



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 50-Д12-96

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

29 ноября 2012 г.

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

председательствующего Журавлева В.А.,
судей Талдыкиной Т.Т. и Земскова Е.Ю.,
при секретаре Колосковой Ф.В.

рассмотрела в судебном заседании дело по надзорной жалобе осужденного Тянина И.Ф. о пересмотре приговора Ленинского районного суда г. Омска от 20 октября 2008 года, по которому

ТЯНИН И [] Ф [], [] ранее не судимый,

осужден за совершение двух преступлений, предусмотренных ч.3 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228-1 УК РФ к 8 годам лишения свободы за каждое; по ч.1 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228-1 УК РФ к 8 годам лишения свободы.

В соответствии с ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено Тянину И.Ф. 8 лет и 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 27 ноября 2008 года приговор в отношении Тянина И.Ф. оставлен без измене...я.

Постановлением президиума Омского областного суда от 6 июня 2011 года приговор и кассационное определение в отношении Тянина И.Ф. изменены. Действия осужденного по фактам покушений на сбыт наркотических средств, совершенных им 25 и 26 марта 2008 года, а также по приготовлению к сбыту наркотических средств 26 марта 2008 года квалифицированы, как единое продолжаемое преступление по ч.3 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228-1 УК РФ, по которой назначено 8 лет лишения свободы. Исключено указание о назначении осужденному наказания на основании ч.3 ст.69 УК РФ. В остальной части приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Талдыкиной Т.Т., мнение прокурора Шиховой Н.В., полагавшей изменить судебные решения,
Судебная коллегия

установила:

По приговору суда Тянин И.Ф. признан виновным и осужден (с учетом внесенных изменений) за покушение на незаконный сбыт наркотического средства - героина массой 6,27 и 6, 10 грамм, а также за приготовление к сбыту наркотического средства – героина массой 10,71 грамм, в особо крупном размере.

Преступления совершены 25 и 26 марта 2008 года в г. [] при обстоятельствах, установленных судом и изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Тянин И.Ф. оспаривает состоявшиеся судебные решения в части квалификации его действий и считает приговор подлежащим изменению, указывает, что деньги, полученные от покупателя «Б []» он передал продавцу - З [] получил от последнего наркотические средства и отдал «Б []», никакой выгоды для себя не имел, полагает, что его действия следует квалифицировать, как пособничество в приобретении наркотических средств и просит смягчить назначенное ему наказание.

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

Как усматривается из материалов дела и установлено судом в приговоре, Тянин И.Ф. по просьбе «Б []», выступавшего в роли покупателя при проведении оперативно-розыскных мероприятий «проверочная закупка», на деньги последнего 25 и 26 марта 2008 года приобрел у установленного лица, дело в отношении которого прекращено в связи со смертью, героин массой 6,27 и 6,10 грамм соответственно, который передал в указанные дни «Б []».

Действия осужденного квалифицированы судом первой инстанции, как два самостоятельных преступления, предусмотренных ч.3 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228-1 УК РФ, а также по факту обнаруженного у него в ходе личного досмотра наркотических средств - по ч.1 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228-1 УК РФ.

Президиум Омского областного суда, пересматривая в порядке надзора приговор в отношении Тянина И.Ф., пришел к выводу о том, что все действия осужденного, связанные с передачей «Б []» 25 и 26 марта 2008 года и обнаруженные у него при задержании наркотические средства образуют единое продолжаемое преступление и квалифицировал эти действия осужденного по ч.3 ст. 30, п. «г» ч.3 ст.228-1 УК РФ.

Вместе с тем, при оценке доказательств, подтверждающих факт передачи Тяниным И.Ф. наркотических средств «Б []у», суды первой, а также кассационной и надзорной инстанций не учли, что по смыслу закона само по себе данное обстоятельство не может являться основанием для квалификации действий виновного как сбыт наркотических средств.

Как следует из показаний свидетеля «Б []», он 25 и 26 марта 2008 года каждый раз после проведения его осмотра, пометки и передачи ему денежных средств в сумме [] рублей, направлялся на встречу с Тяниным И.Ф., которому передавал помеченные деньги, после чего Тянин И.Ф. уезжал на автомашине и по возвращении передавал ему героин, который он добровольно выдавал сотрудникам полиции.

Допрошенный в судебном заседании свидетель Х [] подтвердил обстоятельства, связанные с приобретением «Б []» героина у Тянина И.Ф. При этом он пояснял, что участвовал в проведении «проверочных закупок» и осуществлял визуальное наблюдение, видел как Тянин И.Ф., получив деньги от «Б []» уезжал на автомашине в сторону железнодорожного вокзала, как установлено, к дому, где проживал З [], заходил во двор дома, а затем возвращался и передавал наркотические средства «Б []».

На предварительном следствии допрошенный в качестве подозреваемого З [] не отрицал фактов передачи героина Тянину И.Ф. в указанные дни.

Таким образом, исследованные в судебном заседании доказательства свидетельствуют о том, что в тот момент, когда «Б []» обращался к Тянину И.Ф., тот не имел наркотическое средство, которое мог бы продать (передать) «Б []». При этом, купленный Тяниным И.Ф. за деньги «Б []» героин, принадлежал последнему, который и взял свое имущество, как его владелец. Доводы осужденного в этой части судом не опровергнуты.

Факт приобретения Тяниным И.Ф. наркотических средств у З [] подтверждает его доводы об отсутствии у него этих наркотических средств в момент обращения к нему «Б []» и не может не влиять на квалификацию его действий.

Таким образом, материалы дела свидетельствуют о том, что Тянин И.Ф., приобретая героин по просьбе «Б []» и на его деньги, оказывал помощь последнему в приобретении наркотических средств, а не сбывал их.

По смыслу закона действия посредника в приобретении наркотических средств или их аналогов следует квалифицировать как соучастие в приобретении наркотических средств.

Кроме того, президиум Омского областного суда, пересматривая в порядке надзора уголовное дело в отношении Тянина И.Ф., пришел к выводу о совершении им единого продолжаемого преступления. При этом суд надзорной инстанции в обоснование своего вывода указал в постановлении, что Тянин И.Ф. совершил тождественные действия по незаконному обороту однотипного наркотического средства, однако президиум незаконно объединил в одно преступление – покушение на сбыт наркотических средств и приготовление к сбыту этих средств.

Вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, после того как 25 марта 2008 года сотрудники милиции уже выявили факт сбыта Тяниным И.Ф. наркотического средства, они не пресекли его действия, а вновь 26 марта 2008 года, посредством действий привлеченного лица - «Б []», спровоцировали осужденного на дальнейшее приобретение и передачу наркотического средства.

При этом доказательств, подтверждающих необходимость проведения проверочной закупки после 25 марта 2008 года, судом в приговоре не приведено.

Из требований справедливого суда из 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.

При таких обстоятельствах осуждение Тянина И.Ф. за покушение на сбыт наркотических средств и приготовление к сбыту 26 марта 2008 года подлежит исключению из приговора за отсутствием в деянии состава преступления.

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

определила:

1. Надзорную жалобу осужденного Тянина И.Ф. удовлетворить.
2. Приговор Ленинского районного суда г. Омска от 20 октября 2008 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 27 ноября 2008 года, постановление президиума Омского областного суда от 6 июня 2011 года в отношении ТЯНИНА И. [REDACTED] Ф. [REDACTED] изменить:

исключить осуждение его за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в особо крупном размере, а также за приготовление к незаконному сбыту наркотических средств в особо крупном размере 26 марта 2008 года за отсутствием состава преступлений на основании ст.24 ч.1 п.2 УПК РФ.

В части осуждения Тянина И.Ф. за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в особо крупном размере 25 марта 2008 года переквалифицировать его действия с ч.3 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228-1 УК РФ на ч.5 ст.33, ч.3 ст.30, ч.2 ст.228 УК РФ (в редакции ФЗ от 5 января 2006 года), по которой назначить Тянину И. [REDACTED] Ф. [REDACTED] 6 лет лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии общего режима.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи

