



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело №46-Д13-28

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва

10 октября 2013 года

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

председательствующего Кулябина В.М.
судей Талдыкиной Т.Т. и Земскова Е.Ю.

при секретаре Цепалиной Л.И. рассмотрела в открытом судебном заседании уголовное дело по надзорной жалобе осужденных Лебедевой Е.Е. и Гончарова В.Н. о пересмотре приговора Чапаевского городского суда Самарской области от 15 декабря 2009 года, которым

Лебедева Е. [] Е. [] []

[] несудимая,

осуждена по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ к 8 годам лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Гончаров В. [] Н. [], []

[] судимый:

- 30.09.2005 г. по ст. 234 ч.1, 73 УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 2 года,

- 20.03.2006 г. по ст. 111 ч.1, 70 УК РФ к 4 годам лишения свободы. Освобожден 18.09.2008 г. условно-досрочно на 1 год 3 месяца,

- 16.07.2009 года по ч.3 ст.30, ч.1 ст.158 УК РФ к 1 году лишения свободы. В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 20.03.2006 года и окончательно Гончарову В.Н. назначено 1 год 6 месяцев лишения свободы,

осужден по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ к 8 годам лишения свободы. В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединено неотбытое наказание по приговору от 20.03.2006 года и окончательно Гончарову назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке дело в отношении Лебедевой Е.Е. и Гончарова В.Н. не рассматривалось.

Постановлением Чапаевского городского суда Самарской области от 28 мая 2010 года на основании ч.5 ст.69 УК РФ к наказанию по приговору от 15.12.2009 года частично присоединено наказание, назначенное по приговору от 16.07.2009 года, окончательно назначено 8 лет 7 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением президиума Самарского областного суда от 30 мая 2013 года приговор в отношении Лебедевой Е.Е. и Гончарова В.Н. изменен. Действия осужденных по преступлениям, совершенным 9,12,14 и 16 декабря 2008 года переквалифицированы на ст. 228 ч.2 УК РФ, по которой Лебедевой и Гончарову назначено 3 года лишения свободы каждому. Также постановлено считать Лебедеву Е.Е. осужденной по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ, ст. 64 УК РФ к 7 годам лишения свободы. В соответствии со ст. 69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений окончательно Лебедевой назначено 7 лет 5 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима. Постановлено считать Гончарова также осужденным по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ, ст. 64 УК РФ к 7 годам лишения свободы. В соответствии со ст. 69 ч.3 УК РФ Гончарову назначено 7 лет 5 месяцев лишения свободы. На основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров Гончарову назначено 8 лет лишения свободы. В соответствии со ст. 69 ч.5 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенного наказания и наказания по приговору от 16.07.2009 года окончательно Гончарову назначено 8 лет 1 месяц лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По этому же делу осуждена Красноперова О [] Н []

Заслушав доклад судьи Кулябина В.М., мнение прокурора Лох Е.Н. о частичном удовлетворении надзорных жалоб, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

по приговору суда, с учетом внесенных изменений, Лебедева и Гончаров признаны виновными в покушении на незаконный сбыт наркотических средств, группой лиц по предварительному сговору в особо крупном размере и в незаконном хранении наркотических средств без цели сбыта в особо крупном размере.

Преступления осужденными совершены, соответственно, 7,9,12,14 и 16 декабря 2008 года в г. [] области при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорных жалобах осужденные Лебедева и Гончаров оспаривают законность и обоснованность состоявшихся судебных решений и просят об их

пересмотре, указывая, что их действия, связанные с незаконным проведением проверочных закупок 9,12,14 и 16 декабря 2008 года, необоснованно квалифицированы по ст. 228 ч.2 УК РФ. Кроме того, осужденный Гончаров утверждает, что оснований для проведения в отношении него проверочных закупок у оперативных сотрудников не имелось, поскольку он не сбывал ранее наркотические средства. Осужденная Лебедева утверждает, что в настоящее время масса сбытого ею наркотического средства не относится к особо крупному размеру, в связи с чем, по ее мнению, ее действия следует квалифицировать как покушение на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере. Помимо этого осужденные в жалобах ссылаются на суровость назначенного им наказания, а осужденный Гончаров указывает, что при назначении ему наказания по ст. 70 УК РФ президиум Самарского областного суда необоснованно ухудшил его положение, поскольку присоединил 7 месяцев неотбытого наказания по предыдущему приговору, тогда как судом первой инстанции присоединено 6 месяцев.

Изучив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорных жалоб, Судебная коллегия находит судебные решения подлежащими изменению по следующим основаниям.

Президиум Самарского областного суда, пересматривая в порядке надзора приговор в отношении Лебедевой и Гончарова, пришел к выводу о том, что повторные проверочные закупки, проведенные 9,12,14 и 16 декабря 2008 года в отношении осужденных Лебедевой и Гончарова являются незаконными, противоречащими задачам Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», а результаты оперативно-розыскной деятельности, положенные в основу приговора для доказывания виновности осужденных в совершении действий, связанных с незаконным оборотом наркотических средств в эти дни, признаны недопустимыми доказательствами.

Вместе с тем, 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. В соответствии со ст.381 УПК РФ обоснование приговора недопустимыми доказательствами является основанием для его отмены или изменения.

В нарушение этих требований суд надзорной инстанции, признавая доказательства противоправной деятельности осужденных Лебедевой и Гончарова, полученные 9,12, 14 и 16 декабря 2008 года, недопустимыми, не исключил их из приговора, а лишь переqualificировал действия осужденных, совершенные ими в указанное время на ст. 228 ч.2 УК РФ, как незаконное хранение без цели сбыта наркотических средств в особо крупном размере.

Кроме того приговором суда от 16.07.2009 года к назначенному наказанию на основании ст.70 УК РФ было частично присоединено неотбытое

наказание по приговору от 20.03.2006 года, однако при последующем осуждении Гончарова без учета данного обстоятельства суд ошибочно вновь частично присоединил на основании ст.70 УК РФ это же наказание к вновь назначенному. Судом надзорной инстанции данное нарушение устранено не было. Напротив, при решении вопроса о назначении Гончарову наказания по совокупности приговоров в порядке ст. 70 УК РФ, суд надзорной инстанции к вновь назначенному наказанию по ч.3 ст. 69 УК РФ присоединил неотбытое осужденным наказание по приговору от 20.03.2006 года в виде 7 месяцев лишения свободы, тогда как по приговору суда размер присоединенного осужденному в порядке ст. 70 УК РФ наказания, составлял 6 месяцев лишения свободы.

В остальной части надзорные жалобы осужденных следует оставить без удовлетворения. Основания для переквалификации действий осужденных по покушению на сбыт наркотических средств с особо крупного размера на крупный размер отсутствуют, поскольку изменения, внесенные в ст. 228.1 УК РФ Федеральным законом от 1 марта 2012 года №18-ФЗ, не улучшают их положение, так как диспозиция указанной статьи в прежней и новой редакции отличается лишь понятиями «в крупном размере» и «в значительном размере», величины которых в граммах в прежней и новой редакции идентичны.

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

определила:

надзорные жалобы осужденных Лебедевой Е.Е. и Гончарова В.Н. удовлетворить частично.

Приговор Чапаевского городского суда Самарской области от 15 декабря 2009 года и постановление президиума Самарского областного суда от 30 мая 2013 года в отношении Лебедевой Е.Е. и Гончарова В.Н. в части их осуждения по ч.2 ст.228 УК РФ отменить и уголовное дело прекратить за отсутствием состава преступления на основании п.2 ч.1 ст.24 УПК РФ. Признать за Лебедевой Е.Е. и Гончаровым В.Н. право на реабилитацию.

Исключить указание о назначении Лебедевой Е.Е. и Гончарову В.Н. наказания по правилам ч.3 ст.69 УК РФ.

Эти же судебные решения и постановление Чапаевского городского суда Самарской области от 28 мая 2010 года изменить.

Лебедеву Е. [] Е. [] считать осужденной по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ с применением ст. 64 УК РФ к 7 годам лишения свободы.

Гончарова В [REDACTED], Н [REDACTED] считать осужденным по ст. 30 ч.3, 228-1 ч.3 п. «г» УК РФ с применением ст. 64 УК РФ к 7 годам лишения свободы.

В соответствии со ст. 69 ч.5 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения назначенного наказания и наказания по приговору от 16.07.2009 года окончательно Гончарову В.Н. назначить 7 лет 7 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части судебные решения оставить без изменения, надзорные жалобы осужденных без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи:

