в редакции ФЗ от 13.06.1996 г.) и назначить наказание в виде 5 лет 2 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии общего режима.

В остальной части судебные постановления оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи

