

УДК 343.1

К ВОПРОСУ ОБ ОБЕСПЕЧЕНИИ ПРАВА НА ЗАЩИТУ ЛИЦА, ПОДОЗРЕВАЕМОГО В БЕСКОНТАКТНОМ СБЫТЕ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ, ДО ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

© 2019

М. С. Гребешев

Прокуратура Нижегородской области

Рассматривается проблема обеспечения процессуальных прав лиц, вовлеченных в процедуру уголовного судопроизводства, на всех его этапах, включая стадию доследственной проверки по делам, связанным с незаконным оборотом наркотических средств.

Ключевые слова: наркотические средства, сбыт, задержанный, право на защиту, доказательства.

В настоящее время основной схемой доставки наркотических средств и психотропных веществ потребителям является бесконтактный сбыт путем создания лицами, участвующими в криминальной схеме, тайников с наркотиками («закладка», «клад»), координаты которых предоставляются после внесения оплаты с использованием электронных платежных средств.

Подобная схема отличается высокой степенью конспирации, поскольку зачастую обнаружение уже созданных тайников возможно лишь при участии лица, их создавшего. В случае задержания лица, подозреваемого в сбыте наркотиков вышеуказанным способом, после получения в ходе его личного досмотра и опроса сведений о местах «закладок» правоохранительными органами безотлагательно проводятся мероприятия, направленные на изъятие запрещенных веществ из оборота. Поиск тайников зачастую осуществляется непосредственно с привлечением задержанного лица.

Указанные процессуальные мероприятия проводятся сотрудниками правоохранительных органов до возбуждения уголовного дела и оформляются протоколом осмотра места происшествия в порядке ч. 1 ст. 144 УПК РФ.

В соответствии с требованиями ч. 1.1 ст. 144 УПК РФ лицам, участвующим в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении, разъясняются их процессуальные права и обязанности, а также обеспечивается возможность осуществления этих прав в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы, в



М. С. Гребешев

Начальник второго апелляционного отдела
уголовно-судебного управления
прокуратуры Нижегородской области,
советник юстиции

том числе право не свидетельствовать против самого себя, своего супруга (супруги) и других близких родственников, пользоваться услугами адвоката, а также приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника органа дознания, следователя, руководителя следственного органа.

Полученные в ходе проверки сообщения о преступлении сведения могут быть использованы в качестве доказательств при условии соблюдения положений ст. 75 и 89 УПК РФ (ч. 2.1 ст. 144 УПК РФ).

Неисполнение указанных требований закона может повлечь вмешательство в итоговые судебные решения, что позволит виновным лицам избежать ответственности.

Ввиду подобного нарушения права на защиту апелляционным определением Нижегородского областного суда изменен приговор Автозаводского районного суда г. Н. Новгорода, которым Ш. осужден по ч. 3 ст. 30, п. «Г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ к наказанию в виде лишения свободы.

Ш. признан виновным в совершении покушения на сбыт наркотического средства (героин) группой лиц по предварительному сговору в крупном размере.

Согласно рапорту оперативного сотрудника в ходе личного досмотра у Ш. помимо наркотических средств был обнаружен и изъят сотовый телефон, содержащий сведения с адресами сделанных закладок с героином на улицах г. Н. Новгорода.

Следственно-оперативной группой с участием задержанного Ш., специалиста, понятых произведен осмотр места происшествия, в ходе которого Ш. указал места 12 «закладок» с героином, сделанных им накануне, где были обнаружены и изъяты 13 свертков с героином общей массой более 22 граммов. По данному факту в отношении Ш. возбуждено уголовное дело по признакам состава преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 30, п. «Г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ.

Кроме того, в отношении Ш. возбуждены уголовные дела по ч. 3 ст. 30, п. «Г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ по фактам обнаружения наркотических средств в ходе его личного досмотра, а также обнаружения в ходе предварительного следствия еще одной «закладки» с героином общей массой 69,10 грамма.

Суд апелляционной инстанции установил, что при проведении с участием задержанного Ш. осмотра места происшествия в целях проверки содержащихся в рапорте оперативного сотрудника сведений о совершенном преступлении, связанном с незаконным оборотом наркотических средств, следователем нарушены требования ч. 1.1 ст. 144 УПК РФ.

По мнению судебной коллегии, производство процессуального действия в порядке ст. 144 УПК РФ с участием Ш. как задержанного свидетельствует о том, что он был вовлечен в процедуру уголовного судопроизводства, фактически являлся подозреваемым в совершении преступления, поэтому в силу ст. 46 и ч. 1.1 ст. 144 УПК РФ ему должно было быть разъяснено право на участие адвоката и обеспечена возможность осуществления этого права в силу ст. 51 УПК РФ.

Осмотр места происшествия производился в дневное время в городе, в связи с чем обстоятельств, исключающих реальную возможность обеспечения Ш. участия защитника, не имелось.

Ввиду указанных существенных процессуальных нарушений суд апелляционной инстанции пришел к выводу, что в силу ст. 75 УПК РФ протокол осмотра места происшествия и полученные в результате данного процессуального действия вещественные доказательства – 13 свертков с героином массой более 22 граммов – являются недопустимыми доказательствами. Указанный наркотик был исключен из обвинения Ш., наказание существенно снижено.

Анализируя указанное судебное решение во взаимосвязи и положения закона, на которых оно основано, можно сделать вывод, что уголовно-процессуальным законом предусмотрена обязанность следственных органов обеспечить возможность задержанному лицу реализации права на защиту.

Это отметил и Конституционный суд РФ в Определении от 26.04.2016 № 919-О при проверке конституционности п. «а» ч. 3 ст. 49 УПК РФ, указав, что защитник участвует в уголовном деле с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления.

Вместе с тем от вышеуказанных гарантий задержанного лица на осуществление права на защиту следует отличать попытки злоупотребления данным правом.

В Определении от 17.02.2015 № 415-О Конституционный суд РФ указал, что, несмотря на то, что право пользоваться помощью адвоката (защитника) принадлежит каждому лицу с момента, когда в отношении него в уголовном судопроизводстве начинает осуществляться публичное уголовное преследование в любых его формах, по смыслу ряда положений УПК РФ (статьи 157, 164, 165, 182, 183) требование о незамедлительном обеспечении права на помощь защитника не может быть распространено на случаи проведения следственных действий, носящих безот-

лагательный характер, проводимых без предварительного уведомления лица ввиду угрозы утраты доказательств, в том числе выемки, производство которой не приостанавливается и для явки защитника.

Действия правоохранительных органов, направленные на поиск и изъятие из незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, подготовленных к распространению через тайники, непосредственно после задержания лица, подозреваемого в сбыте подобным образом, носят характер безотлагательных. Вместе с тем следует помнить о необходимости разъяснения задержанному права на защиту, что должно найти письменное отражение в протоколах проводимых процессуальных действий. ■

Библиографический список

1. Определение Конституционного Суда РФ от 17.02.2015 № 415–О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Барабаша Кирилла Владимировича на нарушение его конституционных прав пунктами 1 и 5 части первой статьи 53 и пунктом 6 части четвертой статьи 56 Уголовно–процессуального кодекса Российской

Федерации». Документ опубликован не был [Электронный ресурс]. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&ts=198702208301202208864560983&cacheid=EC24687DCB79E2E157E2F8DCEE26CC64&mode=splus&base=ARB&n=421471&rnd=0.5268410403584319#1dp50a12xeo> (дата обращения: 03.06.2019).

2. Определение Конституционного Суда РФ от 26.04.2016 № 919–О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Шарова Александра Юрьевича на нарушение его конституционных прав подпунктом «а» пункта 3 части третьей статьи 49 Уголовно–процессуального кодекса Российской Федерации». Документ опубликован не был [Электронный ресурс]. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&ts=198702208301202208864560983&cacheid=945FD0C7BCA232D63BCFF2991005215D&mode=splus&base=ARB&n=462793&rnd=0.5268410403584319#82tpmmd7mw> (дата обращения: 03.06.2019).

3. Уголовно–процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174–ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

4. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63–ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

ON THE ISSUE OF ENSURING THE RIGHT TO PROTECTION OF A PERSON SUSPECTED OF CONTACTLESS SALE OF DRUGS, PRIOR TO THE INITIATION OF THE CRIMINAL CASE

M. S. Grebeshev

Head of the Second Appeals Division of the Criminal Justice Department,
the Prosecutor's Office of the Nizhny Novgorod region, Counselor of Justice

In this article, we consider the problem of ensuring the procedural rights of persons involved in the criminal procedure at all its stages, including the stage of pre–investigation review in cases related to drug trafficking.

Keywords: narcotic drugs, drug sales, detainee, right to counsel, evidence.