

УДК 343.1

UDC 343.1

12.00.00 Юридические науки

Legal sciences

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА В ОТНОШЕНИИ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА

SOME PROBLEMS OF CRIMINAL PROCEEDINGS IN RESPECT OF FOREIGN CITIZENS AND INDIVIDUALS WITHOUT CITIZENSHIP

Малин Петр Михайлович
кандидат юридических наук, доцент
РИНЦ SPIN-код автора 4367-9231
Кубанский государственный аграрный университет, Краснодар, Россия

Malin Petr Mikhailovich
Dr.Sci.Leg., associate Professor
RSCI SPIN -author's code 4367-9231
*Kuban state agrarian university
Krasnodar, Russia*

В статье рассматриваются проблемы уголовного судопроизводства в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства в аспекте Федерального закона от 06.07.2016 г. № 375-ФЗ,

The present article considers the problems of criminal proceedings in respect of foreign citizens and individuals without citizenship in the aspect of the Federal Act 375-FZ, dated 06 July 2016, which made additions to the part 3 of article 12 of the criminal code and article 3 of the code of criminal procedure. The author substantiates the need to include in Section XVI of the code of criminal procedure of a separate Chapter: "peculiarities of proceedings on separate categories of criminal cases", which is devoted the peculiarities of proceedings of criminal cases in respect of foreign citizens and individuals without citizenship who is not living constantly in the Russian Federation, who also is calling to account for criminal prosecution for crimes committed outside the Russian Federation against interests of the Russian Federation or the citizen of the Russian Federation or constantly living in the Russian Federation individuals without citizenship, as well as the definition in the criminal code the list of crimes directed against the interests of the Russian Federation

внесшего дополнения в ч. 3 ст. 12 УК РФ и ст. 3 УПК РФ. Автор обосновывает необходимость включения в Раздел XVI УПК РФ отдельной главы: «Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел», посвященную особенностям производства по уголовным делам в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства, не проживающих постоянно в Российской Федерации, привлекаемых к уголовной ответственности за совершение преступлений вне пределов Российской Федерации, направленных против интересов Российской Федерации либо гражданина Российской Федерации или постоянно проживающего в Российской Федерации лица без гражданства, а также определения в УК РФ перечня преступлений, направленных против интересов Российской Федерации

Ключевые слова: УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО, ИНОСТРАННЫЕ ГРАЖДАНЕ, ЛИЦА БЕЗ ГРАЖДАНСТВА, ПРЕСТУПЛЕНИЯ, ИНТЕРЕСЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ, УНИВЕРСАЛЬНАЯ ЮРИСДИКЦИЯ, МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО

Keywords: CRIMINAL PROCEDURE, FOREIGN CITIZENS, INDIVIDUALS WITHOUT CITIZENSHIP, CRIME, INTERESTS OF THE RUSSIAN FEDERATION, PROCEDURE, UNIVERSAL JURISDICTION, INTERNATIONAL COOPERATION

Doi: 10.21515/1990-4665-123-141

6 июля 2016 года Федеральным законом № 375-ФЗ в ч. 3 ст. 12 УК РФ и ст. 3 УПК РФ, внесены изменения и дополнения, посвященные иностранным гражданам и лицам без гражданства (в УПК РФ вступили в силу с 01.09. 2016г.). Суть нововведений заключается в законодательном оформлении возможности осуществления отдельных процессуальных действий за пределами территории Российской Федерации. Так, согласно вве-

денной в ст. 3 УПК РФ, ч. 1.1., в случаях, предусмотренных частью третьей статьи 12 УК РФ, отдельные процессуальные действия за пределами территории Российской Федерации в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства могут проводиться в соответствии с требованиями УПК РФ.

В соответствии с ч. 3 ст. 12 УК РФ также процессуальные действия могут производиться в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства, не проживающих постоянно в Российской Федерации, совершивших преступления вне пределов Российской Федерации, в случаях, если преступления направлены против интересов Российской Федерации либо гражданина Российской Федерации или постоянно проживающего в Российской Федерации лица без гражданства, а также в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или иным документом международного характера, содержащим обязательства, признаваемые Российской Федерацией, в сфере отношений, регулируемых УК РФ, если иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Российской Федерации, не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Российской Федерации.

Повышенное внимание законодателя к данной категории лиц обусловлено устоявшейся за последние несколько лет практикой деятельности Следственного комитета РФ (далее - СКР) по расследованию преступлений на территориях Донецкой и Луганской областях Украины.

В СКР 4 июня 2014 года создано спецуправление для расследования преступлений против мира и безопасности человечества, совершенных представителями силовых структур Украины на территории юго-востока страны. В его компетенцию входит расследование фактов многочисленных убийств гражданского населения, геноцида национальной группы русскоязычных лиц, проживающих в самопровозглашенных Донецкой и Лу-

ганской народных республиках, похищения людей, воспрепятствования профессиональной деятельности журналистов и их убийства, наемничества [8].

Исходя из анализируемых норм УК РФ и УПК РФ, условно разграничим на две группы иностранных граждан и лиц без гражданства, не проживающих постоянно в Российской Федерации, в отношении которых возможно осуществление отдельных процессуальных действий за пределами территории Российской Федерации.

К первой группе можно отнести иностранных граждан и лиц без гражданства, привлекаемых к уголовной ответственности в случаях, если преступление направлено против интересов Российской Федерации либо гражданина Российской Федерации или постоянно проживающего в Российской Федерации лица без гражданства.

Ко второй - иностранных граждан и лиц без гражданства привлекаемых к уголовной ответственности в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или иным документом международного характера, содержащим обязательства, признаваемые Российской Федерацией, в сфере отношений, регулируемых УК РФ, если иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Российской Федерации, не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Российской Федерации.

По смыслу ч. 3 ст. 12 УК РФ, в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства, указанных в первой группе, осуществление отдельных процессуальных действий возможно при отсутствии международного договора Российской Федерации или иного документа международного характера, содержащего обязательства, признаваемые Российской Федерацией, в сфере отношений, регулируемых УК РФ. Однако из содержания ч. 1.1. ст. 3 УПК РФ, следует, что, в отношении обеих групп отдельные про-

цессуальные действия за пределами территории Российской Федерации могут проводиться в соответствии с требованиями УПК РФ.

Часть пятая УПК РФ посвящена международному сотрудничеству в сфере уголовного судопроизводства, положения которой регулируют отношения, связанные с особенностями проведения отдельных процессуальных действий на территории иностранных государств. На первый взгляд, данные положения применимы к лицам, относящимся ко второй группе. Например, в ст. 453. УПК РФ определен порядок направления запроса о правовой помощи. При необходимости производства на территории иностранного государства допроса, осмотра, выемки, обыска, судебной экспертизы или иных процессуальных действий, предусмотренных УПК РФ, суд, прокурор, следователь, руководитель следственного органа, дознаватель направляет запрос об их производстве компетентным органом или должностным лицом иностранного государства в соответствии с международным договором Российской Федерации, международным соглашением или на основе принципа взаимности.

Принцип взаимности подтверждается письменным обязательством Верховного Суда Российской Федерации, Следственного комитета Российской Федерации, Министерства иностранных дел Российской Федерации, Министерства юстиции Российской Федерации, Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной службы безопасности Российской Федерации или Генеральной прокуратуры Российской Федерации оказать от имени Российской Федерации правовую помощь иностранному государству в производстве отдельных процессуальных действий.

Не углубляясь в подробности изучения проблем международного сотрудничества в рассматриваемой области по действующему уголовно-процессуальному законодательству, заметим, что в нормах части пятой УПК РФ закреплена возможность осуществления процессуальных действий на территории иностранного государства исключительно компе-

тентными органами соответствующего иностранного государства на основании поступившего запроса из Российской Федерации. Доказательства, полученные на территории иностранного государства его должностными лицами в ходе исполнения ими поручений об оказании правовой помощи по уголовным делам или направленные в Российскую Федерацию в приложении к поручению об осуществлении уголовного преследования в соответствии с международными договорами Российской Федерации, международными соглашениями или на основе принципа взаимности, заверенные и переданные в установленном порядке, пользуются такой же юридической силой, как если бы они были получены на территории Российской Федерации в полном соответствии с требованиями УПК РФ.

Согласно ч. 1.1. ст. 3 УПК РФ, производство отдельных процессуальных действий возможно именно за пределами территории Российской Федерации. А это значит, что их проведение может осуществляться не только на территориях иностранных государств, но и других территориях, находящихся за пределами территории Российской Федерации - территориях, на которые не распространяется суверенитет какого-либо государства (международная территория); территориях, на которых действуют одновременно как нормы международного права, так и нормы национального законодательства прибрежных государств (территория со смешанным режимом). Следовательно, в отношении лиц, отнесенных к первой группе, привлекаемых к уголовной ответственности за совершение преступлений за пределами РФ, положения части пятой УПК РФ о международном сотрудничестве в сфере уголовного судопроизводства не распространяются. Для них, проведение отдельных процессуальных действий в условиях, обозначенных ч. 1.1 ст. 3 УПК РФ, должно осуществляться на общих основаниях, без всяких исключений и особенностей.

В УПК РФ нет уголовно-процессуальных норм, в которых был бы четко определен правовой статус иностранных граждан в уголовном про-

цессе РФ. Это объясняется тем, что согласно ст.19 Конституции РФ «Все равны перед законом и судом. Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств». Установленное данной статьей положение о равенстве всех перед законом и судом базируется на международных нормах и принципах, которые выработали стандарты защиты прав и свобод человека и гражданина. Россия, являясь непосредственным членом мирового сообщества, признает и закрепляет на конституционном уровне общепризнанные принципы и нормы международного права в области прав человека и, в частности, принцип равенства всех людей перед законом и судом, а не только граждан своего государства. Содержание ст. 19 Конституции РФ дает основание для вывода о том, что правовой статус иностранных граждан в уголовном процессе РФ не отличается от правового статуса граждан РФ [5]. Но дело в том, что законодателем не конкретизирован процессуальный статус лиц, подпадающих под действие ч. 1.1 ст. 3 УПК РФ, в том числе, при проведении какого-либо процессуального действия в условиях отсутствия межгосударственного сотрудничества, где полноценное предварительное расследование осуществляться не может.

По данному вопросу существует официальная позиция СКР, согласно которой право Российской Федерации осуществлять свою универсальную юрисдикцию основывается на международном гуманитарном праве, а именно – положениях Женевской конвенции о защите гражданского населения во время войны от 1949 года и Дополнительного протокола к Женевским конвенциям, касающегося защиты жертв вооруженных конфликтов немеждународного характера (Протокол II от 1977 года). В первой статье Конвенции прямо говорится, что ее участники «обязуются при любых

обстоятельствах соблюдать и заставлять соблюдать настоящую Конвенцию» [1].

Универсальная юрисдикция (*in absentia*) является видом уголовной юрисдикции, которая основана исключительно на характере совершенного преступления безотносительно места совершения преступного деяния, гражданства лица, совершившего преступление, гражданства жертвы преступного деяния или другой связи с государством, применяющим подобный вид юрисдикции. При её осуществлении могут возникнуть проблемы процессуального характера, и одной из таких проблем является применение универсальной юрисдикции в отсутствие подозреваемого на территории государства, осуществляющего такой вид юрисдикции. Применение универсальной юрисдикции заключается в проведении расследования, следственных действий, но не всегда затрагивает судебное заседание как таковое. Согласно мнению некоторых авторов, судебное разбирательство относится к другому процессуальному институту - заочному производству и, следовательно, не может быть включено в понятие принципа универсальности *in absentia* [6, 104-105].

В настоящее время в российском уголовном и уголовно-процессуальном законодательстве (наряду с другими видами юрисдикции) не содержится принципа универсальности. В соответствии со ст. 12 УК РФ, Российская Федерация применяет экстратерриториальную юрисдикцию. В части формулировки «в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации» нельзя усмотреть законодательное установление принципа универсальности, поскольку соответствующие положения международных договоров должны быть трансформированы в правовую систему Российской Федерации, а сам принцип универсальности ясно выражен наряду с процессуальными условиями осуществления [6, 111].

Судебная практика Испании привнесла некоторую ясность в процедуру применения принципа универсальности. В частности, в деле Риос Монт (Rios Montt) Верховный суд Испании определил, что положения законодательства слишком абстрактны, чтобы инициировать уголовное судопроизводство на основе принципа универсальности, и согласно принципу суверенного равенства государств и невмешательства во внутренние дела других государств суды Испании могут применять универсальную юрисдикцию только при наличии «элемента связи» с испанским государством. Таким элементом может выступать присутствие подозреваемого на территории Испании в момент судебной стадии уголовного процесса. Следовательно, при возбуждении уголовного дела и проведении следственных действий присутствия подозреваемого на территории Испании не требуется [6, 110].

Особую значимость для понимания применимости универсальной юрисдикции имеет дело Эйхмана - главы отдела гестапо нацистской Германии по делам евреев и эмиграции, который персонально виновен в организации истребления миллионов евреев. Именно решением по этому делу Верховный суд Израиля постановил, что привлечение виновных лиц за военные преступления, преступления против человечности и геноцид носит универсальный характер. А государство, осуществляющее универсальную юрисдикцию, выступает в качестве «агента мирового сообщества» и действует с целью поддержания мира и всеобщей безопасности [2, 56].

Применение универсальной юрисдикции не запрещено нормами международного права. Государства вырабатывают свою позицию в политике применения универсальной юрисдикции. Они стараются следовать одному из главных предназначений универсальной юрисдикции - пресечь безнаказанность независимо от места совершения преступлений [7].

На наш взгляд, Федеральный закон от 06.07.2016 г. № 375-ФЗ, продекларировал в ч. 1.1 ст. 3 УПК РФ некие элементы принципа универсаль-

ности, без соответствующего правового механизма, позволяющего реализовать материально-правовые нормы. Так, например, в ч. 1.1. ст. 3 УПК РФ не уточняется перечень процессуальных действий, проводимых за пределами РФ. Очевидно, правоприменителю следует ориентироваться на формулировку, закрепленную п. 32 ст. 5 УПК РФ, из которой следует, что, под процессуальным действием понимается следственное, судебное или иное действие, предусмотренное УПК РФ.

Требуются пояснения законодателя о наименовании органов, их статусе, механизме взаимодействия между ними на уровне властно-распорядительных полномочий на территории их дислокации за пределами РФ, а также порядок их взаимоотношений с заинтересованными органами РФ, находящимися на территории РФ и компетентными органами иностранных государств по поводу проведения соответствующих процессуальных действий, обеспечения безопасности их участников и т. п.

Кроме того, в УПК РФ не определены особые обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовным делам в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства, не проживающих постоянно в Российской Федерации, привлекаемых к уголовной ответственности за совершение преступлений вне пределов Российской Федерации, направленных против интересов Российской Федерации либо гражданина Российской Федерации или постоянно проживающего в Российской Федерации лица без гражданства.

Данная ситуация усугубляется тем, что в УК РФ отсутствует отдельный перечень преступлений, направленных против интересов Российской Федерации. Органам предварительного расследования дана возможность самостоятельно определять виды подобных общественно-опасных деяний. В СКР, например, как правило, возбуждаются уголовные дела в отношении граждан Украины по ст. 356 УК РФ (применение запрещенных средств и методов ведения войны) и 357 УК РФ (геноцид). В настоящее время в од-

ном производстве соединено 53 уголовных дела о совершении представителями силовых структур Украины в Донбассе тяжких и особо тяжких преступлений. В качестве свидетелей и потерпевших допрошено более 130 тыс. человек, из них более 22 тысяч признаны потерпевшими [3].

В сентябре 2016 г. Главным следственным управлением СКР возбуждены два уголовных дела по фактам воспрепятствования украинскими радикалами проведению выборов депутатов в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации - по ч. 2 ст. 360 УК РФ (нападение на учреждения, которые пользуются международной защитой) и по п.п. «а, в» ч. 2 ст. 141 и ст. 329 УК РФ (воспрепятствование свободному осуществлению гражданином своих избирательных прав, соединенное с применением насилия, группой лиц по предварительному сговору и надругательство над Государственным флагом Российской Федерации) [4].

Таким образом, изменения и дополнения, внесенные Федеральным законом от 06.07.2016 г. № 375-ФЗ в ч. 3 ст. 12 УК РФ и ст. 3 УПК РФ, порождают множество неурегулированных законодателем вопросов.

Как представляется, необходимо ввести в Раздел XVI УПК РФ отдельную главу: «Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел», посвященную особенностям производства по уголовным делам в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства, не проживающих постоянно в Российской Федерации, привлекаемых к уголовной ответственности за совершение преступлений вне пределов Российской Федерации, направленных против интересов Российской Федерации либо гражданина Российской Федерации или постоянно проживающего в Российской Федерации лица без гражданства.

Наряду с этим, в УК РФ необходимо определить перечень преступлений, направленных против интересов Российской Федерации.

Литература

1. Владимир Маркин: по событиям на Украине в СК расследуется шесть уголовных дел // ТАСС. Информационное агентство России: сайт. URL: <http://tass.ru/opinions/interviews/1599698/>(дата обращения: 15.09.2016).
2. Волеводз А. Г. Уголовное дело о военных преступлениях в Украине: на каком основании оно возбуждено в России? / А. Г. Волеводз //Криминология: вчера, сегодня, завтра, 2014, № 3.
3. Возбуждены еще два уголовных дела в связи с событиями на юго-востоке Украины // Следственный комитет РФ: сайт. URL: <http://sledcom.ru/news/item/1065642/>(дата обращения: 25.09.2016).
4. Возбуждены уголовные дела по фактам воспрепятствования украинскими радикалами проведению выборов в Госдуму РФ // Следственный комитет РФ: сайт. URL: <http://sledcom.ru/news/item/1068297/> (дата обращения: 25.09.2016).
5. Жукова Н.А. Производство по уголовным делам с участием иностранных граждан в досудебных стадиях в Российской Федерации./ Н.А. Жукова: автореф. дис. ...канд. юрид. наук. СПб., 2003.
6. Королев Г. А. Проблемы применения универсальной юрисдикции in absentia. / Г.А. Королев //Журнал российского права, 2009, № 10.
7. Королев Г. А.. Универсальная юрисдикция государств в отношении серьезных нарушений норм международного права./ Г.А. Королев: автореф. дис. ...канд. юрид. наук. М., 2010.
8. Московский комсомолец: «Бастрыкин рассказал о касетных бомбах и числе жертв на Украине» // Следственный комитет РФ: сайт. URL: <http://sledcom.ru/press/smi/item/964167/> (дата обращения: 15.09.2016).

References

1. Vladimir Markin: po sobytijam na Ukraine v SK rassleduetsja shest' ugovolnyh del // TASS. Informacionnoe agentstvo Rossii: sajt. URL: <http://tass.ru/opinions/interviews/1599698/>(data obrashhenija: 15.09.2016).
2. Volevodz A. G. Ugolovnoe delo o voennyh prestuplenijah v Ukraine: na kakom osnovanii ono vzbuzhdeno v Rossii? / A. G. Volevodz //Kriminologija: vchera, segodnja, zavtra, 2014, № 3.
3. Vozbuzhdeny eshhe dva ugovolnyh dela v svjazi s sobytijami na jugo-vostoke Ukrainy // Sledstvennyj komitet RF: sajt. URL: <http://sledcom.ru/news/item/1065642/>(data obrashhenija: 25.09.2016).
4. Vozbuzhdeny ugovolnye dela po faktam vosprepjatstvovanija ukrainскими radikalami provedeniju vyborov v Gosdumu RF // Sledstvennyj komitet RF: sajt. URL: <http://sledcom.ru/news/item/1068297/> (data obrashhenija: 25.09.2016).
5. Zhukova N.A. Proizvodstvo po ugovolnym delam s uchastiem inostrannyh grazhdan v dosudebnyh stadijah v Rossijskoj Federacii./ N.A. Zhukova: avtoref. dis. ...kand. jurid. nauk. SPb., 2003.
6. Korolev G. A. Problemy primenenija universal'noj jurisdikcii in absentia. / G.A. Korolev //Zhurnal rossijskogo prava, 2009, № 10.
7. Korolev G. A.. Universal'naja jurisdikcija gosudarstv v otnoshenii ser'joznyh narushenij norm mezhdunarodnogo prava./ G.A. Korolev: avtoref. dis. ...kand. jurid. nauk. M., 2010.
8. Moskovskij komsomolec: «Bastrykin rasskazal o kasetnyh bombah i chisle zhertv na Ukraine» // Sledstvennyj komitet RF: sajt. URL: <http://sledcom.ru/press/smi/item/964167/> (data obrashhenija: 15.09.2016).