

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда
Российской Федерации

в составе: председательствующего **Кузнецова В.В.**,
судей **Батхиева Р.Х.**, **Бурова А.А.**

5 февраля 2002 года рассмотрела уголовное дело в отношении **Кинзибаева Л.И.** по протесту заместителя Председателя Верховного Суда Российской Федерации **А.Е. Меркушова**.

По приговору Приволжского районного суда г. Казани Республики Татарстан от 10 марта 2000 года

Кинзибаев Ленар Ильдарович, родившийся 4 июня 1980 года в г. Казани Республики Татарстан, татарин, образование неполное среднее, холост, не работавший, проживавший по адресу: Республика Татарстан, г. Казань, ул. Габишева, д. 35, кв. 56, ранее несудимый, -

осужден по ст. 228 ч.4 УК РФ с применением ст. 64 УК РФ к 5 годам лишения свободы с конфискацией имущества в исправительной колонии строгого режима. Срок исчисляется с 29 ноября 1999 года.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного суда Республики Татарстан своим определением от 11 апреля 2000 года приговор оставила без изменения.

Президиум Верховного суда Республики Татарстан своим постановлением от 2 ноября 2000 года приговор и кассационное определение изменил, снизив с применением ст. 64 УК РФ назначенное Кинзибаеву наказание до 3 лет 6 месяцев лишения свободы.

В протесте предлагается переквалифицировать действия Кинзибаева со ст. 228 ч.4 УК РФ на ст. 228 ч.1 УК РФ, по которой назначить 2 года 6 месяцев лишения свободы и на основании п.1 постановления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 26 мая 2000 года «Об объявлении амнистии в связи с 55-летием победы в

Великой Отечественной войне 1941-1945 годов» от отбывания наказания освободить.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации **Батхиева Р.Х.**, заключение прокурора Кашаева К.А., согласившегося с протестом, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по приговору суда Кинзибаев признан виновным в незаконном приобретении, хранении в целях сбыта и сбыте наркотического средства в особо крупном размере.

Преступление, как указано в приговоре, совершено при следующих обстоятельствах.

При не установленных следствием обстоятельствах Кинзибаев незаконно приобрел, хранил в целях сбыта, сбыв 13 октября 1999 года около 16 часов 30 минут возле дома № 22 по ул. Завойского г. Казани героин в особо крупном размере весом 0,19 грамма.

Приговор и кассационное определение подлежат изменению, а постановление президиума отмене по следующим основаниям.

Признавая Кинзибаева виновным в сбыте героина в крупном размере и квалифицируя его действия по ст. 228 ч.4 УК РФ, суд сослался в приговоре на показания свидетелей Гариповой, Кириллова, сведения, содержащиеся в постановлении о проведении проверочной закупки, в протоколах осмотра и добровольной выдачи героина, в справке и заключении экспертизы.

Из приведенных фактических данных усматривается, что 13 октября 1999 года Колесникова дала согласие сотрудникам милиции участвовать в проведении оперативных мероприятий по изобличению своего знакомого Кинзибаева, занимавшегося, по ее мнению, торговлей наркотическими средствами.

Колесникова по телефону договорилась с Кинзибаевым о встрече и приобретении для нее и за ее деньги героина. На этой встрече она передала осужденному 350 рублей, и Кинзибаев, приобретя у своих знакомых героин весом 0,19 грамм, вернулся к Колесниковой, передал один сверток с указанным героином. После задержания Кинзибаева, согласно протоколу, Колесникова добровольно в присутствии понятых выдала сотруднику милиции указанный сверток с героином /л.д.8/.

Суд первой инстанции, правильно установив фактические обстоятельства, при которых Кинзибаев приобрел, хранил и передал героин Колесниковой, в то же время ошибочно квалифицировал его действия по ст. 228 ч.4 УК РФ, предусматривающей уголовную ответственность за приобретение наркотических средств с целью сбыта.

По смыслу закона под сбытом наркотических средств следует понимать любые способы их возмездной или безвозмездной передачи лицу, которому они не принадлежат. При этом умысел виновного должен быть направлен на сбыт наркотических средств.

По настоящему делу такие обстоятельства не были установлены.

Как усматривается из материалов дела, Колесникова привлекла Кинзибаева в качестве посредника для приобретения себе наркотического средства в количестве, соразмерном личному употреблению. По договоренности с Колесниковой и совместно с ней Кинзибаев за ее деньги и по ее просьбе купил героин и отдал ей. Умыслом Кинзибаева охватывалось оказание Колесниковой помощи в приобретении героина, а не его сбыт и распространение.

Применительно к положениям п.2 ст. 33 УК РФ непосредственное участие Кинзибаева в незаконном приобретении Колесниковой героина является соисполнительством и поэтому действия Кинзибаева следует квалифицировать по ст. 228 ч.1 УК РФ как незаконное приобретение, хранение без цели сбыта наркотического средства в крупном размере.

Колесникова привлекла осужденного в качестве посредника для приобретения себе наркотиков в количестве, соразмерном личному употреблению, заранее, до покупки героина передала ему деньги.

По договоренности с Колесниковой осужденный Кинзибаев совершил действия, предусматривающие ответственность за незаконное приобретение и хранение без цели сбыта наркотического средства в особо крупном размере.

Умыслом Кинзибаева охватывалось оказание знакомой помощи в приобретении героина, а не его сбыт.

При квалификации действий Кинзибаева по ст.228 ч.4 УК РФ суд первой инстанции не принял во внимание, что под понятие незаконного сбыта наркотических средств подпадают любые способы и различные формы распоряжения собственником своим имуществом: продажа, дарение, обмен, уплата по долгу, дача взаймы и т.п..

Кассационная инстанция не исправила ошибку суда первой инстанции.

Президиум Верховного суда ограничился тем, что смягчил наказание осужденному, и согласился с неверной правовой оценкой действий Кинзибаева.

Поэтому постановление президиума подлежит отмене, а в приговор и кассационное определение следует внести соответствующие изменения.

На основании изложенного и руководствуясь ст. 378 УПК РСФСР, судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

постановление президиума Верховного суда Республики Татарстан от 2 ноября 2000 года в отношении **Кинзибаева Ленара Ильдаровича** отменить.

Приговор Приволжского районного суда г. Казани Республики Татарстан от 10 марта 2000 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Татарстан от 11 апреля 2000 года в отношении **Кинзибаева Ленара Ильдаровича** изменить: переqualифицировать его действия со ст.228 ч.4 УК РФ на ст.228 ч.1 УК РФ, по которой назначить 2 года 6 месяцев лишения свободы.

На основании п.1 постановления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 26 мая 2000 года «Об объявлении амнистии в связи с 55-летием победы в Великой Отечественной войне 1941-1945 годов» **Кинзибаева Л.И.** от назначенного наказания освободить.

В остальной части приговор и кассационное определение оставить без изменения.

Председательствующий



Судьи



ВЕРНО: Судья Верховного Суда РФ

