



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 19-Д13-42

ОПРЕДЕЛЕНИЕ суда надзорной инстанции

г. Москва

26 сентября 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего – Зырянова А.И.
судей - Микрюкова В. В. и Каменева Н.Д.

при секретаре Синьковой А.О.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденного Гочева А.А. на приговор Изобильненского районного суда Ставропольского края от 7 февраля 2006 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Ставропольского краевого суда от 18 апреля 2006 года и постановление президиума Ставропольского краевого суда от 9 июля 2007 года,

Заслушав доклад судьи Микрюкова В. В., изложившего обстоятельства уголовного дела, содержание приговора, мотивы надзорной жалобы и вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, выступление прокурора Савинова Н.В., поддержавшего доводы надзорной жалобы, судебная коллегия

УСТАНОВИЛА:

по указанному приговору

Гочев А [REDACTED] А [REDACTED], [REDACTED]
[REDACTED], ранее не судимый,

осужден за совершение трех преступлений, предусмотренных ст. 228-1 ч.1 УК РФ, за каждое к 4 годам лишения свободы, а также по ст. 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ к 6 годам лишения свободы, ст. ст. 30 ч. 1 и 228-1 ч. 3 «г» УК РФ к 8 годам лишения свободы. На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний окончательно назначено 10 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Ставропольского краевого суда от 18 апреля 2006 года приговор изменен, действия Гочева А.А. переквалифицированы со ст.ст. 30 ч. 1 и 228-1 ч. 3 п. «г» УК РФ на ст. 228 ч. 2 УК РФ, по которой назначено 5 лет лишения свободы. На основании ст. 69 ч. 3 УК РФ путем частичного сложения наказаний окончательно назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением президиума Ставропольского краевого суда от 9 июля 2007 года приговор и кассационное определение изменены, исключено из приговора осуждение Гочева А.А. за незаконное приобретение наркотических средств,

по ст. 228 ч. 2 УК РФ за незаконное хранение наркотических средств назначено 4 года 10 месяцев лишения свободы, действия Гочева А.А. по трем преступлениям, предусмотренным ст. 228-1 ч. 1 УК РФ переквалифицированы на ст. ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ, за каждое назначено 4 года лишения свободы, со ст. 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ на ст. ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 2 п. «б» УК РФ, по которой назначено 5 лет 10 месяцев лишения свободы. На основании ст. 69 ч.3 УК РФ путем частичного сложения наказаний назначено 9 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 5 сентября 2013 года по надзорной жалобе Гочева А.А. возбуждено надзорное производство.

Гочев А.А., с учетом внесенных изменений, признан виновным в покушениях на незаконный сбыт наркотических средств, а также в

незаконном хранении наркотических средств, совершенных при изложенных в приговоре обстоятельствах.

В надзорной жалобе осужденный Гочев А.А. оспаривает законность и обоснованность проведения повторных проверочных закупок, проведенных после 6 июня 2005 года.

Проверив материалы дела, обсудив доводы жалобы, судебная коллегия находит жалобу подлежащей удовлетворению.

Из материалов уголовного дела следует, что первая проверочная закупка 6 июня 2005 года примерно в 10 часов 20 минут проводилась в отношении Гочева А.А., о противоправной деятельности которого, связанной со сбытом наркотических средств, имелась оперативная информация, в ходе которой Гочев А.А. передал Т [] [] участвовавшему в указанном оперативном мероприятии в соответствии с Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности», на пробу вещество растительного происхождения, которое на основании заключения эксперта являлось смесью наркотических средств - марихуаны и гашишного масла. При этом осужденный пообещал Т [] [] немного позже продать героин хорошего качества, что и было им осуществлено 6 июня 2005 года примерно в 14 часов 20 минут также в ходе ОРМ.

Пунктом 4 части 1 статьи 6 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» проверочная закупка предусмотрена как один из видов оперативно-розыскных мероприятий, проводимых при осуществлении оперативно-розыскной деятельности.

Согласно ст. 7 указанного закона основаниями проведения оперативно-розыскных мероприятий являются: наличие возбужденного уголовного дела; ставшие известными органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, сведения о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, а также о лицах, его подготавливающих, совершающих или совершивших, если нет достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела; событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации; лицах, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда или уклоняющихся от уголовного наказания; лицах, без вести пропавших, и об обнаружении непознанных трупов.

В соответствии со ст. 2 указанного закона задачами оперативно-розыскной деятельности являются: выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших; осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, а также розыска без вести пропавших; добывание информации о событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации.

Установив в ходе проверочных закупок 6 июня 2005 года факты сбыта Гочевым А.А. наркотических средств, сотрудники правоохранительных органов не пресекли его действия, а вновь провели оперативные мероприятия также с участием Т [REDACTED] 8 и 15 июня 2005 года.

Эти действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением 8 и 15 июня 2005 года оперативно-розыскных мероприятий в отношении Гочева А.А., не вызывались необходимостью. Каких-либо новых задач перед ними не ставилось. Как следует из дела, каких-либо новых результатов дальнейшего продолжение оперативно-розыскных мероприятий не имело.

Согласно ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с нарушением закона, являются недопустимыми, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания обстоятельств, перечисленных в ст. 73 УПК РФ.

При таких обстоятельствах осуждение Гочева А.А. по эпизодам 8 и 15 июня 2005 года нельзя признать законным, поэтому приговор в этой части подлежит отмене, а дело прекращению в связи с отсутствием состава преступления.

При назначении наказания по совокупности преступлений судебная коллегия учитывает личность осужденного, тяжесть содеянного им и все обстоятельства дела.

С учетом фактических обстоятельств преступлений, предусмотренных ст. ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ, ст. 228 ч. 2 УК РФ, за совершение которых осужден Гочев А.А. и степени их общественной опасности, судебная коллегия не находит оснований для изменения их категории на менее тяжкую.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Надзорную жалобу осужденного удовлетворить.

2. Приговор Изобильненского районного суда Ставропольского края от 7 февраля 2006 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Ставропольского краевого суда от 18 апреля 2006 года и постановление президиума Ставропольского краевого суда от 9 июля 2007 года в отношении Гочева А. [REDACTED] А. [REDACTED] в части его осуждения по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228¹ УК РФ за совершение 8 июня 2005 года покушения на незаконный сбыт наркотических средств, по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 2 ст. 228¹ УК РФ за совершение 15 июня 2005 года покушения на незаконный сбыт наркотических средств отменить и уголовное дело в этой части прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ в связи с отсутствием состава преступления, с признанием за ним права на реабилитацию, предусмотренного ст. 133, ст. 134 УПК РФ.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ, ст. ст. 30 ч. 3 и 228-1 ч. 1 УК РФ и ст. 228 ч. 2 УК РФ, путем частичного сложения наказаний, назначить Гочеву А.А. 8 (восемь) лет 5 (пять) месяцев лишения свободы.

В остальном состоявшиеся в отношении него судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи