



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 87-Д13-1

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ (вынесенное в порядке гл.48 УПК РФ)

г. Москва

17 июня 2013г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего: Ворожцова С.А.

судей: Истоминой Г.Н., Шмаленюка С.И.

при секретаре: Поляковой А.С.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Козлова М.С. на приговор Свердловского районного суда г.Костромы от 3 февраля 2012 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Костромского областного суда от 10 апреля 2012 года и постановление президиума Костромского областного суда от 5 октября 2012 года.

По приговору Свердловского районного суда г.Костромы от 3 февраля 2012 года

Козлов М [redacted] **С** [redacted] [redacted] [redacted] [redacted]
[redacted], ранее: судимый

5 марта 2004 года по ч.1 ст.157 УК РФ, ч.3 ст.158 УК РФ к 2 годам 7 месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года, который постановлением суда от 20 сентября 2005 года продлен на 3 месяца;

23 ноября 2005 года по ч.1 ст.162 УК РФ, ч.1 ст.158 УК РФ с применением ст.74, 70 УК РФ к 4 годам 6 месяцам лишения свободы;

20 марта 2006 года по ч.1 ст.157 УК РФ с применением ст.70 УК РФ к 4 годам 8 месяцам лишения свободы;

27 апреля 2011 года по ч.1 ст.228 УК РФ с применением ст.73 УК РФ к 1 году 6 месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года;

осужден по ч.2 ст.228 УК РФ к 4 годам лишения свободы, на основании ст.70 УК РФ частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 27 апреля 2011 года, и окончательно по совокупности приговоров назначено 4 года 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Костромского областного суда от 10 апреля 2012 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Костромского областного суда от 5 октября 2012 года приговор и кассационное определение в отношении Козлова М.С. изменены, исключено указание на осуждение его за незаконные действия с наркотическим средством по эпизоду от 27 мая 2011 года, по ч.2 ст.228 УК РФ Козлову М.С. назначено 3 года 6 месяцев лишения свободы, и с применением ст.70 УК РФ окончательно по совокупности приговоров ему назначено 4 года лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Шмаленюка С.И., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание приговора и последующих судебных решений, мотивы надзорной жалобы, а также вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, осужденного Козлова М.С. и адвоката Баранова А.А., поддержавших доводы жалобы, мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Самойлова М.В., полагавшего состоявшиеся судебные решения изменить, Судебная коллегия

У С Т А Н О В И Л А :

По приговору Свердловского районного суда г.Костромы Козлов М.С., с учетом последующих судебных решений, признан виновным в том, что 20 мая 2011 года совершил незаконные изготовление, хранение без цели сбыта наркотических средств в особо крупном размере, а также покушение на по-

собничество в незаконном приобретении наркотического средства в особо крупном размере без цели сбыта.

Преступление совершено при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Козлов М.С. выражает несогласие с постановлением президиума в связи с неправильным применением уголовного закона. Факт изготовления им наркотического средства доказан не был, и признаки объективной стороны данного состава преступления в приговоре не изложены, следственных действий по установлению места, времени и способа изготовления наркотического средства не проводилось, его правдивые показания в судебном заседании необоснованно не были приняты во внимание и оценки не получили. Судом он фактически был признан виновным в пособничестве в приобретении наркотического средства другому лицу и за его деньги, а поэтому не являлся исполнителем данного преступления, и его действия могли быть квалифицированы со ссылкой на ч.5 ст.33 УК РФ. Кроме того, его действия были совершены под контролем правоохранительных органов во время проведения оперативно-розыскного мероприятия и не образуют состава оконченного преступления. Указывает, что не были рассмотрены и не получили оценки его доводы о допущенных нарушениях уголовно-процессуального закона при проведении оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий, их документальном оформлении, незаконном участии в ОРМ покупателя К [REDACTED]. Признав совершение им оконченного преступления, президиум областного суда, по сравнению с предъявленным обвинением и приговором, ухудшил его положение. Просит пересмотреть судебные решения и изменить их, с учетом доводов его надзорной жалобы. В дополнении к надзорной жалобе просит учесть изменения в законе о декриминализации данного деяния.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит приговор, кассационное определение и постановление президиума, постановленные в отношении Козлова М.С., подлежащими изменению по следующим основаниям.

Согласно приговору, с учетом внесенных в него изменений постановлением президиума областного суда, установлено, что 20 мая 2011 года Козлов М.С. незаконно изготовил без цели сбыта наркотическое средство, содержащее дезоморфин, в особо крупном размере, хранил его при себе и в этот же день оказал пособничество К [REDACTED] в незаконном приобретении данного наркотического средства в ходе проверочной закупки, проведенной сотрудниками правоохранительных органов, в связи с чем наркотическое средство было изъято из незаконного оборота.

Вина Козлова М.С. в совершении преступления подтверждена показаниями свидетелей Т [REDACTED] М [REDACTED] К [REDACTED], Г [REDACTED] Я [REDACTED] заключениями экспертиз, протоколами следственных действий, а также другими письменными доказательствами, подробно изложенными в приговоре.

Доводы Козлова М.С. о его невиновности в изготовлении наркотических средств проверялись в судебном заседании и обоснованно отвергнуты судом.

Допрошенный в ходе предварительного следствия с соблюдением норм уголовно-процессуального закона в присутствии адвоката Козлов М.С. пояснял, что изготавливал наркотики для себя, а также дважды в мае 2011 года оказал пособничество в приобретении наркотика К [REDACTED], при этом изготавливал наркотик по его просьбе и на его деньги. После получения денег он в этот же день изготавливал наркотик и передавал его К [REDACTED]

Данные показания объективно подтверждены видеозаписью проверочной закупки от 20 мая 2011 года, в ходе которой Козлов М.С. сообщает К [REDACTED], где накануне изготавливал наркотик, делился сведениями о его качестве; показаниями свидетеля К [REDACTED], о том, что он передавал деньги Козлову М.С., а тот изготавливал наркотики и передавал их ему; показаниями свидетеля К [REDACTED] о том, что Козлов М.С. в ее присутствии изготавливал дезоморфин.

Оснований не доверять показаниям указанных свидетелей у суда не было, поскольку они последовательны, непротиворечивы и объективно подтверждены иными доказательствами, исследованными в судебном заседании.

Доводы жалобы о том, что в приговоре не указано время, место и способ изготовления наркотического средства, как необходимых признаков объективной стороны данного состава преступления, являются необоснованными и опровергаются описательно-мотивировочной частью приговора суда.

Вопреки доводам жалобы, оперативно-розыскное мероприятие, проведенное 20 мая 2011 года, проведено в строгом соответствии с Федеральным законом от 12 августа 1995г. №144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" (в редакции от 28 декабря 2010 г.) и надлежаще процессуально оформлено.

Вместе с тем, судебные решения в отношении Козлова М.С. подлежат изменению.

По приговору суда Козлов М.С. признан виновным в незаконном обороте наркотического средства – препарата, содержащего дезоморфин, массой не менее 2,70 гр.

В соответствии с примечанием к списку №1 постановления Правительства РФ от 1 октября 2012г. №1002 (в редакции от 23.11.2012 №1215), устанавливающему размеры наркотических средств для целей ст.228, 228¹ 229, 229¹ УК РФ, количество всех жидкостей и растворов, которые содержат в своем составе хотя бы одно наркотическое средство или психотропное вещество, перечисленные в списке №1, определяется массой сухого остатка после высушивания при температуре +70 110° Цельсия.

Как следует из заключения эксперта №977, масса изъятого при проведении проверочной закупки наркотического средства в виде жидкости, содержащей в своем составе дезоморфин, определена весовым методом и составляет 2,7 грамма. Сухой остаток наркотического средства методом высушивания не определялся.

Изучение материалов уголовного дела показало, что в настоящее время определить размер наркотического вещества, которое Козлов М.С. помог приобрести К [REDACTED], не представляется возможным.

Так, согласно приговору, вещественные доказательства, в том числе конверт с медицинским шприцем с наркотическим средством дезоморфином подлежат уничтожению после вступления приговора в законную силу. Приговор вступил в законную силу 10 апреля 2012 года.

Согласно списку наркотических средств №1 уголовная ответственность за незаконный оборот такого наркотического средства, как дезоморфин, наступает, если его размер превышает 0,05 гр.

В соответствии со ст.10 УК РФ, уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, т.е. распространяется на лиц, совершивших соответствующее деяние до вступления такого закона в силу.

Поскольку в материалах дела отсутствуют сведения о массе сухого остатка наркотического средства, Козлов М.С. подлежит освобождению от назначенного наказания в соответствии со ст.10 УК РФ.

Руководствуясь ст.407, 408 УПК РФ, Судебная коллегия

О П Р Е Д Е Л И Л А :

Приговор Свердловского районного суда г.Костромы от 3 февраля 2012 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Костромского областного суда от 10 апреля 2012 года и постановление президиума Костромского областного суда от 5 октября 2012 года в отношении Козлова М [REDACTED] С [REDACTED] изменить.

Козлова М.С. от наказания, назначенного по ч.2 ст.228 УК РФ, освободить в соответствии со ст.10 УК РФ.

Исключить из приговора указание о назначении наказания по правилам ст.70 УК РФ.

Козлова М [REDACTED] С [REDACTED] из-под стражи освободить.

Председательствующий [REDACTED]

Судьи [REDACTED]