

МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Казанский юридический институт

Д.В. Кузнецов

**ОСНОВАНИЯ ПРИВЛЕЧЕНИЯ
К УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ
ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН**

Методические рекомендации

Казань 2016

ББК 67.411
К 88

Одобрено редакционно-издательским советом КЮИ МВД России.

Рецензенты:

Кандидат юридических наук Е.С. Кузьменко
(Нижегородская академия МВД России)

А.Н. Кочнев (Информационно-аналитический отдел
ГСУ МВД по Республике Татарстан)

К 88 Кузнецов Д.В.

Основания привлечения к уголовной ответственности иностранных граждан: методические рекомендации / Д.В. Кузнецов. – Казань: КЮИ МВД России, 2016. – 61 с.

В рекомендациях рассматриваются вопросы привлечения иностранных граждан к уголовной ответственности за преступления, совершенные на территории Российской Федерации, дается обзор различных видов иммунитетов от привлечения к уголовной ответственности, оговариваются иные аспекты, связанные с привлечением иностранных граждан к уголовной ответственности на территории нашей страны.

Предназначено для практических работников органов внутренних дел, а также для курсантов, слушателей, адъюнктов, студентов, преподавателей образовательных организаций системы МВД России.

ББК 67.411

© Кузнецов Д.В., 2016
© КЮИ МВД России, 2016

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	4
Глава 1. Международное сотрудничество Российской Федерации по вопросам борьбы с преступностью.....	6
Глава 2. Международно-правовые акты, применяемых при расследовании уголовных дел.....	10
Глава 3. Уголовно-правовая регламентация статуса лиц, пользующихся дипломатическим иммунитетом на территории Российской Федерации.....	16
Глава 4. Специальные виды иммунитетов в уголовном праве Российской Федерации в соответствии с международными правовыми актами с участием Российской Федерации.....	30
Глава 5. Основания и методика привлечения иностранных граждан к уголовной ответственности на территории Российской Федерации.....	38
Заключение.....	60

ВВЕДЕНИЕ

Вопросы участия в уголовном судопроизводстве на территории Российской Федерации иностранных граждан всегда были осложнены огромным количеством норм, требующих обращения к международным источникам права. При этом непосредственно в самом Уголовном кодексе Российской Федерации напрямую практически нигде не прописана специфика привлечения к ответственности иностранных граждан, и специальными субъектами они являются лишь в небольшом перечне норм - это статьи 276 (Шпионаж), 290 (Получение взятки), 291 (Дача взятки), ч.2 и ч.3 статьи 322 (Незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации) УК РФ. В них прямо прописана уголовная ответственность не только граждан РФ, но и иностранных граждан, а в некоторых (статья 276 и ч.2 статьи 322 УК РФ) прописана уголовная ответственность только иностранного гражданина. Немаловажно, что в статье 4 УК РФ определяется принцип равенства граждан перед законом вне зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. В то же время стоит обратить внимание на то, что признак гражданства в данной статье не указан и, как это видно в ст. 322 УК РФ, ответственность иностранных граждан за незаконное пересечение Государственной границы РФ выше, чем ответственность гражданина Российской Федерации. Иная ситуация со статьями 275 и 276 УК РФ, где по схожим составам преступления практически идентичным образом направлены против интересов Российской Федерации и наказания отличаются лишь на основании различия в субъекте совершения преступления. При этом субъекты отличаются лишь по принадлежности к гражданству Российской Федерации - гражданин РФ наказывается более строго, чем иностранец (минимальный срок лишения свободы 12 лет для россиянина против 10 для иностранца).

Также необходимо обратить внимание на ч.1 статьи 11 УК РФ, где прямо прописано, что лицо, совершившее преступление на территории Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по Уголовному кодексу РФ. В то же время в части 4 этой же статьи

говорится об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации. Таким образом, иностранные граждане в уголовном законе еще раз выделяются как специальный субъект преступления.

Законодательство Российской Федерации насчитывает огромный перечень международных договоров и соглашений, в соответствии с которыми иностранные граждане при определенных обстоятельствах могут быть переданы для осуществления уголовного преследования в государство, гражданами которого они являются.

Кроме того, у органов, осуществляющих предварительное расследование, в ходе работы с иностранными гражданами часто возникают вопросы практического характера, связанные с проведением конкретных следственных действий. Это связано с необходимостью соблюдения их прав и свобод, о которых они зачастую в должной мере не осведомлены. При этом ряд положений уголовного и уголовно-процессуального законодательства в Российской Федерации существенно отличается от иностранного. В результате даже после разъяснения его прав у иностранца остается большой спектр непонятных для него положений.

Однако появляется ряд вопросов, связанных с уголовной ответственностью иностранных граждан.

Так, отдельные вопросы иммунитетов в уголовном судопроизводстве широко рассматривались учеными-процессуалистами. Например, С.В. Лукошкина в своей работе достаточно подробно описывала¹ многие виды иммунитетов таких категорий граждан, как государственные служащие, затрагивала в своем исследовании иммунитеты сотрудников дипломатических представительств и консульских учреждений. Об уголовно-правовом статусе иностранцев, пользующихся международной защитой, говорил А.А. Крупцов, описывая их статус как "специальный потерпевший"². В рамках настоящей работы будет рассмотрена специфическая категория иностранных граждан в стату-

¹ Лукошкина С. В. Иммунитеты в российском уголовном судопроизводстве : дис....канд.юр.наук. Иркутск, 2005. 224 с.

² Крупцов А.А. Уголовно-правовой статус иностранного гражданина: автореф.дис....канд.юр.наук. М. 2005. С.13.

се свидетелей, специалистов, экспертов и переводчиков. Отдельно будут предложены методики работы с иностранными гражданами при производстве некоторых следственных действий.

Данная категория граждан представляет интерес для исследования в связи с большим количеством международных договоров о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам с участием России и других стран. В указанных документах действуют отдельные правила привлечения к уголовной ответственности лиц на территории России и россиян, вызванных на территорию других государств для дачи показаний по уголовным делам.

1. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПО ВОПРОСАМ БОРЬБЫ С ПРЕСТУПНОСТЬЮ

Под международным сотрудничеством в сфере уголовного процесса понимается осуществляемая органом дознания, следователем, прокурором и судом в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства деятельность по получению и оказанию помощи в досудебном производстве и судебном разбирательстве.

Таким образом, международное сотрудничество в сфере уголовного процесса направлено на создание благоприятных условий и на оказание содействия в расследовании и судебном разбирательстве конкретных уголовных дел. Оказание государствами друг другу правовой помощи по уголовным делам занимает важное место в международном сотрудничестве в области борьбы с преступностью.

Укрепление правовой основы общественной и государственной жизни требует согласованного использования методов как внутреннего, так и международного регулирования. Оно может быть плодотворным лишь при условии всестороннего учета действующих нормативных положений, содержащихся в российском законодательстве и в международных договорах, на основе реальных оценок как нынешнего состояния, так и вероятных перспектив их взаимодействия

на правотворческом и правоприменительном уровнях. Международный договор, как правило, обязывает государства предпринять определенные действия, направленные на урегулирование предмета договора во внутригосударственной сфере. К числу таких договоров следует отнести межгосударственные и межведомственные договоры.

Международные договоры Российской Федерации по вопросам борьбы с преступностью заключаются от имени государства и подлежат ратификации законодательной властью, а межведомственные договоры – центральными правоохранительными органами по поручению своих правительств либо без таких поручений. Ратификации органами законодательной власти такие акты не подлежат.

Отечественная доктрина международного права исходит из того, что международное право и национальное право представляют собой самостоятельные и особые правовые системы, не подчиненные одна другой. Однако они находятся в постоянном взаимодействии, которое опосредствуется волей государств – участников международных отношений.

Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства носит вспомогательный характер и осуществляется в следующих целях:

- укрепления законности и правосудия;
- совершенствования организации и деятельности судебной власти на основе общепризнанных принципов международного права;
- взаимного сближения внутригосударственных правовых систем путем их унификации и гармонизации.

Международное сотрудничество государств в области борьбы с преступностью является важной составной частью международных отношений на современном этапе. Его особенность состоит в том, что эта область входит преимущественно во внутреннюю компетенцию государств, поскольку преступность как общественное явление имеет в целом национальный характер, определяемый совокупностью действующих в конкретном государстве социальных, экономических, правовых и иных факторов. Поэтому такое сотрудничество носит вспомогательный характер по отношению к внутригосударственным мерам.

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (далее по тексту УПК РФ) в ч. 3 ст. 1 прямо предусмотрел, что «если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные настоящим Кодексом, то применяются правила международного договора». И это несмотря на то, что в ч. 1 этой же статьи указано, что порядок уголовного судопроизводства на территории Российской Федерации «устанавливается» только УПК РФ.

В настоящее время международное сотрудничество в уголовно-процессуальной сфере развивается в следующих правовых формах:

1) в рамках двусторонних и многосторонних соглашений и договоров о правовой помощи по уголовным делам либо при отсутствии специального международного договора на основе принципа взаимности, согласно которому уполномоченное лицо выдает письменное обязательство о том, что в будущем государство обязуется совершать те или иные действия;

2) посредством участия России в международных организациях, занимающихся вопросами борьбы с преступностью;

3) в рамках соглашений с отдельными государствами или международными организациями либо участия в многосторонних конвенциях, направленных на совместную деятельность по борьбе с преступностью и на оптимизацию расследования преступлений.

Не следует забывать о том, что при осуществлении международного сотрудничества в сфере расследования преступлений основным правовым документом является Конституция Российской Федерации, которая в ч. 4 ст. 15 провозгласила, что общепризнанные нормы и принципы международного права и международные договоры Российской Федерации являются частью ее правовой системы. Конституция, признавая приоритет международного права над внутригосударственным законодательством, не распространяет его верховенства на основной закон страны. Это закреплено в ч. 1 ст. 15 Конституции Российской Федерации.

В соответствии с Федеральным законом от 15 июля 1995 года «О международных договорах Российской Федерации» под «международным договором» надлежит понимать международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством либо с международной организацией в письменной форме или

регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования. В ст. 2 Закона дается перечень наименований международных договоров: конвенции, соглашения, пакты, протоколы, обмен письмами или нотами.³

Российская Федерация - государство, имеющее связи со многими странами мира. С увеличением притока иностранных граждан в Российскую Федерацию увеличилось и количество преступлений, совершаемых как иностранцами, так и в отношении их. Статья 62 Конституции Российской Федерации установила, что иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором РФ. Практика показывает, что иностранные граждане, находясь в Российской Федерации и участвуя в российском уголовном процессе, могут выполнять в нем самые различные процессуальные функции - выступать в качестве свидетелей, потерпевших, а также подозреваемых, обвиняемых и подсудимых. Но в какой бы процессуальной роли ни выступал иностранец, факт его участия в российском уголовном судопроизводстве придает процессу предварительного расследования характерные особенности не только собственно уголовно-процессуального, но и международно-правового, криминологического и иного характера. В силу этого органы дознания и предварительного следствия, расследуя уголовные дела с участием иностранных граждан, встречаются с рядом дополнительных трудностей, которые обусловлены особенностями правового статуса иностранцев в Российской Федерации, совокупностью социально-психологических свойств личности иностранцев, а также криминалистическими особенностями преступлений, которые совершаются иностранцами либо в отношении иностранцев и их имущества.⁴

Таким образом, осуществляя уголовное преследование в отношении граждан зарубежных стран, нужно обращать внимание на ряд

³ Жукова Н.А., Жуков И.А. Теоретико-правовой аспект производства по уголовным делам с участием иностранных граждан. Белгород, 2009. С.13.

⁴ Багаутдинов Ф.Н., Хакимуллина Л.М. Особенности расследования уголовных дел с участием иностранных граждан. Казань, 2011. С.24.

особенностей, связанных с действием на территории РФ международных договоров, а также отдельных положений национального законодательства, также регламентирующего порядок применения к иностранцам уголовного, уголовно-процессуального закона и иных законодательных актов России.

2. МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ АКТЫ, ПРИМЕНЯЕМЫХ ПРИ РАССЛЕДОВАНИИ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ

В данной главе будут рассмотрены ряд международно-правовых актов, применяемых при расследовании уголовных дел в случаях, когда по указанным делам принимают участие иностранные граждане. Когда идет речь о международном законодательстве по делам данного рода, следует обратить внимание на международное уголовное право и его источники. Само по себе международное уголовное право считается отраслью международного публичного права, а, говоря о его источниках, видится верным обратить внимание на их порядок, предложенный известным профессором международного права, судьей Специального трибунала по Ливану Антонио Кассезе. Он указал на то, что, исходя из их значимости, следует располагать их следующим образом - первичные источники, как начальный уровень иерархии, к которым относятся международные договоры и обычное право (правовой обычай), вторичные источники, под которыми он понимал соответствующие правила, вытекающие из первичных источников и общие принципы международного уголовного права или общие принципы закона. Также Кассезе обращал внимание на наличие так называемых вспомогательных источников, таких как общие принципы права, которые принимаются и признаются существующим сообществом ряда государств⁵. Если обратить внимание на конкретику в данном вопросе, то следует обратить внимание на самостоятельные источники международного уголовного права. Это источники, которые возникли при самостоятельном развитии международного уго-

⁵ Cassese A. International Criminal Law. 2nd edn. Oxford: Oxford University Press, 2008. P.26.

ловного права как отдельной отрасли права. В них включают следующие виды документов:

1. Уставы международных уголовных судов и трибуналов и связанные с ними документы:

1.1. Уставы международных военных трибуналов и судов, созданных после Второй мировой войны, и связанные с ними документы;

1.2. Проекты Кодексов преступлений против мира и безопасности человечества;

1.3. Уставы Специальных трибуналов ООН по бывшей Югославии и Руанде;

1.4. Уставы гибридных (международно-национальных) судов;

1.5. Римский статут Международного уголовного суда.

2. Правила процедуры и доказывания международных уголовных судов и трибуналов.

3. Международные договоры:

3.1. Многосторонние международные договоры по вопросам борьбы с международными преступлениями (преступлениями против мира и безопасности человечества, военными преступлениями);

3.2. Международными двусторонними договорами, многосторонними договорами универсального и регионального характера по вопросам борьбы с отдельными видами преступлений международного характера;

3.3. Соглашения о сотрудничестве государств по уголовно-правовым вопросам и, прежде всего, по вопросам оказания правовой помощи по уголовным делам;

3.4. Международные договоры, регламентирующие правовой статус, принципы и процедуру деятельности международных судебных органов и международных правоохранительных организаций, координирующих усилия государств в вопросах борьбы с преступностью⁶.

⁶ Степенко В.Е., Чернова О.А. Источники международного уголовного права // Современные проблемы и пути их решения в науке, транспорте, производстве и образовании: сборник научных трудов по материалам международной научно-практической конференции. Одесса: Черноморье, 2011. С.69-79.

4. Общие принципы права.

Несмотря на такое достаточно сложное разделение источников международного уголовного права, наибольшее значение при расследовании уголовных дел следственными подразделениями МВД России имеют международные договоры. В связи с указанным, следует рассмотреть данный вид источника более подробно.

В соответствии с п."а" ст.2 Федерального закона "О международных договорах Российской Федерации" от 16 июня 1995 года №101-ФЗ, международный договор - это международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры, в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования. Необходимо обратить внимание, что под термином "международный договор" в России понимается практически весь спектр международно-правовых актов. Таким образом, указанный Федеральный закон регламентирует все действия, связанные не только непосредственно с международными договорами, но и международными соглашениями, конвенциями, пактами, протоколами, актами, трактатами, уставами, декларациями, меморандумами, коммюнике, хартиями, регламентами, обменах нот, совместными заявлениями, а также всеми документами, являющимися дополнениями и приложениями к ним. Следует также добавить, что юридическая сила международных документов не зависит от их наименования. Кроме предложенной выше классификации международных договоров, существуют и другие. Так, по кругу участников выделяют двусторонние и многосторонние договоры; по времени действия - срочные, краткосрочные и бессрочные; по возможности присоединения к ним других стран-участников - открытые и закрытые и др.

Говоря о форме международных договоров, следует обратить внимание на следующее. Несмотря на то, что теоретически в международном праве существуют как письменная, так и устная форма заключения договоров и признаются обе, в соответствии с п."а" ч.1 ст.1

Венской Конвенции о праве международных договоров под термином "договор" понимается именно письменное соглашение в одном либо нескольких документах, состав и объем которых зависит от конкретных обстоятельств заключаемого договора и согласуемых в нем вопросов.

В отношении устных договоров на данный момент не существует какой-либо конкретной нормы международного права, которая бы представляла описание способа и формы его заключения. Однако существует общепризнанный термин, существовавший с 1878 года и обозначающий устную форму международных договоров - "джентльменское соглашение". Оно возникло из тайной договоренности между Россией и Великобританией, и впервые этот термин использовал руководитель ведомства иностранных дел Британии Роберт Артур Талбот Гаскойн Сесил (более известный как маркиз Солсбери). Именно он, когда Английской общественности стали известны сведения об этом соглашении и начались определенные недовольства, заявил, что достигнутая договоренность - не больше чем джентльменское соглашение, которое обязывает лично его к конкретным действиям, но никоим образом не должно обязывать к чему бы то ни было его правопреемников. Таким образом, данная форма договоренности лишь указывает на моральную обязанность конкретных представителей государств к определенным поступкам либо соблюдению определенных условий. Одним из наиболее известных джентльменских соглашений можно считать достигнутую договоренность между министром иностранных дел Австро-Венгрии Аллоизом Леопольдом Джоханом Баптистом (более известен как граф Аллоиз фон Эренталь) и министром иностранных дел России А.П. Извольским о том, что последний указывает на признание Россией аннексии Боснии и Герцеговины Австро-Венгрией с условием поддержать требование России открыть Черноморские проливы для прохода русских военных судов и предоставление территориальных компенсаций Сербии.

Несмотря на то, что указанные выше примеры договоренностей сейчас уже стали историей, не следует пренебрегать их существованием и в настоящее время. Так, к примеру, Ангела Меркель неоднократно настаивала на переводе из формата джентльменского соглашения 2013 года в соответствующее документальное отображение до-

говоренности между США и Германией о запрете слежки друг за другом. В то же время правоприменительно следует с предельной осторожностью относиться к такого рода соглашениям между странами, поскольку в судебных инстанциях России данная терминология не используется.

Следует обратить внимание и на п.32 Постановления Пленума ВС РФ от 14 июня 2012 г. N 11 "О практике рассмотрения судами вопросов, связанных с выдачей лиц для уголовного преследования или исполнения приговора, а также передачей лиц для отбывания наказания". В нем указано на необходимость учитывать оставшийся к отбытию минимальный срок наказания в виде лишения свободы при передаче лица для его отбывания в другое государство, указанный как условие передачи в международных договорах РФ либо соглашениях компетентных органов России и иностранного государства, если передача осуществляется на основе принципа взаимности. В данной ситуации рассматривается именно принцип взаимности. Под принципом взаимности в международном праве понимают общепризнанный принцип межгосударственных отношений, в соответствии с которым государства должны строить отношения друг с другом на взаимовыгодной, равноправной основе, с учетом законных интересов другой стороны⁷. Принцип международного права не является видом джентльменского соглашения, и прямого отношения одно к другому не имеет. В то же время в рассматриваемом Постановлении Пленума ВС РФ также указано не только на заключенные договоры между странами, но и на действующие соглашения между компетентными органами РФ и иностранных государств. Что именно подразумевается по термину "соглашение", не указано. С учетом неконкретных формулировок в области определения соотношения терминологии "джентльменское соглашение" и "соглашение" следует в каждой отдельной ситуации, когда иностранный гражданин ссылается на наличие якобы действующего джентльменского соглашения между Россией и другими странами, которое определяет нестандартный порядок производства следственных действий и оперативно-разыскных мероприятий, обращаться за разъяснениями в соответствующее подразделение

⁷ Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия. Издание 5-е, дополненное и переработанное / под ред. М.Ю. Тихомирова. М., 2006. С.703.

МИД РФ. Сотрудникам же органов внутренних дел следует обращаться за разъяснением в соответствующее региональное подразделение договорно-правового департамента МВД РФ, а именно в отделы управления международного протокола либо к сотрудникам, на которых возложены обязанности осуществлять функции по данному направлению деятельности.

Возвращаясь к общим вопросам международных договоров с участием России и иностранных государств, также необходимо обратить внимание на вопрос использования языка договоров и языка переписки между странами-участниками договоров. Указанные вопросы встречаются при определении необходимости перевода материалов, направляемых из России в другие страны в рамках взаимодействия при расследовании уголовных дел и подготовки международных поручений об оказании правовой помощи.

По общим правилам, двусторонние международные договоры составляются на языках обеих договаривающихся сторон, причем тексты на обоих языках имеют одинаковую юридическую силу. Кроме того, в отдельных случаях между двумя странами договоры могут заключаться на трех языках. Такое может иметь место в случаях недостаточной развитости в одном из языков необходимой для формулировок терминологической базы.

Многосторонние международные договоры составляются, как правило, на одном или нескольких языках. На остальные языки делаются официальные переводы, которые заверяются депозитарием договора и затем передаются участникам договора (Устав ООН составлен на русском, английском, французском, испанском, китайском языках, остальные тексты являются заверенными переводами). Знание о языке составления оригинального текста международного договора необходимо для уяснения возможности высказывания критики в адрес перевода текста. Следует понимать, что весь процесс согласования договора, а именно: его принятие, установление аутентичности текста и выражение согласия на обязательность договора - происходит с договором, составленным на конкретных языках, и по таким текстам полемика в трактовке правильности перевода недопустима. Все остальные переводы могут являться неофициальными и быть неточными в формулировках. В результате при применении таких пере-

водов возникающие неточности могут повлиять на верную трактовку изложенных в них положений и привести к нарушению прав отдельных граждан. При этом представители других стран, как и представители России, вправе в любом случае подвергать сомнению не заверенные соответствующими государственными органами переводы.

3. УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ СТАТУСА ЛИЦ, ПОЛЬЗУЮЩИХСЯ ДИПЛОМАТИЧЕСКИМ ИММУНИТЕТОМ НА ТЕРРИТОРИИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Иммунитет от уголовного преследования является дополнительной гарантией неприкосновенности немалого круга лиц - судей, прокуроров, депутатов и ряда других. В то же время наличие неприкосновенности в случае совершения указанными лицами преступления порой приводит к возникновению большого количества вопросов при привлечении виновных к уголовной ответственности.

Какие же трудности возникают в связи с производством по уголовным делам в отношении определенных категорий лиц?

Анализ действующего законодательства позволяет выделить пять групп иммунитетов от уголовного преследования в зависимости от порядка привлечения к уголовной ответственности определенной категории лиц.

Первой группой иммунитетов пользуются члены Совета Федерации Федерального Собрания РФ, депутаты Государственной Думы РФ и судьи. Процедура лишения данных субъектов неприкосновенности наиболее сложная. Возбуждение в отношении них уголовного дела или привлечения в качестве обвиняемых осуществляется председателем Следственного комитета (СК) Российской Федерации с согласия соответственно Совета Федерации и Государственной Думы, полученного на основании представления Генерального прокурора Российской Федерации. В эту же группу следует отнести и Генерального прокурора РФ. В отношении него данное решение принимается Председателем СК России, для чего следует получить заключение коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда Российской Федерации, принятого по представлению Президента Российской Феде-

рации, о наличии в действиях Генерального прокурора Российской Федерации признаков преступления. Аналогичный порядок действует и в отношении председателя СК РФ. Кроме указанных лиц, специфическую форму возбуждения уголовного преследования имеют судьи Конституционного Суда России. В отношении них разрешение представляется Конституционным Судом РФ. О привлечении к ответственности судей Верховного Суда (ВС) РФ, ВС субъектов РФ, городских судов, военных судов, а также судей федерального арбитражного суда решение также принимается председателем СК России с согласия квалификационной коллегии судей РФ. По другим судьям разрешение представляется соответствующей квалификационной коллегией судей.

Второй группой иммунитетов наделены Председатель, заместитель Председателя и аудиторы Счетной палаты РФ, Уполномоченный по правам человека в России, а также Президент России, прекративший свою деятельность, и кандидаты в Президенты Российской Федерации. По ним решение принимается непосредственно Председателем СК Российской Федерации, но уже без какой-либо санкции иных органов и подразделений.

К третьей группе следует отнести иммунитеты, которыми обладают депутаты законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, а также следователи, адвокаты и прокуроры в соответствии с п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ. К данной группе также следует отнести и членов избирательной комиссии либо комиссии референдума с правом решающего голоса. Возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого указанных лиц осуществляется руководителем следственного органа Следственного комитета Российской Федерации по субъекту Российской Федерации.

К четвертой группе иммунитетов от уголовного преследования следует отнести гарантии, предоставленные сотрудникам органов Федеральной службы безопасности РФ. Согласно ст. 17 Федерального закона от 03.04.1995 № 40-ФЗ «О Федеральной службе безопасности» при исполнении сотрудником органов ФСБ России служебных обязанностей не допускаются его привод, задержание, личный досмотр и досмотр его вещей, а также досмотр личного и используемого им

транспорта без официального представителя органов Федеральной службы безопасности или решения суда. Следовательно, необходимо обратить внимание, что при производстве следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий в случаях, не терпящих отлагательств, когда разрешение суда получено не было и представители ФСБ не привлекались, если у сотрудника Федеральной службы безопасности были изъяты какие-либо материалы, имеющие значение для расследуемого уголовного дела, возможность дальнейшего использования их в уголовном процессе практически отсутствует. Соответственно, при "легализации" указанных материалов их могут не признать полученными правомерным способом. Ряд авторов, однако, полагают, что указанные положения относятся лишь к административному задержанию и досмотру, необходимо отметить, что, поскольку в самом Федеральном законе отсутствуют конкретные указания по разграничению спектра его действия на иные законодательные акты, указанные правила следует считать распространяемыми и на уголовно-процессуальное законодательство. Кроме указанного, следует отметить, что в ст. 20 Федерального закона от 27.05.96 № 57-ФЗ «О государственной охране» сотрудники федеральных органов государственной охраны при исполнении служебных обязанностей не могут быть подвергнуты административному приводу и задержанию, а также личному досмотру без представителя своего ведомства или решения суда.

Пятая группа обладателей уголовно-правовых иммунитетов по праву может считаться одной из самых сложных в трактовке и понимании. Иммунитетами данной группы пользуются лица, обладающие правом дипломатической неприкосновенности. Возбуждение в отношении них уголовного дела или привлечение их в качестве обвиняемых возможно лишь в случаях, описанных в международно-правовых актах, двусторонних и многосторонних, а также с учетом положений ч.2 ст.3 УПК РФ - с согласия иностранного государства либо соответствующей международной организации, к которой лицо, обладающее иммунитетом, имеет непосредственное отношение. При этом указано на необходимость установления их статуса путем обращения в Министерство иностранных дел РФ (либо региональные его подразделения). Несмотря на достаточно элементарную основу правил решения

всех вопросов с иммунитетами указанных лиц, следует рассмотреть их категории более подробно.

1) *Дипломатический иммунитет* или *дипломатическая неприкосновенность*.

Они возникли еще в глубокой древности. Правовой базой дипломатического иммунитета в современном мире уже много лет является Венская Конвенция о дипломатических сношениях 1961 г.(далее Конвенция). Дипломатические представительства осуществляют следующие виды деятельности:

- являются представителями аккредитуемого государства в государстве пребывания;
- занимаются защитой интересов аккредитуемого государства и его граждан в государстве пребывания;
- осуществляют переговоры с правительством и иными уполномоченными государственными органами страны пребывания;
- устанавливают необходимые (в рамках своей компетенции и предоставляемых прав) условия для собственного пребывания и нахождения граждан, а также события в государстве пребывания и сообщают о них правительству аккредитуемого государства;
- поощряют и, соответственно, осуществляют дружественные отношения между аккредитуемым государством и государством пребывания и развитие их взаимоотношений в области экономики, культуры и науки (ст. 3 Конвенции о дипломатических сношениях).

Дипломатический иммунитет и личная неприкосновенность лиц, осуществляющих вышеуказанную деятельность, предоставляются в целях создания условий для нормального выполнения возложенных на дипломатические представительства функций.

Территория дипломатических и консульских представительств не является территорией представляемого государства. Данная территория остается в пределах территориального пространства государства пребывания. Такое положение остается неизменным независимо от того, в собственности аккредитуемого иностранного государства либо на правах аренды находятся помещения, занимаемые дипломатической миссией. Аналогично решается вопрос относительно транспорта дипломатических работников. Именно для этих целей были разрабо-

таны и используются специальные государственные регистрационные знаки транспортных средств.

Вместе с тем на здания, транспорт, самих дипломатических работников не распространяется уголовно-правовая юрисдикция государства пребывания. В данном случае подразумевается то имущество дипломатических работников, которое находится в их личной собственности и не связано с осуществляемой ими деятельностью.

Помещения дипломатического представительства, как служебные, так и жилые, неприкосновенны. Власти государства пребывания не могут вступать в эти помещения иначе, как с согласия главы представительства. Помещения представительства, предметы их обстановки и другое находящееся в них имущество, а также средства передвижения представительства пользуются иммунитетом от обыска, реквизиции, ареста и исполнительных действий (ст. 22 Венской Конвенции о дипломатических сношениях 1961 г.).

Дипломатический курьер обладает личной неприкосновенностью и не подлежит аресту или задержанию в какой бы то ни было форме (ст. 27).

Личность дипломатического агента неприкосновенна. Его нельзя арестовать или задержать в какой бы то ни было форме (ст. 29). Вместе с тем в международной практике государств существует правило, согласно которому свободу действий дипломатического агента временно можно ограничить в случаях, когда при нем нет соответствующих документов, подтверждающих дипломатический статус, до выяснения его личности, либо должностное лицо государства пребывания действовало невиновно, останавливая дипломатического работника. В практике государств допускается необходимая оборона против действий дипломата.

Как уже отмечалось, на транспорт дипломатических работников также распространяется неприкосновенность. Законы должны соблюдаться всеми лицами, находящимися на территории соответствующего государства, в том числе и дипломатическими агентами. Однако в случае нарушения этих законов, например дорожно-транспортных правил, дипломат пользуется личной неприкосновенностью. Вместе с тем сотрудники правоохранительных служб вправе остановить машину с дипломатическими номерами и сообщить дипломату о факте на-

рушения. Здесь нельзя говорить о нарушении личной неприкосновенности дипломата.

Дипломатический агент пользуется иммунитетом от уголовной юрисдикции государства пребывания (ст. 31 Венской Конвенции). В случае совершения преступления дипломатическим работником его нельзя ни задержать, ни привлечь к уголовной ответственности по закону государства пребывания. Обычно такое лицо объявляют «нежелательным лицом» (*persona non grata*) и высылают из государства. Однако государство пребывания может обратиться с просьбой к аккредитуемому государству отказаться от иммунитета своего дипломатического работника. Такое положение не противоречит международно-правовым нормам. Статья 32 Венской Конвенции о дипломатических сношениях 1961 г. устанавливает, что «от иммунитета от юрисдикции дипломатических агентов и лиц, пользующихся иммунитетом согласно статье 37, может отказаться аккредитуемое государство».⁸

Следует отметить, что иммунитет дипломатического работника от уголовной ответственности за преступление по закону государства пребывания не означает автоматического его иммунитета от уголовной юрисдикции аккредитующей стороны (ч. 1 ст. 31 Венской Конвенции). Направляющее государство вправе привлечь своего дипломатического сотрудника к уголовной ответственности по своим законам за совершенное на территории государства аккредитации преступление согласно персональному принципу действия закона в пространстве. Правда, случаи отказа государства от иммунитета своих дипломатов, а также привлечения их к уголовной ответственности по своим законам в международной практике государств встречаются редко.

Дипломатические работники не могут допрашиваться в качестве свидетеля (ч. 2 ст. 31 Конвенции). Однако это не исключает права дипломата по собственной воле выступить в качестве свидетеля.

Дипломатический иммунитет распространяется на членов дипломатического персонала, т.е. на сотрудников дипломатического представительства, имеющих ранг «дипломатического агента». Под действие иммунитета подпадают также члены семьи дипломатического агента, живущие вместе с ним, если они не являются гражданами

⁸ Действующее международное право. Документы в 3-х томах. Т. 1 / сост. Ю.М. Колосов, Э.С. Кривчикова. М., 2007. С. 518.

государства пребывания (п. 1 ст. 37 Конвенции).

Дипломатический иммунитет распространяется на сотрудников административно-технического персонала представительства и членов их семей, проживающих вместе с ними, если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нем постоянно, с тем исключением, что иммунитет от гражданской и административной юрисдикции государства пребывания не распространяется на действия, совершенные ими не при исполнении своих обязанностей (п. 2 ст. 37 Конвенции).

Члены обслуживающего персонала представительства, которые не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нем постоянно, пользуются иммунитетом в отношении действий, совершенных ими при исполнении своих обязанностей (п. 3 ст. 37 Конвенции).

Домашние работники сотрудников представительства, если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нем постоянно, могут пользоваться привилегиями и иммунитетами только в той мере, в какой это допускает государство пребывания. Однако государство пребывания должно осуществлять свою юрисдикцию над этими лицами так, чтобы не вмешиваться ненадлежащим образом в осуществление функций представительства (п. 4 ст. 37 Конвенции).

Лицо, имеющее право на дипломатический иммунитет, пользуется им с момента вступления его на территорию государства пребывания при следовании для занятия своего поста или, в случае нахождения на этой территории, с того момента, когда о его назначении сообщается министерству иностранных дел. Прекращается иммунитет лица в тот момент, когда оно оставляет страну, или по истечении разумного срока для того, чтобы это сделать (ст. 39).

Принцип дипломатического иммунитета (дипломатической неприкосновенности) закреплен в ч. 4 ст. 11 УК РФ. Она устанавливает, что вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются дипломатическим иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации разрешается согласно нормам международного права.

2) Консульский иммунитет.

Основным актом о консульском иммунитете является Венская Конвенция о консульских сношениях 1963 г.⁹

Консулом является должностное лицо направляющего государства для представления и защиты интересов граждан и организаций этого государства в государстве пребывания (аккредитации). Консул не представляет политические интересы аккредитующего государства, а выражает только частные интересы лиц и организаций. В связи с этим консульский иммунитет от уголовной юрисдикции более ограничен в сравнении с дипломатическим иммунитетом.

Неприкосновенность консульских помещений распространяется только на ту их часть, которая используется исключительно для работы консульского учреждения. Власти государства пребывания могут вступать в эту часть консульских помещений не иначе как с согласия главы консульского учреждения, назначенного им лица и главы дипломатического представительства представляемого государства (ст. 31 Конвенции).

Консульские архивы и документы неприкосновенны в любое время и независимо от их местонахождения (ст. 33 Конвенции).

Консульский курьер при выполнении своих функций пользуется личной неприкосновенностью и не подлежит ни аресту, ни задержанию в какой бы то ни было форме (ст. 35 Конвенции).

Личная неприкосновенность консульских должностных лиц состоит в том, что они не подлежат уголовной юрисдикции государства пребывания в отношении действий, совершенных во время исполнения консульских функций (ч. 1 ст. 43). Этих лиц нельзя подвергнуть аресту или предварительному заключению иначе как на основании постановлений компетентных судебных властей в случае совершения только тяжких преступлений. Они могут быть заключены в тюрьму или подвергнуться другим формам ограничений личной свободы не иначе как во исполнение судебных постановлений, вступивших в законную силу. Консульское должностное лицо, в отношении которого возбуждается уголовное дело, должно явиться в компетентные органы. Тем не менее, при производстве дела ему должно оказываться

⁹ Действующее международное право. Документы в 3-х томах. Т. 3 / сост. Ю.М. Колосов, Э.С. Кривчикова. М., 2007. С. 528-562.

уважение ввиду его официального положения и должно ставиться как можно меньше препятствий выполнению им консульских функций (ст. 41 Конвенции).

В случае ареста или предварительного заключения какого-либо работника консульского персонала или возбуждения против него уголовного дела государство пребывания незамедлительно уведомляет об этом главу консульского учреждения. Если последний сам подвергается таким мерам, государство пребывания уведомляет об этом представляемое государство через дипломатические каналы (ст. 42 Конвенции).

Консульские сотрудники обязаны давать свидетельские показания. Если консульское должностное лицо отказывается давать показания, к нему не могут применяться никакие меры принуждения или наказания. Работники консульского учреждения вправе отказаться от дачи показаний по вопросам, связанным с выполнением ими своих функций или разъясняющим законодательство представляемого государства (ст. 44 Конвенции).

Как и в случае с дипломатическими работниками, представляемое государство может отказаться от любых привилегий и иммунитетов работника консульского учреждения (ст. 45 Конвенции). Такой отказ должен быть определенно выраженным, и о нем необходимо сообщить государству пребывания в письменной форме.

Консульский иммунитет возникает с момента вступления консула на территорию государства пребывания, а прекращается, когда данное лицо оставляет это государство (ст. 53 Конвенции).

3) Иммунитет международных организаций и их персонала.

Иммунитеты и привилегии международных организаций и лиц, пользующихся международной защитой, предусмотрены уставами, многочисленными международными конвенциями, соглашениями международных организаций с государством пребывания. В их числе можно назвать: Конвенцию ООН о привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций 1946 г.¹⁰; Конвенцию о привилегиях и иммунитетах

¹⁰ Действующее международное право. Документы в 3-х томах. Т. 1 / сост. Ю.М. Колосов, Э.С. Кривчикова. М., 2007. С. 615-619.

специализированных учреждений 1947 г.;¹¹ Конвенцию о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов 1973 г.;¹² Венскую Конвенцию о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера 1975 г.;¹³ Конвенцию о безопасности персонала ООН и связанного с ней персонала 1994 г.,¹⁴ Соглашение между Правительством Российской Федерации и Европейским Космическим Агентством об учреждении в Российской Федерации постоянного представительства Европейского Космического Агентства и его статусе 1995 г. и др.

Общим правилом в международном праве является полная неприкосновенность высших должностных лиц, помещений, транспорта, корреспонденции, архивов международных организаций. Иммунитет от уголовной юрисдикции в этом случае аналогичен дипломатическому иммунитету. Таким иммунитетом в ООН наделены Генеральный секретарь ООН, его заместители, судьи Международного суда ООН и др.

Судьи Международного уголовного суда также обладают полным иммунитетом от уголовной юрисдикции государства пребывания. Судьи, прокурор, заместители прокурора и секретарь пользуются, когда они участвуют в деятельности Суда или в отношении такой деятельности, теми же привилегиями и иммунитетами, которые предоставляются главам дипломатических представительств (ст. 48 Римского Статута Международного уголовного суда).

На постоянных представителей государств при международных организациях универсального характера распространяется иммунитет, аналогичный дипломатическому. Глава представительства и члены дипломатического персонала представительства пользуются иммунитетом от уголовной юрисдикции государства пребывания (ст. 30 Венской Конвенции о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера 1975 г.). При этом иммунитет главы представительства или члена дипломатического персонала представительства от юрисдикции государства

¹¹ Действующее международное право. ..С. 620-632.

¹² Действующее международное право... С. 18-23.

¹³ См.: Там же. Т. 1. С. 582-615.

¹⁴ См.: Там же. Т. 3. С. 51-60.

пребывания не освобождает его от юрисдикции посылающего государства.

На других должностных лиц и обслуживающий персонал международных организаций, иных представителей государств распространяется ограниченный иммунитет. Уголовная ответственность по законам государства пребывания не наступает для этих лиц за действия, совершенные ими при выполнении официальных функций.

Соглашением между Правительством Российской Федерации и Европейским Космическим Агентством об учреждении в Российской Федерации постоянного представительства Европейского Космического Агентства и его статусе 1995 г. предусмотрено, что представитель данного агентства и его сотрудники пользуются в Российской Федерации для выполнения функций агентства следующими привилегиями и иммунитетами: иммунитетом от судебного преследования в отношении действий, включая высказывания в устной и письменной форме, совершаемых ими в официальном качестве, за исключением случаев, когда ЕКА через Генерального Директора отказывается от иммунитета, случаев дорожно-транспортных происшествий, а также случаев, когда указанные лица были задержаны на месте совершения преступления, относящегося к категории тяжких согласно уголовному законодательству Российской Федерации.

4) Иммунитет специальных миссий.

В современном мире отношения между государствами развиваются интенсивно по разным направлениям. Государства обмениваются многочисленными делегациями по вопросам социально-экономического, научного, культурного, военного и иного характера. Правовой статус представителей таких делегаций регламентирован международным правом. Базовым документом в этом вопросе является Международная Конвенция о специальных миссиях 1969 г.

Помимо этого документа, между государствами заключаются соглашения, договоры разного уровня о статусе представительств, делегаций, а также о взаимодействии правоохранительных органов по вопросам предупреждения, пресечения и привлечения лиц к ответственности при нарушении членами таких представительств законов страны пребывания, о сфере юрисдикции государства пребывания и т.п.

В числе таких соглашений и договоров можно указать: Договор аренды комплекса «Байконур» между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Казахстан 1994 г.¹⁵; Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Казахстан о взаимодействии правоохранительных органов в обеспечении правопорядка на территории комплекса «Байконур» 1997 г.¹⁶; Договор между Правительством Российской Федерации и Республикой Таджикистан о статусе и условиях пребывания российской военной базы на территории Республики Таджикистан 1999 г.¹⁷; Соглашение между Правительством Российской Федерации и Республикой Таджикистан по вопросам юрисдикции и взаимной правовой помощи по делам, связанным с пребыванием воинских формирований Вооруженных сил Российской Федерации на территории Республики Таджикистан 1997 г.¹⁸ и др.

В Конвенции о специальных миссиях дается определение: специальная миссия есть временная миссия, по своему характеру представляющая государство, направляемая одним государством в другое с согласия последнего для совместного рассмотрения определенных вопросов или для выполнения в отношении его определенной задачи.

Конвенцией подчеркивается условие направления специальной миссии в другую страну. Государство может направить специальную миссию в другое государство с согласия последнего, предварительно полученного через дипломатические или другие согласованные или взаимоприемлемые каналы. Только с согласия принимающей стороны делегация государства получает статус специальной миссии и может осуществлять функции, определяемые по взаимному согласию между посылающим государством и принимающим государством.

Примером неполучения согласия государства на направление миссии может быть отказ Чехии на выдачу визы в ноябре 2002 г. Президенту Беларуси. Власти Чехии приняли решение не выдавать въездную визу Президенту Беларуси А. Лукашенко для участия в саммите НАТО в Праге в ноябре 2002 г.

¹⁵ СЗ РФ. 1998. № 35. Ст. 4369.

¹⁶ Дипломатический вестник. 1997. № 11. С. 45-48.

¹⁷ Информационная база системы КонсультантПлюс: Международное право.

¹⁸ Новые законы и нормативные акты // Библиотека «Российской газеты». М., 1998. №6 (11). С.98-101.

На специальную миссию, ее персонал, помещения, транспорт, корреспонденцию распространяется такой же иммунитет, что и на дипломатических агентов. Личность представителей посылающего государства в специальной миссии, а также личность членов дипломатического персонала миссии неприкосновенна. Они не подлежат аресту или задержанию в какой бы то ни было форме. Принимающее государство обязано относиться к ним с должным уважением и принимать все надлежащие меры для предупреждения каких-либо посягательств на их личность, свободу или достоинство. Личные помещения представителей посылающего государства в специальной миссии и членов ее дипломатического персонала пользуются той же неприкосновенностью и защитой, что и помещения специальной миссии. Представители посылающего государства в специальной миссии и члены ее дипломатического персонала пользуются иммунитетом от уголовной юрисдикции принимающего государства.

Семьи, сопровождающие членов миссии, административно-технический персонал, а также обслуживающий персонал обладают таким же иммунитетом, как и в случаях с дипломатическими представительствами.

Подчеркивается особый статус главы государства и лиц высокого ранга: глава посылающего государства, возглавляющий специальную миссию, пользуется в принимающем государстве или в третьем государстве преимуществами, привилегиями и иммунитетами, которые признаются международным правом за главами государств, посещающими другое государство с официальным визитом. На них распространяется дипломатическая неприкосновенность не только во время нахождения в принимающем государстве в официальном качестве, но и с частным визитом (ст. 1 Конвенции о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов 1973 г.).

Как и в случае с дипломатическими агентами, иммунитет от уголовной юрисдикции государства пребывания представителей посылающего государства в специальной миссии и членов ее дипломатического персонала, включая главу и иных высших должностных лиц такого государства, не освобождает их от юрисдикции направляющего государства (п. 5 ст. 31 Конвенции о специальных миссиях). Таким

образом, членов специальной миссии направляющее государство вправе привлечь к уголовной ответственности по своим законам за преступление, совершенное в другом государстве во время пребывания в специальной миссии, в соответствии с принципом гражданства (персональным).

Своеобразной разновидностью иммунитета специальной миссии является нераспространение уголовной юрисдикции государства пребывания на определенные подразделения (формирования) направляющей стороны, которые находятся по согласованию с принимающей стороной на ее территории. К этим специализированным формированиям можно отнести воинские подразделения одного государства, дислоцирующиеся на территории государства пребывания. При этом целями нахождения таких специализированных формирований могут быть: поддержание порядка и общественной безопасности в государстве пребывания, выполнение миротворческих функций, охрана Государственной границы, осуществление научно-исследовательских программ, проведение космических исследований и т. п.

Так же, как и в других случаях иммунитетов от уголовной юрисдикции, территория, занимаемая воинскими подразделениями одного государства, остается в территориальном пространстве принимающего государства. Однако в пределах такой территории действует по договоренности между государствами юрисдикция направляющего государства.

Иммунитет специальной миссии может варьироваться в зависимости от его регламентации в двусторонних соглашениях и договорах.

Часть 2 ст. 12 УК РФ закрепляет принцип специальной миссии. Военнослужащие воинских частей Российской Федерации, дислоцирующихся за пределами Российской Федерации, за преступления, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по УК РФ, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации. Обычно действие этого принципа осуществляется при вводе войск на территорию иностранного государства по согласованию с этим государством. В соответствии с договоренностями государств по делам о преступлениях, совершенных указанными лицами, а также членами их семей, применяется уголовное законодательство страны пребывания, т.е. использует-

ся территориальный принцип, чем обеспечивается суверенитет государства.

Из данного правила имеется исключение. Военнослужащие обладают иммунитетом от уголовной юрисдикции государства пребывания за совершенные в этой стране преступления, направленные только против интересов Российской Федерации либо ее граждан, а также за совершенные преступления против военной службы. В этих случаях они несут ответственность по УК РФ¹⁹.

4. СПЕЦИАЛЬНЫЕ ВИДЫ ИММУНИТЕТОВ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В СООТВЕТСТВИИ С МЕЖДУНАРОДНЫМИ ПРАВОВЫМИ АКТАМИ С УЧАСТИЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Кроме иммунитетов общего вида, в международном праве следует выделять некоторые нетипичные формы иммунитета, которые возникли на основании подписанных рядом стран многосторонних либо двусторонних международных договоров. Такие виды иммунитетов распространяются только на те государства, которые ратифицировали соответствующие международно-правовые акты. Следует отметить широкое влияние Организации Объединенных Наций на статус отдельных учреждений международного уровня, находящихся на территории страны-члена ООН (и России в том числе). Указанных организаций немало, при этом практически все их члены получили определенные привилегии и иммунитеты. Конвенция о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений от 21.11.1947г. (далее Конвенция), принятая резолюцией 179 (II) Генеральной Ассамблеи ООН, определяет перечень таких организаций. В него входят:

- 1) Международная организация труда;
- 2) Продовольственная и сельскохозяйственная организация Объединенных Наций;
- 3) Просветительная, научная и культурная организация Объединенных Наций;
- 4) Международная организация гражданской авиации;
- 5) Международный валютный фонд;

¹⁹ Иногамова-Хегай Л.В. Международное уголовное право. СПб., 2003. С.66.

- 6) Международный банк реконструкции и развития;
- 7) Всемирная организация здравоохранения;
- 8) Всемирный почтовый союз;
- 9) Международный союз электросвязи.

Кроме представленного перечня организаций, в данной Конвенции указано, что всем остальным учреждениям, которые оказываются в связях с ООН в соответствии со статьями 57 и 63 Устава ООН, также представляются аналогичные привилегии и иммунитеты. В перечень таких организаций включаются различные специализированные учреждения, созданные межправительственными соглашениями и облеченные широко международной, определенной в их учредительных актах, ответственностью в области экономической, социальной, культурной, образовательной, здравоохранительной и подобных областях.

Следует рассмотреть данную группу иммунитетов более подробно. Иммунитеты, применяемые к данным учреждениям, описаны в самой Конвенции. В ней указаны следующие виды иммунитетов, предоставляемые членам указанных учреждений в процессе их деятельности:

- иммунитет сотрудников от личного ареста или задержания и от наложения ареста на личный багаж, а также всякого рода судебнопроцессуальный иммунитет в отношении всего сказанного, написанного или совершенного ими в качестве должностных лиц;
- неприкосновенность всех бумаг и документов;
- право пользоваться шифром и получать бумаги или корреспонденцию посредством курьеров или вализы;
- изъятие самих сотрудников и их жен из ограничений по иммиграции, регистрации иностранцев и государственной служебной повинности в стране, в которой они временно пребывают или через которую они проезжают при исполнении своих обязанностей;
- те же льготы в отношении валютных ограничений и ограничений обмена денег, какие предоставляются представителям иностранных правительств, находящимся во временных служебных командировках;
- те же иммунитеты и льготы в отношении личного багажа данных сотрудников, какие предоставляются дипломатическим представителям соответствующего ранга.

Данные виды иммунитетов предоставляются членам указанных учреждений не только в период участия в заседаниях соответствующих организаций либо непосредственной деятельности внутри учреждений, но и во время служебных поездок²⁰.

Кроме всего указанного, в разделе 14 статьи V рассматриваемой конвенции обозначен один из, пожалуй, самых специфических видов иммунитета, также предоставляемый указанным сотрудникам. В данной ситуации он изложен как "иммунитет в отношении всего сказанного или написанного". При этом к данной форме иммунитета добавлен ещё один - иммунитет в отношении всех действий, совершенных при выполнении служебных обязанностей. При этом указанный иммунитет распространяется и после прекращения полномочий соответствующих лиц. Несмотря на сложности в понимании данных видов иммунитета, следует отметить, что они являются, по сути, не столько способом защиты личности и данных, которыми обладают члены указанных организаций, сколько способом обеспечения безопасности деятельности членов данных организаций. Это связано в большей степени с тем, что порядок лишения иммунитета членов международных учреждений такого рода существенно проще, чем кого-либо другого. Так, в разделе 16 статьи V Конвенции о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений указано, что государство, состоящее членом специализированного учреждения, не только имеет право, но и обязано отказываться от иммунитета своих представителей в каждом случае, когда, по его мнению, иммунитет препятствует отправлению правосудия и когда отказ от него не причиняет ущерба той цели, ради которой иммунитет был предоставлен. Следовательно, в случае совершения данными лицами преступлений на территории России они должны быть лишены своего иммунитета и представлены для отправления правосудия.

Свидетельский иммунитет применяется не к подозреваемым, обвиняемым либо близким родственникам допрашиваемых лиц, а к иностранным свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам.

²⁰ Раздел 13 Статьи V Конвенции о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений ООН URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/specagencies_privileges.shtml (дата обращения: 03.08.2016).

Ранее были рассмотрены различные формы и виды иммунитетов, предоставляемых как гражданам России, так и иностранным гражданам на территории РФ. В объемы их иммунитетов свидетельский иммунитет также входит. Само понятие «свидетельский иммунитет» изначально определяется в соответствии со ст. 51 Конституции РФ и примечанием к ст. 308 УК РФ, из которых следует, что лицо не подлежит уголовной ответственности за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или своих близких родственников. Также следует обратить внимание на п. 40 ст. 5 УПК РФ, в соответствии с которым свидетельским иммунитетом следует считать право лица не давать показания против себя и своих близких родственников, а также в иных случаях, предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом РФ.

В своей диссертации на соискание ученой степени доктора наук П.Н. Бирюков ещё в 2001 году выделил, кроме всех изложенных ранее в данной работе форм свидетельского иммунитета, следующие:

- свидетельский иммунитет военных наблюдателей, инспекторов и членов летных экипажей. Они в большинстве своем пользуются полным свидетельским иммунитетом. По отдельным международным документам указанные лица также в объемах своего иммунитета приравниваются к дипломатическим агентам;

- свидетельский иммунитет члена коллективных сил обеспечения мира и безопасности. В данной ситуации следует рассматривать каждый отдельный случай применения государствами так называемых миротворческих сил при проведении отдельных операций и все материалы, на основании которых принимается решение о нахождении таких сил на территории конкретной страны. Например, на основании п.39 Положения о коллективных силах по поддержанию мира в СНГ 1996 г. в период прохождения службы в составе коллективных сил обеспечения мира и безопасности их личный состав пользуется иммунитетами, которые предоставляются персоналу ООН при проведении операций по поддержанию мира, в соответствии с Конвенцией о привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций 1946 г., Конвенцией о безопасности ООН и связанного с ней персонала 1994 г., Про-

токолом о статусе Групп военных наблюдателей и Коллективных сил по поддержанию мира в СНГ 1992 г.²¹

Данная форма свидетельских иммунитетов рассматривалась ранее отдельными авторами, однако подробной систематизации стран, граждане которых на территории Российской Федерации обладают свидетельскими иммунитетами, практически не осуществлялось. В международных договорах с участием России о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам дополнительно рассмотрены гарантии, предоставляемые гражданам одной Договаривающейся Стороны при их вызове для участия в следственных действиях либо судебных заседания на территории другой страны. Однако следует отметить, что объем всех предоставляемых гарантий напрямую зависит от того, на основании чего именно гражданин государства прибыл для участия в уголовном делопроизводстве. Так, в случае если лицо самостоятельно и добровольно явилось на территорию России (либо с территории России на территорию другого государства) без его непосредственного вызова для допроса либо получения экспертных сведений, преследуя цель сообщить соответствующим органам юстиции необходимые для уголовного судопроизводства сведения, иммунитет ему предоставлен не будет. Таким образом, иммунитеты предоставляются только на основании официального (письменного) вызова, осуществленного через соответствующие дипломатические представительства либо иные уполномоченные органы. Кроме того, иммунитеты предоставляются на ограниченный срок и прекращают свое действие, если лицо, вызванное в качестве свидетеля либо эксперта, в течение 15 дней после его официального уведомления об отсутствии необходимости в его нахождении на территории страны не убыло к месту своего постоянного нахождения. Что касается предоставляемых иммунитетов в соответствии с двусторонними и многосторонними договорами о правовой помощи и правовых отношениях, их можно условно разделить на три группы. Данные группы представлены в списке ниже. Следует отметить, что указанный в первой части списка иммунитет от ответственности за пре-

²¹Международное уголовно-процессуальное право и правовая система Российской Федерации: теоретические проблемы: дис. ...докт. юрид. наук: 12.00.10 / П.Н. Бирюков. Воронеж, 2001. С.243-249.

ступление, совершенное до перехода Государственной границы по вызову, также предусмотрен ч.4 ст.456 УПК РФ. Однако указанный в УПК РФ иммунитет распространяется лишь на иностранцев на территории Российской Федерации и не имеет никакого отношения к гражданам России при их вызове для производства следственных действий в иностранное государство. В списке же указаны страны, представляющие данный вид иммунитета и российским гражданам.

1. *Иммунитет от ответственности за преступление, совершенное до перехода Государственной границы по вызову:* Албания, Ангола (договор на 2015г. не действует), Болгария, Индия, Испания (договор на 2016г. не действует), Канада, Колумбия (договор на 2016г. не действует), Мексика, Панама, Румыния.

2. *Иммунитет от ответственности за преступление, совершенное до перехода Государственной границы по вызову, и от ответственности за данные показания (заключения):* Азербайджан, Вьетнам, Грузия (договор на 2016г. не действует), Китай, Куба (договор на 2016г. не действует), Латвия, Мали (договор на 2016г. не действует), Монголия, Польша, Турция, Эстония. К гражданам данных стран относятся положения двусторонних договоров с участием Российской Федерации. А к гражданам следующих стран рассматриваемый иммунитет применяется также в соответствии с положениями Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенной в г. Кишиневе 07.10.2002 и ратифицированной Российской Федерацией: Азербайджан, Армения, Белоруссия, Грузия, Казахстан, Киргизия, Молдавия, Таджикистан, Украина.

3. *Иная формулировка.*

3.1. Республика Корея. Лицо может отказаться от дачи показаний, если законодательство запрашиваемой Стороны допускает такой отказ лица от дачи показаний при аналогичных обстоятельствах в судебном процессе, осуществляемом в запрашиваемой Стороне. В ст.152 УК РК предусмотрена ответственность за лжесвидетельствование. Однако уголовная ответственность за отказ от дачи показаний предусмотрена только в ситуации, когда субъект преступления отказывается от данных им ранее наказаний. Также предусмотрено осво-

бождение от уголовной ответственности лиц, совершивших указанное преступление, в случае дачи ими ложных показаний в отношении родственника. При этом субъект должен являться лицу, в отношении которого даются показания, главой семьи либо членом совместно проживающей семьи.

3.2. Мали (договор на 2016г. не действует). Лицо, вызванное на основании запроса о правовой помощи в учреждение юстиции запрашивающей Договаривающейся Стороны в качестве свидетеля или эксперта, вправе отказаться от дачи показаний или выполнения иных функций, если право или обязанность отказаться предусмотрены законодательством запрашиваемой или запрашивающей Договаривающейся Стороны. Учреждения юстиции запрашивающей Договаривающейся Стороны должны в случае необходимости приложить к просьбе о правовой помощи справку о законодательстве, касающемся вышеупомянутых прав и обязанностей.

3.3. США. Если лицо, от которого требуется дача показаний, заявляет о своем иммунитете, неспособности или привилегии в соответствии с законодательством запрашивающей Стороны, показания, тем не менее, будут получены, а о его заявлении будет сообщено запрашивающей Стороне для принятия решения ее компетентным органом.

3.4. Япония. Если лицо, от которого необходимо получить показания, заявления или предметы в соответствии с настоящей статьей, заявляет о своем иммунитете, недееспособности или привилегии в соответствии с законодательством запрашивающей Стороны, от указанного лица, несмотря на это, получают показания, заявления или предметы. В тех случаях, когда показания, заявления или предметы получаются согласно соответствующему пункту международного договора с Россией, они предоставляются вместе с указанным заявлением в Центральный орган запрашивающей Стороны для принятия решения по заявлению компетентными органами запрашивающей Стороны. В Японии в ст.169 УК предусмотрена ответственность за лжесвидетельство, но в ст.3 данного кодекса указан перечень статей, в соответствии с которыми граждане Японии привлекаются к ответственности по УК Японии при совершении данных преступлений вне пределов Японии, и ст.169 в данный перечень не входит.

3.5. Иран. Лицо, вызванное на основании просьбы о правовой помощи в учреждение запрашивающей Договаривающейся Стороны в качестве свидетеля или эксперта, вправе отказаться от дачи показаний или выполнения иных функций, если право или обязанность отказаться предусмотрены законодательством запрашиваемой или запрашивающей Договаривающейся Стороны. Учреждения юстиции запрашивающей Договаривающейся Стороны должны в случае необходимости приложить к просьбе справку о законодательстве, касающемся вышеупомянутых прав и обязанностей.

Анализируя данные списка, можно сделать вывод, что иммунитеты свидетелей и экспертов, представляемые им на основании вызова государства-участника соответствующего международного договора о правовой помощи, бывают трех видов:

1. Иммунитет от ответственности за преступление, совершенное свидетелем либо экспертом до перехода Государственной границы по соответствующему вызову.

2. Иммунитет от ответственности за данные свидетелем показания и экспертом заключения, которые представлены указанными лицами, прибывшими в государство-участник соответствующего международного договора по вызову.

3. Иммунитет от ответственности за данные свидетелем показания и экспертом заключения, предоставляемый с учетом специфики законодательства страны, где производится получение указанных сведений, либо отдельная форма свидетельского иммунитета, при которой не допускается одно из конкретных, обозначенных в договоре действий (отказ от дачи показаний, дача заведомо ложных показаний, отказ от ранее данных показаний и др.).

Ко всему вышеуказанному следует добавить, что гражданство вызываемого на территорию другой страны свидетеля либо эксперта не является существенным для трактовки положений ранее обозначенных договоров. Так, иммунитеты вызванного для получения показаний по уголовному делу в Российскую Федерацию с территории Азербайджанской Республики постоянно проживающего там гражданина Болгарии будут рассматриваться исходя из международных договоров, заключенных между Россией и Азербайджаном. Кроме того,

следует отметить, что гарантия освобождения лица от уголовной ответственности за данные им по уголовному делу заключения и показания также подразумевает отсутствие соответствующих предупреждений в материалах по вызову лица на территорию другого государства.

5. ОСНОВАНИЯ И МЕТОДИКА ПРИВЛЕЧЕНИЯ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН К УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

5.1. Методика определения наличия признака субъекта в составах преступлений, совершённых иностранными гражданами

Возможность привлечения к уголовной ответственности иностранных граждан обусловлена не только общими основаниями привлечения лиц к уголовной ответственности на территории РФ, но и определенными особенностями. Главным отличием иностранца, совершившего преступление на территории РФ, от гражданина России является признак гражданства, который по общим правилам не может влиять на признак субъекта состава преступления. В то же время существует немалый перечень иностранных граждан, наделенных иммунитетами от привлечения их к уголовной ответственности. Соответственно, имеется необходимость определить, какие именно категории лиц из указанных в предыдущих главах могут являться субъектом преступлений в соответствии с российским законодательством. В то же время не следует забывать, что некоторые виды иммунитетов могут быть сняты при определенных обстоятельствах. Таким образом, проведем условное разделение иностранных граждан, наделенных на территории Российской Федерации иммунитетами от привлечения к уголовной ответственности, на несколько категорий.

1. Иностранные граждане, на которых не распространяется уголовно-правовая юрисдикция Российской Федерации при их нахождении на территории РФ:

- главы иностранных государств, находящихся на территории России как в составе специальных миссий, так и в связи с частным визитом;
- дипломатический курьер, дипломатический агент (кроме случаев, когда в отношении них применяются меры необходимой обороны), члены их семей (если они не являются гражданами Российской Федерации);
- высшие должностные лица международных организаций;
- Судьи Международного уголовного суда;
- постоянные представители государств при международных организациях универсального характера (Организация Объединенных Наций, Европейское Космическое Агентство и др.);
- представители иностранных государств в специальных миссиях на территории Российской Федерации.

2. Иностранные граждане, на которых не распространяется уголовно-правовая юрисдикция Российской Федерации при их нахождении на территории РФ при наличии определенных условий либо за исключением отдельных обстоятельств:

- консульские должностные лица только при непосредственном исполнении ими своих функций, а также сопровождающие данных лиц члены их семей, кроме случаев совершения ими тяжких преступлений;
- любые судьи, прокурор, заместители прокурора и секретарь, участвующие в деятельности Международного уголовного суда только в период участия указанных лиц в непосредственной работе указанного суда;
- сотрудники административно-технического персонала и члены обслуживающего персонала дипломатических представительств (если они не являются гражданами Российской Федерации), кроме случаев совершения ими преступных действий не при исполнении своих обязанностей;
- домашние работники сотрудников дипломатических представительств (если они не являются гражданами Российской Федерации) при непосредственном представлении конкретно им каких-либо привилегий и иммунитетов со стороны Российской Федерации;

- должностные лица (не руководящего состава) и обслуживающий персонал международных организаций универсального характера, только в отношении действий, совершенных ими при выполнении официальных функций;
- семьи, сопровождающие члены, административно-технический персонал, а также обслуживающий персонал специальных миссий, направленных в Россию из иностранных государств, кроме случаев совершения ими преступных действий не при исполнении своих обязанностей

3. Иностранные граждане, не подлежащие уголовной ответственности в Российской Федерации только за определённые деяния:

- сотрудники международных организаций и учреждений, перечисленных в Конвенции о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений от 21.11.1947 г., не подлежат привлечению к ответственности за все ими сказанное либо написанное, а также за все действия, совершенные ими при выполнении служебных обязанностей. Однако при совершении преступлений на территории России данные лица могут быть лишены указанного иммунитета соответствующей международной организацией, если отказ от него не причиняет ущерба той цели, ради которой иммунитет был предоставлен, и сам иммунитет препятствует отправлению правосудия;
- военные наблюдатели, инспектора и члены летных экипажей не могут быть привлечены к уголовной ответственности за деяния, совершенные ими ранее в отношении свои официальных функций, а также не могут быть субъектами преступлений, связанных в той или иной мере с сообщением сведений прямо не уполномоченным на получение такой информации лицам об их профессиональной деятельности;
- лица из состава коллективных сил по поддержанию мира и безопасности (военные, сотрудники полиции, иных правоохранительных и силовых структур, эксперты и специалисты, а также иные лица, прикомандированные к составу указанных сил) не могут являться субъектами преступлений, под которые формально могут подпадать деяния, совершаемые ими в рамках проведения операций по обеспечению мира и безопасности. Кроме того, в отдельных си-

туациях указанным лицам может быть представлен свидетельский иммунитет;

- все иностранные граждане, привлекаемые к уголовному судопроизводству на территории Российской Федерации в качестве свидетелей, потерпевших, экспертов, гражданских истцов и ответчиков, а также их представителей, вызванные на территорию Российской Федерации официальным запросом и явившиеся по данному вызову добровольно, не могут быть привлечены к уголовной ответственности за деяния или на основании приговоров, имевших место до пересечения указанными лицами Государственной границы РФ. Указанный иммунитет прекращает свое действие через 15 суток с момента, как исчезла необходимость у соответствующих должностных лиц нахождения указанных граждан на территории России;
- иностранные граждане Республики Азербайджан, Социалистической Республики Вьетнам, Китайской Народной Республики, Латвийской Республики, Монголии, Республики Польша, Турецкой Республики, Эстонской Республики, Республики Армения, Республики Беларусь, Грузии, Республики Казахстан, Кыргызской Республики, Республики Молдова, Республики Таджикистан, Украины не могут привлекаться к ответственности в соответствии с международными договорами за преступление, совершенное ими до перехода Государственной границы Российской Федерации в случае их вызова для участия в уголовном судопроизводстве. Также они не могут привлекаться к ответственности за данные ими в ходе производства по делу показания.

Из указанного перечня становится достаточно ясно, какие именно иностранные граждане и при каких обстоятельствах не могут являться субъектами преступлений на территории Российской Федерации.

5.2. Методика производства отдельных следственных действий с участием иностранных граждан

Факт участия иностранных граждан в уголовном судопроизводстве на территории Российской Федерации накладывает определенный отпечаток на сам механизм его осуществления. Указанное обу-

словлено не только тем, что иностранцы не знают русского языка либо не понимают его в полной мере. Проблема кроется и в понимании самого процесса производства по уголовному делу в целом, поскольку механизм расследования преступлений в различных странах порой существенно отличается от установленного в России. В связи с указанным может возникнуть непонимание проводимого с иностранцем процессуального мероприятия в рамках доказывания. Это содержит потенциальную вероятность привести законно проводимое действие к негативным результатам. Таким образом, видится необходимым выработать методику производства ряда следственных действий с учетом участия в них иностранных граждан.

Особенности разъяснения прав и обязанностей иностранному гражданину

В ходе производства по уголовному делу практически каждое следственное действие начинается с разъяснения прав его участникам и предупреждения об уголовной ответственности (если наступление таковой возможно при определенных обстоятельствах). При этом под разъяснением прав де-факто понимается цитирование соответствующих положений Уголовно-процессуального кодекса РФ. Однако необходимо отметить, что понимание законодательства России в полной мере присуще в основном либо лицам, имеющим отношение к какой-либо юридической деятельности, либо отдельным категориям лиц, интересующимся правом. Исходя из указанного, если применять такую позицию в отношении иностранного гражданина, следует учесть, что его познания в способах реализации своих прав и понимание юридической терминологии могут оказаться значительно ниже, чем это предполагает лицо, привлекающее иностранца к участию в уголовном процессе. Таким образом, видится необходимым рекомендовать правоприменителю после разъяснения прав иностранному гражданину уточнять у него, понятны ли ему формулировки, используемые в процессе разъяснения. Если же будет установлено, что какие-либо формулировки ему не ясны, то их следует разъяснять отдельно. Иностранец в должной степени может не понимать многие положения российского уголовного и уголовно-процессуального законодательства. К примеру, не во всех странах применяется институт

понятых. Также во многих государствах предупреждение об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний либо за дачу заведомо ложных показаний не выполняется, а допрашиваемого вместо этого приводят к присяге. Трудности могут возникнуть и в понимании фразы «заведомо ложные показания», поскольку, к примеру, в английском языке данный термин переводится как «лжесвидетельство», в то же время указания на сознательность сообщения лжи в последнем термине отсутствует. Кроме того, термин «ходатайство» на некоторых языках может быть переведен как слово, по смыслу схожее с термином «жалоба» или «петиция». Отдельные проблемы могут возникнуть с фразой «разглашение данных предварительного расследования», которая может быть понята как «осуществление публикаций» о данных предварительного расследования. Также неоднозначно может быть понят термин «отвод», поскольку в разных языках используются различные наименования указанного действия. К примеру, в английском языке используется термин «challenge», который можно перевести не только как «отвод», но и как «вызов», «испытание», «проблема» и др.

Незнание иностранным гражданином правил российского уголовного судопроизводства может привести к противодействию расследованию с его стороны, вызванному добросовестным заблуждением лица относительно законности тех или иных процессуальных действий и решений следствия. К тому же иностранец может иметь предубеждение относительно существующего в Российской Федерации режима власти, иметь искаженные представления о правах и обязанностях российских граждан, порядке их ограничения. При установлении психологического контакта с иностранным гражданином следователю следует обстоятельно разъяснить ему действительное положение вещей и, если возникнет такая необходимость, доказать ему, что он заблуждается.

Особенности производства допроса в отношении иностранцев

Допросу иностранного гражданина должна предшествовать тщательная подготовка к производству данного следственного действия. Подготовка к допросу должна включать в себя сбор исходных данных, тактическое обеспечение предстоящего следственного дейст-

вия, тактически грамотное определение времени и места допроса, способа вызова на допрос, необходимое организационно-техническое обеспечение следственного действия.

Известно, что успех предстоящего допроса определяется во многом объемом и характером исходных данных. К ним относятся, прежде всего, круг обстоятельств, о которых необходимо получить показания, - предмет допроса. Правильное определение этих обстоятельств способствует получению полной информации от подозреваемого, обвиняемого, является необходимым условием планомерности и целеустремленности допроса, позволяет правильно определить содержание и очередность постановки вопросов.

Сведения о личности иностранного гражданина могут быть получены следователем из материалов уголовного дела, оперативных источников, по результатам анализа связей подозреваемого, обвиняемого, о его действиях по сокрытию преступления, о противодействии расследованию.

При подготовке международных запросов с целью получения информации о личности и связях, имуществе допрашиваемого в разрезе существующих международных договоров о правовой помощи по уголовным делам следователю целесообразно изучить нормативную базу, касающуюся деятельности интересующей его иностранной организации, государственного органа, банковского учреждения. Сведения о личности и связях иностранца, полученные в ходе подготовки к допросу, позволяют обеспечить необходимый индивидуальный подход к допрашиваемому.

Отдельное внимание следует уделить возможности возникновения проблем в понимании иностранным гражданином сути рассматриваемого следственного действия. Особенно это может быть актуальным при участии в нем иностранца, не владеющего русским языком. Для обеспечения грамотного проведения следственного действия в такой ситуации следователю целесообразно провести предварительную консультацию с переводчиком, который будет участвовать в допросе. При этом в рамках консультаций может иметь смысл подготовить перечень отдельных слов и фраз, которые будут использоваться в вопросах, задаваемых иностранному гражданину в целях выработки и согласования их перевода во избежание двусмысленных трактовок.

Однако следователю при этом необходимо избегать полного представления переводчику всего текста подготовленных вопросов и каких-либо сведений о личности допрашиваемого лица, а также информации о самом преступлении. Отдельно необходимо оговорить с переводчиком порядок перевода разъясняемых иностранному гражданину прав.

Итогом подготовки к производству допроса иностранца является составление плана предстоящего следственного действия. При этом данный план должен быть подвержен корректировке после консультаций с переводчиком. Целесообразно составлять не только письменный план допроса в текстовой форме, но и включать в него таблицы, схемы, помогающие следователю ориентироваться при непосредственной работе с иностранцем в возникающих проблемных ситуациях. В плане предстоящего допроса следует отображать следующие сведения:

- особенности порядка разъяснения иностранному гражданину его прав и свобод, а также сути следственного действия и порядка его проведения;
- подлежащие выяснению в ходе допроса обстоятельства;
- источник получения информации о них (протоколы следственных действий - осмотра, обыска, следственного эксперимента, заключения экспертиз и т. д.);
- вопросы, которые следует задать допрашиваемому;
- при необходимости - дополняющие, уточняющие, напоминающие, контрольные и изобличающие вопросы;
- тактические приемы допроса (предъявление доказательств, демонстрация и разъяснение возможностей следствия и т. д.).

Целесообразно наиболее существенные вопросы заранее перевести на тот язык, на котором будут даваться показания. Можно также лично убедиться в адекватности их перевода. Кроме того, для подготовки к допросу следует также вместе с переводчиком оговорить перечень наиболее важных, запланированных к использованию в ходе следственного действия терминов и подготовить их перечень с переводом и фонетической транскрипцией. Использование транскрипции

необходимо больше для самого следователя в целях контроля работы переводчика.

Если в ходе допроса иностранца планируется в тактических целях предъявление ему для ознакомления тех или иных документов (протоколов следственных действий, иных документов), указанные документы, а точнее та их часть, которая существенна для дела, также могут быть предварительно переведены. Аналогичное требование относится и к вещественным доказательствам: целесообразно заранее сделать перевод их наименований и обозначений на них, фрагментов протоколов осмотра и обыска, в ходе производства которых они были обнаружены. При этом следует не забывать о необходимости разъяснять допрашиваемому лицу то, каким именно образом и в соответствии с какими именно положениями конкретного законодательства были получены документы и предметы. Это требуется для предотвращения возможности появления у иностранного гражданина вопросов о законности способа получения тех или иных доказательств по делу.

В настоящее время все чаще встречаются ситуации, при которых лица, проживающие в странах бывшего СССР, не владеют официальным языком государства своего места проживания. В результате в ходе допросов они выражают желание давать показания на русском языке. Однако указанное в обязательном порядке должно быть отражено в протоколе допроса. Следователю необходимо для этого задавать конкретные уточняющие вопросы в самом начале следственного действия о необходимости участия переводчика. В вопросах также следует уточнить, владеет ли русскоговорящий иностранец юридической терминологией. В случае если он затруднится ответить на вопросы такого рода, требуется в обязательном порядке привлечь к участию переводчика. В начале допроса также можно установить уровень владения русской речью, уточняя, какой именно вуз оканчивал иностранец. Это обусловлено тем, что многие граждане бывшего СССР учились в вузах Советского Союза, где все предметы велись на русском языке как на общегосударственном. Кроме того, многие сдавали экзамен по дисциплине «Русский язык» в качестве обязательного как при поступлении в учебное заведение, так и в процессе обучения. Также можно попросить данную категорию граждан при вызове на допрос заранее принести копию диплома и выписку из него и прило-

жить их к протоколу допроса как документ, подтверждающий владение иностранцем русским языком.

В случае если сам следователь владеет языком, на котором желает давать показания иностранец, нужно иметь в виду, что закон не запрещает вести допрос на этом языке, если имеется такая возможность. Это, безусловно, значительно упрощает общение следователя с допрашиваемым, способствует установлению психологического контакта, доверительных отношений. В то же время указанное не исключает необходимости привлечения переводчика для обеспечения процессуальной «чистоты» проведения следственного действия, поскольку переводчик может в рассматриваемой ситуации осуществлять вспомогательную деятельность, поясняя следователю, как грамотно использовать те или иные речевые обороты, в которых последний может допускать ошибки. Несмотря на возможность в таких ситуациях составлять протокол допроса следователем на языке иностранного государства, видится необходимым воздержаться от указанного. Следователь не является специалистом в области лингвистики и не уполномочен составлять процессуальные документы на иностранном языке, и такой акт вызовет массу вопросов со стороны органов правосудия.

Вместе с тем можно рекомендовать в таком случае составлять изначальный текст протокола допроса на иностранном языке, а впоследствии с помощью приглашенного переводчика перевести его на русский язык и включить в протокол. При этом изначально подготовленный текст может быть приобщен как независимый перевод к делу.

Кроме этого, по делам с «иностраннным элементом» все чаще возникает проблема перевода детализаций телефонных переговоров, особенно международных или когда переговоры ведут лица, для которых используемый язык не является родным. Повышенную трудность составляет перевод разговорных фраз, жаргонизмов. Отдельные особенности проявляются и при переводе речи некоторых категорий иностранных граждан. Проблемы обусловлены спецификой непосредственного места проживания данных граждан в период формирования знаний о языке. Так, в отдельных регионах и населенных пунктах методика произношения речи сильно разнится не только от фонетически верного, но порой и от общепринятого. Встречаются и нестандартные обозначения отдельных предметов и процессов. В то же

время указанное в той или иной степени свойственно и гражданам России (речь с акцентом, выделение в речи букв «о» или «а» в произношении, использование старославянских оборотов, применение слов и фраз местного языка при использовании государственного).

Допрос предполагает взаимный обмен информацией, при этом не только вербальной, но и невербальной. Процесс общения следователя с иностранцем часто может быть заполнен речью, сопровождаемой такими средствами общения, как жестикуляция, в том числе выражаемая в микрожестах, мимике. Ряд фраз могут акцентироваться интонацией и иными внешними проявлениями отношения субъекта взаимодействия к сообщаемой информации. В связи с указанным следователю необходимо учитывать особенности психологии допрашиваемого иностранца, связанные, в частности, с принятыми в его стране поведенческими нормами межличностного общения. При этом следователю самому следует избегать проявления внешних реакций, которые могут быть неоднозначно восприняты и неправильно истолкованы допрашиваемым лицом. Также следует максимально внимательно относиться к используемой на допросе лексике, избегать употребления разговорной речи, а также словоформ, которые могут показаться оскорбительными для иностранца. Следует исключить акцентирование внимания на его расовых особенностях, национальности, цвете кожи, спецификах физиологии, связанных с указанными факторами (рыжий цвет волос, часто свойственный гражданам Ирландии и Шотландии, более низкий рост у ряда азиатских народов на фоне европейцев).

Для установления психологического контакта с допрашиваемым следователю целесообразно иметь общее представление о правовой системе страны, гражданином которой является подозреваемый, обвиняемый, чтобы разъяснить иностранцу специфику его правового статуса. Кроме того, в ходе допроса иностранного гражданина недопустимо применение тактических приемов, основанных на незнании иностранцем российского законодательства, порядка судопроизводства, своего процессуального положения, принадлежащих ему прав. Установлению психологического контакта следователя с допрашиваемым иностранным гражданином могут препятствовать факторы субъективного порядка. Так, находящийся в чужой стране иностранец может неадекватно воспринимать обстановку, испытывать недоверие к

действиям российских правоохранительных органов, а иногда и просто не понимать их. В таких случаях следователю рекомендуется проявлять возможный такт и терпение, разъясняя иностранцу его заблуждения. Этому может способствовать и участвующий в уголовном деле защитник²².

Следователем должен быть тактически правильно решен вопрос о месте производства допроса. Необходимо учитывать, что в отношении лиц, обладающих иммунитетом от уголовной юрисдикции Российской Федерации, международным правом могут быть предусмотрены специальные условия о месте и порядке производства следственных действий.

При первом допросе обвиняемого-иностранца следователь (дознатель) разъясняет ему его права, предусмотренные ст. 47 УПК. Представляется целесообразным на первом же допросе вручить иностранцу заранее подготовленную и переведенную памятку о его процессуальных правах. В дальнейшем это исключит возможные конфликтные ситуации, вызванные незнанием иностранцем порядка уголовного судопроизводства, своих прав.

В ходе допроса обвиняемого-иностранца, помимо уже упоминавшихся, подлежат выяснению следующие обстоятельства:

- установочные данные допрашиваемого лица, включая сведения о возрасте, гражданстве, семейном и имущественном положении, месте работы (учебы), а также, если допрашиваемое лицо является несовершеннолетним, условия его жизни и воспитания;
- цель и срок пребывания иностранца на территории России, а также периоды предыдущих посещений им территории Российской Федерации;
- круг его знакомых, коллег и близких лиц;
- поддерживает ли контакты с соответствующим национальным сообществом (диаспорой) в Российской Федерации, а также, при необходимости, данные членов такого сообщества и места их дислокации и встреч;

²² Филиппова Т. Ю. Учет психологических особенностей личности иностранных граждан при производстве по уголовным делам // Психопедагогика в правоохранительных органах. 2013. № 3(54). С.59.

- если преступление совершалось в группе - национальный состав группы, роль каждого участника группы, характер их действий во время совершения преступления, наличие у группы межрегиональных преступных связей;

- мотив совершения преступления, наличие обстоятельств, смягчающих уголовную ответственность, и иные существенные обстоятельства.

Получение от иностранца показаний, достаточно полно и объективно освещающих интересующие следователя факты, нередко связано с определенными трудностями. Часто допрашиваемый не может вспомнить отдельные детали, в процессе допроса непроизвольно искажает течение событий. При этом недобросовестный свидетель, потерпевший, а еще чаще подозреваемый и обвиняемый преднамеренно оказывают противодействие следователю, отказываясь от дачи показаний или давая заведомо ложные показания.

Ситуация, когда обвиняемый-иностранец полностью признает себя виновным в совершении инкриминируемого ему преступления и дает полные показания о событии преступления, является наиболее благоприятной. Вместе с тем такая ситуация представляется опасной в связи с возможностью переоценки значения таких показаний обвиняемого. В связи с указанным видится необходимым проведение следственных действий, которые помогли бы оценить достоверность информации, исходящей от иностранного гражданина.

Следует иметь в виду, что сами по себе показания обвиняемого, не подтвержденные совокупностью других доказательств, собранных по делу, не могут рассматриваться как достаточное основание для привлечения его к уголовной ответственности за инкриминируемое ему деяние. Следователю необходимо максимально конкретизировать показания обвиняемого иностранца, акцентируя внимание на фактах и обстоятельствах, поддающихся проверке, с помощью проведения комплекса соответствующих следственных действий. Таковыми могут являться допрос потерпевшего, свидетелей, других обвиняемых, назначение судебных экспертиз, проведение осмотров, обысков, выемок, следственного эксперимента, предъявления для опознания проверки показания на месте, а также проведения необходимых оперативно-розыскных мероприятий. При возникновении противоречий

показаний обвиняемого той картине происшедшего, которая представляется следователю на основании имеющейся процессуальной и непроцессуальной информации, необходимо принять меры к их устранению. В этих целях, если следователем может быть запланировано проведение проверки показаний на месте сознающего в совершении преступления обвиняемого, допрос его проводится на месте происшествия.

Если указанными мерами существенные противоречия не были устранены, возможно производство очных ставок между обвиняемым и свидетелем, потерпевшим, другим соучастником преступления, дающим иные показания.

В случае расследования преступлений, совершенных группой лиц с участием иностранца (иностранцев), ситуация может быть осложнена признанием вины со стороны одного из обвиняемых, который при этом отказывается давать показания о роли других соучастников в совершенных преступлениях. При этом информация о других лицах, причастных к совершению преступления, может быть до момента начала работы с признающим свою вину иностранцем в той или иной мере не установлена следствием.

Допрос подозреваемого, обвиняемого иностранца целесообразно фиксировать с помощью технических средств (аудио- или видеозаписи). В то же время, несмотря на возможность вариаций в области способов дополнительной фиксации хода допроса, видится необходимым рекомендовать органам, проводящим следственные действия с иностранцами, склоняться к выбору именно видеозаписи. Указанное, несмотря на повышенную сложность, обусловлено возможной необходимостью дальнейшего подтверждения правомерности действий следователя (дознателя) в случае поступления жалоб в его адрес со стороны допрашиваемого иностранца на правомерность действий должностного лица.

В ходе допроса иностранца формулировка вопросов, которые задаются иностранцу после свободного рассказа, не должна допускать толкований. Следует избегать употребления идиоматических выражений, пословиц и поговорок, смысл которых недоступен допрашиваемому и не может быть точно разъяснен при переводе. Если обви-

няемый иностранец отказывается от дачи показаний, необходимо по возможности выяснить мотивы такого отказа.

После окончания допроса можно уточнить и проверить полученную информацию, проведя повторный допрос по ограниченному кругу вопросов. Возможно и проведение проверки показаний на месте либо следственного эксперимента. При этом в рамках проведения следственного эксперимента при необходимости, если обстановка на месте происшествия была изменена, она может быть реконструирована на основе имеющихся в деле фактических данных (фотографий места происшествия, видеозаписей, показаний участвующих в деле лиц, в том числе со слов самого иностранца).

Производство очной ставки между иностранцами или с участием иностранца

Производство очной ставки между иностранцами или с участием иностранца подчиняется изложенным выше правилам. В данной ситуации необходимость проведения видео- или звукозаписи данного следственного действия повышается в разы, поскольку данное следственное действие само по себе может быть неоднозначно воспринято, а с условием участия в нем иностранного гражданина вопросов о порядке его производства может возникнуть еще больше. Определенные сложности могут возникать при проведении очной ставки между иностранными гражданами, говорящими на разных языках. В этом случае потребуются два переводчика и двойной перевод. Если оба участника говорят на одном языке, то следователь должен предупредить возможность сговора между ними в ходе очной ставки. Кроме того, возникают вопросы, обусловленные особенностями участия переводчика. Допускается привлечение как одного переводчика по делу, так и двух, даже в случае участия на очной ставке лиц, говорящих на одном языке. Тактические особенности участия двух переводчиков в данной ситуации могут быть обусловлены необходимостью быстрого одновременного осуществления перевода обоим участникам следственного действия. В то же время два переводчика могут быть привлечены с целью осуществления контроля работы одного переводчика другим для достижения более верного перевода. Однако применение двух переводчиков может привести и к целому спектру трудностей:

различным переводам одного и того же текста, сговору переводчика и участника допроса на искажение показаний. Соответственно, когда речь идёт о корректности перевода, участие двух переводчиков возможно лишь с целью корректировки правильности самого перевода, который осуществляет один из них в отношении обоих участников следственного действия.

Следователь предварительно предупреждает переводчика, что любое общение в ходе производства данного следственного действия должно происходить через следователя и с его разрешения. Посторонние разговоры переводчика с участниками допроса допускаться не должны, за исключением случая изначального установления переводчиком контакта с участвующими лицами в области их взаимного понимания. Указанное следует отдельно оговорить с переводчиком и определить способы установления такого контакта вплоть до прописывания и предварительного перевода следователю (дознавателю) установочных вопросов и утверждений (таких как «Здравствуйте, я являюсь переводчиком в данном следственном действии», «Понимаете ли Вы мою речь?», «Достаточно ли разборчиво я изъясняюсь на Вашем языке?»). Если в ходе очной ставки следователь установит, что между переводчиком и участниками следственного действия возникает серьезное недопонимание, которое невозможно разрешить в процессе производства очной ставки, следует прекратить проведение данного следственного действия и найти нового переводчика. Об этом делается соответствующая отметка в протоколе следственного действия.

Подготовка следователя к производству очной ставки с участием иностранных граждан должна осуществляться путем серьезного планирования каждого действия заранее. Если в следственном действии участвует иностранец и гражданин России, последнему следует разъяснить особенности проведения следственного с участием иностранца. Кроме того, его следует предупредить об отдельных спецификах его поведения, мимики, жестикуляции, если указанное не свойственно гражданам России. Также следует обратить его внимание на недопущение отдельных высказываний в адрес иностранца, оценки его понимания происходящего и, при необходимости, о неприменении конкретных жестов (если они свойственны в России и считаются неприемлемыми либо оскорбительными в иностранном государстве).

В любом случае, в период подготовки к проведению очной ставки с участием иностранца следователю (дознавателю) следует предварительно изучить его личностные характеристики - как социальные и психологические, так и этнически-национальные. После чего уже проводить иную подготовительную деятельность²³.

Производство предъявления лица либо предмета для опознания с участием иностранного гражданина

Свои особенности имеет и предъявление иностранца для опознания. Это достаточно сложное в тактическом и организационном плане следственное действие. При его производстве от следователя требуется неукоснительное соблюдение императивных требований уголовно-процессуального закона, носящих тактический характер и обеспечивающих процессуальную «чистоту» опознания. Процесс проведения опознания можно условно разделить на три стадии:

1. Подготовка к предъявлению для опознания.
2. Сама процедура предъявления для опознания.
3. Фиксация и оценка результатов опознания.

При этом каждая стадия может быть разделена еще на ряд составляющих. Так, подготовка к предъявлению для опознания включает в себя огромный перечень мероприятий, которые можно также разделить на следующие категории:

а) теоретическая подготовка - получение следователем информации об опознающем лице, его особенностях, предварительная работа с переводчиком в целях получения сведений о языковых особенностях участвующего иностранца, установление его этнических, национальных, психологических специфик, изучение необходимого законодательства, определение круга лиц, участвующих в опознании;

б) тактическая подготовка - разработка конкретной методики проведения опознания, подготовка плана и, при необходимости, схемы его проведения, поиск статистов (однородных с опознаваемым предметом объектов), принятие решений о применении необходимых мер безопасности;

²³ Якимчук Б.В. Особенности проведения следственных действий с участием иностранных граждан // Психопедагогика в правоохранительных органах. 2013. 1(52). С.28.

в) организационная подготовка - перевод необходимых текстов и материалов, применяемых при проведении опознания (законодательной базы, табличек, протокола и др.), подготовка и проверка используемой техники фиксации (в ходе проведения следственного действия с иностранным гражданином следует заранее проверить не только средства аудио- и видео-фиксации, но и компьютерную технику на работоспособность, дабы избежать сбоев в ее работе), инструктаж участвующих лиц.

Процедура предъявления лица (предмета) для опознания иностранцу также состоит из нескольких стадий. В них включаются:

а) начальная стадия, в ходе которой активируются системы аудио-видео фиксации, проводится инструктаж лиц, обеспечивающих безопасность следственного действия (если такие присутствуют), непосредственно применяются предварительные меры безопасности, разъясняются процедура опознания опознаваемому лицу и статистам (если проводится опознание живого человека), понятым, переводчику и иным участвующим лицам (законному представителю, защитнику, психологу, педагогу);

б) основная стадия, во время которой опознаваемому лицу предлагается занять место среди статистов (опознаваемый предмет устанавливается среди однородных ему объектов), в помещение вводится опознающее лицо, которому также разъясняются его права и порядок производства следственного действия, после чего ему предлагается опознать лицо (предмет), которое он указывал в ранее полученных показаниях. После того, как опознающий выделит какое-либо лицо (предмет) как опознанное, ему предлагается пояснить, на основании каких именно признаков он опознал данное лицо (предмет).

Фиксация и оценка результатов данного следственного действия состоит из двух частей:

а) фиксация следственного действия, представляющая собой процесс аудио- либо видео-фиксации, который происходит с начальной стадии опознания до окончания составления протокола и его подписания всеми сторонами. Однако при необходимости допускается вести аудио- или видео-фиксацию до вывода всех участников следственного действия из помещения, где оно производилось. Также в

процесс фиксации входит обязательное составление протокола, который заполняется следователем и в полной мере должен отражать весь процесс проведения следственного действия. Кроме указанного, в процесс фиксации входит и перевод внесенных в протокол записей, а также текста самого протокола, вплоть до подстрочных надписей (если следственное действие проводится с использованием печатного бланка, заполняемого рукописным способом);

б) оценка результатов следственного действия проводится следователем индивидуально либо с участием членов следственно-оперативной группы. При необходимости возможно проведение консультаций и с руководством следственного подразделения.

Не следует забывать, что, согласно УПК, опознающие предварительно допрашиваются об обстоятельствах, при которых они видели предъявленные для опознания лицо или предмет, а также о приметах и особенностях, по которым они могут его познать. Указанный процесс входит в подготовительную стадию самого опознания, в то же время представляет собой отдельное следственное действие. Допрос опознающего иностранного гражданина проводится с соблюдением общих требований к допросу иностранца, а также особенностей, изложенных выше. При этом необходимо учитывать, что законодатель дополнительно конкретизирует предмет допроса, ориентируя следователя на установление двух групп обстоятельств:

- 1) обстоятельств, сопровождавших наблюдение объекта;
- 2) примет и особенностей объекта.

При описании идентифицирующих признаков объекта в протоколе допроса следует по возможности фиксировать их в точных выражениях допрашиваемого. Если иностранец не владеет языком, на котором ведется судопроизводство, то в протоколе они могут быть указаны на родном для иностранца языке с последующим переводом. При необходимости эти признаки можно сопроводить разъяснениями и комментариями иностранца. Следует обратить внимание, что отдельные термины, используемые в иностранном языке, могут быть переведены с некоторым искажением, путем использования литературного перевода, поскольку в русском языке порой отсутствует точный перевод ряда иностранных слов.

Задача следователя на предварительном допросе состоит в уточнении и детализации отличительных признаков объекта. Если опознающий иностранец затрудняется назвать точные приметы и особенности, по которым он запомнил лицо или предмет, следователь оказывает ему помощь в оживлении памяти. В этих целях могут использоваться ассоциации, демонстрация рисунков частей человеческого тела, фотоснимков людей и иных объектов предъявления для опознавания, заимствованных из справочных книг и пособий, создание обстановки и условий, в которых воспринимался объект. При этом следует избегать постановки наводящих вопросов.

Если между первоначальным допросом и предъявлением для опознавания имеет место значительный разрыв во времени, в качестве способа оживления памяти опознающего некоторые авторы рекомендуют знакомить допрашиваемого с его прежними показаниями. Однако такой тактический прием при определенных условиях может поставить под сомнение процессуальную «чистоту» опознавания и снизить его доказательственное значение. Поэтому ознакомление с данными ранее показаниями следует оставлять как запасной вариант и использовать только в крайнем случае, когда другие тактические приемы актуализации воспоминаний оказались недостаточно эффективными.

При подготовке к проведению опознавания следует также учитывать, что опознающий иностранный гражданин может иметь неверное представление о процедуре предъявления для опознавания и его доказательственном значении. С целью исключения необоснованных жалоб и возражений следователю уже в ходе предварительного допроса целесообразно разъяснить опознающему иностранцу сущность и правовые последствия предъявления для опознавания.

В конфликтной ситуации, при отказе опознающего иностранца от опознавания, следует убедить опознающего в том, что предъявление для опознавания отвечает его интересам и является важным средством получения доказательственной информации по делу. При необходимости предъявления для опознавания лица в ходе предварительного допроса опознающего иностранца необходимо выяснить желает ли он, чтобы опознавание проводилось в условиях, исключающих его визу-

альное наблюдение опознаваемым, если соответствующее ходатайство еще не было заявлено.

При опознании иностранца часто возникает проблема выбора статистов. По УПК РФ общее число лиц, предъявляемых для опознания, не должно быть менее трех, и они должны быть по возможности сходны между собой. Необходимо подбирать статистов таким образом, чтобы учитывать особенности внешности (например, наличие ритуальных шрамов у представителей некоторых африканских племен).

Данное требование касается также национальной и расово-этнической принадлежности опознаваемого. Однако решающим фактором в подборе статистов должно быть не формальное совпадение национальной или расово-этнической принадлежности с опознаваемым, а их внешнее сходство. Проблема может возникнуть в том случае, если представители разных этносов, с позиции следователя, не имеют между собой видимых внешних различий, между тем как эти различия очевидны для опознающего иностранца. Заметим, что требование сходства касается не только внешности предъявляемых для опознания, но означает также, что их одежда, ее элементы не должны иметь существенных различий.

На практике может возникнуть ситуация, требующая предъявление для опознания иностранца или иностранцу лица по признакам голоса или речи. Например, по делу о вымогательстве, когда высказывалось требование передачи имущества, подкрепленное угрозой, и опознающий запомнил и уверенно описывает специфические признаки голоса или речи говорившего. Тактика предъявления для опознания по голосу и речи достаточно разработана в литературе и может быть использована в рассматриваемом случае с учетом названных выше особенностей личности иностранца.

Ход опознания иностранца или иностранцем целесообразно фиксировать с помощью видеозаписи. Это позволит в дальнейшем оценить объективность проведенного следственного действия.

Если иностранец опознаваемый и/или опознающий не владеют русским языком, при опознании должен присутствовать переводчик (или переводчики, если опознающий и опознаваемый являются гражданами различных государств).

Предварительно опознаваемому иностранцу разъясняется сущность и порядок производства предстоящего следственного действия, после чего следователь представляет опознаваемому присутствующих при опознании лиц (статистов, понятых, оперативных работников). Все поступившие от опознаваемого иностранца замечания заносятся в протокол опознания.

Если имеет место встречное узнавание опознающего опознаваемым, данный факт отражается в протоколе следственного действия. При этом следователь по возможности дословно фиксирует пояснения опознаваемого.

При опознании иностранцем опознаваемого следователь выясняет у него приметы и особенности, по которым тот узнал его среди предъявленных лиц. Указанные приметы фиксируются в протоколе в терминах и выражениях опознающего. При необходимости следователь просит иностранца дать разъяснение того или иного использованного выражения или термина, которое также заносится в протокол. Следует обязательно уточнить у опознающего, тот ли это человек, о котором он ранее давал показания, или только похожий на него, когда и при каких обстоятельствах он его видел. При этом следует избегать постановки наводящих вопросов.

Если результат опознания отрицательный, следователь выясняет у опознающего-иностранца, похожи ли предъявленные для опознания лица на того человека, о котором он давал показания, и если нет, то в чем заключаются сходство и отличия.²⁴

²⁴ Векленко С.В., Федосов В.В. Особенности возбуждения уголовного дела и производства следственных действий при расследовании преступлений, совершаемых иностранными гражданами. Воронеж, 2009. С.7-15.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Подводя итог всему изложенному, следует отметить, что в настоящее время использование следственными подразделениями РФ международных договоров с участием РФ и иных государств в области оказания правовой помощи по уголовным делам обусловлено проблематикой поиска каждого необходимого к применению документа, установления статуса его действительности. Институт взаимодействия правоприменителей российской уголовно-правовой и процессуальной систем с иностранными гражданами исторически существует достаточно давно и в разные периоды времени регламентировался в зависимости от политики самого государства. Уголовная ответственность иностранных граждан в настоящее время напрямую зависит от заключенных Россией договоров с другими государствами. При этом их положения в каждом случае следует изучать отдельно перед каждым следственным действием, проводимым с участием иностранного гражданина. Однако, несмотря на это, даже изучив положения данных договоров, следователь в любом случае при возникновении каких-либо сомнений в их трактовке должен обращаться с вопросами в Министерство иностранных дел РФ. Данное действие необходимо в целях минимизации любой возможности нарушения прав иностранных граждан на территории РФ, поскольку совершенное нарушение может привести к тяжелейшим последствиям не только для самого сотрудника правоохранительной системы, но и для государства в целом.

Учебное издание

Кузнецов Дмитрий Владимирович

**ОСНОВАНИЯ ПРИВЛЕЧЕНИЯ
К УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ
ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН**

Методические рекомендации

Подписано в печать 11.12.2016
Формат 60х90 ¹/₁₆ Усл. печ. л. 3,8 Тираж 30

Типография КЮИ МВД России
420108, г. Казань, ул. Магистральная, 35