

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

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

председательствующего Каримова М.А.

судей Пелевина Н.П. и Ворожцова С.А.

рассмотрела в судебном заседании 23 сентября 2002 года дело по протесту заместителя Председателя Верховного Суда Российской Федерации Меркушова А.Е. на приговор Сафоновского районного суда Смоленской области от 12 ноября 1998 года, по которому

ГЕНШАФТ СЕРГЕЙ ВИКТОРОВИЧ 31 октября 1978 года рождения, уроженец г. Севастополя Республики Украина, ранее не судимый,

осужден по ст. 328 ч.1 УК РФ с применением ст. 73 УК РФ к 1 году лишения свободы условно с испытательным сроком в 1 год.

В кассационном порядке дело не рассматривалось

Постановлением президиума Смоленского областного суда от 12 февраля 1999 года приговор изменен, на основании п.6 Постановления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 24 декабря 1998 года « Об объявлении амнистии...» Геншафт С.В. от наказания освобожден, а в остальной части приговор оставлен без изменения.

В протесте поставлен вопрос об отмене состоявшихся судебных постановлений и направлении дела на новое судебное рассмотрение ввиду неисследованности материалов дела.

Заслушав доклад судьи Пелевина Н.П., заключение прокурора Глухова В.В., полагавшего протест по изложенным в нем доводам удовлетворить, судебные решения отменить и дело направить на новое судебное рассмотрение, судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

преступление совершено при следующих обстоятельствах.

В соответствии с законом Российской Федерации « О воинской обязанности и военной службе» Геншафт С.В. решением Сафоновской районной призывной комиссии от 9 апреля 1997 года был признан годным к военной службе с незначительными ограничениями.

16 июня 1997 года ему была вручена повестка о явке в Сафоновский ОВК для отправки 23 июня 1997 года на военную службу в Российскую Армию. Однако он с целью уклонения от призыва на военную службу, без каких-либо законных оснований, в указанное время в горвоенкомат не явился.

Проверив материалы дела, обсудив доводы протеста, судебная коллегия находит его подлежащим удовлетворению.

Признавая Геншафта С.В. виновным, суд сослался в качестве доказательств на показания самого осужденного, свидетелей Суздалева, Соколовой, выписку из решения призывной комиссии, расписку о получении повестки, выписку из указанного выше федерального закона.

Между тем приведенные доказательства нуждаются в дополнительной проверке.

Согласно ст. 328 УК РФ уголовная ответственность наступает при условии уклонения от прохождения военной или альтернативной гражданской службы лишь в отношении гражданина Российской Федерации, достигшего 18-летнего возраста и подлежащего призыву на военную службу.

По настоящему делу суд достоверно не установил, что Геншафт являлся гражданином Российской Федерации.

Согласно ст. 13 Закона Российской Федерации « О гражданстве» следует, что гражданами Российской Федерации признаются все граждане бывшего СССР, постоянно проживающие на территории Российской Федерации на день вступления в силу настоящего закона, то есть на 6 февраля 1992 года, если в течение года после этого дня они не заявят о своем нежелании состоять в гражданстве Российской Федерации.

Из материалов дела видно, что осужденный Геншафт, по национальности русский, родился в 1978 году в г. Севастополе на территории Республики Украина. В период с сентября 1994 года по 26 мая 1997 года он обучался в Сафоновском профессиональном лицее № 5 Смоленской области и проживал на территории Российской Федерации.

Однако в материалах уголовного дела не имеется сведений о том, с какого времени его семья проживала на территории Российской Федерации, обращались ли его родители в установленном законом порядке с ходатайством о предоставлении гражданства Российской Федерации, поскольку Геншафту на день вступления в силу указанного выше закона было 13 лет и его гражданство зависело от гражданства родителей, так как согласно ст. 25 данного закона гражданство детей в возрасте до 14 лет соответствовало гражданству родителей.

Из учетной карточки призывника видно, что 1 ноября 1995 года Генштафт в ОВД г. Сафоново Смоленской области получил паспорт.

Между тем, данное обстоятельство само по себе не может свидетельствовать о том, что он являлся гражданином Российской Федерации, поскольку в соответствии с Инструкцией о порядке оформления и выдаче гражданам паспортов и вкладышей, свидетельствующих о принадлежности гражданству Российской Федерации «гражданам бывшего СССР, не являющимися гражданами Российской Федерации, в необходимых случаях выдаются паспорта гражданина СССР без заполнения в них реквизитов, свидетельствующих о принадлежности гражданству Российской Федерации».

Судом не были истребованы и исследованы документы о гражданстве осужденного, остался невыясненным вопрос, являлся ли Генштафт гражданином Российской Федерации, то есть субъектом данного преступления.

Таким образом, суд нарушил требования уголовно-процессуального закона о всестороннем, полном и объективном исследовании обстоятельств дела, в связи с чем состоявшиеся по делу судебные решения не могут быть признаны законными и обоснованными и подлежат отмене с направлением дела на новое судебное рассмотрение для выяснения указанных выше вопросов и принятия по делу законного решения.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 378, 379 УПК РСФСР, судебная коллегия

определила:

приговор Сафоновского городского суда Смоленской области от 12 ноября 1998 года и постановление президиума Смоленского областного суда от 12 февраля 1999 года в отношении ГЕНШАФТА СЕРГЕЯ ВИКТОРОВИЧА отменить, дело направить на новое судебное рассмотрение в тот же суд в ином составе судей.

Председательствующий-

Судьи-

ВЕРНО: Судья Верховного Суда РФ

36-Р02-13

Копии определения направлены:

1. ² Начальнику бл Генштабу СВ

2. прон-ра

3. с/с

2. Дело отправлено «2» 10 2002 года в 17 ч

саратовской п. сисленической

