ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 50-Д13-88

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

г. Москва 18 декабря 2013 года

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

председательствующего Воронова А.В.
судей Семенова Н.В., Кулябина В.М.
при секретаре Воронине М.А.
рассмотрела в судебном заседании от 18 декабря 2013 года надзорную жалобу осужденной Козловой (Михайловой) О.В. на приговор Кировского районного суда г. Омска от 6 апреля 2009 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 28 мая 2009 года и постановление президиума Омского областного суда от 9 августа 2010 года.

По приговору Кировского районного суда г. Омска от 6 апреля 2009 года

Козлова (Михайлова) О В, [redacted], несудимая,

осуждена по ч.3 ст. 30, п. «б» ч.2 ст. 228^1 УК РФ за совершение трех преступлений к 5 годам лишения свободы за каждое; по ч.2 ст. 228 УК РФ к 4 годам лишения свободы. На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний Козловой (Михайловой) О.В. назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 28 мая 2009 года приговор в отношении Козловой (Михайловой) О.В. изменен. Исключено из описательно-мотивировочной части приговора указание о том, что Козлова (Михайлова) О.В. «ранее привлекалась к уголовной ответственности, в том числе и за преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств». В остальной части приговор в отношении Козловой (Михайловой) О.В. оставлен без изменения.

Постановлением президиума Омского областного суда от 9 августа 2010 года приговор в отношении Козловой (Михайловой) О.В. изменен. Действия осужденной, связанные с покушением на незаконный сбыт наркотических средств, квалифицированы как одно деяние по ч.3 ст. 30, п. «б» ч.2 ст. 228^1 УК РФ, по которой назначено 6 лет лишения свободы. На основании ч.3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных 3 ст. 30, п. «б» ч.2 ст. 228^1 УК РФ, ч.2 ст. 228 УК РФ, путем частичного сложения наказаний окончательно Козловой (Михайловой) О.В. назначено 7 лет 6 месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

Заслушав доклад судьи Воронова А.В., мнение прокурора Филимоновой С.Р., полагавшей необходимым исключить осуждение Козловой (Михайловой) О.В. за покушение на незаконный сбыт наркотических средств 7 и 8 июля 2008 года со снижением наказания, Судебная коллегия

установила:

по приговору суда, с учетом внесенных изменений, Козлова (Михайлова) О.В. признана виновной и осуждена за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере и за незаконное хранение наркотических средств без цели сбыта в особо крупном размере.

Преступления Козловой (Михайловой) О.В. совершены 4,7 и 8 июля 2008 года в г. [redacted] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденная Козлова (Михайлова) О.В. оспаривает законность и обоснованность состоявшихся в отношении нее судебных решений. Считает, что действия сотрудников УФСКН являются незаконными, поскольку выявив факт сбыта ею наркотических средств 4 июля 2008 года, сотрудники УФСКН вновь провели в отношении нее проверочные закупки 7 и 8 июля 2008 года. В связи с этим Козлова (Михайлова) О.В. ставит вопрос об исключении ее осуждения за действия по незаконному сбыту наркотических средств, совершенные 7 и 8 июля 2008 года, и смягчении наказания.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорной жалобы, Судебная коллегия приходит к следующим выводам.

Вывод суда о доказанности вины Козловой (Михайловой) О.В. в покушении на незаконный сбыт наркотического средства героина массой 1,12 г, совершенном 4 июля 2008 года, и в незаконном хранении без цели сбыта наркотического средства героина массой 2,82 г, подтвержден исследованными в судебном заседании доказательствами, которые полно и подробно изложены в приговоре, получены с соблюдением требований уголовно – процессуального закона, согласуются между собой по фактическим обстоятельствам, дополняют друг друга, не содержат существенных противоречий, в связи с чем правильно признаны судом достоверными и взяты за основу при постановлении приговора.

Из дела видно, что указанные действия, связанные с незаконным оборотом наркотического средства героина массой 1,12 г и 2,82 г, Козлова (Михайлова) О.В. совершила самостоятельно, в отсутствие каких – либо уговоров, склонения и иных способов подстрекательства со стороны сотрудников правоохранительных органов.

Вместе с тем приговор Кировского районного суда г. Омска от 6 апреля 2009 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 28 мая 2009 года, постановление президиума Омского областного суда от 9 августа 2010 года в отношении Козловой (Михайловой) О.В. подлежат изменению в связи с нарушением уголовно – процессуального закона.

Как следует из материалов уголовного дела, для получения доказательств сбыта Козловой (Михайловой) О.В. наркотических средств сотрудниками УФСКН была использована помощь К, действовавшего в рамках проводимых оперативных мероприятий.

Оперативное мероприятие в отношении Козловой (Михайловой) О.В. 4 июля 2008 года проводилось на основании имевшейся информации о том, что Козлова (Михайлова) О.В., проживающая по адресу: и другие лица, в том числе осужденная по настоящему делу Осипова Л.В., занимаются сбытом наркотического средства героина в г. Омске. Об этом свидетельствует рапорт старшего оперуполномоченного по ОВД отделения отдела ОС Управления ФСКН России по области; постановление о предоставлении результатов оперативно – розыскной деятельности следователю, а также постановление о проведении оперативно – розыскного мероприятия «проверочная закупка» от 4 июля 2008 года в отношении Козловой (Михайловой) О.В. и других.

После проведения проверочной закупки, в ходе которой подтвердилась полученная оперативная информация и выявлен сбыт Козловой (Михайловой) О.В. героина массой 1,12 грамма осужденной настоящему делу О и, соответственно, последней этого наркотического средства К сотрудниками правоохранительных органов были проведены аналогичные

оперативно – розыскные мероприятие в отношении Козловой (Михайловой) О.В. и других с участием того же лица – К[redacted]

Согласно п. 2 ст. 6 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно – розыскной деятельности», «проверочная закупка» предусмотрена как один из видов оперативно – розыскных мероприятий, проводимых при осуществлении оперативно – розыскной деятельности.

В соответствии со 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; розыск лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, а также розыск без вести пропавших; события и действия, создающие угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации.

Вопреки задачам оперативно – розыскной деятельности, после того как 4 июля 2008 года сотрудники правоохранительных органов выявили факт сбыта Козловой (Михайловой) О.В. наркотического средства, они не пресекли ее действия, а вновь 7 и 8 июля 2008 года посредством действий К[redacted] провели однотипные оперативно – розыскные мероприятия в отношении уже известного им лица.

При этом действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением оперативно – розыскных мероприятий в отношении осужденной не вызывались необходимостью, поскольку, как видно из материалов дела, проверочные закупки 7 и 8 июля 2008 года проводились вновь в отношении тех же лиц, включая Козлову (Михайлову) О.В., и только с целью документирования незаконной деятельности этих лиц.

Из требований справедливого суда по ст. 6 Конвенции «О защите прав человека и основных свобод» вытекает, что общественные интересы в борьбе против наркоторговли не могут оправдать использование доказательств, полученных в результате провокации правоохранительных органов.

Согласно ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с нарушением требований указанного 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 из судебных решений подлежит исключению осуждение Козловой (Михайловой) О.В. за покушение на незаконный сбыт наркотических средств 7 и 8 июля 2008 года.

В связи с уменьшением объема обвинения, а также исключением из приговора судом кассационной инстанции (кассационное определение от 28 мая 2009 года) учтенного при назначении наказания указания о том, что Козлова (Михайлова) О.В. «ранее привлекалась к уголовной ответственности, в том числе и за преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств», Судебная коллегия считает необходимым снизить осужденной наказание.

В тоже время оснований для применения в отношении осужденной Козловой (Михайловой) О.В. положений статей 73, 64, ч.6 ст. 15 УК РФ Судебная коллегия не находит, как не находит и оснований для изменения редакции уголовного закона, по которому квалифицированы действия осужденной.

Руководствуясь ст. 379, ст. 407 – 409 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

надзорную жалобу осужденной Козловой (Михайловой) О[redacted] В[redacted] удовлетворить частично.

Приговор Кировского районного суда г. Омска от 6 апреля 2009 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 28 мая 2009 года, постановление президиума Омского областного суда от 9 августа 2010 года в отношении Козловой (Михайловой) О.В. изменить.

Исключить осуждение Козловой (Михайловой) О.В. за покушение на незаконный сбыт наркотических средств 7 и 8 июля 2008 года.

Снизить Козловой (Михайловой) О.В. наказание по ч.3 ст. 30, п. «б» ч.2 ст. 228^1 УК РФ (в редакции Федерального закона от 08.12.2003 г. № 162-ФЗ) – до 5 (пяти) лет лишения свободы, по ч.2 ст. 228 УК РФ (в редакции Федерального закона от 08.12.2003 г. № 162-ФЗ) – до 3 (трех) лет 9 (девяти) месяцев лишения свободы, а по совокупности указанных преступлений на основании ч.3 ст. 69 УК РФ – до 7 (семи) лет лишения свободы.

В остальном судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий [redacted]

Судьи [redacted]