



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 46-Д13-32

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

11 декабря 2013 г.

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

председательствующего
судей

Эрдыниева Э.Б.
Семенова Н.И. и Кулябина В.М.

при секретаре

Воронине М.А.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Малкина С.Н. на приговор Куйбышевского районного суда г. Самары от 4 июля 2005 года и постановление президиума Самарского областного суда от 8 августа 2013 года.

По приговору Куйбышевского районного суда г. Самары от 4 июля 2005 года

Малкин С. [REDACTED]

Н. [REDACTED]

[REDACTED]

[REDACTED]

[REDACTED]

[REDACTED] не имеющий судимости,

- осужден по ст. 30 ч.3, 228 ч.4 УК РФ с применением ст. 64 УК РФ к 4 годам 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением президиума Самарского областного суда от 8 августа 2013 года приговор в отношении Малкина С.Н. изменен. В части осуждения Малкина за совершение покушений на незаконный сбыт наркотических средств – 28.04.2002 года в 12, 14 и 16 часов и 29.04.2002 года в 15 часов приговор отменен, и дело в этой части прекращено на основании п.2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ ввиду отсутствия состава преступления. Постановлено считать

Малкина осужденным по ст. 30 ч.3, 228 ч.4 УК РФ, с применением ст. 64 УК РФ к 4 годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Эрдыниева Э.Б., объяснения осужденного Малкина С.Н., выступление адвоката Поддубного С.В., мнение прокурора Лох Е.Н., полагавшей необходимым изменить судебные постановления, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

по приговору суда, с учетом внесенных изменений, Малкин признан виновным и осужден за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в особо крупном размере.

Преступление осужденным совершено 28, 29 апреля 2002 года в г. [] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Малкин С.Н. оспаривает обоснованность осуждения и просит об отмене состоявшихся в отношении него судебных решений, указывая, что обнаруженное у него и изъятое наркотическое средство, массой 13 грамм, он добровольно выдал сотрудникам милиции, поэтому в соответствии с примечанием к ст. 228 УК РФ должен быть освобожден от уголовной ответственности.

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

Как усматривается из материалов дела, при задержании осужденного Малкина, а также при производстве осмотра дома осужденного Малкина, последний добровольно, по предложению сотрудников милиции, выдал свертки с порошкообразным веществом бежевого цвета, медицинские весы, пластмассовую ложечку, которой, по словам Малкина, он насыпал героин, и деньги в сумме [] и в сумме [] рублей.

Присутствовавший в качестве понятого при осмотре дома осужденного свидетель К [] подтвердил, что на предложение сотрудников милиции выдать запрещенные законом предметы и деньги, Малкин сначала на улице выдал два свертка с героином, а также сообщил, что в доме также находятся наркотические средства, которые затем добровольно выдал.

Аналогичные показания дал свидетель Т [] проводивший осмотр дома осужденного Малкина.

Кроме того, сам Малкин как в ходе предварительного следствия, так и в судебном заседании признавал вину в совершении преступлений, подробно рассказывая об обстоятельствах приобретения и сбыта им наркотического средства.

Как следует из примечания к ст. 228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13.06.1996 г. №63-ФЗ), действовавшей на момент совершения Малкиным преступления, лицо, добровольно сдавшее наркотические средства или психотропные вещества и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем, освобождается от уголовной ответственности за данное преступление.

Президиум Самарского областного суда, пересматривая в порядке надзора приговор в отношении Малкина и не соглашаясь с доводами жалобы осужденного о добровольной выдаче им наркотических средств, свое решение обосновал тем, что наркотические средства Малкиным были выданы при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

Между тем суд надзорной инстанции не принял во внимание, что примечание к ст. 228 УК РФ, ссылкой на которое он обосновал принятое им решение, вступило в силу лишь 16 марта 2004 года, тогда как преступление осужденным Малкиным совершено 29 апреля 2002 года.

Таким образом, изъятое 29 апреля 2002 года по месту проживания Малкина наркотическое средство – героин, массой 13 г, которое Малкин добровольно выдал, в последующем дал подробные признательные показания об обстоятельствах дела, на основании примечания к ст. 228 УК РФ (в редакции от 13.06.1996 г.) не могло учитываться при предъявлении Малкину обвинения в сбыте наркотического средства и, соответственно, при его осуждении.

Вместе с тем, выводы суда о виновности Малкина в покушении на сбыт героина массой 0,87 г (проданное Малкиным Т [REDACTED]), совершенном 28 апреля 2002 года в 10 часов, являются обоснованными и подтверждаются совокупностью доказательств, исследованных в ходе судебного разбирательства, то есть признательными показаниями самого Малкина, которые подтверждаются показаниями свидетелей К [REDACTED] Т [REDACTED] Б [REDACTED] Т [REDACTED] материалами проверочной закупки, проведенной с участием Т [REDACTED] (в том числе постановлением о проведении данной закупки), заключением эксперта, при этом данная закупка, в отличие от последующих проведенных проверочных закупок,

была проведена в соответствии с требованиями закона. Оснований для признания вышеуказанных доказательств недопустимыми не имеется.

Поскольку размер наркотического средства - героина, на сбыт которого покушался Малкин, уменьшился и составляет 0,87 г, то с учетом п.2 примечания к ст.228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 8.12.2003 г. №162-ФЗ), действия Малкина С.Н. подлежат переквалификации на ч.3 ст.30, ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13.06.1996 г. №63-ФЗ) как покушение на сбыт наркотического средства.

Соответственно подлежит снижению назначенное Малкину С.Н. наказание.

На основании изложенного, руководствуясь ст.408 УПК РФ, Судебная коллегия

о п р е д е л и л а.

Надзорную жалобу осужденного Малкина С.Н. удовлетворить частично.

Приговор Куйбышевского районного суда г. Самары от 4 июля 2005 года и постановление президиума Самарского областного суда от 8 августа 2013 года в отношении Малкина С. [] Н. [] изменить.

Переквалифицировать действия Малкина С.Н. с ч.3 ст. 30, ч.4 ст.228 УК РФ на ч.3 ст.30, ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 13.06.1996 г. №63-ФЗ), по которой назначить с применением ст. 64 УК РФ 2 года 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальной части судебные постановления оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи