



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 50-Д13-64

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

11 июля 2013 г.

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

председательствующего Воронова А.В.,
судей Семёнова Н.В. и Эрдыниева Э.Б.,
при секретаре Воронине М.А.

рассмотрела в судебном заседании дело по надзорной жалобе осужденного Менари-Юргенсена М.И. о пересмотре приговора Первомайского районного суда г. Омска от 25 мая 2007 года, по которому

МЕНАРИ-ЮРГЕНСЕН М.И. и [REDACTED]
[REDACTED] ранее судимый:

1) 16.01.2002 г. по пп. «б,в,г» ч.2 ст.158, ч.2 ст.325 УК РФ, с применением ч.3 ст.69, ст.70 УК РФ, к 3 годам и 6 месяцам лишения свободы;

2) 24.04.2002 г. по п. «г» ч.2 ст.158 УК РФ, с применением ч.5 ст.69 УК РФ, к 3 годам и 11 месяцам лишения свободы, освобожден 30.12.2003 г. условно-досрочно на 1 год, 6 месяцев и 24 дня;

3) 18.08.2004 г. по пп. «а,б,в» ч.2 ст.158 УК РФ, с применением ст.70 УК РФ, к 2 годам и 6 месяцам лишения свободы, освобожден 16.06.2006 г. условно-досрочно на 7 месяцев и 18 дней;

4) 29.03.2007 г. по пп. «б,в» ч.2 ст. 158 УК РФ, на основании ст.70 УК РФ, к 3 годам 7 месяцам лишения свободы;

5) 13.04.2007 г. по пп. «б,в» ч.2 ст.158, п. «б» ч.2 ст.158 УК РФ, с применением ч.5 ст.69 УК РФ, к 4 годам и 3 месяцам лишения свободы,

осужден за совершение двух преступлений, предусмотренных ч.3 ст.30, ч.1 ст.228-1 УК РФ, к 4 годам лишения свободы за каждое, по ч.1 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228-1 УК РФ к 5 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний, назначено Менари-Юргенсену М.И. 5 лет и 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ частично присоединено не отбытое наказание по приговору от 13.04.2007 г. и окончательно назначено Менари-Юргенсену М.И. 6 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением Октябрьского районного суда г. Омска от 20 июля 2011 года приговор изменен, постановлено считать Менари-Юргенсена М.И. осужденным по ч.3 ст.30, ч.1 ст.228-1 УК РФ (в редакции от 8.12.2003 г.) за 2 преступления к 4 годам лишения свободы за каждое, по ч.1 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228-1 УК РФ (в редакции от 8.12.2003 г.) к 5 годам лишения свободы, на основании ч.3 ст.69 УК РФ к 5 годам и 6 месяцам лишения свободы, на основании ч.5 ст.69 УК РФ к 5 годам и 10 месяцам лишения свободы.

Постановлением президиума Омского областного суда от 12 сентября 2011 года приговор в отношении Менари-Юргенсена М.И. изменен. Действия осужденного по покушениям на незаконный сбыт наркотических средств от 7 и 11 декабря 2006 года квалифицированы как единое продолжаемое преступление по ч.3 ст.30, ч.1 ст.228-1 УК РФ, по которой назначено 4 года лишения свободы. В соответствии с ч.3 ст.69 УК РФ назначено Менари - Юргенсену М.И. 5 лет и 4 месяца лишения свободы, а на основании ч.5 ст.69 УК РФ окончательно - 5 лет и 7 месяцев лишения свободы. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Постановлением Советского районного суда г. Омска от 2 ноября 2012 года приговор от 25 мая 2007 года в отношении Менари-Юргенсена М.И. приведен в соответствие с Федеральным законом № 420-ФЗ от 7 декабря 2011 года. Наказание осужденному назначено на основании ч.2 ст.69 УК РФ. В остальном приговор оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда РФ Семёнова Н.В., мнение прокурора Филимоновой С.Р., полагавшей исключить осуждение Менари-Юргенсена М.И. за покушение на сбыт наркотических средств 11 декабря 2006 года,

Судебная коллегия

установила:

Менари-Юргенсен М.И. признан виновным и осужден (с учетом внесенных изменений) за покушение на незаконный сбыт наркотического средства - героина массой 0,15 и 0,22 грамма, совершенное 7 и 11 декабря 2006 года, а также за приготовление к незаконному сбыту героина массой 2,13 грамма, в крупном размере. Преступления совершены при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Менари-Юргенсен М.И. оспаривает законность и обоснованность состоявшихся судебных решений. Указывает, что действия сотрудников правоохранительных органов были незаконными, поскольку, выявив факт сбыта им наркотического средства 7 декабря 2006 года, они не пресекли его действия, а продолжили проведение в отношении него оперативно-розыскных мероприятий. Считает, что приговор основан на недопустимых доказательствах, что умысла на сбыт героина, обнаруженного в его автомобиле, у него не было, т.к. он приобрел героин уже в расфасованном виде. Просит переквалифицировать его действия с ч.1 ст.30, ч.2 ст.228-1 УК РФ на ч.3 ст.30, ч.2 ст.228-1 УК РФ и смягчить назначенное наказание.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия находит приговор и последующие судебные решения подлежащими изменению по следующим основаниям.

Как усматривается из материалов дела и установлено судом, Менари-Юргенсен М.И. по просьбе Л [] выступавшего в роли покупателя при проведении оперативно-розыскных мероприятий «проверочная закупка» 7 и 11 декабря 2006 года, сбыл героин массой 0,15 и 0,22 грамма соответственно.

Действия осужденного квалифицированы судом в этой части по ч.3 ст.30, ч.1 ст.228-1 УК РФ за каждое из преступлений.

Президиум Омского областного суда квалифицировал эти действия Менари-Юргенсена М.И. по одной статье - по ч.3 ст.30, ч.1 ст.228-1 УК РФ, как единое продолжаемое преступление.

Как следует из материалов уголовного дела, для получения доказательств сбыта Менари-Юргенсеном М.И. наркотических средств сотрудниками полиции была использована помощь Л [] действовавшего в рамках проводимых оперативно - розыскных мероприятий.

При этом оперативное мероприятие в отношении Менари-Юргенсена М.И. 7 декабря 2006 года проводилось на основании имевшихся у сотрудников милиции сведений о том, что Менари-Юргенсен М.И.

занимается сбытом наркотического средства - героина в пос. [REDACTED] по ул. [REDACTED]

После проведения данной проверочной закупки, в ходе которой была подтверждена полученная оперативная информация и выявлен факт сбыта Менари-Юргенсеном М.И. наркотического средства - героина массой 0,15 грамма, сотрудники правоохранительных органов вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, не пресекли его действия, а вновь 11 декабря 2006 года посредством действий привлеченного лица - Л [REDACTED] [REDACTED] провели аналогичное оперативно-розыскное мероприятие - «проверочная закупка» в отношении того же лица.

При этом действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением оперативно-розыскных мероприятий в отношении осужденного с целью документирования его преступной деятельности, не вызывались необходимостью, поскольку, как видно из материалов дела, проверочная закупка 11 декабря 2006 года проводилась в отношении известного правоохранительным органам лица, а не с целью выявления канала поступления наркотических средств осужденному, а также установления иных лиц, причастных к незаконному обороту наркотиков.

Из требований справедливого суда ст.6 Европейской 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 полиции.

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.

При таких обстоятельствах осуждение Менари-Юргенсена М.И. за покушение на сбыт наркотического средства 11 декабря 2006 года подлежит исключению из приговора.

Оснований для изменения приговора по иным доводам, изложенным в жалобе, Судебная коллегия не находит.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 407, 408 УПК РФ,

определила:

1. Надзорную жалобу осужденного Менари-Юргенсена М.И. удовлетворить частично.

2. Приговор Первомайского районного суда г. Омска от 25 мая 2007 года, постановление Октябрьского районного суда г. Омска от 20 июля 2011 года, постановление президиума Омского областного суда от 12 сентября 2011 года, постановление Советского районного суда г. Омска от 2 ноября 2012 года в отношении Менари-Юргенсен М [REDACTED] И [REDACTED] изменить, исключить его осуждение за покушение на сбыт наркотических средств 11 декабря 2006 года.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий [REDACTED]

Судьи [REDACTED]