



ПРОКУРАТУРА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ПРОКУРАТУРА КАЛУЖСКОЙ ОБЛАСТИ

**ПРОКУРАТУРА
БОРОВСКОГО РАЙОНА**

ул. Ленина, д. 13, г. Боровск, 249010
тел./факс: (48438) 4-11-55

21.04.2017 № 12-77-17

На № _____ от _____

С
поправкой
расширить
применение
поправочных
ст. 328 УК РФ

**В судебную коллегия по уголовным
делам Калужского областного суда**

по уголовному делу по обвинению
Зайнутдинова Рахима Саидзада
по ч. 1 ст. 328 УК РФ



АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ПРЕДСТАВЛЕНИЕ

Приговором Боровского районного суда от 14.04.2017 Зайнутдинов Рахим Саидзада, 28 февраля 1990 года рождения, уроженец г. Гиждуван Бухарской области респ. Узбекистан, гражданин РФ, военнообязанный, работающий оператором в ООО КМКД «СОЮЗ-Центр», не женатый, имеющий малолетнего ребенка, временно зарегистрированный по адресу: Калужская область, Боровский район, г. Балабаново, ул. Лермонтова, д. 24, бл. 2, фактически проживающий по адресу: Калужская область, Боровский район, г. Балабаново, ул. Гагарина, д. 30, кв. 35, не судимый, оправдан по предъявленному обвинению в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 328 УК РФ, за отсутствием в деянии состава преступления на основании п. 3 ч. 2 ст. 302 УПК РФ.

Поводом для вынесения указанного решения послужили следующие основания.

13.10.2016 призывной комиссией принято решение о призыве Зайнутдинова Р.С. на военную службу. 18.10.2016 Зайнутдиновым Р.С. получена повестка о явке 25.10.2016 для отправки к месту прохождения военной службы. 24.10.2016 Зайнутдиновым Р.С. в Боровский районный суд Калужской области подано административное исковое заявление об оспаривании решения призывной комиссии от 13.10.2016. Решением Боровского районного суда Калужской области от 23.11.2016, вступившим в законную силу 25.01.2017, в удовлетворении исковых требований Зайнутдинова Р.С. отказано.

Согласно ч. 1 ст. 25, ч.ч. 1, 3 ст. 26 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (далее – Закон № 53-ФЗ) призыв на военную службу граждан, не пребывающих в запасе, осуществляется два раза в год с 1 апреля по 15 июля и с 1 октября по 31 декабря. Призыв на военную службу граждан, не пребывающих в запасе, включает явку на медицинское освидетельствование и заседание призывной комиссии; явку в указанные в повестке военного комиссариата время и место для отправки к месту прохождения военной службы и нахождение в военном комиссариате до начала

РТ № 003187

военной службы. На мероприятия, связанные с призывом на военную службу, граждане вызываются повестками военного комиссариата.

В соответствии с ч. 1 ст. 28 Закона № 53-ФЗ при призыве на военную службу граждан, не пребывающих в запасе, на призывную комиссию возлагаются обязанности по организации медицинского освидетельствования указанных граждан и принятию в отношении их решений, в том числе о призыве на военную службу.

Частью 7 ст. 28 Закона № 53-ФЗ предусмотрено, что решение (заключение) призывной комиссии может быть обжаловано гражданином в призывную комиссию соответствующего субъекта Российской Федерации в течение трех месяцев со дня принятия обжалуемого решения (вынесения обжалуемого заключения) или в суд. В случае обжалования гражданином решения (заключения) призывной комиссии выполнение этого решения (действие этого заключения) приостанавливается до вынесения решения призывной комиссией соответствующего субъекта Российской Федерации или вступления в законную силу решения суда.

Из исследованных в судебном заседании доказательств следует, что обжаловании Зайнутдиновым Р.С. решения призывной комиссии о призыве на военную службу отделу военного комиссариата Калужской области по Боровскому району стало известно 24.10.2016, то есть за день до явки Зайнутдинова Р.С. для отправки к месту прохождения военной службы.

Учитывая, что обжалование в суде Зайнутдиновым Р.С. решения призывной комиссии о призыве на военную службу от 13.10.2016 на основании ч. 7 ст. 28 Закона № 53-ФЗ приостановило выполнение данного решения с момента подачи заявления в суд до вступления решения суда в законную силу, то есть до 25.01.2017, неявка Зайнутдинова Р.С. 25.10.2016 в помещение отдела военного комиссариата Калужской области по Боровскому району для отправки к месту прохождения военной службы не может квалифицироваться как уклонение от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от этой службы.

Нахожу настоящий приговор суда подлежащим отмене в связи с неправильным применением уголовного закона и несоответствием выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, по следующим основаниям.

1. На стадии предварительного следствия, а также в ходе судебного следствия установлено, что решение об отказе в рассмотрении заявления Зайнутдинова Р.С. о замене военной службы на альтернативную гражданскую службу, которое обжаловалось Зайнутдиновым Р.С. в Боровский районный суд, принято не призывной комиссией, а ВрИО начальника отдела военного комиссариата Калужской области по Боровскому району Маркидоновым Н.В.

Доводы Зайнутдинова Р.С. в административном исковом заявлении от 24.10.2016 о несогласии с решением призывной комиссии о призыве его на военную службу не мотивированы и не обоснованы, лишь отказ в рассмотрении заявления о замене военной службы на альтернативную гражданскую службу им обжаловался по существу.

При этом у Зайнутдинова Р.С. заведомо не имелось законных оснований для отсрочки (освобождения) его от призыва на военную службу, о чем свидетельствует решение Боровского районного суда от 23.11.2016, которым в удовлетворении исковых требований Зайнутдинова Р.С. об обязанности призывную комиссию рассмотреть заявление от 13.10.2016 о замене военной службы альтернативной гражданской службой, признании незаконным решения призывной комиссии о призыве на военную службу от 13.10.2016 отказано (вступило в силу 25.11.2017).

Таким образом, указание в резолютивной части административного искового заявления Зайнутдинова Р.С. на несогласие с решением призывной комиссии о призыве его на военную службу является фиктивным и может расцениваться как злоупотребление правом, что является подтверждением реализации умысла Зайнутдинова Р.С. на уклонение от призыва на военную службу.

Кроме того, об этом же свидетельствует, что административное исковое заявление Зайнутдинова Р.С. подано в Боровский районный суд 24.10.2016 (за один день до явки в отдел военного комиссариата для отправки к месту прохождения военной службы), несмотря на то, что решение призывной комиссии о призыве на военную службу стало ему известно уже 13.10.2016.

2. Из установочной части оправдательного приговора следует, что судом установлен момент возникновения умысла Зайнутдинова Р.С., направленного на уклонение от прохождения военной службы: 18.10.2016 после вручения ему повестки для прибытия в помещение отдела военного комиссариата для отправки к месту прохождения военной службы. Таким образом, судом определено начало совершения указанного преступления. Соответственно все дальнейшие действия Зайнутдинова Р.С. по обжалованию решения о его призыве, в том числе совершенные 24.10.2016, являются способом реализации его преступного умысла на уклонение от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от этой службы и образуют состав преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 328 УК РФ. Наличие таких законных оснований судом не установлено, судом установлено их отсутствие.

В соответствии с п. 3. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 03.04.2008 № 3 (ред. от 23.12.2010) «О практике рассмотрения судами уголовных дел об уклонении от призыва на военную службу и от прохождения военной или альтернативной гражданской службы» по каждому делу об уклонении от призыва на военную службу судам необходимо выяснять, имеются ли предусмотренные статьями 23 и 24 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» основания, при наличии которых граждане не призываются на военную службу.

Если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что в соответствии с законом лицо не подлежало призыву на военную службу или подлежало освобождению от исполнения воинской обязанности, призыва на военную службу либо имелись основания для отсрочки от призыва на военную службу, которые существовали до уклонения от призыва на военную службу, суд

постановляет оправдательный приговор ввиду отсутствия в деянии состава преступления.

В случаях, когда предусмотренные законом основания, при наличии которых граждане не призываются на военную службу, возникли в период уклонения от призыва на военную службу, суд освобождает лицо от наказания в связи с изменением обстановки при наличии условий, предусмотренных в статье 80.1 УК РФ.

Учитывая, что Зайнутдинов Р.С. предпринял действия по обжалованию решения о его призыве в период уклонения от призыва на военную службу, а решение по результатам такого обжалования не было принято к моменту необходимости его явки на призывной пункт, то суду надлежало постановить обвинительный приговор и освободить его от наказания в связи с изменением обстановки на основании ст. 80.1 УК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 389.1, 389.3, п. 1 ст. 389.15, п. 2 ст. 389.16, ст. 389.18, п. 4 ч. 1 ст. 389.20 УПК РФ,

ПРОШУ:

Оправдательный приговор Боровского районного суда от 14.04.2017 в отношении Зайнутдинова Рахима Саидзада по ч. 1 ст. 328 УК РФ отменить и передать уголовное дело на новое судебное разбирательство в суд первой инстанции со стадии судебного разбирательства в ином составе суда.

Государственный обвинитель –
помощник прокурора района
юрист 3 класса



Н.А. Коноплинов