



**ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Дело № 38- Д12-18

Определение суда надзорной инстанции

г. Москва

4 октября 2012 года

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

председательствующего Магомедова М.М.,

судей Скрябина К.Е., Шалумова М.С.,

при секретаре Вершило А.Н.,

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Кочура А.И. на приговор Ефремовского районного суда Тульской области от 5 мая 2011 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Тульского областного суда от 7 сентября 2011 года.

По приговору Ефремовского районного суда Тульской области от 5 мая 2011 года

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ путем частичного сложения наказаний к 8 годам 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

По обвинению по ч.3 ст. 30, пп. «а, б» ч.2 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 19 ноября 2010 года) оправдана.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Тульского областного суда от 7 сентября 2011 года в части осуждения Кочура А.И. и Кочур Г.Е. по ч. 1 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ отменен с направлением дела в этой части на новое судебное рассмотрение. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений Кочуру А.И. назначено 8 лет лишения свободы, Кочур Г.Е. – 7 лет лишения свободы. В остальном приговор оставлен без изменения.

Судебные решения в отношении Кочур Г.Е. проверены в порядке ч. 2 ст. 410 УПК РФ.

С учетом внесенных изменений, Кочур А.И. осужден за четыре эпизода (21 июля, 7 сентября, 8 октября и 19 ноября 2010 года), Кочур Г.Е. за три эпизода (21 июля, 7 сентября и 8 октября 2010 года) покушения на сбыт наркотических средств, группой лиц по предварительному сговору, в крупном размере.

Заслушав доклад судьи Скрябина К.Е., мнение прокурора Морозовой Л.М., полагавшей судебные решения оставить без изменения, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

в надзорной жалобе осужденный Кочур А.И. просит изменить судебные решения и оспаривает обоснованность проведения в отношении него оперативно - розыскных мероприятий. Приводит доводы о том, что после проведения проверочной закупки 21 июля 2010 года в отношении него были проведены еще три проверочные закупки, которые являлись провокацией на сбыт наркотических средств.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит, что приговор и кассационное определение подлежат изменению по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела, Кочур А.И. и Кочур Г.Е. осуждены за покушение на сбыт наркотических средств во время проведения проверочных закупок 21 июля 2010 года, 7 сентября 2010 года, 8 октября 2010 года, Кочур А.И. также 19 ноября 2010 года. Судом первой инстанции каждый из указанных эпизодов квалифицирован самостоятельно, и окончательное наказание осужденным назначено по совокупности преступлений.

По настоящему уголовному делу для получения доказательств преступной деятельности Кочура А.И. и Кочур Г.Е., связанной со сбытом наркотических средств, была использована помощь лица под псевдонимом [REDACTED]», действовавшего в рамках оперативно – розыскных мероприятий.

Необходимыми условиями законности проведения оперативно-розыскного мероприятия «проверочная закупка наркотических средств» являются соблюдение оснований для проведения оперативно-розыскных мероприятий, предусмотренных ст. 7 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» и выполнение требований ч. 7 ст. 8 указанного Федерального закона, в соответствии с которым проверочная закупка веществ, свободная реализация которых запрещена, проводится на основании постановления, утверждённого руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность.

Как следует из имеющихся в деле однотипных постановлений о проведении проверочных закупок 7 сентября 2010 года, 8 октября 2010 года и 19 ноября 2010 года с привлечением лица под псевдонимом [REDACTED], эти оперативные мероприятия в отношении Кочура А.И. и Кочур Г.Е. проводились на основании имевшейся у сотрудников МРО УФСКН РФ по [REDACTED] области информации о том, что Кочур А.И. и Кочур Г.Е. занимаются сбытом наркотических средств.

При этом они проводились после производства сотрудниками МРО УФСКН РФ по [REDACTED] области проверочной закупки 21 июля 2010 года с привлечением того же лица, в ходе которой уже была подтверждена

полученная оперативная информация и выявлен факт сбыта Кочуром А.И. и Кочур Г.Е. наркотического средства – марихуаны массой 24, 6 граммов.

Согласно ст. 154 УПК РФ и ст. 2 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (в редакции от 28 декабря 2010 г.), задачами оперативно-розыскной деятельности являются:

- выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших;
- осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, а также розыска без вести пропавших;
- добывание информации о событиях или действиях (бездействии), создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации;
- установление имущества, подлежащего конфискации.

Однако, вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, после выявления факта сбыта 21 июля 2010 года Кочуром А.И. и Кочур Г.Е. наркотического средства сотрудники правоохранительных органов не пресекли эти преступные действия, не приняли предусмотренных законом меры по задержанию и привлечению Кочура А.И. и Кочур Г.Е. к уголовной ответственности, а вновь посредством привлечённого лица продолжили проведение оперативно – розыскных мероприятий 7 сентября, 8 октября, 19 ноября 2010 года в отношении тех же лиц и по тем же основаниям, предоставив осужденным возможность заниматься преступной деятельностью, в связи с чем результаты этих последующих проверочных закупок не могут рассматриваться как полученные с соблюдением требований закона.

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

При таких обстоятельствах, вывод суда о виновности Кочура А.И. и Кочур Г.Е. в покушении на незаконный сбыт наркотических средств 7 сентября, 8 октября, Кочура А.И. также 19 ноября 2010 года, нельзя признать обоснованным, в связи с чем судебные решения в этой части подлежат отмене, а уголовное преследование осужденных в этой части подлежит прекращению за отсутствием в действиях состава преступления.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 407 и 408 УПК РФ, Судебная коллегия

о п р е д е л и л а :

надзорную жалобу осужденного Кочура А.И. – удовлетворить.

Приговор Ефремовского районного суда Тульской области и кассационное определение Тульского областного суда от 7 сентября 2011 года в отношении Кочура А. [] И [] в части осуждения по ч. 3 ст. 30, пп. «а, б» ч. 2 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 7 сентября 2010 года), по ч. 3 ст. 30, пп. «а, б» ч. 2 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 8 октября 2010 года), по ч. 3 ст. 30 п. «б» ч.2 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 19 ноября 2010 года) отменить и уголовное преследование Кочура А.И. в этой части прекратить за отсутствием в действиях состава преступления.

Тот же приговор в отношении Кочур Г. [] Е. [] в части осуждения по ч. 3 ст. 30, п. «а, б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (по эпизоду от 7 сентября 2010 года), по ч.3 ст. 30, пп. «а, б» ч.2 ст. 228.1 УК РФ (по эпизоду от 8 октября 2010 года) отменить, уголовное преследование Кочур Г.Е. в этой части прекратить за отсутствием в действиях состава преступления.

Исключить указание о назначении Кочуру А.И. и Кочур Г.Е. окончательного наказания по совокупности преступлений на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ.

Признать за Кочуром А.И. и Кочур Г.Е. право на реабилитацию в связи с частичным прекращением уголовного преследования.

В остальной части судебные решения в отношении Кочура А.И., осужденного по ч. 3 ст. 30, пп. «а, б» ч. 2 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 21

июля 2010 года) к 6 годам лишения свободы; Кочур Г.Е. , осужденной по ч.3 ст. 30, пп. «а, б» ч. 2 ст. 228. 1 УК РФ (по эпизоду от 21 июля 2010 года) к 5 годам лишения свободы - оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи: