



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

дело № 9-Д13-34

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

26 сентября 2013 г.

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

председательствующего  
судей  
при секретаре

Коваля В.С.,  
Земскова Е.Ю., Ситникова Ю.В.  
Цепалиной Л.И.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осужденной Шипуновой И.А. о пересмотре приговора Сормовского районного суда г. Н.Новгорода от 7 июля 2004 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Нижегородского областного суда от 17 сентября 2004 года и постановления президиума Нижегородского областного суда от 17 июля 2008 года.

Заслушав доклад судьи Земскова Е.Ю., мнение представителя Генеральной прокуратуры РФ прокурора Химченковой М.М. об изменении судебных постановлений, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

по приговору Сормовского районного суда г. Н.Новгорода от 7 июля 2004 года  
**Шипунова И [ ] А [ ]**, [ ] несудимая,

осуждена за совершение трех преступлений, предусмотренных пп. «а», «б» ч.2 ст.228<sup>1</sup> УК РФ к 6 годам 6 месяцам лишения свободы за каждое.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, путем частичного сложения наказаний окончательно назначено Шипуновой И.А. 7 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

По данному делу осуждены также Новожилова Н.Л., Корнеев С.В. и Бирюкова Е.П.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Нижегородского областного суда от 17 сентября 2004 года приговор в отношении Шипуновой И.А. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Нижегородского областного суда от 17 июля 2008 года приговор и кассационное определение в отношении Шипуновой И.А. изменены. Действия осужденной по трем преступлениям переквалифицированы с пп. «а», «б» ч.2 ст.228<sup>1</sup> УК РФ на ч.3 ст.30, пп. «а», «в» ч.3 ст.228 УК РФ в редакции закона от 1996 года, по которым назначено 6 лет лишения свободы за каждое. На основании ч.3 ст.69 УК РФ окончательно назначено Шипуновой И.А. 7 лет лишения свободы.

В остальной части приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

Постановлением Автозаводского районного суда г. Н.Новгорода от 3 апреля 2009 года Шипунова И.А. освобождена условно-досрочно на неотбытый срок 1 год 11 месяцев 7 дней.

Постановлением Ардатовского районного суда Нижегородской области от 30 октября 2012 года приговор в отношении Шипуновой И.А. приведен в соответствие с действующим законом. Постановлено считать ее осужденной на основании ч.2 ст.69 УК РФ (в редакции ФЗ от 07.12.2011 г.) по совокупности преступлений, предусмотренных ч.3 ст.30, пп.«а»,«в» ч.3 ст.228 УК РФ, к 6 годам 9 месяцам лишения свободы, постановлено считать ее условно-досрочно освобожденной на срок 1 год 8 месяцев 7 дней.

По приговору суда Шипунова И.А. признана виновной и осуждена за покушение на незаконный сбыт наркотического средства - героина массой 2,956, 3,187 и 4,987 грамм, группой лиц по предварительному сговору, в крупном размере, совершенные 16 февраля, 3 и 10 марта 2004 года.

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

В надзорной жалобе осужденная Шипунова И.А. оспаривает приговор и последующие судебные решения, считая их незаконными и необоснованными.

Указывает, что она оказывала помощь С [ ] и способствовала ему в приобретении наркотических средств, а не сбывала их; что приговор основан на недопустимых доказательствах, так как сотрудники полиции, выявив факт сбыта героина 16 февраля 2004 года, не пресекли ее действия, а продолжили проведение оперативно-розыскных мероприятий. Просит исключить из приговора эпизоды преступлений от 3 и 10 марта 2004 года и смягчить назначенное ей наказание.

Проверив материалы дела, Судебная коллегия считает, что судебные постановления подлежат изменению.

Как усматривается из материалов дела и установлено судом в приговоре, Шипунова И.А., действуя группой лиц по предварительному сговору с Бирюковой Е.П., Новожиловой Н.Л. и Корнеевым С.В., по просьбе С [ ], выступавшего в роли покупателя при проведении оперативно-розыскных мероприятий «проверочная закупка», незаконно сбывла 16 февраля, 3 и 10 марта 2004 года героин массой 2,956; 3,187 и 4,987 грамм соответственно.

Действия осужденной квалифицированы судом по трем преступлениям (с учетом внесенных изменений) по ч.3 ст.30, пп. «а», «в» ч.3 ст.228 УК РФ.

Согласно ст.2 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», задачами оперативно-розыскной деятельности являются:

выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших.

Как усматривается из постановления о проведении проверочной закупки от 16 февраля 2004 года, данное оперативно-розыскное мероприятие проводилось в связи с наличием информации о том, что Бирюкова Е.П. через доверенных лиц - Шипунову И.А., 1976 года рождения, проживающая по адресу: [ ] и женщину по имени Н [ ] занимается незаконным сбытом наркотического средства - героина. В связи с этим было принято решение о проведении проверочной закупки наркотических средств в отношении Шипуновой И.А. и женщины по имени Н [ ].

При исследовании в судебном заседании доказательств, относящихся к действиям осужденной, совершенным 16 февраля 2004 года, суд установил, что

Шипунова действовала с умыслом на сбыт, а не на приобретение наркотических средств.

Указанный вывод является правильным, подтверждается совокупностью доказательств по делу, анализ и оценка которым дана в приговоре. Действия Шипуновой квалифицированы правильно. Оперативно-розыскное мероприятие 16 февраля 2004 года было проведено при наличии фактических и правовых оснований.

Однако, после того как 16 февраля 2004 года сотрудники полиции выявили факт сбыта Шипуновой И.А. совместно с другими лицами наркотического средства - героина массой 2,956 грамма, вопреки задачам оперативно - розыскной деятельности, они не пресекли ее действия, а вновь 3 и 10 марта 2004 года, посредством действий привлеченного лица - С [REDACTED] провели аналогичные оперативно-розыскные мероприятия.

При этом действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением оперативно-розыскных мероприятий в отношении Шипуновой И.А. с целью документирования ее преступной деятельности, не вызывались необходимостью, поскольку, как видно из материалов дела, проверочные закупки 3 и 10 марта 2004 года проводились вновь в отношении одних тех же уже известных правоохранительным органам лиц, а не с целью выявления канала поступления наркотических средств осужденной, а также установления иных лиц, причастных к незаконному обороту наркотиков.

Доказательств, подтверждающих необходимость проведения проверочных закупок после 16 февраля 2004 года, в приговоре не приведено.

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 данных, доводы жалобы осужденной Шипуновой о необоснованном осуждении за покушение на сбыт, совершенный 3 и 10 марта 2004 года, заслуживают внимания, в связи с чем судебные решения в отношении Шипуновой в части ее осуждения за покушение на сбыт 3 и 10 марта 2004 года подлежат отмене на основании ч.1 ст.409, 379 УПК РФ, а дело в указанной части прекращению за отсутствием состава преступления на основании п. 2 ч. 1 ст.24 УПК РФ, с отменой назначения наказания по правилам ч.3 ст. 69 УК РФ.

В связи с внесением изменений в судебные решения, которыми Шипунова была осуждена, подлежат изменению также судебные решения, касающиеся условно-досрочного освобождения Шипуновой.

Руководствуясь ст. 407, 408 УПК РФ, Судебная коллегия

О П Р Е Д Е Л И Л А:

приговор Сормовского районного суда г. Н. Новгорода от 7 июля 2004 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Нижегородского областного суда от 17 сентября 2004 года и постановление президиума Нижегородского областного суда от 17 июля 2008 года в отношении Шипуновой И [REDACTED] А [REDACTED] в части ее осуждения за совершение 3 и 10 марта 2004 года преступлений, предусмотренных ч.3 ст.30, пп. «а», «в» ч.3 ст.228 УК РФ в редакции 1996 года отменить, дело прекратить за отсутствием состава преступления.

Исключить указание о назначении Шипуновой наказания по правилам ч.3 ст.69 УК РФ.

Признать за Шипуновой право на реабилитацию.

Приговор в части осуждения Шипуновой за совершение 16 февраля 2004 года преступления, предусмотренного ч.3 ст.30, пп. «а», «в» ч.3 ст.228 УК РФ в редакции 1996 года, к 6 годам лишения свободы в исправительной колонии общего режима, оставить без изменения.

Постановление судьи Автозаводского районного суда г. Нижнего Новгорода от 03.04.2009 года об условно-досрочном освобождении Шипуновой, постановление судьи Ардатовского районного суда Нижегородской области от 30 октября 2012 года об изменении постановления от 03.04.2009 года изменить, сократив срок неотбытого наказания до 11 месяцев 7 дней лишения свободы.

Председательствующий:

Судьи: