ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №55-Д10-1

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва 18 марта 2010 г.

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

председательствующего Червоткина А.С.,

судей Зыкина В.Я. и Чакар Р.С.,

при секретаре Назаровой Т.Д.

рассмотрела уголовное дело по надзорной жалобе осужденной Михайловой Е.Б. на приговор Абаканского городского суда Республики Хакасия от 4 августа 2005 года, которым

Михайлова Е[redacted] Б[redacted], [redacted] судимая 15 апреля 1998 года Абаканским городским судом по п.п. «а,б,в,г» ч.2 ст. 158, ч.1 ст. 228 УК РФ на основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений к 3 годам лишения свободы, освобождена 30 июня 2000 года по отбытии срока наказания,

осуждена по ч.1 ст. 228-1 УК РФ к 4 годам 4 месяцам лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии общего режима.

В кассационном порядке приговор не обжалован.

Постановлением президиума Верховного суда Республики Хакасия от 10 апреля 2006 года приговор Абаканского городского суда от 4 августа 2005 года в отношении Михайловой Е.Б. изменён, из описательно-мотивировочной части приговора исключено указание о наличии в её действиях обстоятельства, отягчающего наказание, - опасного рецидива преступлений. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Зыкина В.Я., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание приговора, постановления президиума суда надзорной инстанции, доводы надзорной жалобы Михайловой Е.Б. и мотивы возбуждения надзорного производства, мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Кузнецова С.В., полагавшего приговор и постановление президиума суда в отношении Михайловой Е.Б. изменить по основаниям, указанным в постановлении о возбуждении надзорного производства, и смягчить назначенное осужденной наказание, судебная коллегия

установила:

Михайлова Е.Б. осуждена за незаконный сбыт наркотических средств.

Преступление совершено 21 декабря 2004 года при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осуждённая Михайлова Е.Б. просит квалифицировать содеянное ею по сбыту наркотических средств как покушение, поскольку сбыт осуществлён в ходе проверочной закупки, и снизить назначенное наказание.

Проверив материалы уголовного дела, судебная коллегия приходит к выводу о наличии оснований для изменения состоявшихся по делу судебных решений.

Как следует из материалов дела, приговор постановлен без проведения судебного разбирательства, то есть уголовное дело рассмотрено в особом порядке в соответствии с требованиями главы 40 УПК РФ.

Согласно приговору Михайлова Е.Б. осуждена за незаконный сбыт наркотического средства - ацетилированного опия весом 0,077 гр.

В соответствии с обвинительным заключением Михайлова Е.Б. в ходе проведения представителями правоохранительных органов проверочной закупки 21 декабря 2004 года сбыла И[redacted], участнику проверочной закупки, наркотическое средство - ацетилированный опий весом 0,077 гр.

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 по части 3 статьи 30 и соответствующей части статьи 228-1

УК РФ, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства из незаконного оборота.

Таким образом, действия Михайловой Е.Б. следует квалифицировать по ст.ст. 30 ч.3 и 228-1 ч.1 УК РФ, то есть, как покушение на незаконный сбыт наркотических средств.

С учетом переквалификации действий осужденной с оконченного на неоконченное преступление, назначенное ей наказание подлежит смягчению.

При этом судебная коллегия учитывает характер и степень общественной опасности совершенного Михайловой Е.Б. преступления, а также данные о ее личности.

Наказание Михайловой Е.Б. в данном случае должно быть назначено с применением правил, предусмотренных ст. 66 ч.3 УК РФ и ст.316 ч.7 УПК РФ.

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

определила:

Надзорную жалобу Михайловой Е.Б. удовлетворить.

Приговор Абаканского городского суда Республики Хакасия от 4 августа 2005 года и постановление президиума Верховного суда Республики Хакасия от 10 апреля 2006 года в отношении Михайловой Е[redacted] Б[redacted] изменить: переквалифицировать её действия со ст. 228-1 ч.1 УК РФ на ст.ст. 30 ч.3 и 228-1 ч.1 УК РФ, по которой назначить наказание в виде лишения свободы сроком на 4 года.

В остальном указанные судебные решения в отношении неё оставить без изменения.

Председательствующий [redacted]

Судьи [redacted]