



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 50-Д12-83

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

1 ноября 2012 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего

Воронова А.В.,

судей

Ситникова Ю.В. и Тришевой А.А.

при секретаре

Стасенковой А.Ю.

рассмотрела в судебном заседании дело по надзорной жалобе осуждённого Вдовиченко А.Л. о пересмотре приговора Центрального районного суда г. Омска от 27 мая 2008 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 10 июля 2008 года и постановления президиума Омского областного суда от 26 июля 2010 года.

Приговором Центрального районного суда г. Омска от 27 мая 2008 года

**Вдовиченко А.Л.**, [REDACTED]

[REDACTED] несудимый,

осуждён по ч. 3 ст. 30, ст. 228<sup>1</sup> ч. 2 п. «а» УК РФ за каждое из пяти совершённых преступлений к 6 годам лишения свободы; по ч. 1 ст. 228 УК РФ к 5 годам лишения свободы. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний окончательно назначено 9 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 10 июля 2008 года приговор в отношении Вдовиченко А.Л. изменён. Назначенное по ч. 1 ст. 228 УК РФ наказание снижено до 2 лет 6 месяцев лишения свободы. В соответствии с ч. 3 ст. 69 УК РФ окончательно назначено 8 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением президиума Омского областного суда от 26 июля 2010 года приговор и кассационное определение в отношении Вдовиченко А.Л. изменены. Действия осуждённого, связанные с покушением на сбыт наркотических средств, квалифицированы одним законом - ч. 3 ст. 30, ст. 228<sup>1</sup> ч. 2 п. «а» УК РФ, по которой назначено 6 лет 6 месяцев лишения свободы. На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 228 и ч. 3 ст. 30, ст. 228<sup>1</sup> ч. 2 п. «а» УК РФ, путём частичного сложения наказаний окончательно Вдовиченко А.Л. назначено 7 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима. В остальной части приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

Постановлением Советского районного суда г. Омска от 28 февраля 2012 года приговор в отношении Вдовиченко А.Л. приведён в соответствие с законом, улучшающим его положение. Изменена категория преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 228 УК РФ, со средней тяжести на небольшую. Постановлено считать его осуждённым по ч. 1 ст. 228 УК РФ к 2 годам 5 месяцам лишения свободы; по ч. 3 ст. 30, ст. 228<sup>1</sup> ч. 2 п. «а» УК РФ к 6 годам 6 месяцам лишения свободы. На основании ч. 2 ст. 69 УК РФ окончательно назначено 6 лет 11 месяцев лишения свободы. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Определением Судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 10 июля 2012 года были изменены приговор Центрального районного суда г. Омска от 27 мая 2008 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 10 июля 2008 года, постановление президиума Омского областного суда от 26 июля 2010 года в отношении осуждённых Вдовиченко Г. [ ] Л. [ ] и Николайчука А. [ ] А. [ ].

Заслушав доклад судьи Ситникова Ю. В., изложившего обстоятельства дела, содержание судебных решений, мотивы надзорной жалобы, выступление прокурора Шиховой Н.В., согласившейся с доводами надзорной жалобы, Судебная коллегия

**установила:**

приговором суда, с учётом последующих изменений, Вдовиченко А.Л. признан виновным и осуждён за покушение на незаконный сбыт наркотических средств группой лиц по предварительному сговору, а также за незаконное хранение наркотического средства без цели сбыта в крупном размере, которое было изъято в ходе обыска по месту жительства Вдовиченко А.Л. Преступления совершены в [ ] при изложенных в приговоре обстоятельствах.

В надзорной жалобе осуждённый Вдовиченко А.Л. просит о пересмотре состоявшихся в отношении него судебных решений, указывая, что действия работников УФСКН, связанные с неоднократным проведением в отношении него проверочных закупок, были незаконными.

Проверив материалы дела и обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит приговор суда, кассационное определение, постановление президиума и постановление районного суда от 28 февраля 2012 года подлежащими изменению на основании ч. 1 ст. 409, п. 1 и 2 ст. 380, ч. 1 ст. 381 УПК РФ в связи с несоответствием выводов суда фактическим обстоятельствам дела и нарушением уголовно-процессуального закона.

Как установлено судом, 17, 18, 19, 21 и 22 января 2008 года Вдовиченко Г.Л., Вдовиченко А.Л. и Николайчук А.А. по предварительному сговору сбывали наркотическое средство – героин Т [REDACTED] выступающей в роли покупателя при проведении оперативно-розыскного мероприятия «проверочная закупка».

Данные действия осуждённого Вдовиченко А.Л. судом первой инстанции квалифицированы как пять самостоятельных преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228<sup>1</sup> УК РФ.

Президиум Омского областного суда, пересматривая в порядке надзора приговор и кассационное определение в отношении Вдовиченко А.Л., пришёл к выводу о том, что его действия, связанные со сбытом наркотического средства в ходе «проверочных закупок», образуют единое продолжаемое преступление, предусмотренное ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228<sup>1</sup> УК РФ.

Как следует из материалов уголовного дела, 17 января 2008 года оперативно-розыскное мероприятие «проверочная закупка» в отношении Вдовиченко А.Л. и Вдовиченко Г.Л. проводилось по надлежаще вынесенному постановлению при наличии информации о причастности указанных лиц к сбыту героина, то есть в установленном законом порядке. Результатами оперативно-розыскного мероприятия подтверждена полученная оперативная информация и выявлен факт сбыта наркотического средства. Вывод суда о виновности Вдовиченко А.Л. в совершении данного преступления основан на доказательствах. Правовая оценка его действий по ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228<sup>1</sup> УК РФ является правильной.

Вместе с тем, после выявленного преступления, сотрудниками правоохранительных органов были проведены аналогичные оперативно-розыскные мероприятия в отношении тех же лиц 18, 19, 21 и 22 января 2008 года, результаты которых были положены в основу обвинительного приговора о совершении повторных преступлений.

При этом Судебные инстанции при рассмотрении уголовного дела не учли следующие обстоятельства.

Из показаний свидетеля Т [REDACTED] усматривается, что она знакома с братьями Вдовиченко, поскольку приобретала у них героин. Ей стало известно, что с января 2008 года в квартире братьев Вдовиченко стал проживать Николайчук, который приобретал героин для совместного потребления и продажи. Об этом она сообщила сотрудникам УФСКН и согласилась принять участие в проведении проверочной закупки.

Аналогичные показания об обстоятельствах получения информации о братьях Вдовиченко и осуждённом Николайчуке, а также о проведённых в связи с этим проверочных закупках, дал свидетель К [REDACTED]

Таким образом, уже после проведения первой проверочной закупки сотрудникам УФСКН было достоверно известно о конкретных лицах, сбывающих наркотические средства. При этом из материалов дела следует, что все последующие, после 17 января 2008 года, проверочные закупки были однотипны, проводились в отношении одних и тех же лиц. В постановлениях о проведении проверочных закупок наркотического средства не изложены цели их проведения.

Вывод суда о необходимости проведения повторных проверочных закупок в отношении братьев Вдовиченко с целью установления третьего лица причастного к сбыту наркотического средства основан на предположениях. На момент их проведения сотрудники УФСКН были осведомлены, каким образом к братьям Вдовиченко поступают наркотические средства. При этом все проверочные закупки проводились только в отношении братьев Вдовиченко. Доказательств, свидетельствующих о необходимости проведения проверочных закупок с целью установления сотрудниками УФСКН иных лиц, причастных к незаконному обороту наркотических средств, в материалах дела не имеется.

Согласно ст. 2 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» задачами оперативно-розыскной деятельности являются, в частности, выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших.

Таким образом, выявив факт сбыта наркотических средств, сотрудники УФСКН не пресекли преступную деятельность, а посредством действий привлечённого лица спровоцировали осуждённых на дальнейший незаконный оборот наркотических средств.

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 полиции.

В силу ст. 75 УПК РФ такие доказательства являются недопустимыми. Они 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. Приведённые в приговоре показания свидетелей также не могут подтверждать виновность, поскольку производны от недопустимых доказательств, полученных в результате незаконных оперативно-розыскных мероприятий.

При таких обстоятельствах вывод суда о покушении Вдовиченко А.Л. на незаконный сбыт наркотического средства 18, 19, 21 и 22 января 2008 года не соответствует фактическим обстоятельствам уголовного дела.

В связи с исключением данных эпизодов из обвинения осуждённого, учитывая все установленные по делу обстоятельства, подлежит снижению назначенное наказание как по ч. 3 ст. 30, ст. 228<sup>1</sup> ч. 2 п. «а» УК РФ, так и по совокупности преступлений.

определила:

приговор Центрального районного суда г. Омска от 27 мая 2008 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 10 июля 2008 г., постановление президиума Омского областного суда от 26 июля 2010 г. и постановление Советского районного суда г. Омска от 28 февраля 2012 года в отношении Вдовиченко А [ ] Л [ ] изменить.

Исключить его осуждение за покушение на незаконный сбыт наркотического средства по предварительному сговору группой лиц, совершённое 18, 19, 21, 22 января 2008 г.

Снизить назначенное по ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228<sup>1</sup> УК РФ наказание до 6 лет лишения свободы.

На основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228<sup>1</sup> УК РФ; ч. 1 ст. 228 УК РФ, путём частичного сложения наказаний окончательно назначить Вдовиченко А [ ] Л [ ] 6 лет 5 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном эти же судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи

