



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 50-Д12-62

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

г. Москва

20 сентября 2012 года

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

председательствующего Тришевой А.А.,
судей Кулябина В.М. и Земскова Е.Ю. ,

при секретаре Стасенковой А.Ю. рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по надзорной жалобе осужденного Чудопалова Н.М. и Сафоновой О.В. на приговор Первомайского районного суда г. Омска от 29 декабря 2007 года, которым

Чудопалов Н.М. судимый: 25.01.2001 г. по ст. 228 ч.1 УК РФ к 1 году 3 месяцам лишения свободы; 13.02.2001 г. по ст. 158 ч.2 п.п. «а», «б», «в», «г» УК РФ, ст. 69 ч.5 УК РФ к 4 годам 6 месяцам лишения свободы; 2.04.2001 г. по ст. 158 ч.2 п.п. «б», «в», «г» УК РФ, ст. 69 ч.5 УК РФ к 5 годам лишения свободы; 24.05.2007 г. по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.2 п. «б», 228 ч.1 УК РФ к 5 годам 6 месяцам лишения свободы,

осужден по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.2 п.п. «а», «б» УК РФ за совершение пяти преступлений к 5 годам лишения свободы за каждое; по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ за совершение трех преступлений к 8 годам лишения

свободы за каждое; по ст. 30 ч.1, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ к 8 годам лишения свободы. На основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Чудопалову назначено 9 лет лишения свободы. В соответствии со ст. 69 ч.5 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенного наказания и наказания по приговору от 24.05.2007 года окончательно Чудопалову назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Сафонова О

В

судимая: 16.04.2007 г. по ст. 158 ч.2 п. «в» УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года,

осуждена по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.2 п.п. «а», «б» УК РФ за совершение трех преступлений к 5 годам лишения свободы за каждое; по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ за совершение двух преступлений к 8 года лишения свободы за каждое. На основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Сафоновой назначено 8 лет 2 месяца лишения свободы. В соответствии со ст. 69 ч.5 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенного наказания и наказания по приговору от 16.04.2007 года Сафоновой назначено 8 лет 4 месяца лишения свободы. Осуждена также по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.2 п.п. «а», «б» УК РФ к 5 годам лишения свободы; по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ к 8 годам лишения свободы. На основании ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений Сафоновой назначено 8 лет 2 месяца лишения свободы. На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено наказание, назначенное по ст. 69 ч.5 УК РФ и окончательно осужденной назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 14 февраля 2007 года приговор в отношении Чудопалова Н.М. и Сафоновой О.В. оставлен без изменения.

Этим же приговором осужден Саенко В.Н., в отношении которого определением Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 24 ноября 2011 года судебные решения были изменены, исключено его осуждение по эпизодам от 4,9,11,13,18 и 26 апреля 2007 года, а его действия переквалифицированы на ч.3 ст.30, п.п. «а,б» ч.2 ст.228-1 УК РФ и ч.1 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228-1 УК РФ с назначением наказания с применением ч.3 ст.69 УК РФ на 6 лет 10 месяцев лишения свободы.

Постановлением президиума Омского областного суда от 18 октября 2010 года приговор и кассационное определение в отношении Чудопалова Н.М. и Сафоновой О.В. изменены. Действия Чудопалова Н.М. и Сафоновой

О.В. переквалифицированы на ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ, по которой назначено 8 лет лишения свободы каждому. Исключено указание о назначении Чудопалову и Сафоновой наказания в порядке ст. 69 ч.3 УК РФ. На основании ст. 69 ч.5 УК РФ окончательно Чудопалову назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров окончательно Сафоновой назначено 8 лет 2 месяца лишения свободы в исправительной колонии общего режима. В остальной части приговор и кассационное определение в отношении Чудопалова и Сафоновой оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Кулябина В.М., мнение прокурора Шиховой Н.В. об оставлении приговора без изменения, Судебная коллегия

установила:

По приговору суда, с учетом внесенных изменений, Чудопалов и Сафонова признаны виновными и осуждены за покушение на незаконный сбыт наркотических средств группой лиц по предварительному сговору в особо крупном размере.

Преступление осужденными совершено 3, 4, 9, 11, 13, 18 и 26 апреля 2007 года в г. [] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорных жалобах осужденные Чудопалов и Сафонова просят о пересмотре состоявшихся в отношении них судебных решений, указывая, что действия сотрудников УФСКН при проведении в отношении них оперативно-розыскных мероприятий носили провокационный характер, выразившийся в проведении неоднократных проверочных закупок в отношении них, тогда как уже при первой проверочной закупке имелась возможность пресечь их действия, связанные со сбытом наркотиков.

Изучив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит судебные решения подлежащими изменению по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела, для получения доказательств преступной деятельности Чудопалова и Сафоновой, связанной с незаконным оборотом наркотических средств, сотрудниками УФСКН была использована помощь И [] который действовал в рамках проводимых оперативных мероприятий, а также лица под псевдонимом []

Об этом свидетельствует постановление о проведении проверочной закупки от 3 апреля 2007 года в отношении С [] Чудопалова Н.М. и Сафоновой О.В., совместно занимающихся сбытом наркотических средств в [] АО г. []

После проведения 3 апреля 2007 года проверочной закупки, в ходе которой был выявлен сбыт осужденными по данному делу Сафоновой, Чудопаловым и С [] И [] 1,81 гр. вещества, содержащего в своем составе героин, сотрудниками наркоконтроля в отношении этих же лиц были проведены аналогичные оперативно-розыскные мероприятия 4, 9, 11, 13, 18 и 26 апреля 2007 года на основании соответствующих постановлений, которые не содержат мотивировки о необходимости их проведения.

При этом доказательств, подтверждающих необходимость проведения последующих, после 3 апреля 2007 года проверочных закупок в отношении осужденных Чудопалова и Сафоновой судом в приговоре не приведено, отсутствуют эти данные и в материалах дела.

Вместе с тем, согласно п. 2 ст. 6 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» проверочная закупка предусмотрена как один из видов оперативно-розыскных мероприятий, проводимых при осуществлении оперативно-розыскной деятельности.

Согласно ст. 7 указанного закона, основанием проведения оперативно-розыскных мероприятий являются:

- 1) наличие возбужденного уголовного дела.
- 2) 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;
- 3) осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, а также розыска без вести пропавших;
- 4) добывание информации о событиях и действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации.

Однако, как следует из материалов дела, уже при проведении первой проверочной закупки работникам УФСКН стало известно о том, что неустановленными лицами, сбывшими 3.04.2007 года героин И [] являются С [], Чудопалов и Сафонова.

Таким образом вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, после того как сотрудники УФСКН уже выявили факты сбыта сужденными Чудопаловым и Сафоновой наркотических средств, они не пресекли их действия, а посредством действий привлеченных лиц подтолкнули осужденных на дальнейшую продажу наркотического средства.

Из требований справедливого суда по ст. 6 Европейской 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 органов милиции.

Согласно ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с нарушением требований настоящего 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.

В соответствии с требованиями ст.381 УПК РФ обоснование приговора недопустимыми доказательствами является основанием для его отмены или изменения.

С учетом изложенного, приговор и последующие судебные решения следует изменить, исключив осуждение Чудопалова и Сафоновой за совершение ими 4, 9, 11, 13, 18 и 26 апреля 2007 года незаконных действий с наркотическими средствами. Незаконные действия осужденных от 3 апреля 2007 года с наркотическими средствами в крупном размере переквалифицировать на ч.3 ст.30, п.п «а,б» ч.2 ст.228-1 УК РФ (в редакции ФЗ от 08.12.2003 года №162ФЗ), как покушение на незаконный сбыт наркотических средств по предварительному сговору группой лиц в крупном размере, по которой назначить наказание с учетом требований ст.ст.6, 60, ч.ч.1 и 3 ст.66 УК РФ.

Учитывая фактические обстоятельства преступления и степень его общественной опасности, Судебная коллегия оснований для изменения категорий преступления на менее тяжкую не находит.

На основании изложенного и руководствуясь ст. 407,408, п.3 ч.2 ст.409 УПК РФ, Судебная коллегия

постановила:

Надзорные жалобы осужденных Чудовалова Н.М. и Сафоновой О.В. удовлетворить.

Приговор Первомайского районного суда г. Омска от 29 декабря 2007 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 14 февраля 2007 года и постановление президиума Омского областного суда от 18 октября 2010 года в отношении Чудопалова Н. [] М. [] и Сафоновой О. [] В. [] изменить.

Исключить их осуждение за совершение 4, 9, 11, 13, 18 и 26 апреля 2007 года незаконных действий с наркотическими средствами.

Действия осужденных Чудопалова Н.М. и Сафоновой О.В. от 3 апреля 2007 года переквалифицировать на ч.3 ст.30, п.п. «а,б» ч.2 ст.228-1 УК РФ (в редакции ФЗ от 08.12.2003 года №162ФЗ), по которой каждому назначить наказание в виде 5 лет лишения свободы.

На основании ч.5 ст.69 УК РФ (в редакции ФЗ от 07.12.2011года №420ФЗ) по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенного наказания и наказания по приговору Советского районного суда г. Омска от 24.05.2007 года окончательно Чудопалову Н.М. назначить 6 лет лишения свободы.

Указание об отмене условного осуждения Сафоновой О.В. и назначении ей наказания с применением ст.70 УК РФ из приговора исключить, приговор от 16.04.2007 года исполнять самостоятельно.

В связи с отбытием наказания Сафонову О. [REDACTED] В [REDACTED] из-под стражи освободить.

В остальной части судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий:

Судьи: