



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 37-Д13-23

НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

«29» августа 2013г.

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

председательствующего **Борисова В.П.**
судей **Пейсиковой Е.В.** и **Ламенцевой С.А.**
секретаря **Головач А. М.**

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Бакина С.В. на приговор Заводского районного суда г. Орла от 29 декабря 2009 года, и последующие судебные решения, которым

Бакин С. [] В. [], [] несудимый, осужден по: п. «б» ч.3 ст.229 УК РФ (эпизод № 1 с ноября 2008 г. по 30 января 2009 г.) к 8 годам лишения свободы со штрафом в размере 30 000 рублей; ч.3 ст.30, п. «а» ч.2 ст.228.1 УК РФ (эпизод № 2 от 31 января 2009 г.) к 5 годам 6 месяцам лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей; ч.3 ст.30, п. «а, б» ч.2 ст.228.1 УК РФ (эпизод № 5 от 4 марта 2009 г.) к 5 годам 6 месяцам лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей; ч.3 ст.30, п. «а, б» ч.2 ст.228.1 УК РФ (эпизод № 6 от 21 марта 2009 г.) к 5 годам 6 месяцам лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей; п. «б» ч.3 ст.229 УК РФ (эпизод № 7 от 31 марта 2009 г.) к 8 годам лишения свободы со штрафом в размере 30 000 рублей; ч.3 ст. 30, п. «а, б» ч.2 ст.228.1 УК РФ (эпизод № 8 от 1 апреля 2009 г.) к 5 годам 6 месяцам лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей; ч.3 ст.30, п. «а» ч.2 ст.228.1 УК РФ (эпизод № 9 от 23 апреля 2009 г.) к 5 годам 6 месяцам лишения свободы со штрафом в размере 20 000 рублей; ч.1 ст.30, ч.1 ст.228.1 УК РФ (эпизод № 10 от 24 апреля 2009 г.) к 5 годам лишения свободы.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения назначенных наказаний, Бакину С.В. назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима, со штрафом в размере 40 000 рублей.

По этому приговору также осужден Мишин Д.В.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Орловского областного суда от 23 марта 2010 года приговор в отношении Бакина СВ. изменен:

-по эпизоду № 10 (от 24 апреля 2009 г.) Бакину СВ. по ч.1 ст.30, ч.1 ст.228.1 УК РФ назначено наказание в виде 2 лет 8 месяцев лишения свободы.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений предусмотренных п. «б» ч.3 ст.229; ч.3 ст.30, п. «а» ч.2 ст.228.1; ч.3 ст.30, п. «а, б» ч.2 ст.228.1; ч.3 ст.30, п. «а, б» ч.2 ст.228.1; п. «б» ч.3 ст.229; ч.3 ст.30, п. «а, б» ч.2 ст.228.1; ч.3 ст.30, п. «а» ч.2 ст.228.1; ч.1 ст.30, ч.1 ст.228.1 УК РФ, путем частичного сложения, назначено Бакину СВ. окончательное наказание в виде 9 лет 6 месяцев лишения свободы со штрафом в размере 40 000 рублей, с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима;

-уточнена описательно-мотивировочная часть приговора с указанием о названии эпизода № 9: «Покушение на незаконный сбыт наркотического средства - марихуаны массой 2,3 гр. (после высушивания до постоянной массы) 23 апреля 2009 г.».

В остальном приговор оставлен без изменения.

Президиум Орловского областного суда 27 сентября 2012 года указанные приговор и кассационное определение в отношении Бакина СВ. постановил изменить.

Смягчить окончательное наказание, назначенное Бакину СВ. на основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений до 9 лет 3 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима, со штрафом в размере 40 000 рублей.

В остальном приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

Постановлением Урицкого районного суда Орловской области от 1 апреля 2013 года приговор приведен в соответствие с действующим законодательством в связи с изменениями, внесенными в УК РФ ФЗ от 1. 03. 2012 г.: постановлено переквалифицировать действия Бакина С.В. с п. «б» ч. 3 ст. 229 УК РФ (эпизоды №1 и №7) на п. «д» ч.2 ст. 229 УК РФ (в редакции ФЗ от 1. 03. 2012 г №18-ФЗ), назначив наказание по каждому эпизоду в виде 6 лет лишения свободы со штрафом в размере 30 000 рублей. На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения назначенных наказаний окончательно назначено Бакину С.В 7 лет 9 месяцев лишения свободы со

штрафом в размере 40 000 рублей с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Президиум Орловского областного суда 25 апреля 2013 года указанные приговор Заводского районного суда г. Орла от 29 декабря 2009 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Орловского областного суда от 23 марта 2010 года и постановление Урицкого районного суда Орловской области от 31 июля 2012 года в отношении Мишина Д.В. в части его осуждения по ч. 5 ст. 33, ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228 УК РФ (2 эпизода от 3 и 17 февраля 2009 года), ч. 3 ст. 30, п. «а, б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (3 эпизода от 4 и 21 марта 2009 года, от 1 апреля 2009 года) и ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (эпизод от 23 апреля 2009 года) постановил отменить, производство по делу в этой части прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления, с признанием за ним права на реабилитацию, предусмотренного ст. 133, 134 УПК РФ.

Исключить из приговора (с учетом последующих изменений) указание о назначении Мишину Д.В. наказания на основании ч. 2 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений.

Считать осужденным Мишина Д.В. по ч. 3 ст. 30, п. «а» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (за преступление, совершенное 31 января 2009 года) к 5 годам 6 месяцам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима со штрафом в размере 20000 рублей.

В остальном судебные решения в отношении Мишина Д.В. оставлены без изменения.

В надзорной жалобе Бакин С.В. просит отменить состоявшиеся по делу судебные решения, прекратить производство за отсутствием состава преступления, ввиду выявленной судом провокации преступлений.

Заслушав доклад судьи **Борисова В.П.**, выслушав осужденного **Бакина С.В.**, адвоката **Скокова В.А.**, поддержавших доводы жалобы, мнение прокурора **Телешевой-Курицкой Н.А.**, полагавшей судебные решения изменить, в части осуждения по ч.3 ст. 30, п. «а, б» ч.2 ст. 228.1 УК РФ (3 эпизода от 4 и 21 марта 2009 года, от 1 апреля 2009 года) и ч.3 ст. 30, п. «а» ч.2 ст. 228.1 УК РФ (эпизод от 23 апреля 2009 года) приговор отменить, производство по делу в этой части прекратить на основании п. 2 ч.1 ст. 24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления, смягчить наказание по совокупности преступлений, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

По приговору суда Бакин С.В. признан виновным в двух кражах наркотических средств в крупном размере, в пяти покушениях на незаконный сбыт

наркотических средств (первое совершено 31 января 2009 года), четыре из них совершены группой лиц по предварительному сговору с Мишиным, два из которых в крупном размере, одно также в крупном размере, но не в составе группы, и в приготовлении к сбыту наркотических средств.

Проверив материалы дела, и обсудив доводы надзорной жалобы, судебная коллегия находит их подлежащим частичному удовлетворению по следующим основаниям.

По приговору суда Бакин С.В. признан виновным в двух кражах наркотических средств в крупном размере, в приготовлении к сбыту наркотических средств и в пяти покушениях на незаконный сбыт наркотических средств в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий «проверочных закупок», четыре из которых группой лиц по предварительному сговору с Мишиным.

В частности по эпизоду покушения на сбыт наркотических средств группой лиц по предварительному сговору с Мишиным Бакин осужден за то, что 31 января 2009 года он покушался на незаконный сбыт наркотических средств - марихуаны, массой 5,8 грамма Ц [REDACTED] в ходе ОРМ «Проверочная закупка».

Президиум Орловского областного суда 25 апреля 2013 года посчитал, что, несмотря на выявленное 31 января 2009 года в ходе «проверочной закупки» преступление, сотрудники УФСКН России по [REDACTED] области вновь провели аналогичные проверочные закупки, вопреки закону «Об оперативно-розыскной деятельности» не приняли мер к задержанию и привлечению Мишина к уголовной ответственности, а продолжили проведение в отношении последнего ОРМ, что президиум посчитал нарушением и отменил производство в отношении Мишина Д.В. по делу в этой части его осуждения по эпизодам после 31 января 2009 года и прекратил его на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления.

С учетом того, что Бакин осуждался за покушение на сбыт наркотических средств после 31 января 2009 года группой лиц по предварительному сговору с Мишиным, уголовное производство в отношении которого в части действий, совершенных после 31 января 2009 года прекращено за отсутствием состава преступления, то осуждение Бакина за события, имевшие место 4 и 21 марта 2009 года, 1 и 23 апреля 2009 года, основано на недопустимых доказательствах, судебные решения в этой части подлежат отмене с прекращением производства по делу на основании п.2 ч.1 ст. 24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления.

Вина Бакина С.В. в совершении хищения наркотических средств (два эпизода), в покушении на незаконный сбыт наркотических средств и в приго-

товлении к незаконному сбыту наркотических средств подтверждается приведенными в приговоре доказательствами.

Руководствуясь ст. 407 и 408 УПК РФ, судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Надзорную жалобу осужденного Бакина С.В. удовлетворить частично;

2. Приговор Заводского районного суда г. Орла от 29 декабря 2009 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Орловского областного суда от 23 марта 2010 года и постановление президиума Орловского областного суда от 27 сентября 2012 года в отношении Бакина С. [REDACTED] В [REDACTED] в части его осуждения по ч.3 ст. 30, п. «а, б» ч.2 ст. 228.1 УК РФ (3 эпизода от 4 и 21 марта 2009 года, от 1 апреля 2009 года и ч.3 ст. 30, п «а» ч.2 ст. 228.1 УК РФ (эпизод от 23 апреля 2009 года) отменить, производство по делу в этой части прекратить на основании п. 2 ч.1 ст. 24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления, с признанием за Бакиным права на реабилитацию, предусмотренного ст. 133, 134 УПК РФ.

На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений предусмотренных п. «д» ч.2 ст. 229 УК РФ (в редакции ФЗ от 1. 03. 2012 г №18-ФЗ) (два эпизода), ч.3 ст. 30, п. «а» ч.2 ст. 228.1 УК РФ и ч.1 ст. 30 ст. 228.1 ч.1 УК РФ назначить Бакину С.В. 7 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима, со штрафом в размере 40 000 рублей.

В остальной части судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий [REDACTED]

Судьи [REDACTED]