



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 18-Д13-94

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е С У Д А НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ (в порядке главы 48 УПК РФ)

г. Москва

«4» сентября 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего
судей
при секретаре

Ворожцова С.А.
Пелевина Н.П. и Сабурова Д.Э.
Поляковой А.С.

рассмотрела в судебном заседании от 4 сентября 2013 года уголовное дело по надзорной жалобе осуждённого Джаримка А.Ш. на приговор Новокубанского районного суда Краснодарского края от 10 мая 2006 года, которым

ДЖАРИМОК А

Ш

ранее не судимый,

осуждён по ст. 228¹ ч. 1 УК РФ к 4 годам лишения свободы,
по ст. 228¹ ч. 2 п. «б» УК РФ (по эпизоду от 30 августа 2005 года) к 5 годам лишения свободы со штрафом в размере 5000 рублей,
по ст. 228¹ ч. 2 п. «б» УК РФ (по эпизоду от 2 ноября 2005 года) к 5 годам лишения свободы со штрафом в размере 5000 рублей,
по ст. 228¹ ч. 3 п. «г» УК РФ к 8 годам лишения свободы со штрафом в размере 10000 рублей,

по ст.ст. 30 ч. 1, 228 ч. 3 п. «г» УК РФ к 8 годам лишения свободы со штрафом в размере 10000 рублей;

на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ путём частичного сложения наказаний окончательно по совокупности преступлений ему назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима, со штрафом в размере 15000 рублей.

Срок отбывания наказания исчисляется со 2 ноября 2005 года.

В кассационном порядке приговор не обжаловался, и дело не рассматривалось.

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 29 февраля 2012 года приговор изменён:

действия Джаримка А.Ш. со ст. 228¹ ч. 1 УК РФ переквалифицированы на ст.ст. 30 ч. 3, 228¹ ч. 1 УК РФ, по которой назначить 4 года лишения свободы;

со ст. 228¹ ч. 2 п. «б» УК РФ на ст.ст. 30 ч. 3, 228¹ ч. 2 п. «б» УК РФ, по которой назначено 5 лет лишения свободы со штрафом в размере 5000 рублей;

со ст. 228¹ ч. 2 п. «б» УК РФ на ст.ст. 30 ч. 3, 228¹ ч. 2 п. «б» УК РФ, по которой назначено 5 лет лишения свободы со штрафом в размере 5000 рублей;

со ст. 228¹ ч. 3 п. «г» УК РФ на ст.ст. 30 ч. 3, 228¹ ч. 3 п. «г» УК РФ, по которой назначено 8 лет лишения свободы со штрафом в размере 10000 рублей;

наказание Джаримку А.Ш. по ст.ст. 30 ч. 1, 228 ч. 3 п. «г» УК РФ в виде 8 лет лишения свободы со штрафом в размере 10000 рублей оставлено без изменения.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ окончательно по совокупности преступлений по принципу частичного сложения наказаний Джаримку А.Ш. назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима, со штрафом в размере 12000 рублей;

В остальном приговор оставлен без изменения.

В надзорной жалобе осуждённый Джаримок А.Ш. считает судебные решения незаконными и необоснованными. Полагает, что после проведения 26 августа 2005 года проверочной закупки и выявления факта сбыта им наркотического средства сотрудники правоохранительных органов имели основание и были обязаны пресечь его противоправную деятельность, однако 29 августа, 11 октября и 1 ноября 2005 года необоснованно провели вновь

проверочные закупки, и на их основании были получены недопустимые доказательства, на основании которых он был незаконно признан в совершении ряда преступлений. Просит судебные решения изменить, исключить осуждение его по эпизодам от 29 августа 2005, 11 октября и 1 ноября 2005 года и смягчить наказание, а также привести приговор в соответствие с законом от 1 марта 2012 года.

Заслушав доклад судьи Пелевина Н.П., объяснение адвоката Баранова А.А., поддержавшего надзорную жалобу по изложенным в ней доводам, мнение прокурора Луканиной Я.Н., полагавшей необходимым судебные решения изменить, приговор в части осуждения Джаримка А.Ш. за преступления по эпизодам от 29 августа, 11 октября и 1 ноября 2005 года отменить и дело в этой части прекратить за отсутствием в деянии состава преступления, смягчит назначенное ему наказание по совокупности преступлений, а в остальном судебные решения оставить без изменения, судебная коллегия

установила:

согласно внесённых в приговор изменений, Джаримок А.Ш. признан виновным в совершении четырёх покушений на незаконный сбыт наркотических средств и приготовлении к их сбыту при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

Проверив материалы дела, обсудив надзорной жалобы осуждённого, судебная коллегия находит названные судебные решения подлежащими частичной отмене.

Выводы суда, с учётом внесённых в приговор изменений надзорной инстанцией, о виновности Джаримка А.Ш. в покушении на сбыт наркотического средства 26 августа 2005 года и приготовлении к сбыту наркотических средств в особо крупном размере основаны на исследованных в судебном заседании доказательствах, получивших надлежащую оценку в приговоре, и в надзорной жалобе не оспариваются.

Юридическая квалификация данных преступлений по ст.ст. 30 ч. 3, 228¹ ч. 1, 30 ч. 1, 228 ч. 3 п. «г» УК РФ является правильной, законной и обоснованной, доводы надзорной жалобы о переквалификации содеянного на уголовный закон в редакции от 1 марта 2012 года являются несостоятельными и не подлежащими удовлетворению.

Вместе с тем, судебная коллегия находит незаконным осуждение Джаримка А.Ш. за покушения на сбыт наркотических средств, имевших место 29 августа, 12 октября и 2 ноября 2005 года по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела и судебных документов, для проверки оперативной информации о причастности Джаримка А.Ш. к незаконному сбыту наркотических средств сотрудниками УФСКН в установленном законом порядке 26 августа 2005 года было проведено оперативно-розыскное мероприятие – проверочная закупка, в ходе которой выявлен факт покушения на сбыт осуждённым марихуаны массой 3,34 грамма.

Результаты закупки были надлежаще оформлены, а впоследствии подтверждены доказательствами, приведёнными в приговоре.

Таким образом, в результате проведенного оперативно-розыскного мероприятия было выявлено преступление и получены достаточные данные для возбуждения уголовного дела и пресечения дальнейшей противоправной деятельности осуждённого в соответствии с требованиями ст. 2 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности».

Однако в нарушение ст. 7 данного закона сотрудниками правоохранительных органов под их контролем без какой либо необходимости в отношении Джаримка А.Ш. 30 августа, 12 октября и 2 ноября 2005 года вновь были проведены аналогичные проверочные закупки, результаты которых закреплены затем доказательствами, а Джаримок по данным деяниям был привлечён, как за совершение самостоятельных составов преступлений, предусмотренных ст.ст. 228¹ ч. 2 п. «б», 228¹ ч. 3 п. «г», 228¹ ч. 2 п. «б» УК РФ, переквалифицированных в порядке надзора на покушения.

Поскольку по указанным фактам деяний оперативно-розыскные мероприятия проведены с нарушениями требований закона, положенные в основу приговора по их результатам доказательства являются недопустимыми, чему не дано никакой оценки в названных судебных документах.

При таких обстоятельствах судебная коллегия считает, что указанные выше составы преступлений в деяниях Джаримка А.Ш. отсутствуют, в связи с чем судебные решения в этой части подлежат отмене, а дело прекращению производством.

С учётом внесённых в приговор изменений, назначенные осуждённому наказания по ст.ст. 30, ч. 3, 228¹ ч. 1, 30 ч. 1, 228 ч. 3 п. «г» УК РФ соответствуют требованиям ст. 6, 60 УК РФ, не свидетельствуют о их чрезмерной суровости и несправедливости и смягчению не подлежат.

Вместе с тем, в связи с уменьшением общего объема обвинения по совокупности преступлений на основании ст. 69 ч. 2 УК РФ Джаримку А.Ш. следует назначить более мягкое наказание.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 407 и 408 УПК РФ, судебная коллегия

определила:

надзорную жалобу осуждённого Джаримка А.Ш. удовлетворить частично.

Приговор Новокубанского районного суда Краснодарского края от 10 мая 2006 года и постановление президиума Краснодарского краевого суда от 29 февраля 2012 года в отношении Джаримка А.Ш. в части осуждения его по ст.ст. 30 ч. 3, 228¹ ч. 2 п. «б», 30 ч. 3, 228¹ ч. 3 п. «г», 30 ч. 3, 228¹ ч. 2 п. «б» УК РФ (по эпизодам от 30 августа, 12 октября и 2 ноября 2005 года) отменить и дело в этой части производством прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ за отсутствием в деяниях состава преступления.

В соответствии со ст.ст. 133 ч. 2 п. 3, 134 УПК РФ признать за Джаримком А.Ш. право на реабилитацию в указанной части и обязать суд первой инстанции направить ему извещение с разъяснением порядка возмещения вреда, связанного с уголовным преследованием.

Считать Джаримка А.Ш. осуждённым по ст.ст. 30 ч. 3, 228¹ ч. 1, 30 ч. 1, 228 ч. 3 п. «г» УК РФ, по которым на основании ст. 69 ч. 2 УК РФ окончательное наказание ему путём частичного сложения наказаний назначить в виде лишения свободы сроком на восемь (8) лет три (3) месяца лишения свободы со штрафом в размере 10 000 рублей, с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

В остальном судебные решения в отношении Джаримка А.Ш. оставить без изменения, а надзорную жалобу Джаримка А.Ш. – без удовлетворения.

Председательствующий

С.А.Ворожцов

Судьи

Н.П.Пелевин
Д.Э.Сабуров