



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 50-Д13-3

г. Москва

26 февраля 2013 года

ОПРЕДЕЛЕНИЕ суда надзорной инстанции

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего **Колышницына А.С.**

судей **Бирюкова Н.И., Кулябина В.М.**

при секретаре **Колосковой Ф.В.**

рассмотрела уголовное дело по надзорным жалобам осужденных Егорова А.Ю., Анисимова А.В. о пересмотре приговора Октябрьского районного суда г. Омска от 29 октября 2009 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 10 декабря 2009 года и постановления президиума Омского областного суда от 15 июня 2010 года.

По приговору Октябрьского районного суда г. Омска от 29 октября 2009 года

АНИСИМОВ А [REDACTED] В [REDACTED] [REDACTED]
[REDACTED], не-
судимый,

осужден к лишению свободы по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ (за преступление, совершенное 10 июня 2009 года) на 4 года; по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ (за совершение двух преступлений 11 и 15 июня 2009 года) на 5 лет за каждое.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено Анисимову А.В. 6 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима;

ЕГОРОВ А [REDACTED] Ю [REDACTED] [REDACTED]
[REDACTED] несудимый,

осужден к лишению свободы по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ (за преступление от 10 июня 2009 года) на 4 года; по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ (за совершение двух преступлений 11 и 15 июня 2009 года) на 5 лет за каждое; по ст. 228 ч. 1 УК РФ на 2 года.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено Егорову А.Ю. 6 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 10 декабря 2009 года приговор в отношении Анисимова А.В. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Омского областного суда от 15 июня 2010 года приговор и кассационное определение изменены. По фактам совершения преступлений от 10, 11 и 15 июня 2009 года действия осужденных квалифицированы как единое продолжаемое преступление по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ, по которой назначено 5 лет 6 месяцев лишения свободы каждому.

На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ окончательно назначено Егорову А.Ю. 6 лет лишения свободы.

Исключено указание на применение ст. 69 ч. 3 УК РФ в отношении Анисимова А.В.

В остальной части приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Колышницына А.С., мнение прокурора Филимоновой С.Р., полагавшей исключить из приговора эпизоды от 11 и 15 июня 2009 года, судебная коллегия

установила:

Егоров и Анисимов осуждены (с учетом внесенных изменений) за покушение на незаконный сбыт наркотического средства - героина массой 0,47; 0,64 и 0,61 грамма, а Егоров, кроме того, за незаконное хранение без цели сбыта героина массой 1,78 грамма, совершенные 10, 11 и 15 июня 2009 года в г. Омске.

В надзорных жалобах осужденные Анисимов и Егоров, считая состоявшиеся судебные решения незаконными и необоснованными, указывают, что работники правоохранительных органов спровоцировали их на неоднократный сбыт героина, так как, выявив факт сбыта ими героина 10 июня 2009 года, они не задержали их и не пресекли их действия, а вновь продолжили проведение однотипных оперативно-розыскных мероприятий 11 и 15 июня 2009 года. Полагают, что выводы суда об их виновности в совершении указанных преступлений основаны на недопустимых доказательствах. Просят исключить из обвинения факты совершения ими преступлений 11 и 15 июня 2009 года и смягчить назначенное наказание.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия пришла к следующему выводу.

Согласно статье второй Федерального закона от 12 августа 1995 года № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации», задачами оперативно-розыскной деятельности являются:

выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших;

добывание информации о событиях и действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации.

Как усматривается из постановления о проведении проверочной закупки от 10 июня 2009 года, данное оперативно-розыскное мероприятие проводилось в связи с наличием информации о том, что Анисимов и Егоров занимается сбытом наркотического средства.

Однако вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, после проведения данной проверочной закупки, в ходе которой была подтверждена полученная оперативная информация и выявлен факт сбыта осужденными «С []» наркотического средства - героин массой 0,47 грамма, сотрудни-

ками правоохранительных органов 11 и 15 июня 2009 года были проведены аналогичные оперативно-розыскные мероприятия в отношении Анисимова и Егорова с участием того же лица - «С [REDACTED]».

При этом действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением оперативно-розыскных мероприятий в отношении осужденных с целью документирования их преступной деятельности, не вызывались необходимостью, поскольку, как видно из материалов дела, последующие проверочные закупки проводились вновь в отношении одних и тех же лиц, уже известных правоохранительным органам, а не с целью выявления канала поступления наркотических средств осужденным, а также установления иных лиц, причастных к незаконному обороту наркотиков.

Доказательств, подтверждающих необходимость проведения проверочных закупок 11 и 15 июня 2009 года, в приговоре не приведено.

Согласно ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с нарушением требований настоящего кодекса, являются недопустимыми. Недопустимые доказательства 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.

На основании изложенного эпизоды сбыта наркотического средства Анисимовым и Егоровым 11 и 15 июня 2009 года подлежат исключению из их осуждения.

Поскольку осужденные 10 июня 2009 года покушались на сбыт наркотического средства – героин массой 0,47 грамма, что не является крупным размером, их действия следует квалифицировать по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ.

Кроме этого, Федеральным законом от 7 декабря 2011 года № 420-ФЗ в ст. 69 УК РФ внесены изменения, согласно которых если все преступления, совершенные по совокупности, являются преступлениями небольшой или средней тяжести, либо покушением на тяжкое или особо тяжкое преступление, то окончательное наказание назначается по правилам части второй статьи 69 УК РФ.

Как усматривается из приговора в отношении Егорова, он (с учетом внесенных изменений) осужден за совершение покушения на сбыт наркотических средств и хранение наркотического средства без цели сбыта в крупном размере. Окончательное наказание ему назначено по правилам части третьей статьи 69 УК РФ.

Поскольку указанные выше изменения, внесенные в Уголовный кодекс РФ законом от 7 декабря 2011 года, улучшают положение осужденного, то приговор в этой части подлежит изменению.

Назначая наказание, судебная коллегия учитывает содеянное осужденными, данные об их личности и все обстоятельства дела.

Руководствуясь ст.ст. 407, 408 УПК РФ, судебная коллегия

определила:

приговор Октябрьского районного суда г. Омска от 29 октября 2009 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 10 декабря 2009 года и постановление президиума Омского областного суда от 15 июня 2010 в отношении **Егорова А.Ю.** изменить, исключить эпизоды покушения на сбыт ими наркотического средства от 11 и 15 июня 2009 года.

Квалифицировать их действия по факту покушения на сбыт ими наркотического средства 10 июня 2009 года по ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ (в редакции от 8 декабря 2003 года), по которой назначить Егорову А.Ю. и Анисимову А.В. 4 (четыре) года лишения свободы каждому.

На основании ст. 69 ч. 2 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1, 228 ч. 1 УК РФ окончательно Егорову А.Ю. назначить 4 (четыре) года 6 месяцев лишения свободы.

Отбывание наказания Егорову А.Ю. и Анисимову А.В. назначить в исправительной колонии общего режима.

В остальном приговор и последующие судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи