



Постановлением президиума Омского областного суда от 17 января 2011 г. приговор и кассационное определение в отношении Шинкеева И.Г. изменены. Действия осуждённого по фактам покушений на сбыт наркотических средств, совершённые 18, 19 и 22 декабря 2008 г., квалифицированы как единое продолжаемое преступление, предусмотренное ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228<sup>1</sup> УК РФ, по которой назначено 6 лет лишения свободы. Исключено указание на применение ч.3 ст.69 УК РФ. В остальной части судебные постановления оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Бирюкова Н.И., мнение прокурора Шиховой Н.В., полагавшей судебные решения изменить, Судебная коллегия установила:

по приговору суда Шинкеев И.Г. признан виновным и осуждён (с учётом внесённых изменений) за покушения на незаконный сбыт наркотического средства – героина в количестве 0,78, 0,58 и 1,43 г в крупном размере, совершённые 18, 19 и 22 декабря 2008 г. при обстоятельствах, установленных судом и изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осуждённый Шинкеев И.Г. считает вынесенные в отношении его судебные решения незаконными и необоснованными. Указывает, что после того, как сотрудники УФСКН 18 декабря 2008 г. выявили факт сбыта героина, они не пресекли его действия и продолжили проведение в отношении его оперативно-розыскных мероприятий. Тем самым они спровоцировали его на неоднократный сбыт героина. Просит исключить из обвинения его осуждение за преступления, совершённые 19 и 22 декабря 2008 г., и смягчить назначенное ему наказание до 5 лет лишения свободы.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы, приведённые в надзорной жалобе, Судебная коллегия находит судебные постановления подлежащими изменению по следующим основаниям.

Как усматривается из материалов дела, установлено судом и отражено в приговоре, Шинкеев И.Г. по просьбе М [ ] выступавшего в роли покупателя при проведении оперативно-розыскных мероприятий «проверочная закупка», незаконно сбыв 18, 19 и 22 декабря 2008 г. героин в количестве 0,78, 0,58 и 1,43 г соответственно.

Действия осуждённого квалифицированы судом как три преступления, предусмотренные ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228<sup>1</sup> УК РФ.

Президиум Омского областного суда при пересмотре приговора в отношении Шинкеева И.Г. квалифицировал все действия осуждённого как единое продолжаемое преступление, предусмотренное ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228<sup>1</sup> УК РФ.

Как усматривается из постановления о проведении проверочной закупки от 18 декабря 2008 г., данное оперативно-розыскное мероприятие проводилось в связи с наличием информации о том, что Шинкеев И [ ] г. рождения, проживающий по адресу: г. [ ] совместно с Желнорвичем А.Ю. занимается незаконным

сбытом наркотического средства – героина. В связи с этим было принято решение о проведении проверочной закупки наркотических средств у Шинкеева И.Г. и Желноровича А.Ю.

Однако, вопреки задачам оперативно-розыскной деятельности, после того как 18 декабря 2008 г. сотрудники УФСКН выявили факт сбыта Шинкеевым И.Г. наркотического средства - героина в количестве 0,78 г, они не пресекли его действия, а вновь 19 и 22 декабря 2008 г. посредством действий того же привлечённого лица - М [ ] провели аналогичные оперативно-розыскные мероприятия.

При этом действия оперативных сотрудников, связанные с дальнейшим проведением оперативно-розыскных мероприятий в отношении Шинкеева И.Г. с целью документирования его преступной деятельности, не вызывались необходимостью, поскольку, как видно из материалов дела, проверочные закупки 19 и 22 декабря 2008 г. проводились вновь в отношении одного и того же уже известного правоохранительным органам лица, а не с целью выявления канала поступления наркотических средств осуждённому, а также установления иных лиц, причастных к незаконному обороту наркотиков.

Доказательств, подтверждающих необходимость проведения проверочных закупок после 18 декабря 2008 г., в приговоре не приведено.

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 обстоятельствах судебные постановления в отношении Шинкеева И.Г. следует изменить, исключить осуждение Шинкеева И.Г. за покушение на сбыт наркотического средства (героина) 19 и 22 декабря 2008 г. в количестве 0,58 и 1,43 г соответственно и в связи с уменьшением объёма осуждения снизить назначенное ему наказание.

На основании изложенного, руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 379, ч. 1 ст. 381, ст. 407, 408, 409 УПК РФ, Судебная коллегия определила:

надзорную жалобу осуждённого Шинкеева И.Г. удовлетворить частично.

Приговор Первомайского районного суда г. Омска от 28 июля 2009 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Омского областного суда от 3 сентября 2009 г. и постановление президиума Омского областного суда от 17 января 2011 г. в отношении Шинкеева И [ ] Г [ ] изменить:

исключить осуждение Шинкеева И.Г. за покушение на сбыт наркотического средства (героина) 19 и 22 декабря 2008 г. в количестве 0,58 и 1,43 г соответственно;

снизить назначенное ему наказание по ч.3 ст.30, п. «б» ч.2 ст.228<sup>1</sup> УК РФ (за покушение на незаконный сбыт наркотического средства – героина 18 декабря 2008 г. в количестве 0,78 г.) до 5 лет 6 месяцев лишения свободы.

В остальной части судебные постановления оставить без изменения.

Председательствующий  
Судьи

