



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №13-Д13-13

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

20 июня 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Колышницына А.В.,
судей Бирюкова Н.И., Тришевой А.А.
при секретаре Воронине М.А.

рассмотрела в судебном заседании уголовное дело по надзорной жалобе осуждённого Мелехина А.И. на приговор Октябрьского районного суда г. Тамбова от 28 июля 2008 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Тамбовского областного суда от 4 сентября 2008 г., постановление президиума Тамбовского областного суда от 13 мая 2010 г., постановление судьи Кирсановского районного суда Тамбовской области от 25 мая 2010 г. и постановление судьи Кирсановского районного суда Тамбовской области от 5 июля 2012 г.

По приговору Октябрьского районного суда г. Тамбова от 28 июля 2008 г.

Мелехин А. [] И [] [] судимый 28 августа 2007 г. по п. «а» ч.3 ст. 158 УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года,

осуждён к лишению свободы по ч.1 ст.228 УК РФ на 1 год; за совершение двух преступлений, предусмотренных ч.1 ст.228¹ УК РФ, на 4 года за каждое; за совершение двух преступлений, предусмотренных п. «а» ч.2 ст.228¹ УК РФ, на 5 лет 6 месяцев за каждое; за совершение трёх преступлений, предусмотренных ч.3 ст.30, пп. «а», «б» ч.2 ст.228¹ УК РФ, на 5 лет за каждое.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний Мелехину А.И. назначено 6 лет 6 месяцев

лишения свободы. В соответствии со ст.70 УК РФ частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 28 августа 2007 г. и окончательно Мелехину А.И. назначено 7 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

По данному делу осуждены Климонова Е.С. и Авдеев Н.В., судебные постановления в отношении которых не обжалованы.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Тамбовского областного суда от 4 сентября 2008 г. приговор в отношении Мелехина А.И. изменён. Его действия по факту совершения преступления 19 октября 2007 г. переквалифицированы с ч.1 ст.228¹ УК РФ на ч.3 ст.30, ч.1 ст.228¹ УК РФ, из преступления, предусмотренного ч.1 ст.228 УК РФ, исключено приобретение наркотических средств; в качестве смягчающих наказание обстоятельств признаны: активное способствование раскрытию преступления, изобличение других соучастников преступления, признание вины. Постановлено считать Мелехина А.И. осуждённым к лишению свободы: по ч.1 ст.228 УК РФ на 10 месяцев; по ч.3 ст.30, ч.1 ст.228¹ УК РФ (преступление совершено 19 октября 2007 г.) с применением ст.64 УК РФ на 3 года 6 месяцев; по ч.1 ст.228¹ УК РФ (преступление совершено 13 августа 2007 г.) с применением ст.64 УК РФ на 3 года 6 месяцев; по двум преступлениям, предусмотренным п. «а» ч.2 ст.228¹ УК РФ, на 5 лет; по трём преступлениям, предусмотренным ч.3 ст.30, пп. «а», «б» ч.2 ст.228¹ УК РФ, с применением ст.64 УК РФ на 4 года 6 месяцев.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ Мелехину А.И. назначено 6 лет, а в соответствии со ст.70 УК РФ - 6 лет 6 месяцев. В остальной части приговор в отношении Мелехина А.И. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Тамбовского областного суда от 13 мая 2010 г. приговор и кассационное определение в отношении Мелехина А.И. изменены: исключено указание о применении ст.70 УК РФ. Постановлено считать его осуждённым на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 6 годам лишения свободы. В остальной части кассационное определение и приговор оставлены без изменения.

Постановлением судьи Кирсановского районного суда Тамбовской области от 25 мая 2010 г. на основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров от 9 июня 2008 г. и от 28 июля 2008 г. окончательно Мелехину А.И. назначено 7 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением судьи Кирсановского районного суда Тамбовской области от 5 июля 2012 г. приговоры в отношении Мелехина А.И. приведены в соответствие с действующим законом. По приговору от 28 июля 2008 г. постановлено считать Мелехина А.И. осуждённым (с учётом внесённых изменений) по ч.1 ст.228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 г. №420-ФЗ) к 9 месяцам лишения свободы; на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 5 годам 11 месяцам лишения свободы, а в соответствии со

ст.70 УК РФ к 6 годам 10 месяцам лишения свободы. В остальной части судебные решения оставлены без изменений.

Заслушав доклад судьи Бирюкова Н.И., мнение прокурора Саночкиной Е.А., полагавшей судебные постановления изменить, Судебная коллегия

установила:

по приговору суда Мелехин А.И. признан виновным и осуждён (с учётом внесённых изменений) за незаконный сбыт 13 августа 2007 г. героина в количестве 0,12 г; за три покушения на незаконный сбыт 14 августа, 24 и 25 сентября 2007 г. наркотического средства (героина) в количестве 0,59, 0,515 и 0,57 г группой лиц по предварительному сговору, в крупном размере; за два незаконных сбыта 17 августа и 19 сентября 2007 г. героина в количестве 0,033 и 0,11 г; за покушение на незаконный сбыт 19 октября 2007 г. героина в количестве 0,24 г, а также за незаконное хранение без цели сбыта наркотического средства (героина) в количестве 1,05 г в крупном размере.

Преступления совершены при обстоятельствах, установленных судом и изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осуждённый Мелехин А.И. оспаривает приговор и последующие судебные решения, считая их незаконными и необоснованными. Указывает, что его действия были спровоцированы сотрудниками правоохранительных органов, так как, выявив факт сбыта им героина совместно с Авдеевым Н.В. 14 августа 2007 г., они не пресекли его действия, а вновь 24, 25 сентября и 19 октября 2007 г. провели проверочные закупки наркотических средств. Просит изменить судебные решения, исключить из приговора осуждение за указанные преступления и смягчить назначенное наказание.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы, приведённые в надзорной жалобе, Судебная коллегия находит судебные постановления подлежащими изменению по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела, Мелехин А.И. по просьбе Ф [] и К [], выступавших в роли покупателей при проведении оперативно-розыскных мероприятий «проверочная закупка», совместно с Авдеевым Н.В. незаконно сбыл 14 августа, 24, 25 сентября 2007 г. героин в количестве 0,59, 0,515, 0,57 г соответственно.

Действия осуждённого в этой части квалифицированы судом по ч.3 ст.30, пп. «а», «б» ч.2 ст.228¹ УК РФ как три покушения на незаконный сбыт наркотических средств, совершённые группой лиц по предварительному сговору, в крупном размере.

Согласно ст.2 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ задачами оперативно-розыскной деятельности являются:

осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, а также розыска без вести пропавших;

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 14 августа 2007 г., данное оперативно-розыскное мероприятие проводилось в связи с наличием информации о том, что Мелехин А.И., [] рождения, проживающий по адресу: г. [] и Авдеев Н.В., [] г. рождения, проживающий по адресу: г. [] по месту своего жительства занимаются незаконным сбытом наркотического средства – героина. В связи с этим было принято решение о проведении проверочной закупки наркотических средств у Мелехина А.И. и Авдеева Н.В.

Таким образом, уже при проведении указанной проверочной закупки правоохранительным органам были известны фамилии и адреса осуждённых.

Однако, вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, после того как 14 августа 2007 г. сотрудники УФСКН выявили факт сбыта Мелехиным А.И. совместно с Авдеевым Н.В. наркотического средства - героина в количестве 0,59 г, они не пресекли его действия, а вновь 24, 25 сентября 2007 г. посредством действий привлечённого лица – К. [] провели аналогичные оперативно-розыскные мероприятия.

При этом действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением оперативно-розыскных мероприятий в отношении Мелехина А.И., с целью документирования его преступной деятельности не вызывались необходимостью, поскольку, как видно из материалов дела, проверочные закупки 24, 25 сентября 2007 г. проводились вновь в отношении одних и тех же, уже известных правоохранительным органам лиц, а не с целью выявления канала поступления наркотических средств осуждённому, а также установления иных лиц, причастных к незаконному обороту наркотиков.

Доказательств, подтверждающих необходимость проведения проверочных закупок после 14 августа 2007 г., в приговоре не приведено.

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

Что касается довода Мелехина А.И., приведённого в надзорной жалобе, об исключении из судебных постановлений осуждения его за преступление, совершённое 19 октября 2007 г., квалифицированное по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹ УК РФ, то оно удовлетворению не подлежит, поскольку покушение на

незаконный сбыт наркотического средства – героина в количестве 0, 24 г имело место не в ходе проверочной закупки, а под наблюдением сотрудников УФСКН по [REDACTED] области.

В связи с уменьшением объёма осуждения Мелехина А.И. Судебная коллегия снижает назначенное ему наказание с применением ч. 3 ст. 69 и ст. 70 УК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 379, ч. 1 ст. 381, ст. 407, 408, 409 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

надзорную жалобу осуждённого Мелехина А.И. удовлетворить частично.

Приговор Октябрьского районного суда г. Тамбова от 28 июля 2008 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Тамбовского областного суда от 4 сентября 2008 г., постановление президиума Тамбовского областного суда от 13 мая 2010 г., постановление судьи Кирсановского районного суда Тамбовской области от 25 мая 2010 г. и постановление судьи Кирсановского районного суда Тамбовской области от 5 июля 2012 г. в отношении Мелехина А. [REDACTED] И [REDACTED] в части осуждения по ч.3 ст.30, пп. «а», «б» ч.2 ст.228¹ УК РФ (покушение на сбыт наркотических средств 24 сентября 2007 г.) и по ч.3 ст.30, пп. «а», «б» ч.2 ст.228¹ УК РФ (покушение на сбыт наркотических средств 25 сентября 2007 г.) отменить и дело прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ за отсутствием в его действиях состава преступления.

Признать за Мелехиным А.И. право на реабилитацию.

Снизить наказание, назначенное Мелехину А.И., на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.1 ст.228 (в редакции Федерального закона от 7 декабря 2011 г. №420-ФЗ), ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹, ч.1 ст.228¹, ч.3 ст.30, пп. «а», «б» ч.2 ст.228¹, п. «а» ч.2 ст.228¹, п. «а» ч.2 ст.228¹ УК РФ до 5 лет 8 месяцев лишения свободы и в соответствии со ст. 70 УК РФ до 6 лет 7 месяцев лишения свободы.

В остальной части судебные постановления оставить без изменения.

Председательствующий [REDACTED]

Судьи [REDACTED]