



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 13-Д13-3

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

26 февраля 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Коваля В.С.,
судей Кулябина В.М. и Бирюкова Н.И.
при секретаре Колосковой Ф.В.

рассмотрела уголовное дело по надзорной жалобе осуждённого Крючкова Э.И. на приговор Мичуринского городского суда Тамбовской области от 5 мая 2010 г. и постановление президиума Тамбовского областного суда от 26 августа 2010 г.

По приговору Мичуринского городского суда Тамбовской области от 5 мая 2010 г.

Крючков Э.И. 5 апреля 1976 г. рождения, судимый 24 сентября 2007 г. за совершение трёх преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹ УК РФ, за совершение четырёх преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 228¹ УК РФ, и за совершение преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 228 УК РФ, с применением ч. 3 ст. 69 УК РФ к 3 годам 6 месяцам лишения свободы; освобождён 29 декабря 2008 г. условно-досрочно на 1 год 8 месяцев 8 дней,

осуждён к лишению свободы: по ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228¹ УК РФ (покушение на сбыт наркотических средств 3 [] 17 октября 2009 г. в количестве 0,032 г) на 5 лет; по ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228¹ УК РФ (покушение на сбыт наркотических средств С [] 22 октября 2009 г. в количестве 0,06 г) на 5 лет; по ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228¹ УК РФ (покушение на сбыт наркотических средств С [] 24 октября 2009 г. в количестве 0,09 г) на 5 лет; по ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228¹ УК РФ

(покушение на сбыт наркотических средств Г [] 6 ноября 2009 г. в количестве 0,03 г) на 5 лет; по ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228¹ УК РФ (покушение на сбыт наркотических средств Ю [] 5 декабря 2009 г. в количестве 0,23 г) на 5 лет.

В соответствии с ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний Крючкову Э.И. назначено 5 лет 5 месяцев лишения свободы.

На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров частично присоединено неотбытое наказание, назначенное по приговору от 24 сентября 2007 г., и окончательно определено наказание Крючкову Э.И. в виде 5 лет 7 месяцев лишения свободы в исправительной колонии особого режима.

В кассационном порядке приговор не обжалован.

Постановлением президиума Тамбовского областного суда от 26 августа 2010 г. приговор в отношении Крюčkова Э.И. изменён:

- вид режима исправительного учреждения изменён с особого на строгий.

В остальной части приговор оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Бирюкова Н.И., мнение прокурора Савинова Н.В., полагавшего судебные решения изменить, исключить осуждение Крюčkова за покушения на незаконный сбыт наркотических средств, совершённые 22, 24 октября, 6 ноября и 5 декабря 2009 г., Судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по приговору суда Крючков осуждён за покушения на незаконный сбыт наркотических средств группой лиц по предварительному сговору.

Преступления им совершены 17, 22, 24 октября, 6 ноября и 5 декабря 2009 г. в [] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе Крючков просит изменить приговор. Указывает, что со стороны сотрудников правоохранительных органов имела место провокация его действий, поскольку, выявив один факт сбыта им наркотического средства, сотрудники УФСН не пресекли его действий, а продолжали оперативно-розыскные мероприятия в отношении его. В связи с этим просит признать недопустимыми доказательства, полученные при повторных проверочных закупках.

Изучив материалы уголовного дела, обсудив доводы, изложенные в надзорной жалобе, заслушав стороны, Судебная коллегия находит, что судебные решения в отношении Крюčkова подлежат изменению по следующим основаниям.

Из материалов дела следует, что Крючков группой лиц по предварительному сговору с А [] (уголовное дело в отношении

А [] (выделено в отдельное производство) по просьбе З [], С [], Г [] а и Ю [] выступавших в роли покупателей наркотических средств, при проведении оперативно-розыскных мероприятий «проверочная закупка» пять раз - 17, 22, 24 октября, 6 ноября и 5 декабря 2009 г. сбывал героин в количестве 0,032 г, 0,06 г, 0,09 г, 0,03 г и 0,23 г.

Данные действия осуждённого судом первой инстанции квалифицированы как пять самостоятельных преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228¹ УК РФ.

Согласно п. 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях или при предъявлении ему любого уголовного обвинения имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основе закона.

В силу изложенного справедливость судебного разбирательства предполагает и справедливый способ получения доказательств по уголовному делу.

Суды первой и надзорной инстанций, признавая, что сотрудники полиции действовали в рамках оперативно-розыскных мероприятий, проведённых в соответствии с Федеральным законом от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», оставили без внимания то обстоятельство, что существенное значение имеет не только соблюдение закона при непосредственном проведении оперативно-розыскного мероприятия, но и обоснованность его проведения.

Согласно п. 4 ст. 6 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» проверочная закупка предусмотрена как один из видов оперативно-розыскных мероприятий.

В соответствии со ст. 2 указанного закона задачами оперативно-розыскной деятельности являются выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших.

Таким образом, вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, после того, как 17 октября 2009 г. сотрудники УФСКН уже выявили факт передачи А [] и Крючковым наркотических средств З [], они не пресекли их действий, а вновь 22, 24 октября, 6 ноября и 5 декабря 2009 г. провели однотипные оперативно-розыскные мероприятия «проверочная закупка» в отношении осуждённых с участием в роли покупателей наркотических средств их знакомых – С [], Г [], Ю [].

Как следует из материалов дела, проверочные закупки 17 октября, 6 ноября и 5 декабря 2009 г. проводились с целью документирования деятельности сбытчиков наркотических средств и установления каналов поставки наркотиков, а 22 и 24 октября 2009 г. только с целью документирования деятельности лица, сбывающего героин.

Фактически же действия оперативных сотрудников, связанные с проведением оперативно-розыскных мероприятий после 17 октября 2009 г., никак мотивированы не были и не вызывались необходимостью. Проверочные закупки проводились в отношении уже известных им лиц. Материалами дела не подтверждается деятельность сотрудников правоохранительных органов, направленная на выявление канала поступления наркотических средств или установления иных лиц, причастных к незаконному обороту наркотиков.

Сотрудники УФСН, имея возможность пресечь незаконные действия осуждённого уже при проведении первой проверочной закупки, в ходе которой был выявлен факт распространения наркотических средств совместно с А [REDACTED], и будучи обязанными это сделать, вновь организовали оперативно-розыскное мероприятие в нарушение ст. 2 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности».

Из требований справедливого суда по ст. 6 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 внутренних дел.

Согласно ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с нарушением требований указанного 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.

С учётом изложенного Судебная коллегия пришла к выводу, что сотрудники правоохранительных органов, нарушая требования ст. 2 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», после выявления факта сбыта Крючковым наркотических средств не пресекли его действий, а продолжили проводить оперативно-розыскные мероприятия, чем был искусственно увеличен объём обвинения Крючкова.

При таких обстоятельствах Судебная коллегия, на основании п. 2 ч. 1 ст. 379 УПК РФ ввиду нарушения уголовно-процессуального закона, исключает из судебных постановлений осуждение Крючкова за покушения на

незаконный сбыт наркотических средств группой лиц по предварительному сговору, совершённые 22, 24 октября, 6 ноября и 5 декабря 2009 г.

В связи с исключением из объёма обвинения Крючкова фактов покушения на незаконный сбыт наркотических средств группой лиц по предварительному сговору 22, 24 октября, 6 ноября и 5 декабря 2009 г. из приговора подлежит исключению указание на применение при назначении наказания ч. 3 ст. 69 УК РФ.

С учётом характера и степени общественной опасности преступления, данных о личности Крючкова, установленных судом первой инстанции обстоятельств, влияющих на назначение наказания, Судебная коллегия оснований для назначения ему наказания с применением ст. 64 УК РФ не находит.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 379, п. 6 ч. 1 ст. 408, ст. 409 – 410 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

надзорную жалобу осуждённого Крючкова Э.И. удовлетворить частично.

Приговор Мичуринского городского суда Тамбовской области от 5 мая 2010 г. и постановление президиума Тамбовского областного суда от 26 августа 2010 г. в отношении Крючкова Э. [] И [] изменить:

исключить осуждение Крючкова Э.И. за покушения на незаконный сбыт наркотических средств группой лиц по предварительному сговору, совершённые 22, 24 октября, 6 ноября и 5 декабря 2009 г;

исключить указание на применение при назначении наказания Крючкову Э.И. ч. 3 ст. 69 УК РФ;

назначить по ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228¹ УК РФ (за покушение на незаконный сбыт наркотических средств группой лиц по предварительному сговору в количестве 0, 032 г, совершённое 17 октября 2009 г.,) 5 лет лишения свободы;

в соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров частично присоединить неотбытое наказание по приговору от 24 сентября 2007 г. и назначить наказание в виде 5 лет 2 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи