



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 67-Д13-46

ОПРЕДЕЛЕНИЕ суда надзорной инстанции

г.Москва

5 декабря 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

**председательствующего Борисова В.П.,
судей Ламинцевой С.А. и Лаврова Н.Г.**

при секретаре Маркове О.Е.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осуждённого Польского С.В. на приговор Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г. и постановление президиума Новосибирского областного суда от 12 июля 2013 г.

Заслушав доклад судьи Ламинцевой С.А., мнение прокурора Потапова И.Е., полагавшего, исключить из осуждения Польского С.В. по ч. 4 ст. 150 УК РФ осуждение по обстоятельствам, связанным с покушением 17 февраля 2008 г. на незаконный сбыт наркотического средства-гашиша массой 505, 4 г и смягчить окончательное наказание, назначенное Польскому С.В. по приговорам от 12 сентября 2008 г. и 15 октября 2008 г., Судебная коллегия

установила:

по вступившему в законную силу приговору Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г.

Польской С. В., ранее судимый 28 ноября 2007 г. по ч.1 ст.222 УК РФ к лишению свободы на 1 год 6 месяцев условно с испытательным сроком 2 года; 2 июля 2008 г. по п. «а» ч.2 ст.158 УК РФ с применением ст.70 УК РФ к лишению свободы на 1 год 9 месяцев,

осуждён:

по ч.4 ст.150 УК РФ к лишению свободы на 5 лет;

по ч.3 ст.30, пп. «а», «б» ч.2 ст.228.1 УК РФ к лишению свободы на 5 лет 1 месяц;

по ч.4 ст.150 УК РФ к лишению свободы на 5 лет 2 месяца;

по ч.3 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228.1 УК РФ к лишению свободы на 8 лет;

по ч.1 ст.30, пп. «а», «б» ч.2 ст.228.1 УК РФ к лишению свободы на 6 лет 3 месяца;

по ч.1 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228.1 УК РФ к лишению свободы на 8 лет 2 месяца.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний Польскому С.В. назначено наказание в виде лишения свободы на **8 лет 6 месяцев**.

В соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ путём частичного сложения назначенного наказания с наказанием, назначенным по приговору Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 2 июля 2008 г., Польскому С.В. окончательно назначено наказание в виде лишения свободы на **8 лет 9 месяцев** в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

По этому же приговору осуждён Васильев Р.О., в отношении которого приговор не обжалован.

По приговору мирового судьи _____ судебного участка Новосибирской области от 15 октября 2008 г. Польской С.В. признан виновным в совершении преступления, предусмотренного ч.1 ст.158 УК РФ, по которой ему назначено наказание в виде лишения свободы на 1 год. На основании ч.5 ст.69 УК РФ к назначенному наказанию постановлено частично присоединить наказание по приговору Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г. и окончательно Польскому С.В. назначено наказание в виде лишения свободы на **8 лет 10**

месяцев с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

По постановлению Тогучинского районного суда Новосибирской области от **7 февраля 2013 г.**, изменённому апелляционным определением судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от **20 мая 2013 г.**, приговор Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г. изменён, на основании ч.5 ст.69 УК РФ путём частичного сложения назначенного наказания с наказанием, назначенным по приговору Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от **2 июля 2008 г.**, окончательно Польшкому С.В. назначено наказание в виде лишения свободы на **8 лет 8 месяцев**; приговор мирового судьи [REDACTED] судебного участка Новосибирской области от **15 октября 2008 г.** изменён, на основании ч.5 ст.69 УК РФ путём частичного сложения назначенного наказания с наказанием, назначенным по приговору Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от **12 сентября 2008 г.**, окончательно Польшкому С.В. назначено наказание в виде лишения свободы на **8 лет 9 месяцев** с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

По постановлению президиума Новосибирского областного суда от **12 июля 2013 г.** приговор Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г. в отношении Польшкого С.В. в части его осуждения по ч.3 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228.1 УК РФ отменён и производство по уголовному делу в этой части прекращено на основании п. 2 ч.1 ст.24 УПК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления. За Польшким С.В. в этой части признано право на реабилитацию.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч.4 ст.150, ч.3 ст.30, пп. «а», «б» ч.2 ст.228.1, ч.4 ст.150, ч.1 ст.30, пп. «а», «б» ч.2 ст.228.1, ч.1 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228.1 УК РФ, назначено наказание в виде лишения свободы сроком на **8 лет 4 месяца**.

В соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ путём частичного сложения назначенного наказания с наказанием, назначенным по приговору Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 2 июля 2008 г., Польшкому С.В. окончательно назначено наказание в виде лишения свободы на **8 лет 7 месяцев**.

В остальной части приговор оставлен без изменения.

В надзорной жалобе (основной и дополнительных) осуждённый **Польшкой С.В.** просит пересмотреть приговор Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г. и постановление президиума Новосибирского областного суда от 12 июля 2013 г.

Ссылается на то, что президиум Новосибирского областного суда, исключив из приговора его осуждение по ч.3 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228.1 УК РФ по эпизоду от 17 февраля 2008 г., необоснованно не отменил в данной части

приговор в отношении Васильева Р.О., а также не исключил из осуждения его, Польского, по ч. 4 ст.150 УК РФ обстоятельства, связанные с покушением на незаконный сбыт наркотического средства по эпизоду от 17 февраля 2008 г.

Осуждённый также полагает, что президиум Новосибирского областного суда при назначении ему наказания по ч.5 ст. 69 УК РФ необоснованно не учёл изменения, внесённые в приговор постановлением Тогучинского районного суда Новосибирской области от 7 февраля 2013 г. и апелляционным определением от 20 мая 2013 г., а также не применил новый уголовный закон, улучшающий его положение.

Далее Польской С.В. указывает на то, что судом не проверялось наличие оперативной информации о совершаемом им сбыте наркотических средств, а также не выяснялось, не были ли его действия спровоцированы оперативными работниками. Полагает, что преступление было спровоцировано С [] его, Польского, задержание должно было произойти 6 февраля 2008 г., в связи с чем все последующие его действия подлежат исключению из осуждения.

Проверив представленные материалы, обсудив доводы, изложенные в надзорной жалобе, Судебная коллегия находит, что имеются основания для изменения состоявшихся судебных решений.

С доводами Польского С.В. о наличии в действиях сотрудников правоохранительных органов провокации и необходимости исключения из приговора его осуждения за преступления, совершённые после 6 сентября 2008 г., Судебная коллегия согласиться не может.

Вывод суда о виновности Польского С.В. в покушении 6 февраля 2008 г. на незаконный сбыт наркотического средства в крупном размере, приготовлениях 17 февраля 2008 г. к незаконному сбыту наркотических средств в крупном и особо крупном размерах, совершённых группой лиц по предварительному сговору, а также в вовлечении несовершеннолетнего в преступную группу и совершение особо тяжких преступлений путём обещаний соответствует фактическим обстоятельствам дела, основан на надлежаще исследованных в судебном заседании доказательствах, должный анализ и правильная оценка которым даны в приговоре.

Так, виновность Польского С.В. в совершении указанных преступлений подтверждается показаниями осуждённых Польского С.В. и Васильева Р.О., свидетелей Г [] К [] в судебном заседании, показаниями свидетеля С [] показаниями свидетелей [] [], М [] оглашёнными в судебном заседании в соответствии со ст. 281 УПК РФ, документами, составленными в ходе производства оперативно-розыскных мероприятий, заключениями экспертов, а также другими доказательствами, полно приведёнными в приговоре.

Вопреки доводам осуждённого Польского С.В., материалы оперативно-розыскной деятельности по изобличению осуждённого в совершении преступлений приобщены к материалам дела и исследованы путём производства предусмотренных уголовно-процессуальным законом следственных и судебных действий. При этом судом правильно установлено, что 6 сентября 2013 г. проверочная закупка и другие оперативно-розыскные мероприятия проводились сотрудниками правоохранительных органов не с целью формирования у осуждённого преступного умысла и искусственного создания доказательств его преступной деятельности, а для решения поставленных перед правоохранительными органами ст. 2 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» задач по выявлению, пресечению и раскрытию преступлений, в данном случае для проверки имевшейся оперативной информации об уже совершённых и совершаемых Польским С.В. преступлений, поэтому не могут расцениваться как провокация или склонение осуждённого к совершению преступления.

Не установлено судом и провокации со стороны конкретного лица – С [REDACTED], что соответствует материалам дела.

Факт прекращения уголовного дела в части предъявленного обвинения в покушении на незаконный сбыт наркотического средства, имевшего место 17 февраля 2008 г., не исключает уголовной ответственности Польского С.В. за приготовление к незаконному сбыту наркотических средств – гашиша массой 5,77 г и марихуаны массой 1 272 г., обнаруженных оперативными сотрудниками 17 февраля 2008 г. в ходе личного досмотра Васильева Р.О. и при обыске в жилище Польского С.В., поскольку эти наркотические средства были изъяты не при производстве проверочной закупки и были приготовлены осуждёнными к сбыту до проведения этого оперативно-розыскного мероприятия, в связи с чем их умысел на совершение указанных преступлений сформировался независимо от действий сотрудников правоохранительных органов.

Несостоятельными находит Судебная коллегия и изложенные в надзорной жалобе Польского С.В. доводы о необоснованном неприменении судом надзорной инстанции нового уголовного закона, поскольку каких-либо изменений, улучшающих положение осуждённого Польского С.В. и влекущих изменение приговора от 12 сентября 2008 г., в Уголовный кодекс Российской Федерации не внесено.

Вопреки доводам в жалобе Польского С.В., тот факт, что президиум не изменил приговор в отношении Васильева Р.О., не является основанием для отмены состоявшихся судебных решений, поскольку в отношении Васильева Р.О. приговор обжалован не был, и это обстоятельство не препятствует изменению приговора в соответствующей части в установленном законом порядке.

Вместе с тем состоявшиеся судебные решения подлежат изменению по следующим основаниям.

По постановлению президиума Новосибирского областного суда от 12 июля 2013 г. в отношении Польского С.В. отменён приговор в части его осуждения за совершение 17 февраля 2008 г. покушения на незаконный сбыт наркотического средства в особо крупном размере-гашиша массой 505,4 г, квалифицированного по ч.3 ст.30, п. «г» ч.3 ст.228.1 УК РФ.

При этом президиумом не учтено, что Польской С.В. также признан виновным в вовлечении несовершеннолетнего Васильева Р.О. в совершение особо тяжкого преступления, которое заключалось в том, что он и Васильев Р.О., действуя совместно и согласованно, по предварительному сговору, в период с 7 по 17 февраля 2008 г. незаконно приобрели наркотическое средство-марихуану массой 1783,17 г, из которого путём просеивания, перетирания и сбора приобрели наркотическое средство-гашиш массой более 511 г, что является особо крупным размером, на незаконный сбыт части которого массой 505,4 г они покушались 17 февраля 2008 г.

Таким образом, отменяя приговор и прекращая уголовное дело в отношении Польского С.В. в части осуждения за покушение на незаконный сбыт наркотического средства-гашиша массой 505,4 г, президиум необоснованно не исключил из осуждения Польского С.В. по ч.4 ст.150 УК РФ обстоятельства, связанные с совершением покушения на незаконный сбыт указанного наркотического средства.

При назначении Польскому С.В. наказания по правилам ч.5 ст.69 УК РФ в постановлении **президиума Новосибирского областного суда от 12 июля 2013 г.** не указано и, значит, не учтено, что по апелляционному определению судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 20 мая 2013 г. приговор Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г. изменён: на основании ч.5 ст.69 УК РФ путём частичного сложения назначенного наказания с наказанием по приговору Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 2 июля 2008 г., Польскому С.В. назначено наказание в виде лишения свободы на **8 лет 8 месяцев.**

Кроме того, назначив Польскому С.В. более мягкое наказание по приговору Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г., президиум необоснованно не смягчил наказание по приговору мирового судьи [REDACTED] судебного участка Новосибирской области от 15 октября 2008 г., по которому Польской С.В. отбывает наказание в настоящее время.

При таких обстоятельствах Судебная коллегия считает необходимым изменить приговор Усть-Таркского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г., постановление Тогучинского районного суда Новосибирской области от 7 февраля 2013 г., апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 20 мая 2003г. и постановление президиума Новосибирского областного суда от 12 июля 2013 г. в отношении Польского С.В., а именно, исключить из

осуждения последнего по ч.4 ст.150 УК РФ осуждение за вовлечение несовершеннолетнего в совершение покушения на незаконный сбыт наркотического средства в особо крупном размере-гашиша массой 505,4 г, имевшего место 17 февраля 2008 г., снизить наказание по ч.4 ст.150 УК РФ в связи с уменьшением объема осуждения и смягчить наказание, назначенное по совокупности преступлений в соответствии с ч.3 ст.69 и ч.5 ст.69 УК РФ, а также смягчить наказание, назначенное в соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ по приговору мирового судьи [REDACTED] судебного участка Новосибирской области от 15 октября 2008 г.

В остальной части указанные судебные решения надлежит оставить без изменения.

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

определила:

приговор Усть-Тарковского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г., приговор мирового судьи [REDACTED] судебного участка Новосибирской области от 15 октября 2008 г., постановление Тогучинского районного суда Новосибирской области от 7 февраля 2013 г., апелляционное определение судебной коллегии по уголовным делам Новосибирского областного суда от 20 мая 2013г. и постановление президиума Новосибирского областного суда от 12 июля 2013 г. в отношении Польского С. [REDACTED] В [REDACTED] **изменить:**

по приговору Усть-Тарковского районного суда Новосибирской области от 12 сентября 2008 г. исключить из осуждения Польского С.В. по ч. 4 ст.150 УК РФ (по приговору от 12 сентября 2008 г.) осуждение за вовлечение несовершеннолетнего в совершение покушения на незаконный сбыт наркотического средства в особо крупном размере-гашиша массой 505,4 г, смягчив назначенное по ч.4 ст. 150 УК РФ наказание до 5 лет лишения свободы (эпизод № 6);

смягчить наказание, назначенное Польскому С.В. в соответствии с ч.3 ст.69 УК РФ, до 8 лет 3 месяцев лишения свободы;

смягчить наказание, назначенное Польскому С.В. в соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ, до 8 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

По приговору мирового судьи [REDACTED] судебного участка Новосибирской области от 15 октября 2008 г. смягчить наказание, назначенное Польскому С.В. в соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ, до 8 лет 7 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части указанные судебные решения в отношении Польского С [] В [] оставить без изменения, надзорную жалобу - без удовлетворения.

Председательствующий []

Судьи []