



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

Дело № 11-УД17-3

г. Москва

5 апреля 2017 года.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего **Ботина А.Г.**,

судей

Пейсиковой Е.В. и Абрамова С.Н.,

при ведении протокола секретарем **Мамейчиком М.А.**,

рассмотрела в открытом судебном заседании кассационную жалобу осужденного Шагиева М.Р. на приговор Нижнекамского городского суда Республики Татарстан от 29 ноября 2011 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Татарстан от 2 марта 2012 года, постановление Приволжского районного суда г. Казани Республики Татарстан от 3 декабря 2012 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Татарстан от 15 февраля 2013 года в отношении него, а также материалы уголовного дела.

По приговору Нижнекамского городского суда Республики Татарстан от 29 ноября 2011 года

Шагиев М.Р., ранее судимый 24 июня 2009 года Нижнекамским городским судом Республики Татарстан по ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 228-1, ч. 1 ст. 228 УК РФ, на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ к 4 годам 1 месяцу лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года,

осужден по ч. 1 ст. 30 и п. «а» ч. 3 ст. 228-1 УК РФ к 8 годам лишения свободы, на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров

окончательно к 9 годам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

По делу также осуждены **Ахметшин М.Р., Шаронова Ж.В., Гребнев А.Д. и Бигеев А.Н.**, в отношении которых судебные решения не пересматриваются.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Татарстан от 2 марта 2012 года приговор от 29 ноября 2011 года в отношении **Шагиева М.Р.** оставлен без изменения.

Постановлением Приволжского районного суда г. Казани Республики Татарстан от 3 декабря 2012 года приговоры в отношении **Шагиева М.Р.** приведены в соответствие с действующим законодательством:

по приговору от 24 июня 2009 года на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ ему назначено наказание 4 года 2 месяца лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года;

по приговору от 29 ноября 2011 года на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно назначено 8 лет 11 месяцев лишения свободы.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Татарстан от 15 февраля 2013 года постановление от 3 декабря 2012 года в отношении **Шагиева М.Р.** изменено:

по приговору от 24 июня 2009 года смягчено наказание, назначенное по ч. 1 ст. 228 УК РФ, до 1 года 11 месяцев лишения свободы, на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений окончательно назначено 4 года 1 месяц лишения свободы условно с испытательным сроком 3 года;

по приговору от 29 ноября 2011 года на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров ему назначено окончательно 8 лет 10 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации **Ботина А.Г.**, выступление осужденного **Шагиева М.Р.** и в его интересах адвоката **Процюка М.М.**, полагавших судебные решения изменить, а также выступление прокурора **Химченковой М.М.**, полагавшей кассационную жалобу осужденного удовлетворить частично, Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

Шагиев М.Р. признан виновным в приготовлении к незаконному сбыту наркотических средств в составе организованной группы.

Преступление совершено при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе осужденный **Шагиев М.Р.** просит об исключении из числа доказательств протоколов всех следственных действий, в которых принимал участие в качестве понятого З [REDACTED] в связи с нарушением требований ч. 2 ст. 60 УПК РФ, и смягчении назначенного ему наказания.

Проверив материалы дела и обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия находит, что судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 60 УПК РФ понятыми не могут быть участники уголовного судопроизводства, их близкие родственники и родственники.

Из материалов уголовного дела усматривается, что как на одно из доказательств виновности **Шагиева М.Р.** в содеянном суд в приговоре сослался на протокол добровольной выдачи Шагиевым М.Р. сим-карты МТС (т.1, л.д.158).

Между тем, участвовавший в качестве понятого при проведении данного следственного действия З [REDACTED] являлся родственником оперуполномоченного З [REDACTED] проводившего данное оперативно-розыскное мероприятие, что в силу требований закона должно рассматриваться как препятствие для участия З [REDACTED] в проведении указанного следственного действия, ставящего под сомнение допустимость полученных по итогам его проведения результатов.

Допрошенный в ходе судебного разбирательства З [REDACTED] не отрицал наличие у него родственных связей с оперуполномоченным З [REDACTED] проводившем следственные действия по делу.

Однако, суды первой и кассационной инстанций, выявив данный факт, в нарушение требований закона оставили его без надлежащей оценки.

При таких обстоятельствах доводы, изложенные в жалобе осужденного **Шагиева М.Р.**, заслуживают внимания, при этом приговор и последующие судебные решения в отношении последнего подлежат изменению, на основании п. 3 ч. 2 ст. 75 УПК РФ следует исключить из числа доказательств его виновности по ч. 1 ст. 30 и п. «а» ч. 3 ст. 228-1 УК РФ протокол добровольной выдачи сим-карты МТС с абонентским номером [REDACTED] (т.1, л.д.158), составленный с участием понятого З [REDACTED]

Несмотря на исключение указанного выше протокола, а также протокола личного досмотра и обыска в жилище Ахметшина М.Р. из числа собранных по делу доказательств, подтверждающих виновность Шагиева М.Р. в совершении указанного преступления, оснований для отмены судебных решений не имеется, поскольку в приговоре судом приведены другие достаточные доказательства, подтверждающие совершение осужденным приготовления к незаконному сбыту наркотических средств в составе организованной группы, в том числе протокол обыска квартиры Шароновой Ж.В. от 26.01.2011 года, показания осужденных Шароновой Ж.В., Гребнева А.Д. и Бигеева А.Н., показания самого осужденного Шагиева М.Р., данные им при допросе в качестве подозреваемого и обвиняемого, показания свидетелей Б [REDACTED] Ф [REDACTED] Т [REDACTED], К [REDACTED] А [REDACTED] Е [REDACTED] К [REDACTED] и Х [REDACTED] и диски с записями прослушанных телефонных переговоров между осужденными, а также акты судебно-химических экспертиз.

Действия осужденного квалифицированы правильно.

Назначенное осужденному Шагиеву М.Р. наказание за указанное преступление и по совокупности приговоров является справедливым и оснований для его смягчения не имеется.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 401.14 и 401.15 УПК РФ, Судебная коллегия

О П Р Е Д Е Л И Л А :

приговор Нижнекамского городского суда Республики Татарстан от 29 ноября 2011 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Татарстан от 2 марта 2012 года, постановление Приволжского районного суда г. Казани Республики Татарстан от 3 декабря 2012 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Татарстан от 15 февраля 2013 года в отношении Шагиева М [REDACTED] Р [REDACTED] изменить, исключив из числа доказательств его виновности по ч. 1 ст. 30 и п. «а» ч. 3 ст. 228-1 УК РФ протокол добровольной выдачи сим-карты МТС с абонентским номером [REDACTED] (т.1, л.д.158), составленный 27 января 2011 года с участием понятого З [REDACTED]

В остальном судебные решения в отношении него оставить без изменения.

Председательствующий - [REDACTED]

Судьи - [REDACTED]