



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 50-Д12-82

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

13 ноября 2012 г.

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

председательствующего
судей
при секретаре

Бондаренко О.М.
Эрдыниева Э.Б. и Тришевой А.А.
Колосковой Ф.В.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Бабушкина К.В. на приговор Исилькульского городского суда Омской области от 17 декабря 2009 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 28 января 2010 года и постановление президиума Омского областного суда от 9 августа 2010 года.

По приговору Исилькульского городского суда Омской области от 17 декабря 2009 года

Бабушкин К. [] В [], []

[], не судимый,

- осужден за совершение трех преступлений, предусмотренных ч.3 ст.30 ч.3, ч.1 ст.228-1 УК РФ, к 5 годам лишения свободы за каждое, по ч.3 ст.30, п.«б» ч.2 ст.228-1 УК РФ к 6 годам 6 месяцам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ, по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний, окончательно назначено 9 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 28 января 2010 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Омского областного суда от 9 августа 2010 года приговор и кассационное определение изменены. Все действия Бабушкина К.В. квалифицированы, как единое продолжаемое преступление по ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228-1 УК РФ, по которой назначено 7 лет лишения свободы. Исключена ссылка суда на применение ч.3 ст.69 УК РФ. В остальной части приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Эрдыниева Э.Б., мнение прокурора Гулиева А.Г., полагавшего необходимым изменить судебные постановления, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

Бабушкин К.В. признан виновным и осужден (с учетом внесенных изменений) за покушение на незаконный сбыт наркотического средства - героина, массой 0,29; 0,24; 0,58 и 0,26 грамм, в крупном размере, совершенном 20, 21, 23 и 24 августа 2009 года при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Бабушкин К.В. оспаривает законность и обоснованность состоявшихся судебных решений, указывает, что со стороны сотрудников правоохранительных органов имела место провокация его действий, поскольку, выявив 20 августа 2009 года сбыт им наркотического средства А [] в ходе проведения проверочной закупки, они не пресекли его действия, а продолжили проведение в отношении него однотипных оперативно-розыскных мероприятий. Просит приговор изменить, переqualифицировать его действия на ч.3 ст.30, ч.1 ст.228-1 УК РФ и смягчить назначенное наказание.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит судебные постановления подлежащими изменению по следующим основаниям.

Как усматривается из материалов дела, Бабушкин К.В. по просьбе А [] выступавшего в роли покупателя при проведении оперативно-розыскных мероприятий «проверочная закупка», 20, 21, 23 и 24 августа 2009 года, сбыл ему героин массой 0,29, 0,24, 0,58 и 0,26 грамм, соответственно.

Действия осужденного квалифицированы судом, как три самостоятельные преступления, предусмотренные ч.3 ст.30, ч.1 ст.228-1 УК РФ, а также по ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228-1 УК РФ.

Президиум Омского областного суда квалифицировал все действия Бабушкина К.В. как единое продолжаемое преступление по ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228-1 УК РФ.

Как следует из материалов уголовного дела, для получения доказательств, подтверждающих сбыт Бабушкиным К.В. наркотических средств, сотрудниками полиции была использована помощь А [] действовавшего в рамках проводимых оперативно - розыскных мероприятий.

При этом оперативное мероприятие в отношении Бабушкина К.В. 20 августа 2009 года проводилось на основании имевшихся у сотрудников полиции сведений о том, что Бабушкин К [] занимается сбытом наркотического средства - героина по [] рублей за 0,5 грамм.

Об этом свидетельствует рапорт ст. о/у КМ [] ГОВД [] области М [] постановление о предоставлении результатов оперативно - розыскной деятельности, а также - постановление о проведении оперативно-розыскного мероприятия «проверочная закупка» от 20 августа 2009 года в отношении Бабушкина К [] (т.1, л. д. 5, 6, 20).

После проведения данной проверочной закупки, в ходе которой была подтверждена полученная оперативная информация и выявлен факт сбыта Бабушкиным К.В. А [] наркотического средства - героина массой 0,29 грамм, сотрудниками правоохранительных органов были проведены аналогичные оперативно-розыскные мероприятия в отношении Бабушкина К.В. с участием того же лица А []

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

Однако, вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, после того как сотрудники полиции уже выявили факт сбыта осужденным Бабушкиным К.В. наркотического средства, они не пресекли его действия, а вновь 21, 23 и 24 августа 2009 года посредством действий привлеченного лица - А [] провели однотипные оперативно-розыскные мероприятия - «проверочные закупки» в отношении уже известного им лица.

При этом действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением оперативно-розыскных мероприятий в отношении осужденного, не вызывались необходимостью, поскольку, как видно из материалов дела, последующие проверочные закупки от 21, 23 и 24 августа

2009 года проводились в отношении уже известного правоохранительным органам лица, а не с целью выявления канала поступления наркотических средств осужденному, а также установления иных лиц, причастных к незаконному обороту наркотиков.

Таким образом, сотрудники полиции при подтверждении информации о сбыте Бабушкиным К.В. наркотических средств уже при проведении первой проверочной закупки имели возможность пресечь действия осужденного, однако не сделали этого, подтолкнув тем самым его к дальнейшему сбыту наркотических средств.

При таких обстоятельствах, Судебная коллегия находит действия органа, осуществлявшего оперативно-розыскную деятельность, выразившуюся в проведении проверочных закупок 21, 23 и 24 августа 2009 года, незаконными, в связи с чем не могут быть признаны допустимыми доказательствами как результаты оперативно-розыскных мероприятий в указанной части, так и другие производные от них доказательства.

С учетом изложенного, Судебная коллегия находит состоявшиеся по делу судебные решения подлежащими изменению, то есть подлежат переквалификации действия Бабушкина К.В. с ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228-1 УК РФ на ч.3 ст.30, ч.1 ст.228-1 УК РФ как покушение на сбыт наркотического средства (совершенного 20 августа 2009 года), с исключением осуждения Бабушкина за покушение на сбыт наркотических средств в крупном размере от 21, 23 и 24 августа 2009 года.

Соответственно, подлежит снижению и назначенное Бабушкину К.В. наказание. Отбывание наказания, в соответствии с п. «б» ч.1 ст.58 УК РФ, назначается в исправительной колонии общего режима.

Руководствуясь ст.408 УПК РФ, Судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

надзорную жалобу осужденного Бабушкина К.В. удовлетворить.

Приговор Исилькульского городского суда Омской области от 17 декабря 2009 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 28 января 2010 года и постановление президиума Омского областного суда от 9 августа 2010 года в отношении Бабушкина К. [] В [] изменить.

Исключить осуждение Бабушкина К.В. за покушение на сбыт наркотических средств от 21, 23 и 24 августа 2009 года.

Переквалифицировать его действия с ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228-1 УК РФ на ч.3 ст.30, ч.1 ст.228-1 УК РФ (покушение на сбыт от 20 августа 2009 года), по которой назначить 4 года 6 месяцев лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии общего режима.

В остальной части судебные постановления оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи

