

**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

**Парламентской Ассамблеи**

**Организации Договора о коллективной безопасности**

|  |
| --- |
| **О проекте Рекомендаций по гармонизации** **национального законодательства в сфере уголовного преследования** **иностранных граждан, временно находящихся на территории** **государств – членов ОДКБ в составе формирований сил и средств** **системы коллективной безопасности** |

|  |
| --- |
| Парламентская Ассамблея Организации Договора о коллективной безопасности п о с т а н о в л я е т:1. Принять Рекомендации по гармонизации национального законодательства в сфере уголовного преследования иностранных граждан, временно находящихся на территории государств – членов ОДКБ в составе формирований сил и средств системы коллективной безопасности (прилагаются).2. Направить Рекомендации по гармонизации национального законодательства в сфере уголовного преследования иностранных граждан, временно находящихся на территории государств – членов ОДКБ в составе формирований сил и средств системы коллективной безопасности (далее – Рекомендации), в парламенты государств – членов ОДКБ для использования в работе по совершенствованию законодательства государств – членов Организации в соответствующей сфере.3. Разместить Рекомендации на сайте и опубликовать в печатных материалах Парламентской Ассамблеи ОДКБ. |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Председатель** **Парламентской Ассамблеи ОДКБ** **Санкт-Петербург****26 ноября 2015 года****№ 8-13**  | Описание: Описание: Описание: Описание: Описание: Описание: C:\Users\2\AppData\Local\Temp\FineReader11\media\image1.jpeg | **С. Е. Нарышкин** |

П р и л о ж е н и е

**РЕКОМЕНДАЦИИ**

**по гармонизации национального законодательства в сфере уголовного преследования иностранных граждан, временно находящихся на территории государств – членов ОДКБ в составе формирований сил и средств системы коллективной безопасности**

**I. Применяемые термины**

*ОДКБ* – Организация Договора о коллективной безопасности.

*Государство-член* – любое государство, которое разделяет цели и принципы ОДКБ и готово принять на себя обязательства, содержащиеся в настоящем Уставе и других действующих в рамках Организации международных договорах и решениях (статья 19 Устава ОДКБ от 7 октября 2002 года).

*Формирования сил и средств системы коллективной безопасности (далее также – формирования) –* объединения, соединения, воинские части и подразделения, выделенные из состава национальных вооруженных сил и других войск Сторон, формирования сил специального назначения, выделенные из числа подразделений специального назначения (групп специалистов) органов внутренних дел (полиции), внутренних войск, органов безопасности и специальных служб, а также уполномоченных органов в сфере предупреждения и ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций Сторон всостав коалиционных, региональных (объединенных) группировок войск (сил), временно направленные на территорию принимающей Стороны.

*Формирования сил специального назначения* – выделенные государствами-членами в состав коалиционной группировки войск (сил) подразделения специального назначения (группы специалистов) органов внутренних дел (полиции), внутренних войск, органов безопасности и специальных служб, а также органов, уполномоченных в сфере предупреждения и ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций.

*Контингенты государств-членов* – специально подготовленный военный, милицейский (полицейский) и гражданский персонал, а также силы и средства, предоставляемые государствами-членами в состав миротворческих сил ОДКБ.

*Коллективные силы оперативного реагирования* (далее – КСОР) – воинские контингенты и формирования сил специального назначения, выделенные государствами-членами для совместного решения возложенных на них задач по обеспечению коллективной безопасности.

*Воинские контингенты* – соединения и воинские части постоянной готовности вооруженных сил государств – членов ОДКБ, выделенные в состав КСОР.

*Личный состав формирований* *(лица из состава формирований)* ─ военнослужащие, сотрудники органов безопасности и специальных служб, внутренних дел (полиции), внутренних войск, органов, уполномоченных в сфере предупреждения и ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций, а также лица, работающие в воинских частях, организациях и учреждениях, выделенных государствами-членами, или временно командированные в состав коалиционной и/или региональной (объединенной) группировки войск (сил).

*Регион коллективной безопасности* **─**часть зоны ответственности ОДКБ, включающая с учетом геостратегического положения территории одного или нескольких государств-членов, в пределах которых обеспечиваются интересы их национальной и коллективной безопасности.

*Региональная группировка войск (сил)* **─** дислоцированные в мирное время или развернутые в угрожаемый период для отражения возможного вооруженного нападения (агрессии) органы управления и войска (силы) вооруженных сил и других воинских формирований Сторон соответствующего региона коллективной безопасности.

 *«Направляющая Сторона»* – Сторона, которой принадлежат формирования, временно направленные на территорию принимающей Стороны в соответствии с ее официальным обращением для решения поставленных задач.

*«Принимающая Сторона»* – Сторона, на территории которой для выполнения поставленных задач в соответствии с ее официальным обращением временно размещаются формирования направляющей Стороны.

*Уголовное преследование* *–* деятельность органов предварительного расследования (полиции прокуратуры), входящих в состав формирований сил и средств системы коллективной безопасности либо принимающего государства, по раскрытию преступлений, изобличению виновных в совершении преступлений и обеспечению привлечения их к уголовной ответственности.

*Привлечение к уголовной ответственности* ­­– признание лица виновным в совершении преступления с назначением ему наказания либо принятием в отношении него иных уголовно-правовых мер.

*Компетентные органы* – органы Сторон, осуществляющие правоохранительную и уголовно-процессуальную деятельность.

*Правоохранительные органы* – органы, осуществляющие пресечение и предупреждение совершения преступлений, их раскрытие, возбуждение и предварительное расследование уголовных дел, а также надзор за этой деятельностью и поддерживающие государственное обвинение в суде.

*Международные преступления* *(преступления против мира и безопасности человечества)* – наиболее опасные конвенционные преступления, совершаемые, как правило, лицами, непосредственно осуществляющими государственную политику, выражающуюся в международном преступлении, караемые согласно принципу универсальности, т. е. независимо от того, являлись ли эти действия нарушением внутреннего права государства, где они были совершены, или нет.

*Конвенционные* *преступления международного характера* – предусмотренные международными договорами общественно опасные деяния, не относящиеся к международным преступлениям, которые посягают как на внутригосударственный, так и на международный правопорядок.

*Юрисдикция* – подследственность и подсудность уголовных дел компетентным органам направляющей или принимающей Стороны.­

**II. Анализ международных соглашений государств – членов ОДКБ, регламентирующих статус и уголовное преследование граждан в составе воинских формирований на территории принимающего государства**

Статус иностранных граждан, временно находящихся на территории государств – членов ОДКБ в составе формирований сил и средств системы коллективной безопасности, частично урегулирован статьей 12 Соглашения о правовом статусе Организации Договора о коллективной безопасности, в соответствии с которой должностные лица Организации и члены их семей, проживающие вместе с ними в государстве пребывания, не подлежат уголовной, гражданской и административной ответственности за сказанное или написанное ими и за действия, совершенные ими в качестве должностных лиц. При этом статьей 211 указанного Соглашения положения, устанавливающие привилегии и иммунитеты должностных лиц и сотрудников Организации, mutatis mutandis распространяются на военнослужащих и гражданский персонал Объединенного штаба Организации. Таким образом неурегулированным на уровне международных соглашений остается статус военнослужащих, не входящих в Объединенный штаб Организации.

В соответствии со статьей 12 Соглашения о статусе формирований сил и средств системы коллективной безопасности Организации Договора о коллективной безопасности направляющая Сторона обеспечивает, а Командование формирования несет ответственность за соблюдение личным составом формирований принципов и норм международного гуманитарного права. Принимающая Сторона отказывается от предъявления направляющей Стороне и Командованию формирования каких-либо претензий, касающихся возмещения ущерба, нанесенного физическим или юридическим лицам и связанного со смертью, телесными повреждениями и лишением трудоспособности ее граждан, а также ущерба, нанесенного ее движимому и недвижимому имуществу, природным ресурсам, культурным и историческим ценностям, если такой ущерб нанесен при выполнении формированиями поставленных задач и при осуществлении мер по обеспечению собственной безопасности. Данное положение применимо, если такой ущерб не был нанесен в результате нарушения принципов и норм международного гуманитарного права, иных международно-правовых норм, подлежащих применению в ходе вооруженного конфликта.

В соответствии со статьей 15 того же Соглашения вопросы юрисдикции и правовой помощи, связанные с временным пребыванием формирований на территории Сторон, определяются отдельным Соглашением, до вступления в силу которого Стороны руководствуются национальным законодательством, действующими двусторонними соглашениями, а также Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 7 октября 2002 года. В отношениях между Сторонами, для которых упомянутая Конвенция не вступила в силу, применяются Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 года и Протокол к ней от 28 марта 1997 года. По вопросам юрисдикции и правовой помощи Стороны могут заключать дополнительные двусторонние соглашения.

В частности, международными договорами Российской Федерации о статусе войск, как правило, предусмотрена исключительная уголовная юрисдикция Российской Федерации в отношении российских военнослужащих в случае, если они обвиняются в совершении преступлений: 1) против интересов Российской Федерации; 2) против лиц, входящих в состав воинских формирований, или членов их семей, а также против граждан Российской Федерации; 3) при исполнении ими своих служебных обязанностей; 4) против военной службы; 5) в местах дислокации воинских формирований. При этом, однако, юрисдикция Российской Федерации обычно распространяется на любые преступления против военной службы, вне зависимости от того, были совершены эти преступления в месте дислокации воинских формирований или вне таких мест.

Так, например, в соответствии со статьями 14 и 15 соглашения между Российской Федерацией и Кыргызской Республикой «О порядке использования российских военных объектов на территории Кыргызской Республики и статусе военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации в Кыргызской Республике» (Москва, 5 июля 1993года) вопросы распределения юрисдикции, связанные с пребыванием Вооруженных Сил Российской Федерации, регулируются следующим образом:

– по делам о преступлениях и проступках, совершенных лицами, входящими в состав Вооруженных Сил Российской Федерации или членами их семей вне пределов мест дислокации, как общее правило применяется законодательство Кыргызской Республики, и действуют ее суд, прокуратура и другие компетентные органы;

– в случае совершения лицами, входящими в состав Вооруженных Сил Российской Федерации, или членами их семей преступлений или проступков против Российской Федерации, а также против лиц, входящих в состав Вооруженных Сил Российской Федерации, или членов их семей и по делам о воинских преступлениях применяется законодательство Российской Федерации и действуют ее суд, прокуратура и другие компетентные органы;

– в случае возникновения спорных вопросов, касающихся подследственности, решения по ним принимаются уполномоченными Сторон.

Компетентные органы Кыргызской Республики обеспечивают по постановлениям и судебным решениям компетентных органов Российской Федерации содержание лиц, находящихся под стражей, и их конвоирование. Исполнение приговоров в виде лишения свободы, обязательного привлечения к труду, направления в дисциплинарный батальон в отношении лиц, чьи дела подследственны и подсудны компетентным органам Российской Федерации, осуществляется на территории Российской Федерации, а в отношении лиц, чьи дела подследственны и подсудны компетентным органам Кыргызской Республики, – по согласованию Сторон.

В случае совершения гражданами Кыргызской Республики или гражданами третьих стран преступлений против воинских частей Вооруженных Сил Российской Федерации, находящихся на территории Кыргызской Республики, лиц, входящих в их состав, и членов семей указанных лиц виновные будут нести ответственность согласно действующему законодательству Кыргызской Республики.

Нужно отметить, что в Соглашении между Кыргызской Республикой и Российской Федерацией о статусе и условиях пребывания объединенной российской военной базы на территории Кыргызской Республики (Бишкек, 20 сентября 2012 года) относительно вопросов, касающихся уголовной юрисдикции, указано лишь следующее (статья 13):

– недвижимое имущество объединенной российской военной базы неприкосновенно. Представители органов власти Кыргызской Республики не вправе входить в места дислокации объединенной российской военной базы и на военные объекты Российской Федерации без согласия командира объединенной российской военной базы с учетом положений статьи 20 Соглашения;

– личному составу объединенной российской военной базы и членам семей личного состава объединенной российской военной базы, не являющимся гражданами Кыргызской Республики, предоставляются привилегии и иммунитеты, аналогичные тем, которые предусмотрены в отношении административно-технического персонала дипломатического представительства в соответствии с Венской конвенцией о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 года;

– транспортные средства и воздушные суда уполномоченного органа Российской Стороны, используемые в интересах объединенной российской военной базы, пользуются иммунитетом от обыска, реквизиции, ареста и иных принудительных мер, в том числе обеспечительного характера и исполнительных действий;

– иммунитет личного состава объединенной российской военной базы от юрисдикции Кыргызской Республики не освобождает его от юрисдикции Российской Федерации.

Несколько иначе юрисдикция принимающего и направляющего государств определяется в Соглашении между Республикой Беларусь и Российской Федерацией по вопросам юрисдикции и взаимной правовой помощи по делам, связанным с временным пребыванием воинских формирований Российской Федерации из состава Стратегических сил на территории Республики Беларусь (Минск, 6 января 1995 года). В соответствии со статьей 4 данного Соглашения по делам о преступлениях и иных правонарушениях, совершенных на территории Республики Беларусь лицами, входящими в состав воинских формирований, или членами их семей, как общее правило, применяется законодательство Республики Беларусь, действуют ее компетентные органы. Однако правила указанной статьи не применяются по делам о преступлениях и иных правонарушениях, совершенных лицами, входящими в состав воинских формирований Российской Федерации, и членами их семей в местах дислокации этих формирований, за исключением случаев совершения общеуголовных преступлений против граждан Республики Беларусь, либо совершенных против Российской Федерации или лиц, входящих в состав воинских формирований Российской Федерации и членов их семей, а также по делам о воинских преступлениях. По делам о таких преступлениях применяется законодательство Российской Федерации, действуют ее компетентные органы. Это положение распространяется и на преступления, совершенные в местах дислокации воинских формирований неустановленными лицами. При установлении лица, совершившего преступление, действует порядок, определенный Соглашением.

Во многом аналогично разрешены перечисленные вопросы в Соглашении между Российской Федерацией и Республикой Казахстан о статусе воинских формирований Российской Федерации, временно находящихся на территории Республики Казахстан (Москва, 20 января 1995 года). При этом в данном Соглашении наиболее детально регламентированы уголовно-процессуальные вопросы: задержание, избрание меры пресечения, совершение процессуальных действий, обеспечение права на защиту.

Так, при аресте, задержании компетентными органами Республики Казахстан лиц, входящих в состав воинских формирований Российской Федерации, членов их семей, а также при задержании граждан Республики Казахстан компетентными органами Российской Федерации упомянутые органы Сторон незамедлительно уведомляют об этом друг друга (статья 14 Соглашения). При необходимости выполнения компетентными органами Республики Казахстан процессуальных и оперативно-разыскных действий в местах дислокации такие действия выполняются по согласованию между компетентными органами Российской Федерации и компетентными органами Республики Казахстан.

Процессуальные действия с лицами, входящими в состав воинских формирований Российской Федерации, членами их семей, арестованными или задержанными компетентными органами Республики Казахстан, производятся с участием представителей Российской Стороны по их просьбе. В этих случаях арестованный, задержанный (равно как и обвиняемый, подсудимый) вправе пользоваться услугами адвоката, в том числе адвоката – гражданина Российской Федерации (статья 15 Соглашения).

Компетентные органы Российской Федерации немедленно извещают компетентные органы Республики Казахстан о ставших им известными преступлениях, в совершении которых подозреваются лица, входящие в состав воинских формирований Российской Федерации, или члены их семей, относящихся к юрисдикции Республики Казахстан, а также проводят первоначальные следственные действия до момента прибытия представителя компетентных органов Республики Казахстан. В случае, если лицо, совершившее преступление, не установлено, компетентные органы Сторон согласовывают друг с другом вопросы о мерах по закреплению следов преступления, установлению и задержанию лица, его совершившего (статья 17 Соглашения).

Компетентные органы Республики Казахстан обеспечивают, при необходимости, по судебным решениям и постановлениям компетентных органов Российской Федерации содержание лиц, находящихся под стражей, их охрану, конвоирование и этапирование в пределах территории Республики Казахстан. Исполнение приговоров, вынесенных судебными органами Российской Федерации, об осуждении к лишению свободы лиц из состава воинских формирований Российской Федерации, членов их семей осуществляется на территории Российской Федерации (статья 19 Соглашения).

Если в ходе гражданского, уголовного или иного разбирательства могут быть разглашены сведения, способные нанести ущерб безопасности одной или обеих Сторон, то суд или иной компетентный орган должен запросить соответствующий компетентный орган, составляют ли данные сведения государственную, военную или служебную тайну. В случае подтверждения запроса разбирательство осуществляется в закрытом заседании, при этом конституционные права лиц, участвующих в процессе, не должны быть ущемлены (статья 20).

В соответствии с Соглашением между Российской Федерацией и Республикой Таджикистан о правовом статусе воинских формирований Вооруженных Сил Российской Федерации, находящихся на территории Республики Таджикистан вопросы юрисдикции, связанные с пребыванием воинских формирований Вооруженных Сил Российской Федерации на территории Республики Таджикистан, регулируются следующим образом: по делам о преступлениях, совершенных лицами, входящими в состав воинских формирований Вооруженных Сил Российской Федерации, или членами их семей вне пределов мест дислокации на территории Республики Таджикистан, как правило, применяется законодательство Республики Таджикистан, а также действуют суды, прокуратура и другие компетентные органы Республики Таджикистан. Указанное положение не применяется в случаях: а) совершения лицами, входящими в состав Вооруженных Сил Российской Федерации, или членами их семей преступлений против Российской Федерации, а также против лиц, входящих в состав воинских формирований Вооруженных Сил Российской Федерации, или членов их семей; б) совершения лицами, входящими в состав воинских формирований Вооруженных Сил Российской Федерации, преступлений в местах дислокации или при исполнении служебных обязанностей, а также по делам о воинских преступлениях; в указанных случаях суды, прокуратура и другие компетентные органы Российской Федерации действуют на основе законодательства Российской Федерации. При этом компетентные органы Сторон могут обращаться друг к другу с просьбой о передаче или принятии юрисдикции в отношении отдельных дел (статья 17 Соглашения Москва, 25 мая 1993 года).

## Иначе разрешается рассматриваемый вопрос статьей 9 Соглашения между государствами – участниками Содружества Независимых Государств о статусе Стратегических сил (Минск, 14 февраля 1992 года), в которой установлено единое правило определения уголовной юрисдикции: по делам о преступлениях и проступках, совершенных лицами, входящими в состав Стратегических сил, или членами их семей, применяется законодательство, действующее на территории государства – участника Содружества, на которой совершены преступления или проступки.

Итак, в целом в международных договорах различным образом разрешены вопросы юрисдикции направляющего и принимающего государств, а также мало регламентировано разрешение споров о юрисдикции, подследственности и подсудности. Недостаточно регламентированными в большей части международных соглашений о статусе войск остаются уголовно-процессуальные вопросы и вопросы осуществления оперативно-разыскной деятельности.

**III. Анализ международных соглашений государств – не членов ОДКБ, регламентирующих статус и уголовное преследование граждан в составе воинских формирований на территории принимающего государства**

Вопросы пребывания военнослужащих одного государства в составе сил этого государства на территории иного государства обычно регламентируются в международном праве соглашениями о статусе сил (Status of Forces Agreement, SOFA) или соглашениями о временном пребывании воинских формирований (Visiting Forces Agreement, VFA). Этими соглашениями детально регламентируются вопросы уголовной ответственности иностранных граждан в составе таких сил (войск) и вопросы юрисдикции направляющей и принимающей сторон. Соглашения такого вида могут быть заключены как между государством, воинские формирования которого направляются для осуществления определенной деятельности в рамках международного договора на территорию другого государства, так и между международной организацией (альянсом) и государством, на территорию которого направляются силы (войска) организации (альянса).

Для Организации Договора о коллективной безопасности целесообразно в первую очередь рассмотреть случай, когда на территории принимающего государства размещаются силы (войска) международной организации. Примером может служить Соглашение между сторонами Североатлантического договора о статусе их сил (Лондон, 19 июня 1951 года), в котором, в частности, регламентировано разграничение уголовной юрисдикции между направляющим и принимающим государствами (статья VII):

– военные органы направляющего государства имеют право на осуществление в принимающем государстве любой уголовной и дисциплинарной юрисдикции, предоставленной им в соответствии с законами направляющего государства в отношении всех лиц, подчиняющихся военным законам данного государства;

– власти принимающего государства распространяют свою юрисдикцию на всех членов личного состава сил или гражданского персонала и членов их семей в том, что касается правонарушений, совершенных на территории принимающего государстваи наказуемых по закону данного Государства.

– военные органы направляющего государства имеют право на осуществление исключительной юрисдикции в отношении лиц, подчиняющихся военным законам данного направляющего государства в том, что касается правонарушений, включая правонарушения, имеющие отношение к его государственной безопасности, наказуемые в соответствии с законами направляющего государства, но не в соответствии с законами принимающего государства;

– власти принимающего государства имеют право на осуществление исключительной юрисдикции в отношении членов личного состава сил, гражданского персонала и членов их семей в том, что касается правонарушений, включая правонарушения, имеющие отношение к государственной безопасности данного принимающего государства, наказуемые в соответствии с его законами, но не с законами направляющего государства.

Под правонарушением против государственной безопасности какого-либо государства, как указано в Типовом соглашении, понимается одно из следующих деяний: государственная измена; саботаж, шпионаж или нарушение любого закона, охраняющего государственную тайну данного государства или тайны, имеющие отношение к национальной обороне данного государства.

Данным Соглашением регламентируется и порядок разрешения споров в случае совпадения юрисдикций направляющего и принимающего государств. Так, по общему правилу, военные органы направляющего государства имеют преимущественное право на осуществление юрисдикции в отношении члена личного состава сил или гражданского персонала в том, что касается правонарушений, совершенных исключительно против имущества или государственной безопасности данного государства или правонарушений, совершенных исключительно против личности или имущества другого члена личного состава сил или гражданского персонала данного государства или члена его семьи; правонарушений, вытекающих из любых действий или бездействия, имевших место при исполнении должностных обязанностей. В случае любых других правонарушений власти принимающего государства имеют преимущественное право на осуществление юрисдикции. Если государство, имеющее преимущественное право, принимает решение не осуществлять юрисдикцию, оно уведомляет об этом власти другого государства в разумный срок.

При этом особо отмечается, что изложенное выше не означает наличия у военных органов направляющего государства какого-либо права на осуществление юрисдикции в отношении лиц, являющихся гражданами или постоянно проживающих в принимающем государстве, если они не являются членами личного состава сил направляющего государства.

Что касается порядка осуществления уголовного преследования и совершения процессуальных действий, то, в соответствии с Типовым соглашением, власти принимающего и направляющего государств оказывают содействие друг другу в задержании членов личного состава или гражданского персонала или членов их семей на территории принимающего государства и в передаче их органу власти, который должен осуществлять юрисдикцию в соответствии с вышеизложенными положениями. Власти принимающего государства безотлагательно уведомляют военные органы направляющего государства о задержании любого члена личного состава сил или гражданского персонала или члена их семей.

Содержание под стражей обвиняемого члена личного состава сил или гражданского персонала, в отношении которого принимающее государство должно осуществлять юрисдикцию, остается, если он находится в руках направляющего государства, за данным государством, пока ему не будет предъявлено обвинение со стороны принимающего государства.

Власти принимающего и направляющего государств оказывают содействие друг другу в проведении всех необходимых расследований правонарушений и в сборе и представлении доказательств, включая выемку и, в соответствующих случаях, передачу предметов, связанных с правонарушением. Передача таких предметов может, тем не менее, происходить при условии их возвращения в сроки, оговоренные предоставляющим их органом власти.

Что касается вопросов исполнения приговора, то Соглашением установлено следующее. Смертные приговоры не подлежат исполнению в принимающем государстве органами направляющего государства, если законодательство принимающего государства не предусматривает такого наказания в подобном случае. Власти принимающего государства благожелательно рассматривают ходатайства со стороны властей направляющего государства об оказании содействия в исполнении приговора о тюремном заключении, объявленного органами направляющего государства в соответствии с его юрисдикцией.

Особо отмечается, что где бы обвиняемый ни привлекался к судебной ответственности властями одной договаривающейся стороны, где бы он ни был оправдан, осужден, отбывал свое наказание или же был помилован, он не может быть снова привлечен к ответственности за то же самое правонарушение на той же территории властями другой договаривающейся стороны. Тем не менее ничто из изложенного выше не препятствует привлечению к судебной ответственности военными органами направляющего государства членов личного состава его сил за любое нарушение правил дисциплины, вытекающее из действий или бездействия, составивших правонарушение, за которое он привлекался к судебной ответственности властями другой договаривающейся стороны.

Показательным с точки зрения вопросов определения юрисдикции и разрешения юрисдикционных споров является Типовое соглашение о статусе сил между Организацией Объединенных Наций и странами, в которых проводятся операции*.* Данным типовым соглашением устанавливается статус членов операции Организации Объединенных Наций по поддержанию мира, включая персонал, набираемый на местах, а именно их иммунитет от судебной юрисдикции в том, что касается устных или письменных заявлений и всех действий, совершаемых ими в их официальном качестве. Как гласит пункт 47 Типового соглашения, «если Правительство считает, что член операции Организации Объединенных Наций по поддержанию мира совершил уголовное преступление, оно без промедления информирует об этом Специального представителя (Командующего) и представляет ему все имеющиеся доказательства». При этом «если обвиняемое лицо является членом гражданского компонента или гражданским лицом — членом военного компонента», то Специальный представитель (Командующий) проводит любое необходимое дополнительное расследование и затем согласовывает с Правительством вопрос о том, следует ли возбуждать уголовное дело в отношении этого лица. Если такого согласия достичь не удается, то вопрос разрешается в соответствии с пунктом 53 Соглашения (общий порядок урегулирования споров).

Особо отмечается, что военнослужащие — члены военного компонента операции Организации Объединенных Наций по поддержанию мира подпадают под исключительную юрисдикцию своих соответствующих государств-участников в том, что касается любых уголовных преступлений, которые могут быть совершены ими в [стране, в которой проводится операция/территории]. Генеральный секретарь Организации Объединенных Наций получает от правительств государств-членов заверения в том, что они будут готовы осуществить юрисдикцию в отношении уголовных преступлений или правонарушений, которые могут быть совершены членами их национальных контингентов, находящихся в составе операции по поддержанию мира.

Отдельно Типовым соглашением оговорен порядок ареста и содержания под стражей. Согласно пункту 41 «военная полиция операции Организации Объединенных Наций по поддержанию мира наделяется полномочиями арестовывать военнослужащих – членов операции Организации Объединенных Наций по поддержанию мира». Военнослужащие, арестованные за пределами дислокации своего подразделения, передаются в распоряжение командующего их подразделением для принятия соответствующих дисциплинарных мер. Персонал, упомянутый в пункте 40 Типового соглашения (Специальный представитель (Командующий)), может взять под стражу любое другое лицо в местах расположения операции Организации Объединенных Наций по поддержанию мира. Такое лицо немедленно доставляется к ближайшему надлежащему должностному лицу Правительства с целью рассмотрения случая любого правонарушения или нарушения порядка в таких местах расположения.

При условии соблюдения положений пунктов 24 и 26 Типового соглашения должностные лица Правительства могут заключать под стражу любого члена операции Организации Объединенных Наций по поддержанию мира, если с просьбой об этом обратился Специальный представитель (Командующий) или если этот член операции Организации Объединенных Наций по поддержанию мира задержан при совершении или попытке совершения уголовного преступления.

Если лицо заключается под стражу, операция Организации Объединенных Наций по поддержанию мира или Правительство, в зависимости от случая, может проводить предварительный допрос, но они не должны задерживать передачу арестованного. После такой передачи арестовавшим властям, при наличии запроса, обеспечивается доступ к соответствующему лицу для дальнейшего допроса.

Операция Организации Объединенных Наций по поддержанию мира и Правительство оказывают друг другу помощь в проведении всех необходимых расследований правонарушений, в отношении которых одна из сторон или обе стороны проявляют заинтересованность, в предоставлении свидетелей и в сборе и представлении доказательств, включая конфискацию и, при необходимости, передачу предметов, связанных с совершением правонарушения. Передача таких предметов может осуществляться при условии их возврата в сроки, устанавливаемые передавшими их властями. Каждая сторона уведомляет другую сторону о ходе расследования по любому делу, исход которого может представлять интерес для другой стороны или в связи с которым имела место передача арестованного.

Правительство гарантирует преследование в судебном порядке лиц, подпадающих под его уголовную юрисдикцию и обвиняемых в противоправных действиях в отношении операции Организации Объединенных Наций по поддержанию мира или ее членов, которые, будь они совершены в отношении сил Правительства, рассматривались бы как действия, подлежащие уголовному преследованию.

Наряду с соглашениями о статусе сил (SOFA), также действуют (заключаются) соглашения о временном пребывании сил (войск) одного государства на территории другого (VFA), которыми также регулируются вопросы юрисдикции, разрешения споров о юрисдикции, иные вопросы осуществления уголовного преследования и правосудия.

Что касается правового регулирования отношений отдельных государств, заключающих двусторонние соглашения о статусе сил (войск), то вопросы уголовного преследования разрешаются в них неодинаково. Так, Соглашением о временном размещении войск США в Филиппинской Республике (Манила, 9 октября 1998 года) устанавливаются следующие правила определения юрисдикции и разрешения юрисдикционных споров. Статья V («Уголовная юрисдикция») устанавливает право Филиппин осуществлять уголовное преследование военного контингента США в отношении деяний, являющихся уголовно наказуемыми в соответствии с законодательством Филиппинской Республики, но не являющихся таковыми в соответствии с законодательством Соединенных Штатов Америки. Напротив, США осуществляют уголовное преследование военнослужащих в составе сил США, размещенных на Филиппинах, в тех случаях, если деяние является уголовно наказуемым в соответствии с законодательством США и не является таковым в соответствии с филиппинским законодательством. При этом органы военной юстиции США в полном объеме осуществляют уголовное и дисциплинарное производство, возложенное на них военными законами США, в отношении собственных военнослужащих на Филиппинах. К преступлениям, относящимися к исключительной юрисдикции Соединенных Штатов, относятся: государственная измена, шпионаж, саботаж и любое нарушение закона, угрожающее национальной безопасности США. Той же статьей установлены правила разрешения споров о подсудности. Так, власти Филиппин обладают преимущественной юрисдикцией в отношении граждан США в составе базирующихся в Филиппинской Республике вооруженных сил, за исключением следующих случаев: а) преступление совершено исключительно против собственности и безопасности Соединенных Штатов или исключительно против собственности и безопасности гражданина Соединенных Штатов из числа военного персонала; б) преступление совершено путем действия или бездействия при осуществлении должностных обязанностей.

Власти обоих государств могут отказаться от своей исключительной юрисдикции в отношении каждого конкретного преступления. При этом, признавая обязанность военных властей США по поддержанию порядка и дисциплины среди своих сил, филиппинские власти по запросу США отказываются от своей преимущественной юрисдикции, за исключением случаев, имеющих особое значение для Филиппинской Республики. Если правительство Филиппин установит, что дело имеет такое особое значение, оно сообщает о своем решении властям Соединенных Штатов в течение 20 дней с момента получения запроса от властей США об отказе от преимущественной юрисдикции. В соответствии с указанной статьей Соглашения. в случае если военнослужащий США осужден за совершение преступления, оправдан, помилован либо дело в отношении него прекращено, а также если он отбывает или отбыл наказание в соответствии с законодательством США, уголовное преследование в отношении него властями Филиппинской Республики невозможно. Однако в том случае, если свою исключительную или преимущественную юрисдикцию в отношении такого лица осуществляют филиппинские власти, это не исключает его ответственности в соответствии с законодательством Соединенных Штатов. Аналогичные положения имеются в Типовом соглашении о статусе сил между Организацией Объединенных Наций и странами, в которых проводятся операции.

Указанным соглашением между США и Филиппинами, а также многими аналогичными (соглашения о статусе сил (войск) Соединенных Штатов Америки в Республике Корея, в Японии, в Германии) детально регламентированы процедуры привлечения к уголовной ответственности, ареста, исполнения наказания, а также установлена максимальная продолжительность уголовного преследования и осуществления правосудия принимающим государством – один год.

Данными международными соглашениями устанавливаются основные процессуальные гарантии, предоставляемые лицу при осуществлении в отношении него уголовного преследования любым из государств – членов соглашения: право на скорый и справедливый суд, право на пользование услугами переводчика, право на защиту, включая профессиональную, а также право знать характер и объем предъявленного обвинения, право на перекрестный допрос и вызов свидетелей, недопустимость пыток и бесчеловечного обращения. Однако для подобных соглашений характерна преимущественная в подавляющем большинстве случаев юрисдикция направляющей стороны, что влечет за собой ограничение права потерпевших – граждан принимающей стороны на доступ к правосудию и надлежащую судебную защиту их прав.

На основе анализа международных соглашений, регламентирующих статус и уголовное преследование граждан в составе воинских формирований на территории принимающего можно сделать следующие выводы:

1. Применительно к распределению юрисдикции принимающей и направляющей Сторон в отношении преступлений, совершенных на государственной территории принимающей Стороны лицами из числа контингента формирований направляющей Стороны, для целей деятельности ОДКБ могут действовать следующие принципы: территориальный, функциональный, персональный и предметный.

По территориальному принципу все преступления (независимо от персонального признака), совершенные в местах дислокации направляющей Стороны, считаются совершенными лишь против ее интересов и не затрагивающими интересов Стороны принимающей. Функциональный принцип относит к юрисдикции направляющей Стороны все преступления, совершенные субъектами при исполнении служебных обязанностей, в том числе против интересов военной службы. Персональный принцип предполагает определение юрисдикции в зависимости от гражданства и статуса лица, совершившего преступление: если оно принадлежит к контингенту формирования ОДКБ и совершает преступление против лиц, которые также входят в такие формирования, принадлежащие направляющей Стороне, или против самой этой Стороны, то юрисдикция в отношении таких преступлений принадлежит направляющей Стороне. Предметный (родовой) принцип предполагает отнесение к юрисдикции тех или иных видов преступлений, в первую очередь тех, которые посягают исключительно на интересы одной из Сторон.

Использование указанных принципов в тех или иных пропорциях позволяет обеспечить необходимый баланс между интересами деятельности ОДКБ и соблюдения национально-государственного суверенитета принимающих Сторон.

1. Специфика положения формирований сил и средств системы коллективной безопасности ОДКБ, которые могут функционировать в условиях военных действий в случае отражения агрессии и других угроз, не позволяет использовать во всех без исключения случаях те же самые схемы распределения юрисдикции, которые применяются в описанных выше международных соглашениях. Последние в основном рассчитаны на ситуацию, когда военные контингенты направляющей Стороны располагаются в постоянных местах дислокации (на военных базах) в условиях, как правило, мирного времени, тогда как формирования ОДКБ предназначаются для введения на территорию принимающей Стороны с целью отражения агрессии и тому подобных серьезных угроз (статья 2 Соглашения о статусе формирований сил и средств системы коллективной безопасности Организации Договора о коллективной безопасности от 10 декабря 2010 года). Поэтому традиционные модели распределения юрисдикции, когда органы направляющей Стороны не осуществляют юрисдикцию в отношении граждан (подданных) других государств, а осуществляют ее лишь в отношении собственных граждан и только при исполнении последними своих служебных обязанностей, если совершенное ими преступление не затрагивает интересов принимающей Стороны, не всегда применимы в случаях, на которые рассчитано применение сил и средств коллективной безопасности ОДКБ.

Степень возникающих угроз может быть такова, что принимающая Сторона может быть полностью либо частично лишена возможности самостоятельно и эффективно осуществлять противодействие внешней агрессии, внутренним массовым беспорядкам и т. д. и совершаемым при этом преступлениям, в том числе путем уголовного преследования и осуществления эффективного правосудия. В таких условиях основная тяжесть реализации уголовной ответственности лиц, противостоящих формированиям ОДКБ, посягающим на суверенитет и государственную и общественную безопасность принимающей Стороны, жизнь и здоровье, имущество ее граждан, может в той или иной мере – вплоть до полной передачи лечь на формирования сил специального назначения направляющей Стороны (Сторон), в том числе осуществляющих уголовное преследование и привлечение виновных к уголовной ответственности. Весь спектр этих возможностей необходимо учитывать в соответствующих межгосударственных соглашениях ОДКБ.

С другой стороны, представляется невозможным такое распределение юрисдикции, когда лица из состава формирований сил и средств коллективной безопасности обладают полным иммунитетом от уголовного преследования, ибо это противоречило бы принципу национально-государственного суверенитета государств – членов ОДКБ, положенному в основу этой Организации.

1. С учетом конкретных политических, военных, социальных условий и степени дееспособности государственных органов принимающей Стороны представляются возможными различные формы осуществления уголовного преследования виновных и привлечения их к уголовной ответственности, а именно:

– соответствующими органами формирований сил специального назначения (в частности, военными органами дознания, предварительного следствия, судами) в составе каждого из национальных контингентов, направляемых соответствующим государством-членом. В этом случае логичным и рациональным представляется применение этими органами их национального уголовного и уголовно-процессуального законодательства. Использование такой формы наиболее уместно в случае совершения преступлений среди личного состава этих формирований и членов их семей, когда это существенно не затрагивает интересы принимающей Стороны и ее граждан (персональный принцип); в местах дислокации формирований (территориальный принцип); военных преступлений и других преступлений, связанных с выполнением служебных обязанностей (функциональный принцип), направленных исключительно против интересов направляющей Стороны (предметный принцип). Применение данной формы будет оправданно в случае совершения акта агрессии и осуществления военных действий для привлечения к ответственности лиц из состава вооруженного контингента агрессора (в случае их захвата или сдачи в плен) при условии, если принимающая Сторона в силу сложившейся тяжелой внешней и внутренней политической ситуации оказывается неспособной самостоятельно эффективно осуществлять правоохранительные и судебные функции;

– коалиционными правоохранительными и судебными органами, действующими в составе формирований сил специального назначения, которые могут быть созданы в соответствии со специальным соглашением в рамках ОДКБ. При этом они могли бы применять уголовное и процессуальное законодательство как принимающей, так и направляющей Стороны, а также конвенционные нормы международного права. Прообразом такой формы может, в частности, служить положение статьи 12 Соглашения между Российской Федерацией 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» от 21января 1997 года, согласно которому по взаимной договоренности компетентных органов Сторон могут создаваться совместные оперативно-следственные группы (бригады) для расследования конкретных преступлений, в том числе для расследования преступлений, подпадающих одновременно как под юрисдикцию Российской Федерации и под юрисдикцию Республики Таджикистан; при этом применяется уголовно-процессуальное законодательство Стороны, под юрисдикцию которой подпадает данное преступление, а при двойной юрисдикции – уголовно-процессуальное законодательство одной из Сторон, которое они изберут по согласованию между собой.

Кроме того, процессуальные аспекты деятельности указанных органов могут быть урегулированы конвенционными нормами, если это будет предусмотрено в соответствующем соглашении, например нормами модельного Уголовно-процессуального кодекса для государств – участников Содружества Независимых Государств, принятого Межпарламентской Ассамблеей государств – участников СНГ 17 февраля 1996 года. Данная (коалиционная) форма расследования и рассмотрения уголовных дел наиболее пригодна в первую очередь по предметному принципу для международных преступлений (против мира и безопасности человечества) и некоторых наиболее опасных (конвенционных) преступлений международного характера, а также когда сама принимающая Сторона в силу критической внешней и внутренней ситуации не способна эффективно осуществлять свои правоохранительные и судебные функции, особенно если в данном регионе обеспечения коллективной безопасности одновременно действует коллективная региональная группировка, состоящая из сил сразу всех или нескольких государств – членов ОДКБ;

– национальными правоохранительными и судебными органами принимающей Стороны с применением лишь ее собственного уголовного и уголовно-процессуального законодательства. Эта форма оптимальна в относительно спокойной обстановке, при способности к эффективной деятельности правоохранительных и судебных органов принимающей Стороны по расследованию и судебному рассмотрению дел о преступлениях, совершаемых как ее собственными, так и иностранными гражданами, в том числе из состава контингента государств-участников, в случае совершения последними наиболее тяжких преступлений против интересов принимающей Стороны. Данная форма обязательно должна дополняться другими прежде всего первой – осуществляемой правоохранительными и судебными органами формирований сил специального назначения направляющей Стороны и изъятием в юрисдикцию последних ряда преступлений с учетом упомянутых территориального, функционального, персонального и предметного принципов;

– интернационализированными правоохранительными органами и судами (т. е. национальными органами принимающей Стороны с участием в них представителей от ОДКБ) с применением национального уголовного и уголовно-процессуального законодательства принимающей Стороны. Эта форма является промежуточной между второй и третьей, она наиболее уместна в случае постоянного пребывания формирований сил и средств системы коллективной безопасности на территории принимающей Стороны (за исключением преступлений, совершенных личным составом формирований сил и средств коллективной безопасности и членами их семей, если они не затрагивают интересы принимающей Стороны и ее граждан, для которых более пригодна первая из указанных форм). При этом возможны сочетания всех или некоторых из названных форм в различных пропорциях.

**IV. АНАЛИЗ НОРМ УГОЛОВНОГО И УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ГОСУДАРСТВ – ЧЛЕНОВ ОДКБ И ПЕРСПЕКТИВЫ ИХ ГАРМОНИЗАЦИИ**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Уголовный кодекс** | **Уголовно-процессуальный кодекс** | **Комментарии** |
| **Республика Беларусь** |
| **Статья 5.** **Действие настоящего Кодекса в отношении лиц, совершивших преступления на территории Республики Беларусь**1. Лицо, совершившее преступление на территории Республики Беларусь, подлежит ответственности по настоящему Кодексу.2. Преступление признается совершенным на территории Республики Беларусь, если оно начато, или продолжалось, или было окончено на ее территории, или совершено в пределах Республики Беларусь в соучастии с лицом, совершившим преступление на территории иностранного государства.3. Лицо, совершившее преступление на судне, приписанном к порту Республики Беларусь, находящемся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов Республики Беларусь, подлежит уголовной ответственности по настоящему Кодексу, если иное не предусмотрено международным договором Республики Беларусь. По настоящему Кодексу уголовную ответственность несет также лицо, совершившее преступление на военном корабле или военном воздушном судне Республики Беларусь независимо от места их нахождения.4. Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые, согласно действующим законам и международным договорам Республики Беларусь,неподсудны по уголовным делам судам Республики Беларусь, в случае совершения этими лицами преступлений на территории Республики Беларусь разрешается дипломатическим путем на основе международных договоров и норм международного права.**Статья 6. Действие настоящего Кодекса в отношении лиц, совершивших преступление вне пределов Республики Беларусь**1. Гражданин Республики Беларусь или постоянно проживающее в республике лицо без гражданства, совершившие преступления вне пределов Республики Беларусь, подлежат ответственности по настоящему Кодексу, если совершенные ими деяния признаны преступлениями в государстве, на территории которого они были совершены, и если они не понесли уголовную ответственность в этом государстве. При осуждении указанных лиц наказание назначается в пределах санкции статьи настоящего Кодекса, но не должно превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом государства, на территории которого было совершено преступление.2. Иностранный гражданин или не проживающее постоянно в Республике Беларусь лицо без гражданства, совершившие преступления вне пределов Республики Беларусь, подлежат ответственности по настоящему Кодексу в случаях совершения особо тяжких преступлений, направленных против интересов Республики Беларусь.3. Настоящий Кодекс применяется независимо от уголовного права***места***совершения деяния в отношении следующих преступлений:1) геноцид (статья 127);2) преступления против безопасности человечества (статья 128);3) производство, накопление либо распространение запрещенных средств ведения войны (статья 129);4) экоцид (статья 131);5) применение оружия массового поражения (статья 134);6) нарушение законов и обычаев войны (статья 135);7) преступные нарушения норм международного гуманитарного права во время вооруженных конфликтов (статья 136);8) бездействие либо отдание преступного приказа во время вооруженного конфликта (статья 137);81) торговля людьми (статья 181);9) иных преступлений, совершенных вне пределов Республики Беларусь, подлежащих преследованию на основании обязательного для Республики Беларусь международного договора.4. В случаях, предусмотренных частями второй или третьей настоящей статьи, лица подлежат ответственности по настоящему Кодексу, если они не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Республики Беларусь.**Статья 7. Выдача лица, совершившего преступление**1. Гражданин Республики Беларусь не может быть выдан иностранному государству, если иное не предусмотрено международными договорами Республики Беларусь.2. Иностранный гражданин или лицо без гражданства, совершившие преступления вне пределов Республики Беларусь и находящиеся на территории Республики Беларусь, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международным договором Республики Беларусь.3. При отсутствии такого международного договора лица, указанные в части второй настоящей статьи, могут быть выданы иностранному государству на основе принципа взаимности при условии соблюдения требований законодательства Республики Беларусь. | **Статья 3. Пределы действия уголовно-процессуального закона**1. Уголовный процесс на всей территории Республики Беларусь ведется в соответствии с настоящим Кодексом независимо от места совершения преступления, если международными договорами Республики Беларусь не установлено иное.2. Правила настоящего Кодекса применяются также при производстве по материалам и уголовному делу о преступлении, совершенном на территории дипломатического представительства и консульского учреждения Республики Беларусь в иностранном государстве, на воздушном, морском или речном судах, находящихся вне пределов Республики Беларусь под флагом или с опознавательными знаками Беларуси, если названные суда приписаны к портам Республики Беларусь.**Статья 4.** **Действие уголовно-процессуального закона в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства**1. Производство по материалам и уголовному делу о преступлениях, совершенных иностранными гражданамии лицами без гражданства, ведется на территории Республики Беларусь в соответствии с правилами настоящего Кодекса.2. В отношении лиц, обладающих *правом* дипломатической неприкосновенности, процессуальные действия, предусмотренные настоящим Кодексом, производятся лишь по их просьбе или с их согласия. Согласие на производство этих действий испрашивается через Министерство иностранных дел Республики Беларусь. | 1. В качестве общего правила действует так называемый принцип почвы, согласно которому положения УК и УПК применяются соответственно при совершении преступления (любым лицом) на территории и осуществлении уголовно-процессуального производства на территории Республики Беларусь.
2. В УПК содержится прямое упоминание об иммунитете от уголовного преследования на его основании лишь для членов дипломатических представительств (ч. 2 ст. 4), но не международных организаций или иных лиц ─ на основе международных договоров. Однако в УК имеется положение об иммунитете таких лиц от уголовной ответственности (ч. 4 ст. 5). Вместе с тем в УПК этого государства есть общая оговорка, допускающая изъятие из «принципа почвы» на основании международных договоров (ч. 1 ст. 3). Следовательно, законодательство дает возможность применять на территории Республики Беларусь иной по сравнению с национальным порядок уголовного судопроизводства при условии, если он будет предусмотрен международными соглашениями, в том числе и в рамках ОДКБ.
3. Применение норм УК и УПК на территории иностранных государств, предусмотрено только в двух случаях: 1) производство ведется на территории дипломатических представительств либо 2) на воздушном, морском или речном судах. Случаи применения уголовно-процессуального законодательства Республики Беларусь за рубежом на основе международных соглашений, в том числе для воинских контингентов этого государства в составе коллективных миротворческих сил (КМС), ни в УПК, ни в других законодательных актах не предусмотрены.
4. Часть 1 статьи 6 УК имплицитно оставляет возможность для включения в этот Кодекс новых положений о привлечении граждан Республики Беларусь к уголовной ответственности за совершение преступлений за ее пределами, даже если производство по делу ведется не на территории Республики Беларусь, поскольку оговорка о привлечении к уголовной ответственности только на территории Республики Беларусь в силу части 4 статьи 6 УК касается лишь частей 2 и 3 данной статьи, которые, в свою очередь, распространяются соответственно на иностранных граждан и резидентов-апатридов, совершивших преступления вне пределов Республики Беларусь (но оказавшихся там в дальнейшем), а также на применение так называемого принципа универсальной уголовной ответственности за международные преступления. Это открывает потенциальную возможность применения норм УК Республики Беларусь на территории иностранного государства к ее гражданам, находящимся за рубежом, на основании международно-правовых соглашений, в том числе принятых в рамках ОДКБ.
5. Выдача (экстрадиция) гражданина Республики Беларусь другому государству по общему правилу не допускается, однако она может быть предусмотрена международными договорами (ч. 1 ст. 7 УК) и тогда будет возможна, например, в случае привлечения такого лица к уголовной ответственности на территории иного договаривающегося государства за преступление, подпадающее в силу соглашений ОДКБ под юрисдикцию этого иностранного государства. Однако в статье 7 УК говорится о выдаче лишь с территории Республики Беларусь, что требует внесения в нее изменения с указанием на возможность экстрадиции в более широком смысле, а именно как передачи подозреваемого, обвиняемого, осужденного не просто с территории, а из юрисдикции Республики Беларусь в юрисдикцию другого государства, поскольку юрисдикция Республики Беларусь теоретически (если будет принято такое решение) в силу международного соглашения в рамках ОДКБ может временно и в определенных пределах распространяться и на территорию другого государства (например, при возможных действиях ее воинских контингентов в составе КМС и КСОР).

**Выводы:** 1. Если будет принято решение о применении в случае использования формированиями ОДКБ уголовного и уголовно-процессуального законодательства каждого из государств-членов на иностранной территории правоохранительными органами контингентов каждого из государств-участников при совершении преступлений против личного состава его формирований либо против иностранных граждан, в УК и УПК Республики Беларусь (предположительно, ст. 3, 4 УПК, ст. 6 УК) представляется целесообразным внести положения о возможности применения норм этих кодексов на территории иностранных государств в случаях, предусмотренных международными соглашениями, заключенными с этими государствами или с их участием. 2. В случае если будет принято решение о том, что уголовное преследование таких иностранных граждан и апатридов будет осуществляться специально созданными в рамках ОДКБ международными следственными и судебными органами, указанные в пункте 1 изменения целесообразно будет внести лишь в УК Республики Беларусь, поскольку уголовно-процессуальная процедура будет при этом иметь международно-правовой характер.3. УК Республики Беларусь (предположительно, ст. 7) может быть предусмотрена возможность экстрадиции подозреваемого, обвиняемого, осужденного не только с территории, но и из юрисдикции Республики Беларусь в юрисдикцию другого государства, если в рамках ОДКБ будет принято решение о возможности привлечения лиц из состава формирований ОДКБ за определенные преступления против интересов принимающей Стороны к уголовной ответственности правоохранительными и судебными органами принимающей Стороны.4. В случае если соглашениями, принятыми в рамках ОДКБ, будет предусмотрена возможность привлечения к уголовной ответственности лиц из состава формирований ОДКБ за совершенные ими на территории принимающей Стороны преступления непосредственно самими следственными и судебными органами государств – членов ОДКБ (национальными либо коалиционными) в период их пребывания в этом государстве, в законодательство Республики Беларусь (предположительно, в ст. 3 УПК, ст. 6 УК) представляется целесообразным внести дополнение о возможности применения ее уголовно-процессуального и (или) уголовного законодательства в отношении ее же граждан на территориииностранного государства, когда это предусмотрено международными соглашениями.  |
| **Республика Казахстан** |
| **Статья 7.** **Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших уголовное правонарушение на территории Республики Казахстан**1. Лицо, совершившее уголовное правонарушение на территории Республики Казахстан, подлежит ответственности по настоящему Кодексу.2. Уголовным правонарушением, совершенным на территории Республики Казахстан, признается деяние, которое начато или продолжилось либо было окончено на территории Республики Казахстан. Действие настоящего Кодекса распространяется также на уголовные правонарушения, совершенные на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне Республики Казахстан.3. Лицо, совершившее уголовное правонарушение на судне, приписанном к порту Республики Казахстан и находящемся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов Республики Казахстан, подлежит уголовной ответственности по настоящему Кодексу, если иное не предусмотрено международным договором Республики Казахстан. По настоящему Кодексу уголовную ответственность несет также лицо, совершившее уголовное правонарушение на военном корабле или военном воздушном судне Республики Казахстан, независимо от места его нахождения.4. Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств *и иных граждан, которые пользуются иммунитетом*, в случае совершения этими лицами уголовного правонарушения на территории Республики Казахстан разрешается в соответствии с нормами международного права.**Статья 8.** Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших уголовное правонарушение за пределами Республики Казахстан1. Граждане Республики Казахстан, совершившие уголовное правонарушение за пределами Республики Казахстан, подлежат уголовной ответственности по настоящему Кодексу, если совершенное ими деяние признано уголовно наказуемым в государстве, на территории которого оно было совершено, и если эти лица не были осуждены в другом государстве. При осуждении указанных лиц наказание не может превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом того государства, на территории которого было совершено уголовное правонарушение. На тех же основаниях несут ответственность иностранцы и лица без гражданства, находящиеся на территории Республики Казахстан, в случаях, когда они не могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международным договором Республики Казахстан.Положения настоящего Кодекса применяются независимо от места совершения преступления в отношении граждан Республики Казахстан, лиц без гражданства, постоянно проживающих на территории Республики Казахстан, в случаях совершения террористического или экстремистского преступления либо преступления против мира и безопасности человечества, если иное не установлено международным договором Республики Казахстан.3. Военнослужащие воинских частей Республики Казахстан, дислоцирующихся за ее пределами, за уголовные правонарушения, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по настоящему Кодексу, если иное не предусмотрено международным договором Республики Казахстан.4. Иностранцы, а также лица без гражданства, постоянно не проживающие на территории Республики Казахстан, совершившие преступление за пределами Республики Казахстан, подлежат уголовной ответственности по настоящему Кодексу в случаях, если это деяние направлено против интересов Республики Казахстан, и в случаях, предусмотренных международным договором Республики Казахстан, если они не были осуждены в другом государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Республики Казахстан.**Статья 9.** Выдача лиц, совершивших уголовное правонарушение1. Граждане Республики Казахстан, совершившие уголовное правонарушение на территории другого государства, не подлежат выдаче, если иное не установлено международным договором Республики Казахстан.2. Иностранцы и лица без гражданства, совершившие преступление за пределами Республики Казахстан и находящиеся на территории Республики Казахстан, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международным договором Республики Казахстан.3. Никто не может быть выдан иностранному государству, если существуют серьезные основания полагать, что ему в этом государстве может угрожать применение пыток, насилие, другое жестокое или унижающее человеческое достоинство обращение или наказание, а также в случае угрозы применения смертной казни, если иное не предусмотрено международными договорами Республики Казахстан. | **Статья 6 Действие уголовно-процессуального закона в отношении иностранцев и лиц без гражданства**1. Уголовное судопроизводство в отношении иностранцев и лиц без гражданства осуществляется в соответствии с настоящим Кодексом.2. Особенности уголовного судопроизводства, осуществляемого в отношении или при участии лиц, обладающих дипломатическими или иными привилегиями и иммунитетами, установленными международными договорами Республики Казахстан, определяются в соответствии с главой 57 настоящего Кодекса.**Статья 553.** **Лица, обладающие дипломатическим иммунитетом от уголовного преследования**1. В соответствии с законодательством Республики Казахстан и международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан, иммунитетом от уголовного преследования в Республике Казахстан пользуются следующие лица:1) главы дипломатических представительств иностранных государств, члены дипломатического персонала этих представительств и члены их семей, если они проживают совместно с ними и не являются гражданами Республики Казахстан;2) на основе взаимности сотрудники обслуживающего персонала дипломатических представительств и члены их семей, проживающие совместно с ними, если эти сотрудники и члены их семей не являются гражданами Республики Казахстан или не проживают постоянно в Казахстане, главы консульств и другие консульские должностные лица в отношении деяний, совершенных ими при исполнении служебных обязанностей, если иное не предусмотрено международным договором Республики Казахстан;3) на основе взаимности сотрудники административно-технического персонала дипломатических представительств и члены их семей, проживающие совместно с ними, если эти сотрудники и члены их семей не являются гражданами Республики Казахстан или не проживают постоянно в Казахстане;4) дипломатические курьеры;5) главы и представители иностранных государств, члены парламентских и правительственных делегаций и, на основе взаимности, — сотрудники делегаций иностранных государств, прибывающие в Казахстан для участия в международных переговорах, международных конференциях и совещаниях или с другими официальными поручениями либо следующие для тех же целей транзитом через территорию Республики Казахстан, и члены семей указанных лиц, которые их сопровождают, если эти члены семей не являются гражданами Республики Казахстан;6) главы, члены и персонал представительств иностранных государств в международных организациях, должностные лица этих организаций, находящиеся на территории Республики Казахстан, на основе международных договоров или общепризнанных международных обычаев;7) главы дипломатических представительств, члены дипломатического персонала представительств иностранных государств в третьей стране, проезжающие транзитом через территорию Республики Казахстан, и члены их семей, которые сопровождают указанных лиц или следуют отдельно, для того чтобы присоединиться к ним или возвратиться в свою страну;8) иные лица в соответствии с международным договором Республики Казахстан.2. Лица, указанные в пунктах 1), 4) — 7) части первой настоящей статьи, а также иные лица в соответствии с международным договором Республики Казахстан могут подвергаться уголовному преследованию лишь в случае, если иностранное государство предоставит определенно выраженный отказ от иммунитета от уголовного преследования. Вопрос о таком отказе разрешается по представлению Генерального Прокурора Республики Казахстан через Министерство иностранных дел Республики Казахстан дипломатическим путем. При отсутствии отказа соответствующего иностранного государства от иммунитета от уголовного преследования указанных лиц уголовное дело подлежит прекращению.3. Правила части второй настоящей статьи не распространяются на лиц, указанных в пунктах 2) и 3) части первой настоящей статьи, за исключением случаев, когда совершенное этими лицами преступление связано с исполнением ими своих служебных обязанностей и не направлено против интересов Республики Казахстан, если иное не предусмотрено международным договором Республики Казахстан.**Статья 554. Задержание и содержание под стражей лиц, пользующихся дипломатическим иммунитетом**1. Лица, перечисленные в пунктах 1), 4) — 7) части первой статьи 553 настоящего Кодекса, а также иные лица в соответствии с международным договором Республики Казахстан пользуются личной неприкосновенностью. Они не могут быть задержаны или заключены под стражу, кроме случаев, когда это необходимо для исполнения вынесенного в отношении их приговора, вступившего в законную силу.2. Лица, указанные в пунктах 2) и 3) части первой статьи 553 настоящего Кодекса, могут быть задержаны или заключены под стражу, если иное не предусмотрено международным договором Республики Казахстан, только в случае преследования их за совершение тяжкого, особо тяжкого преступления либо исполнение приговора суда, вступившего в законную силу.**Статья 555. Дипломатический иммунитет от дачи показаний**1. Лица, перечисленные в пунктах 1), 3) — 6) части первой статьи 553 настоящего Кодекса, а также иные лица в соответствии с международным договором Республики Казахстан могут не давать показания в качестве свидетеля, потерпевшего, а при согласии давать такие показания не обязаны для этого являться в орган, ведущий уголовный процесс. Вызов на допрос, врученный указанным лицам, не должен содержать угрозы принудительных мер за их неявку в орган, ведущий уголовный процесс.2. В случае, если эти лица на предварительном следствии давали показания как потерпевшие, свидетели, а в судебное заседание не явились, суд может огласить их показания.3. Лица, указанные в пункте 2) части первой статьи 553 настоящего Кодекса, не могут отказаться давать показания как свидетели и потерпевшие, кроме показаний по вопросам, связанным с исполнением ими служебных обязанностей. В случае отказа консульских должностных лиц давать свидетельские показания, к ним не могут быть применены меры процессуального принуждения.4. Лица, пользующиеся дипломатическим иммунитетом, не обязаны представлять органу, ведущему уголовный процесс, корреспонденцию и другие документы, относящиеся к исполнению ими служебных обязанностей.**Статья 556. Дипломатический иммунитет помещений и документов**1. Резиденция главы дипломатического представительства, помещения, занимаемые дипломатическим представительством, жилые помещения членов дипломатического персонала и членов их семей, имущество, находящееся у них, и средства передвижения являются неприкосновенными. Доступ в эти помещения, а также обыск, выемка, наложение ареста на имущество могут производиться только с согласия главы дипломатического представительства или лица, его заменяющего.2. На основе взаимности иммунитет, предусмотренный частью первой настоящей статьи, распространяется на жилые помещения, занимаемые сотрудниками обслуживающего персонала дипломатического представительства и членами их семей, которые проживают совместно с ними, если эти сотрудники и члены их семей не являются гражданами Республики Казахстан.3. Помещение, занимаемое консульством, и резиденция главы консульства пользуются на основе взаимности неприкосновенностью. Доступ в эти помещения, обыск, выемка, арест имущества могут иметь место только по просьбе или с согласия глав консульств или дипломатического представительства соответствующего иностранного государства.4. Архивы, официальная переписка и другие документы дипломатических представительств и консульств являются неприкосновенными. Они не могут быть подвергнуты осмотру и выемке без согласия главы дипломатического представительства, консульства. Дипломатическая почта не подлежит распечатыванию и задержанию.5. Согласие глав дипломатических представительств и консульств на доступ в помещения, указанные в частях первой, второй и третьей настоящей статьи, производство в них обыска, выемки, а также осмотр и выемку документов, указанных в части четвертой настоящей статьи, запрашивается прокурором через Министерство иностранных дел Республики Казахстан.6. Обыск, выемка, осмотр в указанных случаях проводятся в присутствии прокурора и представителя Министерства иностранных дел Республики Казахстан. | 1. В Республике Казахстстан при применении положений УПК (ч. 1 ст. 6) и УК (ч. 1 ст. 7) также действует общий «принцип почвы», означающий ведение уголовных дел на территории этой республики, в том числе в отношении граждан других государств из состава международных организаций. Однако он может уступать первенство международно-правовым соглашениям, если они устанавливают в этой сфере привилегии и иммунитеты.
2. В части 3 статьи 8 УК содержится прямое указание на то, что военнослужащие воинских частей Республики Казахстан, дислоцирующихся за ее пределами, за уголовные правонарушения, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по данному кодексу, если иное не предусмотрено международным договором Республики Казахстан.

Вместе с тем представляется, что данное положение рассчитано лишь на случаи, когда уголовное преследование и судебное разбирательство в отношении военнослужащего ведется на территории Республики Казахстан. **Выводы:**1. В текст статьи 8 УК Республики Казахстан и упомянутый в ней международный договор могут быть включены положения, касающиеся привлечения к уголовной ответственности в период пребывания казахстанских военнослужащих и иных лиц из состава формирований сил коллективной безопасности ОДКБ и членов их семей на территории принимающей Стороны другого государства – члена этой организации.
2. 2. В целях гармонизации уголовно-процессуального законодательства следующие положения законодательства Республики Казахстан, касающиеся процессуального иммунитета:

1) лица из состава контингента формирований ОДКБ могут быть задержаны по подозрению в совершении преступления правоохранительными органами принимающей Стороны только в случае совершения тяжкого либо особо тяжкого преступления с последующей их передачей соответствующим органам в составе формирований ОДКБ, находящимся на их территории согласно международным соглашениям; 2) лица из состава формирований сил и средств системы коллективной безопасности, если они не подпадают под юрисдикцию принимающей Стороны, могут не давать показаний в качестве свидетеля, потерпевшего, а при получении согласия направляющей Стороны на дачу таких показаний не обязаны для этого являться в орган, ведущий уголовный процесс. Вызов на допрос, врученный указанным лицам, не должен содержать предупреждения или угрозы о применении принудительных мер за их неявку в орган, ведущий уголовный процесс. Они также не обязаны без согласия направляющей Стороны представлять органу принимающей Стороны, ведущему уголовный процесс, корреспонденцию и другие документы, относящиеся к исполнению ими служебных обязанностей; 3) помещения, занимаемые указанными лицами, если они не подпадают под юрисдикцию принимающей Стороны, пользуются неприкосновенностью. Доступ в эти помещения, обыск, выемка, арест имущества могут иметь место только по просьбе или с согласия направляющей Стороны;4) архивы, официальная переписка и другие документы названных формирований ОДКБ являются неприкосновенными. Они не могут быть подвергнуты осмотру и выемке без согласия направляющей Стороны. Также без получения такого согласия не подлежат распечатыванию и задержанию их почтовые отправления;5) согласие на совершение указанных выше действий запрашивается прокурором через министерство иностранных дел принимающей Стороны; 6) обыск, выемка, осмотр в случаях, если производство по делу о преступлении подпадает под юрисдикцию принимающей Стороны, проводятся в присутствии полномочного представителя указанных формирований ОДКБ, прокурора и представителя министерства иностранных дел принимающей Стороны. |
| **Кыргызская Республика** |
| **Статья 5. Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление на территории Кыргызской Республики**  (1) Все лица, совершившие преступление на территории Кыргызской Республики, подлежат ответственности по настоящему Кодексу. (2) При совершении преступления на территории другого государства ответственность наступает по настоящему Кодексу, если преступление закончено или пресечено на территории Кыргызской Республики. (3) Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые согласно действующим законам и вступившим в установленном законом порядке в силу международным договорам, участницей которых является Кыргызская Республика, неподсудны судам Кыргызской Республики, в случае совершения этими лицами преступления на территории Кыргызской Республики, разрешается дипломатическим путем на основе норм международного права. В статью 6 внесены изменения в соответствии с [Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002556380" \o "Закон Кыргызской Республики от 31 июля 2012 года № 145 \«О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Кыргызской Республики\»" \t "_parent) КР от 31.07.12 г. № 145 ([см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002556381" \o "(СТАРАЯ РЕДАКЦИЯ) УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС КР ОТ 01.10.1997 № 68" \t "_parent))**Статья 6. Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление за пределами Кыргызской Республики**  (1) Граждане Кыргызской Республики, а также постоянно проживающие в Кыргызской Республике лица без гражданства, совершившие преступление за пределами Кыргызской Республики, подлежат ответственности по настоящему Кодексу, если они не понесли наказания по приговору суда иностранного государства. (2) Граждане Кыргызской Республики, совершившие преступление на территории другого государства, не подлежат выдаче этому государству. (3) Иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление за пределами Кыргызской Республики и находящиеся на ее территории, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика. | **Статья 3 Пределы действия уголовно-процессуального закона** (1) Уголовное судопроизводство осуществляется в соответствии с законом, действующим на момент производства следствия и судебного разбирательства. (2) Уголовное судопроизводство на территории Кыргызской Республики во всех случаях, независимо от места совершения преступления, ведется в соответствии с настоящим Кодексом. (3) Судопроизводство по делам о преступлениях, совершенных иностранными гражданами и лицами без гражданства, ведется на территории Кыргызской Республики в соответствии с нормами настоящего Кодекса, *если международными договорами о взаимной правовой помощи, заключенными с иностранными государствами, не предусмотрено иное.* (4) При исполнении поручений судов или следственных органов другого государства о производстве отдельных следственных действий по просьбе этих органов может быть применен уголовно-процессуальный закон иностранного государства, если это предусмотрено международным договором с данным государством. (5) В отношении лиц, обладающих правом дипломатической неприкосновенности, процессуальные действия, предусмотренные настоящим Кодексом, производятся лишь по их просьбе или с их согласия. Согласие на эти действия испрашивается через Министерство иностранных дел Кыргызской Республики.  | 1. Провозглашается «принцип почвы»: как в УК (ч. 1 и 2 ст. 5) в отношении уголовной ответственности за преступления (только за преступление, совершенное на территории Кыргызской Республики), так и в УПК (ч. 1 ст. 3) в отношении осуществления уголовного судопроизводства (при его проведении на этой же территории).

Однако исключение предусмотрено для применения процедуры судопроизводства в отношении иностранных граждан и апатридов в случае, если международным договором предусмотрено иное (ч. 2 ст. 3 УПК), либо для наступления уголовной ответственности (ч. 3 ст. 5 УК).Это дает возможность предусматривать в международных соглашениях, в том числе в рамках ОДКБ, ограниченный уголовно-правовой и уголовно-процессуальный иммунитет либо иной порядок судопроизводства для контингента формирований сил и средств системы коллективной безопасности ОДКБ при нахождении его на территории Кыргызской Республики.Вместе с тем следует отметить, что в части 3 статьи 5 УК вопрос об уголовной ответственности лиц, обладающих иммунитетом (кроме дипломатов), предлагается разрешать только дипломатическим путем.1. В УПК в отношении граждан Кыргызской Республики, совершивших преступления за рубежом, в том числе в интересах функционирования формирований ОДКБ с участием контингента, направляемого республикой, вовсе не упоминается о применяемом в этих случаях порядке судопроизводства, что является пробелом. В УК этому посвящена статья 6, которая подразумевает лишь ситуацию, когда судопроизводство в отношении таких лиц ведется в соответствии с уголовным законодательством на ее территории*,* что требует включения в УК и УПК норм, регулирующих вопрос о привлечении к уголовной ответственности граждан совершивших преступление в иностранном государстве, при осуществлении уголовного процесса в отношении них на территории этого же иностранного государства.

В УК (ч. 2 ст. 6) содержится императивный запрет на выдачу граждан Кыргызской Республики, совершивших преступление на территории другого государства. Если под выдачей понимать не только передачу лица с территории одного государства на территорию другого государства, но и главным образом, передачу его из-под юрисдикции одного государства под юрисдикцию другого государства, то данная норма становится препятствием в случаях, когда соглашением ОДКБ будет предусмотрена возможность уголовного преследования лиц из состава формирований ОДКБ правоохранительными органами принимающей Стороны при совершении определенных видов преступлений на территории этого государства. Подобный вариант не исключен, поскольку наиболее приемлемым для всех государств – членов ОДКБ может явиться такое регулирование, при котором лица из контингента формирований ОДКБ несут уголовную ответственность по законам страны пребывания и подпадают под ее юрисдикцию в случае совершения тяжких и особо тяжких преступлений, если эти преступления одновременно отвечают следующим условиям: а) они не связаны с осуществлением виновными служебных обязанностей; б) направлены против интересов принимающей Стороны и ее граждан (диверсия, шпионаж, мятеж, насильственный захват власти и т. п.).**Выводы:** 1. Следует предусмотреть в международных соглашениях в рамках ОДКБ полный или ограниченный уголовно-правовой и уголовно-процессуальный иммунитет либо иной, конвенционный порядок судопроизводства для контингента формирований сил и средств системы коллективной безопасности ОДКБ при нахождении его на территории Кыргызской Республики. Аналогичное положение может быть включено и в УК.
2. В УПК целесообразно включить положение о том, что вопрос об освобождении от уголовной ответственности лиц (кроме дипломатов), обладающих полным или ограниченным иммунитетом от уголовного преследования (в том числе при распределении юрисдикции между ОДКБ и принимающей Стороной), может разрешаться не только дипломатическим путем, но и на основе международно-правовых соглашений.
 |
| **Российская Федерация** |
| **Статья 11. Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление на территории Российской Федерации**1. Лицо, совершившее преступление на территории Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по настоящему Кодексу.2. Преступления, совершенные в пределах территориального моря или воздушного пространства Российской Федерации, признаются совершенными на территории Российской Федерации. Действие настоящего Кодекса распространяется также на преступления, совершенные на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне Российской Федерации.3. Лицо, совершившее преступление на судне, приписанном к порту Российской Федерации, находящемся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по настоящему Кодексу, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации. По настоящему Кодексу уголовную ответственность несет также лицо, совершившее преступление на военном корабле или военном воздушном судне Российской Федерации независимо от места их нахождения.4. Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации разрешается в соответствии с нормами международного права.**Статья 12. Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление вне пределов Российской Федерации**1. Граждане Российской Федерации и постоянно проживающие в Российской Федерации лица без гражданства, совершившие вне пределов Российской Федерации преступление против интересов, охраняемых настоящим Кодексом, подлежат уголовной ответственности в соответствии с настоящим Кодексом, если в отношении этих лиц по данному преступлению не имеется решения суда иностранного государства.2. Военнослужащие воинских частей Российской Федерации, дислоцирующихся за пределами Российской Федерации, за преступления, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по настоящему Кодексу, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации. | **Статья 3. Действие уголовно-процессуального закона в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства**1. Производство по уголовным делам о преступлениях, совершенных иностранными гражданами или лицами без гражданства на территории Российской Федерации, ведется в соответствии с правилами настоящего Кодекса.2. Процессуальные действия, предусмотренные настоящим Кодексом, в отношении лиц, пользующихся иммунитетом от таких действий в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации, производятся с согласия иностранного государства, на службе которого находится или находилось лицо, пользующееся иммунитетом, или международной организации, членом персонала которой оно является или являлось. Информация о том, пользуется ли соответствующее лицо иммунитетом и каков объем такого иммунитета, предоставляется Министерством иностранных дел Российской Федерации. | 1. Законодательство предусматривает в качестве общего правила «принцип почвы» (включая водные или воздушные суда) как в уголовно-правовом (ч. 1 – 3 ст. 11), так и в процессуальном смысле (ч. 1 ст. 3).2. Вместе с тем с согласия иностранного государства допускается производство на территории Российской Федерации по правилам УПК процессуальных действий даже в отношении лиц, пользующихся международно-правовым процессуальным иммунитетом (ч. 2 ст. 3).3. В отношении военнослужащих, дислоцирующихся за пределами Российской Федерации, за преступления, совершенные на территории иностранного государства, предусмотрена ответственность по российскому уголовному праву, если иное не предусмотрено международными соглашениями. При этом для привлечения военнослужащих к уголовной ответственности имеет значение, вынесено ли решение судом иностранного государства по данному преступлению в отношении тех же самых лиц; при наличии такого решения уголовная ответственность по УК Российской Федерации невозможна.**Выводы:**Положение части 2 статьи 12 УК о том, что военнослужащие воинских частей, дислоцирующихся за пределами Российской Федерации, за преступления, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по настоящему Кодексу, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации и они не были осуждены приговором суда за то же самое деяние в этом иностранном государстве, может быть рекомендовано для включения в УК других государств-членов. |
| **Республика Таджикистан** |
| **Статья 14. Действия уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступления на территории****Республики Таджикистан** 1) Лицо совершившее преступление на территории Республики Таджикистан, подлежит ответственности по настоящему Кодексу, если иное не предусмотрено международно-правовыми актами, признанными Таджикистаном. 2) Преступлением, совершенным на территории Республики Таджикистан, следует признать такое деяние, которое: а) начато или продолжилось либо было окончено на территории Республики Таджикистан; б) совершено за пределами Республики Таджикистан, преступный результат наступил на ее территории;в) совершено на территории Республики Таджикистан, а преступный результат наступил за ее пределами; г) совершено в соучастии с лицами, осуществившими преступную деятельность на территории другого государства. 3) Лицо, совершившее преступление на водном или воздушном судне, правомерно передвигающихся в открытом водном либо воздушном пространстве вне  пределов  Республики Таджикистан под флагом либо с опознавательными знаками Республики Таджикистан, подлежит уголовной ответственности в соответствии с настоящим Кодексом, если иное не предусмотрено международными правовыми актами, признанными Таджикистаном. Лицо, совершившее преступление на военном корабле или военном воздушном судне Республики Таджикистан, независимо от  их  местонахождения, также привлекается к уголовной ответственности в соответствии с настоящим Кодексом. 4) Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случаях совершения этими лицами преступления на территории Республики Таджикистан разрешается на основе норм международного  права.**Статья 15. Действия уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление вне****пределов Республики****Таджикистан**1) Гражданин Республики Таджикистан, а также постоянно проживающее в ней либо без гражданства за преступление, совершенное на территории иностранного государства, привлекается к уголовной ответственности в соостветствии с настоящим Кодексом в случае, если совершенное им деяние признается преступлением в государстве, на территории которого совершено такое деяние, и если это лицо не было осуждено за данное преступление в иностранном государстве. При осуждении данных лиц наказание не должно превышать максимального предела санкции, предусмотренной законом иностранного государства, на территории которого совершено преступление.2) Иностранные  граждане  и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Республике Таджикистан, подлежат ответственности по настоящему Кодексу за преступления, совершенные вне ее пределов в следующих случаях: а) если ими совершено преступление, предусмотренное нормами международного права, признанными Республикой Таджикистан или межгосударственными договорами и соглашениями; б) если они совершили особо тяжкое или тяжкое преступление против граждан Таджикистана или интересов Республики Таджикистан. 3) Эти правила применяются, если иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Республике Таджикистан, не были осуждены в другом государстве. 4) Судимость и иные уголовно-правовые последствия совершения  лицом  преступления  на территории иностранного государства не должны приниматься во внимание при квалификации деяния этого лица и при назначении наказания за преступление, совершенное им на территории Республики Таджикистан, если иное не предусмотрено международными правовыми актами, признанными  Таджикистаном. **Статья 16. Выдача лиц, совершивших преступления**1) Гражданин Республики Таджикистан, совершивший преступление на территории другого государства, не подлежит выдаче этому государству, если иное не предусмотренодвусторонними договорами. 2) Иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление  вне пределов Республики Таджикистан и находящиеся на ее территории, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности  или отбывания наказания в соответствии с международным договором. | **Статья 3. Действие Уголовно-процессуального кодекса в пространстве** 1. На территории Республики Таджикистан производство по уголовным делам ведется в соответствии с настоящим Кодексом.2. Правила настоящего Кодекса применяются также при производстве по делу о преступлениях, совершенных на воздушном, морском и речном суднах, находящихся в открытых водах или воздушном пространстве вне пределов Республики Таджикистан и действующих под флагом или с опознавательными знаками Республики Таджикистан. 3. Применение на территории Республики Таджикистан уголовно-процессуального закона иностранного государства органами расследования и судами иностранного государства или по их поручению соответствующим органом допускается в случаях, если это предусмотрено международным договором, признанным Таджикистаном.**Статья 5*.*** **Действие Уголовно-процессуального кодекса в отношении иностранного гражданина и лица без гражданства**1. Производство по делам о преступлении, совершенном иностранным гражданином или лицом без гражданства на территории Республики Таджикистан, ведется в соответствии с правилами настоящего Кодекса.2. Процессуальные действия, предусмотренные настоящим Кодексом, в отношении лица, обладающего правом дипломатической неприкосновенности, производятся лишь по его просьбе или согласию, которое испрашивается через Министерство иностранных дел Республики Таджикистан. | 1. В качестве общего правила предусмотрен «принцип почвы» для действия уголовного и уголовно-процессуального законодательства однако допускается применение на ее территории уголовно-процессуального закона иностранного государства органами расследования и судами иностранного государства или по их поручению соответствующим органом (ч. 2 ст. 3 УПК), что является важным положением, которое может быть использовано в целях унификации законодательства государств – членов ОДКБ.
2. Несмотря на то что частью 1 статьи 5 УПК предусмотрено ведение производства по делам о преступлении, совершенном иностранным гражданином или лицом без гражданства на территории Республики Таджикистан лишь в соответствии с правилами УПК, положение части 2 статьи 3 УПК о применении иностранного уголовно-процессуального законодательства на ее территории сохраняет силу не только в отношении граждан Республики Таджикистан, но и (как представляется, в первую очередь) в отношении иностранных граждан, поскольку часть 1 статьи 5 УПК ссылается на положения этого кодекса, а значит, применима и норма части 2 статьи 3 УПК, делающая изъятие из национальной процессуальной юрисдикции.
3. При этом, если иное не предусмотрено международно-правовыми актами, признанными Республикой Таджикистан, должно применяться материальное уголовное право, в том числе и иностранными органами расследования и судами. Однако остается открытой возможность применения этими органами и норм иностранного уголовного закона, если такое будет предусмотрено международным соглашением, заключенным в рамках ОДКБ.
4. Полный уголовно-процессуальный (ч. 2 ст. 5 УПК) и уголовно-правовой (ч. 4 ст. 14 УК) иммунитет предусмотрен лишь для лиц, обладающих правом дипломатической неприкосновенности, но не для руководства и представителей международных организаций, что указывает на целесообразность дополнения этих норм соответствующими положениями, имея в виду обычные нормы и практику международного права и интересы обеспечения деятельности органов и должностных лиц ОБСЕ, тем более что предоставление таких иммунитетов (действий, совершенных ими в качестве должностных лиц) уже предусмотрено Соглашением о правовом статусе Организации Договора о коллективной безопасности с изменениями, внесенными Протоколом о внесении изменений и дополнений в Соглашение о правовом статусе  Организации Договора о коллективной безопасности от 7 октября 2002 года, подписанным 6 октября 2007 года.
5. Согласно части 1 статьи 16 УК гражданин Республики Таджикистан, совершивший преступление на территории другого государства, не подлежит выдаче этому государству, если иное не предусмотрено двусторонними договорами. В последнем случае экстрадиция будет возможна, например, в случае привлечения такого лица, находящегося в составе КМС и КСОР ОДКБ, к уголовной ответственности на территории иного договаривающегося государства за преступление, подпадающее в силу соглашений ОДКБ под юрисдикцию этого иностранного государства.

**Выводы:**1. Если будет принято решение о применении в случае использования формирований ОДКБ уголовного и уголовно-процессуального законодательства каждого из государств-членов на иностранной территории правоохранительными органами военных контингентов каждого из государств-членов при совершении преступлений против его военнослужащих и других граждан, связанных с выполнением миссии ОДКБ, либо против иностранных граждан, в УК и УПК (предположительно, в ст. 3, 5 УПК, ст. 14, 15 УК) представляется целесообразным внести положения о возможности применения норм этих кодексов на территории иностранных государств в случаях, предусмотренных международными соглашениями, заключенными с этими государствами или с их участием. 2. В случае если будет принято решение о том, что уголовное преследование таких иностранных граждан и апатридов будет осуществляться специально созданными в рамках ОДКБ международными следственными и судебными органами, указанные в пункте 1 изменения могут быть внесены в УК, поскольку уголовно-процессуальная процедура будет при этом иметь международно-правовой характер.3. В УК (предположительно, в ст. 16 УК) может быть предусмотрена возможность экстрадиции подозреваемого, обвиняемого, осужденного не только с территории Таджикистана, но и передан из-под юрисдикции Республики Таджикистан в юрисдикцию другого государства, если в рамках ОДКБ будет принято решение о возможности привлечения граждан – участников КМС, КСОР и других лиц, связанных с выполнением функций ОДКБ, за определенные преступления против интересов государства их пребывания к уголовной ответственности правоохранительными и судебными органами этого иностранного государства.4. В случае если соглашениями, принятыми в рамках ОДКБ, будет предусмотрена возможность привлечения к уголовной ответственности лиц из состава КМС, КСОР и других лиц, связанных с выполнением функций ОДКБ, за совершенные ими на территории иностранного государства пребывания преступления непосредственно самими следственными и судебными органами государств – членов ОДКБ (национальными либо коллективными) в период их пребывания в этом государстве, в УК (предположительно, в ст. 14 УК) представляется целесообразным внести дополнение о возможности применения уголовно-процессуального и (или) уголовного законодательства Республики Таджикистан в отношении ее граждан на территории иностранного государства, когда это предусмотрено международными соглашениями. 5. Можно рекомендовать для включения в законодательство государств – членов ОДКБ в качестве универсального правила норму о возможности применения на территории каждого из этих государств уголовного и уголовно-процессуального закона иностранного государства органами расследования и судами иностранного государства или по их поручению соответствующим специальным органом (в том числе коллективным), если это предусмотрено международно-правовым соглашением (заключенным в рамках ОДКБ). |

**V. Рекомендации**

 1. Предоставление лицам из состава формирований ОДКБ полного уголовно-правового и процессуального иммунитета на территории принимающего государства от уголовного преследования и привлечения к уголовной ответственности, как это имеет место согласно типовым соглашениям ООН и т. д., представляется неприемлемым поскольку не отвечает положениям Устава ОДКБ о том, что одной из целей Организации является защита суверенитета ее членов и Организация действует на основе неукоснительного уважения независимости, добровольности участия, равенства прав и обязанностей государств-членов, невмешательства в дела, подпадающие под национальную юрисдикцию государств-членов (статей 3, 5). Вместе с тем в зависимости от различных критериев следует предусмотреть распределение уголовной юрисдикции между принимающей и направляющей Сторонами.

 2. Если формирования направляющей Стороны временно размещаются на территории принимающей Стороны в местах постоянной дислокации в условиях, когда угроза национальной безопасности для принимающей Стороны не является непосредственной, и принимающая Сторона способна и выражает намерение осуществлять свою собственную уголовную юрисдикцию, в соответствующих международных соглашениях для таких случаев может быть применена традиционная схема, т. е. установлено, что уголовная юрисдикция направляющей Стороны распространяется лишь на лиц из состава ее формирований в случаях, если они обвиняются в с преступлениях овершенных: 1) против интересов направляющей Стороны; 2) против лиц, входящих в состав ее формирований, или членов их семей, а также против ее граждан; 3) при исполнении ими своих служебных обязанностей, в том числе против военной службы; 4) в местах дислокации воинских формирований, за исключением преступлений, не связанных с исполнением служебных обязанностей и направленых только против интересов принимающей Стороны и (или) ее граждан.

 3. В случае если в рамках соглашений ОДКБ по вопросам юрисдикции и правовой помощи, связанных с временным пребыванием формирований на территории Сторон, будет принято решение о применении уголовного и уголовно-процессуального законодательства государств-членов на территории принимающей Стороны компетентными органами формирований каждого из государств-членов, в УК и УПК этих государств представляется целесообразным внести положения о возможности применения норм этих кодексов на территории иностранных государств в отношении как своих, так и иностранных граждан (подданных) и апатридов в случаях, предусмотренных международными соглашениями, при том условии, что они не были осуждены приговором суда соответствующего иностранного государства либо международным судом за то же самое деяние. В соответствующих международных соглашениях следует также предусмотреть эту возможность в качестве альтернативы той, что указана в пункте 1 настоящих рекомендаций, в случаях критического обострения политической, военной, социально-экономической, экологической или иной ситуации в принимающем государстве, лишающего его возможности эффективно осуществлять уголовное преследование, и официального заявления его уполномоченных органов с просьбой об этом.

 4. Если в рамках соглашений ОДКБ будет принято решение о том, что уголовное преследование лиц из состава формирований ОДКБ и граждан принимающего государства-члена, а также иностранных граждан (подданных) и апатридов в случае агрессии и иных угроз против государств-членов будет осуществляться только специально созданными в рамках ОДКБ международными коалиционными следственными и судебными органами, национальное уголовно-процессуальное законодательство направляющих государств не применяется, поскольку процессуальный порядок в этом случае должен иметь конвенционный международно-правовой характер. Вместе с тем представляется целесообразным применение такими коалиционными органами как уголовного законодательства принимающей Стороны, так и норм о международных преступлениях и преступлениях международного характера. Не исключается также определение конкретных видов преступлений соглашением (статутом) о создании и функционировании такого коалиционного органа (трибунала), по которым он осуществляет свою юрисдикцию.

 5. В качестве универсального правила для включения в законодательство государств – членов ОДКБ целесообразно рекомендовать норму о возможности применения на территории каждого из этих государств уголовного и (или) уголовно-процессуального закона иностранного государства правоохранительными органами и судами иностранного государства или по их поручению соответствующим специальным органом (в том числе коллективным), если это предусмотрено международно-правовым соглашением.

 6. В национальных уголовных и уголовно-процессуальных законах следует предусмотреть возможность, материально-правовые условия и процессуальный порядок передачи лиц, подлежащих привлечению к уголовной ответственности, из-под юрисдикции направляющей Стороны под юрисдикцию принимающей Стороны (межгосударственная экстрадиция), если в рамках ОДКБ будет принято соглашение о возможности привлечения лиц из состава формирований ОДКБ за определенные преступления, посягающие лишь на интересы принимающей Стороны и ее граждан, к уголовной ответственности правоохранительными и судебными органами принимающей Стороны и если выдача собственных граждан в направляющем государстве не запрещена конституционно.

Эту гарантию не следует рассматривать как абсолютную, и при установлении пределов ее применения надо исходить из здравого смысла и критерия соразмерности. В соответствии с духом конституционализма признание этой гарантии должно идти в русле развития международного права и прав человека, а конституция должна рассматриваться не как препятствие на пути внедрения в жизнь новых достижений в этой области, а как фактор, способствующий им. Тем более что традиционно экстрадиция рассматривается как запрет на выдачу гражданина с территории государства, в то время как в случае межгосударственной экстрадиции лицо уже находится на территории запрашивающего суверенного государства, которое в принципе имеет приоритет в части конкуренции юрисдикции.

Если такая экстрадиция будет разрешена, можно предусмотреть ее условия и ограничения, например: пребывание виновного на территории принимающей Стороны; перечень видов преступлений, по которым допускается такая экстрадиция; возможность назначения наказаний только тех видов и не более их верхних пределов, установленных в запрашиваемом государстве; исключение назначения некоторых видов наказаний (смертной казни, пожизненного лишения свободы, лишения свободы на определенный срок и т. д.); замену их другими видами наказаний (штрафом и др.) либо возмещением причиненного вреда.

 7. По делам о преступлениях, которые не подпадают под юрисдикцию принимающего государства, в его законодательстве и в соответствующих международных соглашениях могут быть предусмотрены следующие процессуальные иммунитеты:

– лица из состава контингента формирований ОДКБ могут быть задержаны по подозрению в совершении преступления правоохранительными органами принимающей Стороны только в случае совершения тяжкого либо особо тяжкого преступления с последующей их передачей соответствующим органам в составе формирований ОДКБ, находящимся на их территории согласно международным соглашениям;

– лица из состава формирований сил и средств системы коллективной безопасности, если они не подпадают под юрисдикцию принимающей Стороны, могут не давать показаний в качестве свидетеля, потерпевшего, а при получении согласия направляющей Стороны на дачу таких показаний не обязаны для этого являться в орган, ведущий уголовный процесс; вызов на допрос, врученный указанным лицам, не должен содержать предупреждения или угрозы о применении принудительных мер за их неявку в орган, ведущий уголовный процесс. Они также не обязаны без согласия направляющей Стороны представлять органу принимающей Стороны, ведущему уголовный процесс, корреспонденцию и другие документы, относящиеся к исполнению ими служебных обязанностей;

– помещения, занимаемые указанными лицами, если они не подпадают под юрисдикцию принимающей Стороны, пользуются неприкосновенностью. Доступ в эти помещения, обыск, выемка, арест имущества могут иметь место только по просьбе или с согласия направляющей Стороны;

– обыск, выемка, осмотр в случаях, если производство по делу о преступлении подпадает под юрисдикцию принимающей Стороны, проводятся в присутствии полномочного представителя указанных формирований ОДКБ, прокурора и представителя министерства иностранных дел принимающей Стороны;

 Представляется, однако, что во всех случаях (независимо от распределения юрисдикции) архивы, официальная переписка и другие документы формирований ОДКБ должны оставаться неприкосновенными. Они не могут быть подвергнуты осмотру и выемке без согласия направляющей Стороны или уполномоченных ею органов и должностных лиц. Также без получения такого согласия не подлежат распечатыванию и задержанию их почтовые отправления.