



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 50-Д12-55

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

4 сентября 2012 года

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

председательствующего Коваля В.С.
судей Воронова А.В., Ситникова Ю.В.
при секретаре Ирошниковой Е.А.

рассмотрела в судебном заседании от 4 сентября 2012 года надзорную жалобу осужденного Пахомова В.Н. на приговор Первомайского районного суда г. Омска от 8 октября 2009 года и постановление президиума Омского областного суда от 31 января 2011 года.

По приговору Первомайского районного суда г. Омска от 8 октября 2009 года,

Пахомов В. [] Н. [] [] [] [] [] []
[] судимый

- 29.05.2001 г. по пп. «а», «в», «г» ч.2 ст. 158 УК РФ, ст. 64 УК РФ к 1 году лишения свободы;

- 10.08.2001 г. по пп. «а», «б», «в», «г» ч.2 ст. 158 УК РФ, ч.5 ст. 69 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы. Освобожден 10.11.2003 г. условно-досрочно на 8 месяцев 14 дней;

- 28.02.2005 г., с учетом внесенных изменений, по ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228¹ УК РФ, 64 УК РФ к 1 году 6 месяцам лишения свободы;

- 16.05.2005 г., с учетом внесенных изменений, по ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228¹ УК РФ, ч.5 ст. 69 УК РФ к 4 годам 3 месяцам лишения свободы. Освобожден 6.06.2008 г. условно-досрочно на 11 месяцев 4 дня,

осужден по ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228¹ УК РФ за совершение трех преступлений к 5 годам лишения свободы за каждое; по ч.3 ст. 30, п. «б» ч.2 ст. 228¹ УК РФ к 6 годам лишения свободы. На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Пахомову В.Н. назначено 7 лет лишения свободы в исправительной колонии особого режима.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением президиума Омского областного суда от 31 января 2011 года приговор в отношении Пахомова В.Н. изменен. Действия осужденного по фактам покушения на сбыт наркотических средств 2,3,5 и 6 июля 2009 года квалифицированы по ч.3 ст. 30, п. «б» ч.2 ст. 228¹ УК РФ, по которой назначено 6 лет лишения свободы. Исключено указание о назначении Пахомову В.Н. наказания по правилам ч.3 ст. 69 УК РФ. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Воронова А.В., мнение прокурора Химченковой М.М. об оставлении приговора без изменения, а надзорной жалобы без удовлетворения, Судебная коллегия

установила:

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

Преступление осужденным совершено 2,3, 5 и 6 июля 2009 года в г. [REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Пахомов В.Н. оспаривает законность и обоснованность состоявшихся в отношении него судебных решений и просит об их пересмотре, ссылаясь на незаконные действия сотрудников наркоконтроля, которые проводили в отношении него неоднократные проверочные закупки. В связи с этим Пахомов В.Н. просит исключить осуждение его за незаконный оборот наркотических средств при проведении проверочных закупок 3,5 и 6 июля 2009 года и квалифицировать его действия по ч.3 ст. 30, ч.1 ст. 228¹ УК РФ, смягчив назначенное наказание.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия приходит к следующим выводам.

Вывод суда о доказанности вины Пахомова В.Н. в покушении на незаконный сбыт наркотического средства героина массой 0,19 г, совершенном 2 июля 2009 года, подтвержден исследованными в судебном заседании доказательствами, которые полно и подробно изложены в приговоре, получены с соблюдением требований уголовно – процессуального закона, согласуются между собой по фактическим обстоятельствам, дополняют друг друга и не содержат существенных противоречий, в связи с чем правильно признаны судом достоверными и взяты за основу при постановлении приговора.

Вместе с тем приговор Первомайского районного суда г Омска от 8 октября 2009 года и постановление президиума Омского областного суда от 31 января 2011 года в отношении Пахомова В.Н. подлежат изменению в связи нарушением уголовно – процессуального закона.

Как следует из материалов уголовного дела, для получения доказательств сбыта Пахомовым В.Н. наркотических средств сотрудниками УФСКН была использована помощь К [REDACTED], действовавшего в рамках проводимых оперативно – розыскных мероприятий.

Оперативно – розыскное мероприятие в отношении Пахомова В.Н. 2 июля 2009 года проводилось на основании имевшихся у сотрудников УФСКН сведений о том, что Пахомов В.Н. сбывает наркотическое средство – героин. Об этом свидетельствует рапорт начальника О/у ОУР КМ [REDACTED] УВД по САО г. [REDACTED] постановление о предоставлении результатов ОРД следователю, а также постановление о проведении оперативно – розыскного мероприятия «проверочная закупка» от 2 июля 2009 года в отношении парня по имени «В [REDACTED]», занимающегося сбытом героина по ул. [REDACTED]

После проведения данной проверочной закупки, в ходе которой была подтверждена полученная оперативная информация и выявлен сбыт Пахомовым В.Н. К [REDACTED] [REDACTED] наркотического средства героина массой 0,19 г, сотрудниками правоохранительных органов проведены аналогичные оперативно – розыскные мероприятия в отношении Пахомова В.Н. с участием того же лица К [REDACTED]

Согласно п. 2 ст. 6 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно – розыскной деятельности», «проверочная закупка» предусмотрена как один из видов оперативно – розыскных мероприятий, проводимых при осуществлении оперативно – розыскной деятельности.

В соответствии со ст. 7 указанного закона основаниями проведения оперативно – розыскных мероприятий являются: наличие возбужденного уголовного дела; ставшие известными органам, осуществляющим оперативно – розыскную деятельность, сведения о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, а

также о лицах, его подготавливающих, совершающих или совершивших, если нет достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела; розыск лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, а также розыск без вести пропавших; события и действия, создающие угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации.

Вопреки задачам оперативно – розыскной деятельности, после того как 2 июля 2009 года сотрудники правоохранительных органов выявили факт сбыта Пахомовым В.Н. наркотического средства, они не пресекли его действия, а вновь 3, 5 и 6 июля 2009 года посредством действий К [REDACTED] провели однотипные оперативно – розыскные мероприятия в отношении уже известного им лица, спровоцировав его на дальнейшую продажу наркотических средств, искусственно создав тем самым доказательства виновности.

При этом действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением оперативно – розыскных мероприятий в отношении Пахомова В.Н., не вызывались необходимостью, поскольку, как видно из материалов дела, проверочные закупки 3, 5 и 6 июля 2009 года проводились вновь в отношении того же лица и только с целью документирования его преступной деятельности.

Из требований справедливого суда по ст. 6 Конвенции «О защите прав человека и основных свобод» вытекает, что общественные интересы в борьбе против наркоторговли не могут оправдать использование доказательств, полученных в результате провокации правоохранительных органов.

Согласно ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с нарушением требований указанного Кодекса, являются недопустимыми. Недопустимые доказательства не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания любого из обстоятельств, перечисленных в ст. 73 УПК РФ.

При таких данных из указанных судебных решений подлежит исключению осуждение Пахомова В.Н. за покушение на незаконный сбыт наркотических средств 3 июля 2009 года, 5 июля 2009 года и за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере 6 июля 2009 года, а его действия, выразившиеся в покушении на сбыт наркотических средств, совершенном 2 июля 2009 года, необходимо переквалифицировать с ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228¹ УК РФ на ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹ УК РФ.

Судебная коллегия при этом не находит оснований для применения в отношении осужденного Пахомова В.Н. положений статей 64, 73 УК РФ.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 379, ст. 407 – 410 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

надзорную жалобу осужденного Пахомова В.Н. удовлетворить.

Приговор Первомайского районного суда г. Омска от 8 октября 2009 года, постановление президиума Омского областного суда от 31 января 2011 года в отношении Пахомова В. [REDACTED] Н. [REDACTED] изменить.

Исключить осуждение Пахомова В.Н. за покушение на незаконный сбыт наркотических средств 3 июля 2009 года, 5 июля 2009 года и за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере 6 июля 2009 года.

Действия Пахомова В.Н. (покушение на сбыт наркотических средств 2 июля 2009 года) переквалифицировать с ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228¹ УК РФ на ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹ УК РФ, по которой назначить 5 (пять) лет лишения свободы в исправительной колонии особого режима.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи

