



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 36-Д12-10

## НАДЗОРНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

15 ноября 2012 г.

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

председательствующего - Старкова А.В.,  
судей - Хомицкой Т.П. и Скрябина К.Е.,

при секретаре Вершило А.Н.

рассмотрела в открытом судебном заседании надзорную жалобу осужденного Данилова В.А. о пересмотре приговора Заднепровского районного суда г. Смоленска от 17 февраля 2006 года, кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Смоленского областного суда от 4 апреля 2006 года и постановления президиума Смоленского областного суда от 21 февраля 2007 года.

Заслушав доклад судьи Старкова А.В., мнение прокурора Полеводова С.Н., полагавшего, что приговор в части осуждения Данилова В.А. за покушение на незаконный сбыт наркотических средств 12, 14 июля и 15 ноября 2005 года подлежат отмене, а уголовное дело прекращению, судебная коллегия

### **у с т а н о в и л а :**

По приговору Заднепровского районного суда г. Смоленска от 17 февраля 2006 года

**Данилов В** **А** **\_\_\_\_\_**  
**\_\_\_\_\_** судимый 27 апреля 2005 года по ч. 3 ст. 158 УК РФ к  
3 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 4 года,

осужден:

- за совершение 2 преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 228.1 УК РФ (эпизоды 11.07.2005 г. и 15.11.2005 г.), к 5 годам лишения свободы за каждое;
- за совершение 2 преступлений, предусмотренных п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (эпизоды 12.07.2005 г. и 14.07.2005 г.), к 6 годам лишения свободы за каждое;
- по ч. 1 ст. 30, ч. 1 ст. 228.1 УК РФ к 4 годам лишения свободы;
- по ч. 1 ст. 234 УК РФ к 2 годам лишения свободы.

На основании ч. 3 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний назначено 9 лет лишения свободы.

В соответствии со ст. ст. 70, 74 ч. 5 УК РФ окончательно назначено 9 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Смоленского областного суда от 4 апреля 2006 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Смоленского областного суда от 21 февраля 2007 года приговор и кассационное определение изменены:

действия Данилова В.А. перекалифицированы со ст. ст. 228.1 ч. 1 УК РФ на ст. ст. 30 ч. 3, 228.1 ч. 1 УК РФ (по каждому из двух эпизодов), по которым назначено наказание в виде 4 лет 6 месяцев лишения свободы за каждое из двух преступлений;

со ст. 228.1 ч. 2 п. «б» УК РФ на ст. ст. 30 ч. 3, 228.1 ч. 2 п. «б» УК РФ, по которым назначено наказание в виде 5 лет 6 месяцев лишения свободы;

в соответствии со ст. 69 ч. 3 УК РФ по совокупности этих преступлений и преступлений, предусмотренных ст. ст. 234 ч. 1, 30 ч. 1 и 228.1 ч. 1 УК РФ, путем частичного сложения наказаний назначено 8 лет 6 месяцев лишения свободы;

на основании ст. 70 УК РФ к назначенному наказанию присоединено частично неотбытое наказание по приговору от 27 апреля 2005 года и окончательно назначено 9 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальном приговор и кассационное определение оставлены без изменения.

Постановлением Сафоновского районного суда Смоленской области от 24 октября 2011 года состоявшиеся в отношении Данилова В.А. приговоры приведены в соответствие с Федеральным законом от 7 марта 2011 года № 26-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации»:

постановлено считать Данилова В.А. осужденным по приговору Заднепровского районного суда г. Смоленска от 27 апреля 2005 года по п. «а» ч.

3 ст. 158 УК РФ к 2 годам 9 месяцам лишения свободы, в соответствии со ст. 73 УК РФ условно с испытательным сроком 4 года;

приговор Заднепровского районного суда г. Смоленска от 17 февраля 2006 года с изменениями, внесенными постановлением президиума Смоленского областного суда от 21 февраля 2007 года, изменен, в соответствии со ст. 70 УК РФ к наказанию, назначенному по приговору Заднепровского районного суда г. Смоленска от 17 февраля 2006 года с изменениями, внесенными постановлением президиума Смоленского областного суда от 21 февраля 2007 года, частично присоединена неотбытая часть наказания по приговору Заднепровского районного суда г. Смоленска от 27 апреля 2005 года в виде 4 месяцев лишения свободы и окончательно по совокупности приговоров назначено наказание в виде 8 лет 10 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В надзорной жалобе осужденный Данилов В.А. выражает несогласие с приговором в части квалификации его действий, считает, что его действия по всем эпизодам покушения на незаконный сбыт наркотических средств охватывались единым умыслом и являются одним продолжаемым преступлением. Кроме того просит переквалифицировать его действия со ст. 234 ч. 1 УК РФ на ст. ст. 30 ч. 3 и 234 ч. 1 УК РФ, так как, согласно выводов следствия он хранил ядовитое вещество с целью последующего сбыта, однако преступление не было доведено до конца по независящим от него причинам – было пресечено сотрудниками полиции.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы осужденного Данилов В.А., судебная коллегия находит, что жалоба подлежит частичному удовлетворению.

Виновность Данилова В.А. в покушении на незаконный сбыт наркотического средства – экстракта маковой соломки массой 0,75 грамма, совершенном 11 июля 2005 года, в приготовлении к незаконному сбыту наркотического средства – экстракта маковой соломки массой 0,12 грамма и в незаконном хранении в целях сбыта ядовитого вещества – ангидрида уксусной кислоты массой 0,4 мл., не являющегося наркотическим средством, подтверждается исследованными в судебном заседании и приведенными в приговоре доказательствами, в том числе показаниями свидетелей А [ ] Н [ ] Д [ ] Л [ ] и свидетеля под псевдонимом «К [ ] об обстоятельствах проведения в отношении Данилова оперативно-розыскного мероприятия – проверочная закупка, материалами, полученными в ходе проведения указанного оперативно-розыскного мероприятия, протоколом личного досмотра Данилова при его задержании, заключениями судебных экспертиз.

С учетом данных обстоятельств судебная коллегия считает, что действия осужденного Данилова В.А. в этой части по ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 228-1(эпизод от 11 июля 2005 года), ч. 1 ст. 30 и ч. 1 ст. 228.1, ст. 234 УК РФ квалифицированы правильно.

Вместе с тем, состоявшиеся в отношении Данилова В.А. судебные решения в части осуждения его за покушение на незаконный сбыт наркотических средств 12, 14 июля и 15 ноября 2005 года подлежат отмене, а производство по делу прекращению по следующим основаниям.

В силу п.п. 2 и 3 ч. 1 ст. 379, ч. 1 ст. 409 УПК РФ нарушение уголовно-процессуального закона и неправильное применение уголовного закона является основанием для отмены судебных решений в порядке надзора.

По смыслу ст. ст. 75, 89 УПК РФ, ст. 7 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», результаты оперативно-розыскных мероприятий могут быть положены в основу приговора, если они получены в соответствии с требованиями закона и свидетельствуют о наличии у виновного умысла, направленного на совершение преступления и сформировавшегося независимо от деятельности сотрудников оперативных подразделений, а также о проведении лицом всех подготовительных действий, необходимых для совершения противоправного деяния. При этом согласно ст. 2 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» задачами такой деятельности является, в частности, выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих и совершивших.

Данные требования закона по настоящему делу не выполнены.

Как видно из материалов уголовного дела, оперативно-розыскное мероприятие – «проверочная закупка» 11 июля 2005 года была проведена с целью документирования фактов преступной деятельности Данилова В.А. по сбыту наркотических средств. В ходе указанного оперативно-розыскного мероприятия был установлен факт сбыта Даниловым В.А. наркотического средства участвующему в проверочной закупке в качестве закупщика гражданину под псевдонимом «К [REDACTED]». Несмотря на это, сотрудники УФСКН, вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, указанным в статье 2 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», направленным на выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих или совершивших, не только не пресекли действия Данилова В.А., но и вновь провели в отношении него 12, 14 июля и 15 ноября 2005 года аналогичные оперативно-розыскные мероприятия – «проверочные закупки» с привлечением

того же гражданина под псевдонимом «К [REDACTED]» к приобретению у осужденного наркотических средств.

Как видно из постановлений о проведении оперативно-розыскных мероприятий 12, 14 июля и 15 ноября 2005 года, связанных с дальнейшим осуществлением оперативно-розыскных мероприятий в отношении Данилова В.А. с целью документирования его преступной деятельности, проведение этих мероприятий не вызывалось необходимостью, так как они не имели своей целью установление иных лиц, причастных к незаконному обороту наркотиков, проводились по той же схеме, что и 11 июля 2005 года, и каких-либо новых результатов их проведение не имело.

При таких обстоятельствах следует признать, что проведение «проверочных закупок» 12, 14 июля и 15 ноября 2005 года в отношении осужденного Данилова В.А. не вызывалось необходимостью и они были проведены вопреки требованиям статьи 2 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», поэтому доказательства, полученные в результате указанных «проверочных закупок», в силу ст. 75 УПК РФ являются недопустимыми, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу приговора.

В связи с изложенным, осуждение Данилова В.А. за покушение на незаконный сбыт наркотических средств 12, 14 июля и 15 ноября 2005 года нельзя признать законным и обоснованным. Поэтому состоявшиеся судебные решения в этой части подлежат отмене, а уголовное дело прекращению на основании ст. 24 ч. 1 п. 2 УПК РФ за отсутствием в деянии состава преступления.

Руководствуясь ст. ст. 407 - 409 УПК РФ, судебная коллегия

### **о п р е д е л и л а:**

Надзорную жалобу осужденного Данилова В.А. удовлетворить частично.

Приговор Заднепровского районного суда г. Смоленска от 17 февраля 2006 года, кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Смоленского областного суда от 4 апреля 2006 года, постановление президиума Смоленского областного суда от 21 февраля 2007 года и постановление Сафоновского районного суда Смоленской области от 24 октября 2011 года в отношении Данилова В [REDACTED] А [REDACTED] в части его осуждения по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228.1 УК РФ (эпизод от 15 ноября 2005 года), по ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (эпизоды от 12 и 14 июля 2005 года) отменить и

производство по делу в этой части прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ за отсутствием в деянии состава преступления.

На основании ст. 69 ч. 2 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228.1 УК РФ (эпизод от 11 июля 2005 года), ч. 1 ст. 30 и ч. 1 ст. 228.1 УК РФ, ч. 1 ст. 234 УК РФ, путем частичного сложения наказаний назначить 7 лет 6 месяцев лишения свободы.

В соответствии со ст. 70 УК РФ к назначенному наказанию присоединить частично неотбытое наказание по приговору от 27 апреля 2005 года и окончательно назначить 7 лет 10 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

На основании п. 4 ч. 2 ст. 133 УПК РФ в связи с отменой приговора и прекращением производства по делу в части осуждения Данилова В.А. по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 228.1 УК РФ (эпизод от 15 ноября 2005 года), по ч. 3 ст. 30, п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ (эпизоды от 12 и 14 июля 2005 года) признать за ним право на реабилитацию.

В остальной части состоявшиеся в отношении Данилова В.А. судебные решения оставить без изменения.

Председательствующий (

Судь