



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 35-О11-29

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

19 декабря 2011 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

Председательствующего – Магомедова М.М.

судей - Ворожцова С.А. и Хомицкой Т.П.

при секретаре – Волкове А.А.

рассмотрела в судебном заседании кассационное представление прокурора отдела по обеспечению участия прокуроров в рассмотрении уголовных дел судами Верещагина П.Е. на определение Тверского областного суда от 1 ноября 2011 года, которым отменено постановление заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Звягинцева А.Г. от 20 сентября 2011 года об удовлетворении запроса о выдаче **Назаряна А. [] М. [] []** для привлечения к уголовной ответственности за совершение преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 362 УК Республики Армения.

Заслушав доклад судьи Ворожцова С.А., мнение прокурора Полеводова С.Н., поддержавшего доводы кассационного представления и просившего определение отменить, выступление Назаряна А.М. и адвоката Лепешкина В.Н., возражавших против удовлетворения кассационного представления
Судебная коллегия

установила:

органами уголовного преследования Республики Армения Назаряну А.М. предъявлено обвинение в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 362 УК Республики Армения – дезертирстве.

Генеральная прокуратура Республики Армения обратилась в Генеральную прокуратуру РФ с ходатайством о выдаче Назаряна для привлечения к уголовной ответственности по ч. 1 ст. 362 УК Республики Армения.

Постановлением заместителя Генерального прокурора РФ Звягинцева А.Г. от 20 сентября 2011 года ходатайство Генеральной прокуратуры Республики Армения удовлетворено.

Тверской областной суд, рассмотрев жалобу адвоката Лепешкина В.Н. в защиту интересов Назаряна на постановление заместителя Генеральной прокуратуры РФ, принял решение об отмене указанного постановления.

На данное решение суда принесено кассационное представление прокурором отдела по обеспечению участия прокуроров в рассмотрении уголовных дел судами Верещагиным П.Е.

В представлении ставится вопрос об отмене определения в связи с несоответствием выводов суда фактическим обстоятельствам.

В представлении указывается, что Генеральной прокуратурой РФ принято законное и обоснованное решение о выдаче Назаряна.

Анализируя имеющиеся материалы, автор представления ссылается на предъявленное Назаряну обвинение, указывая, что действия последнего являются наказуемыми по Российскому уголовному законодательству и соответствуют ч. 1 ст. 338 УК РФ, санкция которой предусматривает наказание свыше одного года лишения свободы.

Вопрос об отсутствии состава преступления в действиях Назаряна не может быть предметом рассмотрения экстрадиционного материала, а должен быть разрешен в ходе судебного разбирательства по существу.

По мнению автора представления, вывод суда о том, что Назарян не является субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 338 УК РФ (ст. 362 ч. 1 УК Республики Армения) необоснован. Представленные материалы свидетельствуют о том, что срок контракта Назаряна на момент оставления воинской части не истек. Срок давности привлечения Назаряна к уголовной ответственности также не истек.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационного представления, судебная коллегия считает, что оснований для отмены решения суда не имеется.

По смыслу ст.ст. 462, 464 УПК РФ Российская Федерация в соответствии с международным договором может выдать иностранному государству иностранного гражданина или лицо без гражданства, находящихся на территории Российской Федерации, для уголовного преследования: 1) если деяние является уголовно наказуемым по уголовному закону Российской Федерации и закону иностранного государства, направившего запрос о выдаче лица; 2) если уголовный закон Российской Федерации предусматривает за совершение деяния наказание в виде лишения свободы на срок свыше одного года или более тяжкое наказание; 3) если не имеется предусмотренных законом или международным договором оснований для отказа в выдаче.

При этом по смыслу закона, выдача иностранного гражданина иностранному государству является правом Российской Федерации, но не ее обязанностью. При решении вопроса о выдаче подлежат учету все юридически значимые обстоятельства.

Как видно из материалов, Назаряну А.М. предъявлено обвинение в совершении преступления, предусмотренного ч.1 ст.362 УК Республики Армения - дезертирство, что обуславливает наличие определенных признаков субъекта данного состава преступления.

Так, из постановления о привлечении в качестве обвиняемого (л.д.28) и справки, заверенной военным прокурором Аскеранского гарнизона (л.д.32), следует, что капитан Назарян А.М. 30.09.2007 г. не явился в в/ч [REDACTED] где проходил службу на основании контракта сроком 20 лет, включая период обучения в военно-учебном заведении.

Вместе с тем, Назарян А.М. пояснил, что проходил военную службу по контракту, срок действия которого составлял 5 лет после окончания учебного заведения, и который истек в 2003 году, другого контракта с ним не заключалось, на момент его выезда в РФ обязанности по воинской службе в Республике Армения им выполнены.

В целях уточнения этих юридически значимых обстоятельств Генеральной прокуратурой РФ был направлен дополнительный запрос (л.д.6), на что из Генеральной прокуратуры Армении поступил ответ от 23.08.2011 года о том, что направление копии контракта и послужного списка Назаряна А.М. невозможно в связи с их отсутствием (л.д.33). Тем самым, исходя из текста данного ответа, возможность получения требуемых документов исчерпана.

На основании изложенного, суд пришел к правильному выводу о том, что запрашивающая сторона не располагает документами, которые давали бы бесспорное основание для признания Назаряна А.М. субъектом инкриминируемого ему деяния.

При таких обстоятельствах решение суда о том, что постановление заместителя Генерального прокурора РФ от 20 сентября 2011 года о выдаче Назаряна А.М. правоохранительным органам Республики Армения не могло быть признано законным, и подлежало отмене, является правильным.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 377, 378, 388 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

определение Тверского областного суда от 1 ноября 2011 года об отмене постановления заместителя Генерального прокурора Российской Федерации Звягинцева А.Г. от 20 сентября 2011 года об удовлетворении запроса Генеральной прокуратуры Республики Армения о выдаче Назаряна А. [] М. [] [] [], для привлечения к уголовной ответственности за совершение преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 362 УК Республики Армения оставить без изменения, а кассационное представление – без удовлетворения.

Председательствующий –

судьи –