ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 7-Д12-26

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

Гор. Москва 30 января 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного суда Российской Федерации в составе

председательствующего Степалина В.П.,

судей Климова А.Н. и Матросова В.М.,

при секретаре Кочкине Я.В.,

рассмотрела в судебном заседании дело по надзорной жалобе осуждённого Мягкова А.Г. на приговор Вичугского городского суда Ивановской области от 7 июня 2010 года, постановление президиума Ивановского областного суда от 15 октября 2010 года.

Заслушав доклад судьи Климова А.Н., мнение прокурора Морозовой Ж.В., полагавшей надзорную жалобу удовлетворить, судебная коллегия

установила:

по приговору Вичугского городского суда Ивановской области от 7 июня 2010 года

МЯГКОВ А[redacted] Г[redacted], [redacted] не судимый,

осужден по ч.1 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст.228-1 УК РФ на 9 лет лишения свободы со штрафом 5 000 рублей, а также за совершение трех преступлений от 6 октября, 27 октября и 17 ноября 2009 года, предусмотренных ч.3 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228-1 УК РФ, на 9 лет лишения свободы со штрафом на 5 000 рублей за каждое

преступление, на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 10 годам лишения свободы, со штрафом в размере 10.000 рублей, с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке приговор не обжаловался

Постановлением президиума Ивановского областного суда от 15 октября 2010 года приговор изменен, назначено Мягкову по ч.1 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228-1 УК РФ наказание в виде 6 лет лишения свободы со штрафом в размере 5.000 рублей. В соответствии с ч.3 ст. 69 УК РФ окончательно назначено Мягкову 9 лет 6 месяцев лишения свободы, со штрафом в размере 10.000 рублей, с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. В остальном приговор оставлен без изменения.

Мягков признан виновным в совершении трех покушений от 6 октября, 27 октября и 17 ноября 2009 года на незаконный сбыт наркотических средств в особо крупном размере, а также в приготовлении 18 ноября 2009 года к незаконному сбыту наркотических средств в особо крупном размере.

В надзорной жалобе осужденный Мягков просит исключить из осуждения эпизоды преступлений от 27 октября и 17 ноября 2009 года и снизить срок наказания, поскольку, выявив 6 октября 2009 года факт совершения им преступления, оперативные сотрудники не пресекли его преступную деятельность, а вновь провели проверочные закупки, в результате чего оперативно-розыскные мероприятия «проверочная закупка» 27 октября и 17 ноября 2009 года были проведены сотрудниками правоохранительных органов в нарушении закона «Об оперативно-розыскной деятельности».

Изучив материалы дела, проверив и обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия считает необходимым её удовлетворить по следующим основаниям.

Из представленных материалов следует, что для получения доказательств сбыта Мягковым наркотического средства - героина сотрудниками наркоконтроля было привлечено лицо под псевдонимом «И[redacted]», действовавшее в рамках проводимых оперативно-розыскных мероприятий - «проверочная закупка».

Пунктом 4 части 1 статьи 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 основаниями проведения оперативно-розыскных мероприятий являются: наличие возбужденного уголовного дела; 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; событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации; лицах, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда или уклоняющихся от уголовного наказания; лицах, без вести пропавших, и об обнаружении неопознанных трупов.

Согласно материалам уголовного дела, оперативное мероприятие в отношении Мягкова 6 октября 2009 года проводилось на основе имевшихся у сотрудников наркоконтроля оперативных данных о том, что тот занимается сбытом наркотического средства.

Выявив в ходе проверочной закупки факт сбыта осужденным наркотического средства, сотрудники наркоконтроля не пресекли его действия, и вновь привлекли лицо под псевдонимом «И[redacted]» к приобретению у Мягкова наркотического средства 27 октября и 17 ноября 2009 года.

Из постановлений о проведении оперативно-розыскных мероприятий от 27 октября и 17 ноября 2009 года нельзя сделать вывод о том, что указанные мероприятия проводились в целях выявления каналов поступления наркотических средств или выявления иных лиц, причастных к незаконному обороту наркотических средств.

Из материалов дела следует, что каких-либо новых результатов дальнейшее продолжение оперативно-розыскных мероприятий не имело, они необходимостью не вызывались, и, следовательно, их проведение не было законным.

Согласно ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с

нарушением закона, являются недопустимыми, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания обстоятельств, перечисленных в ст. 73 УПК РФ.

При таких обстоятельствах, судебная коллегия считает необходимым судебные решения в части осуждения Мягкова по эпизодам покушения на сбыт наркотических средств в особо крупном размере от 27 октября и 17 ноября 2009 года, квалифицированные по ч. 3 ст. 30, п. "г" ч. 3 ст. 228.1 УК РФ, отменить с прекращением производства по делу на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления.

С учетом характера и повышенной степени общественной опасности совершенных Мягковым преступлений, направленных против здоровья населения и общественной нравственности, судом обоснованно не установлено оснований и для применения к нему положений, предусмотренных ст. 64 и 73 УК РФ.

При постановлении приговора и изменений, внесенных надзорным постановлением областного суда, были учтены все характеризующие данные Мягкова и смягчающие по делу обстоятельства.

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

определила:

приговор Вичугского городского суда Ивановской области от 7 июня 2010 года и постановление президиума Ивановского областного суда от 15 октября 2010 года в отношении Мягкова А[redacted] Г[redacted] в части его осуждения по ч. 3 ст. 30, п. "г" ч. 3 ст. 228.1 УК РФ (по эпизодам от 27 октября и 17 ноября 2009 года) отменить, производство по делу прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ, по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, п. "г" ч. 3 ст. 228.1 (по эпизоду от 6 октября 2009 года) и ч. 1 ст.30, п. «г» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ (по эпизоду от 18 ноября 2009 года), путем частичного сложения наказаний, окончательно назначить Мягкову А.Г. 9 лет 1 месяц лишения свободы, со штрафом 6 000 рублей.

В остальном состоявшиеся судебные решения оставить без изменения, надзорную жалобу осужденного Мягкова А.Г. - без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи: