



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 38-Д13-6

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ (в порядке главы 48 УПК РФ)

г. Москва

20 мая 2013 г.

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

председательствующего – Магомедова М.М.

судей – Шмаленюка С.И., Сабурова Д.Э.

при секретаре - Вершило А.Н.,

рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по надзорной жалобе Лаврушкина М.В. о пересмотре приговора Советского районного суда г. Тулы от 13 июня 2006 года и постановления президиума Тульского областного суда от 15 января 2008 года.

Приговором Советского районного суда г. Тулы от 13 июня 2006 года

Лаврушкин [REDACTED]  
[REDACTED] несудимый,

осужден к лишению свободы:

- по п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (преступление от 8 октября 2005 года) на срок 6 лет;
- по п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (преступление от 14 октября 2005 года) на срок 6 лет;
- по п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (преступление от 24 октября 2005 года) на срок 6 лет;
- по ч. 3 ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ на срок 5 лет.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено 8 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке приговор не пересматривался.

Постановлением президиума Тульского областного суда от 15 января 2008 года приговор изменен, действия Лаврушкина М.В. переквалифицированы:

- по эпизоду от 8 октября 2005 года с п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ на ч. 3 ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ, по которой назначено наказание 5 лет 9 месяцев лишения свободы;
- по эпизоду от 14 октября 2005 года с п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ на ч. 3 ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ, по которой назначено 5 лет 9 месяцев лишения свободы;
- по эпизоду от 24 октября 2005 года с п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ на ч. 3 ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ, по которой назначено 5 лет 9 месяцев лишения свободы.

В соответствии с ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний окончательно назначено Лаврушкину М.В. 7 лет 9 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима, начало срока исчислено с 24 октября 2005 года.

С учетом внесенных изменений Лаврушкин М.В. признан виновным в том, что при изложенных в приговоре обстоятельствах:

- 8 октября 2005 года совершил покушение на незаконный сбыт наркотического средства в крупном размере (героин массой 1,198 гр.);

- 14 октября 2005 года совершил покушение на незаконный сбыт наркотического средства в крупном размере (героин массой 1,232 гр.);
- 24 октября 2005 года совершил два покушения на незаконный сбыт наркотического средства в крупном размере (героин массой 1,125 гр. и 1,281 гр.).

Заслушав доклад судьи Сабурова Д.Э., мнение прокурора Кривоноговой Е. А., полагавшей необходимым надзорную жалобу осужденного удовлетворить частично, Судебная коллегия

### У С Т А Н О В И Л А:

В надзорной жалобе осужденный Лаврушкин М.В. полагает необоснованным осуждение за покушения на незаконный сбыт наркотических средств 14 и 24 октября 2005 года, поскольку проведение оперативно-розыскных мероприятий в указанные дни не вызывались необходимостью и сотрудники УФСКН по [ ] области имели возможность задержать его уже после первой проверочной закупки 8 октября 2005 года. Указывает, что его вина в покушении 24 октября 2005 года на сбыт изъятого при задержании наркотического средства, не доказана. С учетом своих доводов просит изменить состоявшиеся судебные решения. За покушения на сбыт наркотического средства 14 и 24 октября 2005 года уголовное дело прекратить, а по эпизоду от 8 октября 2005 года действия переквалифицировать на ч. 1 ст. 228 УК и освободить от наказания в связи с декриминализацией деяния.

Изучив уголовное дело, проверив и обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит приговор Советского районного суда г. Тулы от 13 июня 2006 года и постановление президиума Тульского областного суда от 15 января 2008 года подлежащими изменению по следующим основаниям.

Вина Лаврушкина М.В. в действиях, связанных с незаконным оборотом наркотических средств 8 октября 2005 года в отношении героина массой 1,198 гр. и 24 октября 2005 г. в отношении изъятого при задержании героина массой 1,281 гр., установлена совокупностью собранных и исследованных судом доказательств, указанных в приговоре и получивших надлежащую оценку, в т.ч. показаниями свидетеля под псевдонимом «П [ ] свидетелей Ф [ ] [ ] К [ ] [ ] [ ] К [ ] [ ] [ ] Б [ ] [ ] заключениями экспертиз, протоколами осмотра документов и вещественных доказательств, другими приведенными в приговоре доказательствами.

Вопреки доводам жалобы Лаврушкина М.В. его деяния не декриминализованы и уголовная ответственность за его действия не устранена.

Вместе с тем, Судебная коллегия отмечает следующее.

Как следует из материалов дела, оперативно-розыскные мероприятия в отношении Лаврушкина проводились с целью документирования его преступной деятельности, связанной с незаконным оборотом наркотических средств.

Однако проверочные закупки 14 и 24 октября 2005 года проводились уже после производства сотрудниками УФСКН РФ по [ ] области проверочной закупки 8 октября 2005 года, когда подтвердилась полученная оперативная информация и выявлен факт незаконного сбыта Лаврушкиным наркотического средства.

При этом, в судебных решениях отсутствуют убедительные выводы о том, что действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением оперативно-розыскных мероприятий в отношении Лаврушкина М.В. с целью документирования его преступной деятельности, вызывались какой-либо необходимостью.

Вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, после выявления факта незаконного сбыта Лаврушкиным М.В. наркотического средства 8 октября 2005 года сотрудники правоохранительных органов не пресекли эти преступные действия, не приняли предусмотренных законом мер по задержанию и привлечению Лаврушкина М.В. к уголовной ответственности, а вновь посредством привлеченного лица продолжили проведение оперативно-розыскных мероприятий 14 и 24 октября 2005 года в отношении уже известного лица, и по тем же основаниям, предоставив осуждённому возможность заниматься преступной деятельностью, в связи, с чем результаты этих последующих проверочных закупок не могут рассматриваться как полученные с соблюдением требований закона.

Согласно ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с нарушением закона, являются недопустимыми, не имеющими юридической силы, и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания любого из обстоятельств, предусмотренных ст. 73 УПК РФ, в том числе по настоящему делу по фактам не вызывающих необходимость последующих закупок 14 и 24 октября 2005 года.

При таких обстоятельствах приговор суда и постановление президиума Тульского областного суда в части осуждения

Лаврушкина М.В. по ч 3 ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ по эпизодам покушения на сбыт наркотического средства - героина 14 октября 2005 года в размере 1, 232 гр. и 24 октября 2005 года в размере 1,125 гр. подлежат отмене, а уголовное дело прекращению на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ, т.е. за отсутствием состава преступления, с признанием за ним права на реабилитацию в порядке главы 18 УПК РФ.

Также коллегия отмечает, что по факту изъятия при задержании Лаврушкина М.В. 24 октября 2005 года наркотического средства героина массой 1,281 гр. его действия судом квалифицированы по ч. 3 ст. 30 и п. «б» ч.2 ст. 228.1 УК РФ, т.е. покушение на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере.

Как установил суд, Лаврушкин указанное наркотическое средство предварительно расфасовал для облегчения дальнейшего сбыта неопределенному кругу лиц, приготовил удобную упаковку, т.е. создал условия для его сбыта, и хранил при себе до 24 октября 2005 года, когда в 16 ч. был задержан, наркотическое средство изъято.

Данные действия исходя из установленных судом фактических обстоятельств подлежат квалификации не как покушение на незаконный сбыт наркотического средства в крупном размере, а как приготовление к незаконному сбыту наркотического средства в крупном размере, т.е. по ч. 1 ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ.

Кроме того, как следует из приговора суда, окончательное наказание по совокупности преступлений Лаврушкину М.В. назначено по правилам ч. 3 ст. 69 УК РФ.

Вместе с тем, с учетом изменений в уголовный закон окончательное наказание Лаврушкину М.В. подлежит назначению по правилам ч. 2 ст. 69 УК РФ, но без изменения принципа частичного сложения наказаний.

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

### **О П Р Е Д Е Л И Л А:**

надзорную жалобу Лаврушкина М.В. удовлетворить частично.

Приговор Советского районного суда г. Тулы от 13 июня 2006 года и постановление президиума Тульского областного суда от 15 января

2008 года в части осуждения Лаврушкина М.В. по ч. 3 ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (по эпизодам покушения на сбыт наркотического средства героина 14 октября 2005 года и 24 октября в размере 1,125 гр.) отменить и уголовное преследование в этой части прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ за отсутствием состава преступления, признав за Лаврушкиным М.В. право на реабилитацию в порядке главы 18 УПК РФ.

Его действия по эпизоду покушения на незаконный сбыт наркотического средства героина массой 1,281 гр. 24 октября 2005 года переквалифицировать с ч. 3 ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ на ч. 1 ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ, по которой назначить наказание в виде лишения свободы сроком на 5 лет.

На основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ по эпизоду от 8 октября 2005 года (в редакции ФЗ № 215 от 27 июля 2009 года) и ч. 1 ст. 30 п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ по эпизоду от 24 октября 2005 года в отношении наркотического средства героина массой 1,281 гр. (в редакции ФЗ № 215 от 27 июля 2009 года) окончательно Лаврушкину М.В. назначить 7 лет 8 месяцев лишения свободы.

В остальной части приговор Советского районного суда г. Тулы от 13 июня 2006 года и постановление президиума Тульского областного суда от 15 января 2008 года оставить без изменения, а надзорную жалобу Лаврушкина М.В. – без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи