ВЕРХОВНЫЙ СУД
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 42-О10-12

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

гор. Москва 7 декабря 2010 года

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

председательствующего **Ботина А.Г.,**
судей **Кондратова П.Е. и Лаврова Н.Г.,**
при секретаре **Ядренцевой Л.В.**

рассмотрела в судебном заседании 7 декабря 2010 года кассационную жалобу Беденко О.Л. на определение Верховного Суда Республики Калмыкия от 26 октября 2010 года, которым признано законным и обоснованным постановление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации от 10 сентября 2010 года о выдаче правоохранительным органам Украины **Беденко О[redacted] Л[redacted]**, [redacted], гражданина Украины,

для его уголовного преследования по обвинению в совершении преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 255; ч. 5 ст. 27, ч. 4 ст. 28, ч. 3 ст. 212; ч. 5 ст. 27, ч. 4 ст. 28, ч. 1 ст. 32, ч. 3 ст. 212 УК Украины.

Заслушав доклад судьи **Кондратова П.Е.,** выступление в защиту интересов Беденко О.Л. адвоката **Лунина Д.М.**, поддержавшего доводы кассационной жалобы, выслушав мнение прокурора **Телешевой-Курицкой Н.А.,** полагавшей определение суда оставить без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения, Судебная коллегия

установила:

10 сентября 2010 года заместителем Генерального прокурора Российской Федерации вынесено постановление об удовлетворении запроса Генеральной прокуратуры Украины о выдаче Беденко О[redacted] Л[redacted] правоохранительным органам этого государства для привлечения его к уголовной ответственности.

Как следует из запроса, Беденко О.Л. обвиняется в том, что в 2005 году с целью осуществления фиктивного предпринимательства и для занижения объектов налогообложения субъектам предпринимательской деятельности создал преступную организацию, которая действовала на территории Украины в 2005 – 2009 годах, документально оформлял от имени подконтрольных ему предприятий несуществующие операции купли-продажи товаров, работы и услуги, составлял и выдавал в налоговые органы документы налоговой отчетности, которые содержали заведомо ложные сведения.

По фактам совершения указанных деяний 17 августа 2009 года в отношении Беденко О.Л. и ряда других лиц было возбуждено уголовное дело, а 12 ноября 2009 года он был привлечен в качестве обвиняемого по ч. 2 ст. 28, ч. 2 ст. 205; ч. 5 ст. 27, ч. 3 ст. 212 УК Украины и в этот же день Сосновским районным судом г. Черкассы было дано разрешение на его задержание и доставку в суд под стражей. 12 же ноября 2009 года Беденко О.Л. объявлен в розыск.

5 мая 2010 года Беденко О.Л. был задержан при проверке документов в г. Элисте.

6 мая 2010 года по постановлению судьи Элистинского городского суда Республики Калмыкия в отношении него избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, срок применения которой впоследствии был продлен.

19 мая 2010 года заместитель Генерального прокурора Украины обратился в Генеральную прокуратуру Российской Федерации с ходатайством о выдаче Беденко А.В. для уголовного преследования по ч. 2 ст. 28, ч. 2 ст. 205 и ч. 5 ст. 27, ч. 3 ст. 212 УК Украины.

6 июля 2010 года старшим следователем по ОВД СУ налоговой милиции ГНА Украины вынесено новое постановление о привлечении в качестве обвиняемого, в соответствии с которым Беденко О.Л. обвиняется в совершении преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 28, ч. 2 ст. 205, ч. 1 ст. 255; ч. 5 ст. 27, ч. 4 ст. 28, ч. 3 ст. 212; ч. 5 ст. 27, ч. 4 ст. 28, ч. 1 ст. 32, ч. 3 ст. 212 УК Украины, с учетом которого заместителем Генерального прокурора Украины 20 июля 2010 года в Генеральную прокуратуру Российской Федерации был внесен уточненный запрос о выдаче Беденко О.Л. властям Украины для осуществления в отношении него уголовного преследования.

10 сентября 2010 года заместитель Генерального прокурора Российской Федерации вынес постановление о выдаче Беденко О.Л.

правоохранительным органам Украины для уголовного преследования за создание преступной организации по ч. 1 ст. 255 УК Украины, пособничество в уклонении от уплаты налогов по ч. 5 ст. 27, ч. 4 ст. 28, ч. 3 ст. 212 УК Украины, пособничество в уклонении от уплаты налогов по ч. 5 ст. 27, ч. 4 ст. 28, ч. 1 ст. 32, ч. 3 ст. 212 УК Украины, а также об отказе в его выдаче для привлечения к уголовной ответственности за фиктивное предпринимательство по ч. 2 ст. 28, ч. 2 ст. 205 УК Украины.

Беденко О.Л. обжаловал это постановление в Верховный Суд Республики Калмыкия, и тот в определении от 26 октября 2010 года признал его законным и обоснованным.

В кассационной жалобе на названное определение Верховного Суда Республики Калмыкия **Беденко О.Л.** указывает на его незаконность и необоснованность, ссылаясь, в частности, на то, что приводимые судом в обоснование своих выводов ссылки на постановление о привлечении Беденко О.Л. в качестве обвиняемого от 12 ноября 2009 года и запрос о выдаче от 19 мая 2010 года несостоятельны, т.к. названные документы утратили свое значение. Полагает, что с учетом утраты этими документами своей силы должны быть отменены и основанные на них решения Элистинского городского суда Республики Калмыкия о применении в отношении него меры пресечения в виде заключения под стражу. Утверждает о нарушении органами предварительного следствия ст. 133 УПК Украины и ст. 172 УК РФ в связи с тем, что ему не было своевременно предъявлено новое обвинение. Считает решение о его выдаче незаконным также по той причине, что в письме с просьбой о выдаче от 10 мая 2010 года ничего не говорится о предъявлении ему обвинения по ч. 1 ст. 255; ч. 5 ст. 27, ч. 4 ст. 28, ч. 3 ст. 212; ч. 5 ст. 27, ч. 4 ст. 28, ч. 1 ст. 32, ч. 3 ст. 212 УК Украины. Полагает, что запрос Генеральной прокуратуры Украины от 20 июля 2010 года не подлежит удовлетворению, т.к. он поступил по истечении 40-дневного срока со дня взятия его под стражу; содержит ссылку на новые, по сравнению с предыдущим запросом, фактические основания для выдачи, в нем содержится просьба о выдаче для преследования в том числе по ч. 2 ст. 205 УК Украины, несмотря на то, что в УК Российской Федерации аналогичная норма отсутствует. Просит определение суда и постановление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации о его выдаче отменить и освободить его из-под стражи.

Проверив представленные материалы, обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия находит определение Верховного Суда Республики Калмыкия об отказе в удовлетворении жалобы Беденко О.Л.. на постановление заместителя Генерального прокурора РФ от 10 сентября 2010 года о его выдаче властям Украины законным и обоснованным.

В соответствии со ст. 56 Конвенции (Минской) о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенной государствами – членами СНГ 22 января 1993 года (ратифицирована Российской Федерацией 4 августа 1994 года) и ч. 1 ст. 462 УПК РФ Российская Федерация иностранный гражданин или лицо без

гражданства, находящиеся на территории Российской Федерации, могут быть выданы иностранному государству для уголовного преследования за деяния, которые являются уголовно-наказуемыми по уголовным законам как Российской Федерации, так и иностранного государства, направившего запрос о выдаче.

Как следует из представленных материалов, деяния, в которых обвиняется Беденко О.Л., подпадают под признаки преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 255; ч. 5 ст. 27, ч. 4 ст. 28, ч. 3 ст. 212; ч. 5 ст. 27, ч. 4 ст. 28, ч. 1 ст. 32, ч. 3 ст. 212 УК Украины и, соответственно, ч. 1 ст. 210, ч. 5 ст. 33, ч. 2 ст. 199 УК РФ ; ч. 5 ст. 33, пп. «а, б» ч. 2 ст. 199 УК РФ, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше одного года.

Каких-либо данных, свидетельствующих о невозможности осуществления в отношении Беденко О.Л. уголовного преследования по законодательству Украины и Российской Федерации, в том числе о наличии у него иммунитета от уголовного преследования, не имеется.

Предусмотренных международными договорами и законодательством Российской Федерации препятствий к выдаче Беденко О.Л. властям Украины не установлено.

В запросе Генеральной прокуратуры Украины о выдаче содержится гарантия того, что Беденко О.Л. будет привлекаться к ответственности только за те преступления, за которые он будет выдан, а также что он не будет выслан или выдан третьему государству без согласия Генеральной прокуратуры Российской Федерации и что после отбытия наказания он сможет спокойно покинуть территорию Украины. Оснований не доверять этим гарантиям, а также полагать, что на территории Украины в отношении него могут применяться пытки или что он может преследоваться по политическим, национальным или религиозным мотивам, не имеется.

Судебная коллегия находит безосновательным утверждение Беденко О.Л. о том, что власти Украины намерены осуществлять его уголовное преследование за фиктивное предпринимательство, несмотря на отказ российской стороны от выдачи по этому основанию. Хотя Генеральная прокуратура Украины и указала в запросе о выдвинутом против Беденко О.Л. обвинении по ч. 2 ст. 28, ч. 1 ст. 205 УК Украины, она в этом же запросе безоговорочно приняла на себя обязательство не привлекать Беденко О.Л. к уголовной ответственности за те преступления, в связи с обвинением в которых он не будет выдан.

Как следует из материалов дела, Беденко О.Л. является гражданином Украины, российского гражданства не имеет, по вопросу приобретения российского гражданства, статуса беженца или получения политического убежища не обращался.

Каких-либо нарушений установленного законодательством процессуального порядка рассмотрения вопроса о выдаче, влекущих отмену или изменение принятого судебного решения, в том числе вследствие нарушения права обвиняемого на защиту, не выявлено.

Ссылка в кассационной жалобе Беденко О.Л. на отсутствие в материалах дела соответствующего требованиям закона запроса Генеральной прокуратуры Украины о его выдаче не соответствует действительности.

Решение о его выдаче было принято заместителем Генерального прокурора Российской Федерации на основании запроса заместителя Генерального прокурора Украины от 20 июля 2010 года. Этот запрос оформлен в соответствии с требованиями ст. 58 Конвенции (Минской) о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, и был направлен в Генеральную прокуратуру Российской Федерации в том числе с учетом ее требований о конкретизации предыдущего запроса о представлении дополнительных сведений. Тот факт, что данный запрос поступил в Генеральную прокуратуру Российской Федерации по истечении 40 суток с момента задержания Беденко О.Л.. не лишает его юридической силы, т.к. указанный срок установлен п. 1 ст. 62 Конвенции исключительно как срок, в течение которого подлежащее выдаче лицо может содержаться под стражей до поступления запроса, но не как пресекательный срок, истечение которого исключает направление и удовлетворение запроса о выдаче.

Не свидетельствует о незаконности запроса о выдаче также то обстоятельство, что в этом запросе в обоснование необходимости выдачи содержится ссылка не только на то обвинение, которое указывалось в запросе от 19 мая 2010 года, но и на обвинение Беденко О.Л. в совершении некоторых других преступлений (в том числе предусмотренного ч. 1 ст. 255 УК Украины). Ни Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, ни международные договоры Российской Федерации не исключают возможность изменения содержания запроса о выдаче лица для уголовного преследования, в том числе в части объема и фактических оснований предъявленного лицу обвинения, до принятия решения по этому запросу. То, что обвинение, по которому Беденко О.Л. привлечен к уголовной ответственности, ему не было предъявлено в связи с его нахождением на территории Российской Федерации, а не Украины, не исключает возможности как внесения, так и удовлетворения запроса о его выдаче.

Мера пресечения в виде заключения под стражу была избрана Беденко О.Л. в соответствии с требованиями закона для обеспечения его выдачи другому государству для уголовного преследования с учетом предъявленного ему обвинения в совершении преступления, предусмотренного ч. 5 ст. 27, ч. 3 ст. 212 УК Украины, за совершение которого может быть назначено наказание до 10 лет лишения свободы. Поскольку после избрания данной меры пресечения обстоятельства, послужившие основанием для принятия такого решения, не изменились, а объем вошедшего в запрос обвинения в отношении Беденко О.Л. был только расширен, оснований для освобождения его из-под стражи не имеется.

Таким образом, оснований для удовлетворения кассационной жалобы Беденко О.Л.. и для отмены или изменения определения Верховного Суда

Республики Калмыкия о его экстрадиции не имеется.

Исходя из изложенного и руководствуясь ст. ст. 377, 378, 388 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

определение Верховного Суда Республики Калмыкия от 26 октября 2010 года в отношении **Беденко О[redacted] Л[redacted]** оставить без изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения.

Председательствующий [redacted]

Судьи: [redacted]