



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е суда надзорной инстанции

Дело № 56-Д10-26

г. Москва

14 июля 2010 года

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

председательствующего
судей
при секретаре

Кудрявцевой Е.П.
Ведерниковой О.Н., Фетисова С.М.
Ереминой Ю.В.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осуждённого Рыкова В.В. о пересмотре приговора Уссурийского городского суда Приморского края от 27 ноября 2007 года и последующих судебных решений.

По приговору Уссурийского городского суда Приморского края от 27 ноября 2007 года

РЫКОВ В [REDACTED] **В** [REDACTED] [REDACTED]
[REDACTED], судимый 23 апреля 2007 года
Уссурийским городским судом по ст.ст.238 ч.1, 238 ч.1 УК РФ к 1 году 6
месяцам лишения свободы условно с испытательным сроком 1 год,

осуждён по ст.ст.30 ч.3, 228-1 ч.2 п. «б» УК РФ к 5 годам лишения свободы, по ст.ст.30 ч.1, 238 ч.1 УК РФ к 6 месяцам лишения свободы.

На основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений путём частичного сложения наказаний назначено 5 лет 1 месяц лишения свободы.

В соответствии со ст.74 ч.5 УК РФ отменено условное осуждение по приговору Уссурийского городского суда Приморского края от 23 апреля 2007 г.

На основании ст.70 УК РФ по совокупности приговоров, к назначенному наказанию частично присоединена неотбытая часть наказания по предыдущему приговору и окончательно назначено 5 лет 2 месяца лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

В кассационном порядке приговор не обжалован.

Постановлением президиума Приморского краевого суда от 19 июня 2009 г. приговор Уссурийского городского суда Приморского края от 27 ноября 2007 г. в отношении Рыкова В.В. изменён, исключено осуждение Рыкова В.В. по ст.ст.30 ч.1, 238 ч.1 УК РФ с прекращением уголовного преследования в этой части за отсутствием в его действиях состава преступления. Постановлено считать Рыкова В.В. осуждённым по ст.ст.30 ч.3, 228-1 ч.2 п. «б» УК РФ к 5 годам лишения свободы, на основании ст. 70 УК РФ по совокупности приговоров к назначенному наказанию частично присоединена не отбытая часть наказания по приговору Уссурийского городского суда от 23 апреля 2007 г. и окончательно назначено 5 лет 1 месяц лишения свободы с отбыванием в исправительной колонии строгого режима.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Ведерниковой О.Н., изложившей обстоятельства уголовного дела, содержание приговора Уссурийского городского суда Приморского края от 27 ноября 2007 г., и последующих судебных решений, мотивы вынесения постановления о возбуждении надзорного производства, мнение прокурора Курочкиной Л.А., возражавшей против удовлетворения надзорной жалобы осуждённого Рыкова В.В., судебная коллегия

у с т а н о в и л а :

Рыков В.В. осуждён, с учётом внесённых изменений, за покушение на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере.

Преступление совершено 29 апреля 2007 г. [REDACTED]
[REDACTED] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осуждённый Рыков В.В. просит квалифицировать его действия как пособничество в приобретении наркотических средств, поскольку он действовал в интересах приобретателя, и назначить ему справедливое наказание. В обосновании этого указывается, что наркотическое средство ему передала супруга для передачи покупателю. Вместе с этим Рыков В.В. утверждает, что со стороны работников милиции имела место провокация

под видом проверочной закупки и в связи с этим имеющиеся в деле доказательства должны быть признаны недопустимыми.

Проверив материалы уголовного дела, обсудив доводы надзорных жалоб, судебная коллегия приходит к следующим выводам.

Согласно приговору Уссурийского городского суда Приморского края от 27 ноября 2007 г. Рыков В.В. признан виновным и осужден за то, что 29 апреля 2007 года с 11 час. 45 мин. до 12 часов 15 минут, [REDACTED], действуя умышленно, незаконно, из корыстных побуждений с целью извлечения материальной выгоды, зная заранее, что имеющееся у него вещество является наркотическим, сбыв его, продав за [REDACTED] рублей гражданину [И [REDACTED]] - лицу, осуществляющему проверочную закупку в соответствии с ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», в бумажном свертке, наполненном растительной массой общим количеством 2,0 г, являющейся согласно заключения эксперта [REDACTED] от 01 июня 2007 года табаком, пропитанным наркотическим средством кустарного изготовления гашишным маслом (маслом каннабиса), количество наркотика-масла каннабиса (гашишного масла) в перерасчете на общее количество растительной массы составило 0,28 г. (сухое количество), что является крупным размером.

В судебном заседании Рыков виновным себя признал полностью.

Вина Рыкова в совершении данного преступления установлена и подтверждается совокупностью доказательств, приведенных в приговоре.

Доводы жалобы Рыкова о том, что со стороны работников милиции имела место провокация под видом проверочной закупки и в связи с этим имеющиеся в деле доказательства должны быть признаны недопустимыми, являются несостоятельными.

По смыслу закона, результаты оперативно-розыскного мероприятия могут быть положены в основу приговора, если они получены в соответствии с требованиями закона и свидетельствуют о наличии у виновного умысла на незаконный оборот наркотических средств или психотропных веществ, сформировавшегося независимо от деятельности сотрудников оперативных подразделений, а также о проведении лицом всех подготовительных действий, необходимых для совершения противоправного деяния.

Необходимыми условиями законности осуществления проверочной закупки наркотических средств или психотропных веществ являются соблюдение оснований для проведения оперативно-розыскных мероприятий, предусмотренных статьей 7 Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности", и требований части 7 статьи 8 указанного Федерального закона, в соответствии с которыми проверочная закупка веществ, свободная

реализация которых запрещена, проводится на основании постановления, утвержденного руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность.

Согласно материалам дела, проверочная закупка у Рыкова наркотического вещества гражданином [И.] осуществлялась в соответствии с ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», на основе Постановления о проведении оперативно-розыскного мероприятия «Проверочная закупка», утвержденного начальником ЛОВД [] № [] 29 апреля 2007 года (т.1 л.д. 14)

В связи с этим считать использование результатов данного оперативно-розыскного мероприятия в судебном разбирательстве недопустимым доказательством оснований не имеется.

Согласно Постановлению Европейского Суда по правам человека от 15 декабря 2005 года по делу "Ваньян (Vanujan) против Российской Федерации", преступление может считаться спровоцированным действиями тайных агентов, представляющими собой подстрекательство к совершению преступления, только в том случае, если ничто не предполагает, что «оно было бы совершено и без какого-либо вмешательства» (п. 47).

Согласно приговору из оглашенных в судебном заседании показаний жены осужденного - Р. [] - следует, что Рыков неоднократно занимался сбытом наркотических средств в марте-апреле 2007 года.

Таким образом, рассматривать преступление, за которое Рыков был осужден, как результат провокации со стороны сотрудников правоохранительных органов, в отсутствие которой оно не было бы совершено, оснований не имеется.

Также, нельзя согласиться с доводами жалобы Рыкова В.В. о том, что его действия следует квалифицировать как пособничество в приобретении наркотических средств, а не покушение на их сбыт.

Согласно ч.5 ст.33 УК РФ, пособником признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

Приговором суда, в том числе, на основе свидетельских показаний, установлено, что Рыков занимался именно сбытом наркотических средств, а не

оказанием помощи в их приобретении и его действия квалифицированы судом правильно.

По смыслу закона, в тех случаях, когда передача наркотического средства, психотропного вещества или их аналогов осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов в соответствии с Федеральным законом от 12 августа 1995 года № 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", содеянное следует квалифицировать по части 3 статьи 30 и соответствующей части статьи 228.1 УК РФ, поскольку в этих случаях происходит изъятие наркотического средства или психотропного вещества из незаконного оборота.

Таким образом, действия Рыкова квалифицированы судом правильно как покушение на незаконный сбыт наркотических средств в крупном размере.

При решении вопроса о размере наркотических средств, в покушении на сбыт которых Рыков был признан виновным, суд правильно руководствовался постановлением Правительства Российской Федерации от 7 февраля 2006 г. № 76 «Об утверждении крупного и особо крупного размеров наркотических средств и психотропных веществ для целей статей 228, 228-1 и 229 Уголовного кодекса Российской Федерации», содержащим списки наркотических средств, оборот которых в Российской Федерации запрещен в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации (список I) либо ограничен (список II), или допускает исключение некоторых мер контроля (список III).

Согласно данному постановлению масло каннабиса (гашишное масло) включено в список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации запрещен в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации (список I).

В соответствии с указанным постановлением, если наркотическое средство или психотропное вещество, включенное в список I, входит в состав смеси (препарата), содержащей одно наркотическое средство или психотропное вещество, его размер определяется весом всей смеси.

Данное положение действовало, также, в период совершения Рыковым В.В. незаконных действий, связанных с покушением на сбыт наркотических средств.

Согласно списку I, крупный размер масла каннабиса (гашишное масло) составляет 0,4 гр., особо крупный-5 гр.

В соответствии с приговором Рыков В.В. осуждён за покушение на сбыт смеси табака с маслом каннабиса, общий вес которой составил 2,0 г., что является крупным размером.

При таких обстоятельствах приговор в отношении Рыкова В.В. следует признать законным и обоснованным, а его жалобу оставить без удовлетворения.

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

о п р е д е л и л а:

Приговор Уссурийского городского суда Приморского края от 27 ноября 2007 г., Постановление президиума Приморского краевого суда от 19 июня 2009 г. в отношении **РЫКОВА В [] В []** оставить без изменения, а его надзорную жалобу – без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи: