

наказаний Лебедеву И.В. назначено 10 лет 6 месяцев лишения свободы. В соответствии со ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров (с приговором от 26 июня 2002 года) окончательно Лебедеву И.В. назначено 11 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением президиума Пермского краевого суда от 11 февраля 2011 года приговор в отношении Лебедева И.В. изменен. Исключено указание о назначении Лебедеву И.В. наказания в порядке ст. 70 УК РФ. Постановлено считать Лебедева И.В. осужденным по ч.3 ст. 30, п. «г» ч.3 ст. 228¹ УК РФ за совершение двух преступлений, в соответствии с ч.3 ст. 69 УК РФ – к 10 годам 6 месяцам лишения свободы. В остальной части приговор оставлен без изменения.

Заслушав доклад судьи Воронова А.В., мнение прокурора Филипповой Е.С., полагавшей необходимым приговор и постановление суда надзорной инстанции в отношении Лебедева И.В. в части осуждения по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ за преступление 29 марта 2007 года отменить и дело в этой части прекратить в связи с отсутствием состава преступления, с признанием права на реабилитацию, Судебная коллегия

установила:

по приговору суда, с учетом внесенных изменений, Лебедев И.В. признан виновным и осужден за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в особо крупном размере (два преступления).

Преступления осужденным совершены 27 и 29 марта 2007 года в г. [REDACTED] края при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осужденный Лебедев И.В. оспаривает законность и обоснованность состоявшихся в отношении него судебных решений, указывая, что действия сотрудников УФСКН являются незаконными, его действия следует квалифицировать как одно продолжаемое преступление, а повторная проверочная закупка в отношении него проведена без достаточных оснований. Просит изменить приговор и постановление суда надзорной инстанции с учетом нового законодательства в вопросе определения размера наркотических средств.

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

Вывод суда о доказанности вины Лебедева И.В. в покушении на незаконный сбыт наркотического средства – героина массой 8,833 г, совершенном 27 марта 2007 года, 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 запрещенных веществ, Лебедев И.В. совершил самостоятельно, в отсутствие каких – либо уговоров, склонения и иных способов подстрекательства со стороны сотрудников правоохранительных органов. Умысел Лебедева И.В. на участие 27 марта 2007 года в незаконном сбыте героина сформировался вне зависимости от деятельности оперативных сотрудников и лица, участвующего в оперативно – розыском мероприятии.

Вместе с тем приговор Краснокамского городского суда Пермского края от 2 июля 2007 года и постановление президиума Пермского краевого суда от 11 февраля 2011 года в отношении осужденного Лебедева И.В. подлежат частичной отмене в связи с нарушением уголовно – процессуального закона.

Как следует из материалов уголовного дела, для получения доказательств сбыта Лебедевым И.В. наркотических средств, сотрудниками УФСКН была использована помощь Ш [] действовавшей в рамках проводимых оперативных мероприятий.

При этом как усматривается из материалов дела, оперативное мероприятие в отношении Лебедева 27 марта 2007 года проводилось на основании имевшихся у сотрудников УФСКН сведений о том, что Лебедев И.В., проживающий по адресу: г. [] края, ул. [] занимается незаконным сбытом наркотического средства героина. Об этом свидетельствуют рапорт начальника УБОП ГУВД по [] краю, постановление о проведении оперативно – розыского мероприятия «проверочная закупка» от 27 марта 2007 года в отношении Лебедева И.В., другие материалы дела.

После проведения данной проверочной закупки, в ходе которой была подтверждена полученная оперативная информация и выявлен сбыт Лебедевым И.В. Ш [] наркотического средства героина массой 8,833 г, сотрудниками правоохранительных органов было проведено аналогичное оперативно – розыское мероприятие в отношении Лебедева И.В. с участием того же лица – Ш []

Согласно п. 2 ст. 6 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно – розыской деятельности», «проверочная закупка» предусмотрена как один из видов оперативно – розыских мероприятий, проводимых при осуществлении оперативно – розыской 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 27 марта 2007 года сотрудники правоохранительных органов выявили факт сбыта Лебедевым И.В. наркотического средства, они не пресекли его действия, а вновь 29 марта 2007 года посредством действий Ш [REDACTED] провели однотипное оперативно – розыскное мероприятие в отношении уже известного им лица, спровоцировав его на дальнейшую продажу наркотических средств, искусственно создав тем самым доказательства виновности.

При этом действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением оперативно – розыскных мероприятий в отношении Лебедева И.В., не вызывались необходимостью, поскольку, как видно из материалов дела, проверочная закупка 29 марта 2007 года проводилась вновь в отношении того же лица и только с целью документирования его преступной деятельности.

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 приговор и постановление суда надзорной инстанции в отношении Лебедева И.В. в части его осуждения по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ за совершение 29 марта 2007 года покушения на незаконный сбыт наркотических средств подлежат отмене ввиду нарушения уголовно – процессуального закона, а дело в этой части – прекращению в связи с отсутствием состава преступления.

Правовая оценка содеянного Лебедевым И.В. по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ (в редакции Федерального закона от 08.12.2003 г. № 162-ФЗ) за совершение 27 марта 2007 года покушения на незаконный сбыт наркотического средства героина массой 8,833 г является правильной.

При этом, в силу требований ст.9, ч.1 ст. 10 УК РФ, эти действия осужденного Лебедева И.В. не подлежат переквалификации в связи с принятием Федерального закона от 01.03.2012 г. № 18-ФЗ, поскольку указанный уголовный закон не улучшает положение осужденного и не смягчает наказание, поэтому не применяется в качестве закона, имеющего обратную силу.

Судебная коллегия не находит также оснований для применения в отношении осужденного положений статей 73, 64 УК РФ.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 379, ст. 407 – 409 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

надзорную жалобу осужденного Лебедева И. [] В [] удовлетворить частично.

Приговор Краснокамского городского суда Пермского края от 2 июля 2007 года и постановление президиума Пермского краевого суда от 11 февраля 2011 года в отношении Лебедева И.В. в части его осуждения по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ за совершение 29 марта 2007 года покушения на незаконный сбыт наркотических средств отменить и уголовное дело в этой части прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ в связи с отсутствием состава преступления, с признанием за ним права на реабилитацию, предусмотренного ст. 133, 134 УПК РФ.

Исключить указание о назначении осужденному Лебедеву И.В. наказания по совокупности преступлений.

Считать Лебедева И. [] В [] осужденным по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 3 ст. 228¹ УК РФ (преступление 27 марта 2007 года) к лишению свободы на срок 8 (восемь) лет 6 (шесть) месяцев в исправительной колонии строгого режима.

В остальном судебные решения оставить без изменения, надзорную жалобу осужденного Лебедева И.В. – без удовлетворения.

Председательствующий []

Судьи []