

Объяснение позиции Заявителя по делу

В настоящее время следователь Президиума полиции Словацкой Республики, Национального агентства по уголовным делам, Департамента Братиславы, 1-го следственного отдела Братиславы, Мартин Кочлич (Martin Kochlic) пользуется функциональным иммунитетом **ratione materiae**, которым пользуются любые должностные лица государства вне зависимости от должности и ранга. (*Иммунитет государственных должностных лиц от уголовного преследования. Меморандум Секретариата (Документ ООН A/CN.4/596 от 31 марта 2008 г.). П. 166 - 169.*), в том числе бывшие, в отношении действий, совершенных ими в официальном качестве, включая противоправные действия и действия **ultra vires** (*Доклад Комиссии международного права. Шестдесят третья сессия (2011 г.) (док. A/66/10). П. 108 - 109; Документ ООН A/CN.4/631, п. 85, 94 (a), (b), (d), (h), (k).*

Иммунитет действует как во время пребывания должностного лица за рубежом, так и во время его нахождения на территории собственного государства.

Особо следует отметить, что такой иммунитет от иностранной уголовной юрисдикции носит процессуальный характер и не может являться средством освобождения от уголовной ответственности. *Документ ООН A/68/10. П. 49, подп. 8 коммент. к ст. 1.* Это иммунитет от исполнительной и судебной юрисдикции (от уголовного процесса), но не от законодательной юрисдикции (материальных норм уголовного права). *Документ ООН A/CN.4/631. П. 7.*

Комиссии международного права ООН, основываясь на решениях Международного Суда ООН, отмечает, что возбуждение уголовного дела в отношении иностранного должностного лица, заведомо являющегося носителем иммунитета, и тем самым введение его в статус подозреваемого, производство досудебного расследования в отношении него не могут рассматриваться как нарушение иммунитета, если такие действия не налагают на лицо какое-либо правовое обязательство. *Документ ООН A/CN.4/631. П. 38 - 51, 94 (l).*

Не могут предприниматься лишь такие уголовно-процессуальные меры, которые носят ограничивающий характер и препятствуют иностранному должностному лицу осуществлять свои функции путем наложения правового обязательства на это лицо. *Документ ООН A/66/10. П. III; Документ ООН A/CN.4/596. П. 241 - 245.* (к примеру, избрание, в том числе заочно, меры пресечения в виде заключения под стражу, принятие любых других мер процессуального принуждения, направление запроса об экстрадиции и т.д.).

В отношении следственных и иных процессуальных действий, не имеющих указанного ограничительного и "препятствующего" характера, иностранные должностные лица иммунитетом не обладают; такие действия не подпадают под императив ст. 3 УПК РФ, требующей согласия иностранного государства, на службе которого находится или находилось

лицо, пользующееся иммунитетом, на производство процессуальных действий в отношении лиц, пользующихся иммунитетом от таких действий в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами РФ.

В отношении преступления, совершенного носителем иммунитета, органами предварительного расследования должны быть собраны все возможные доказательства, в первую очередь находящиеся на территории их государства, в том числе подтверждающие или опровергающие участие в совершении преступления других лиц, не обладающих иммунитетом, свидетельствующие о невинности лица в совершении преступления, исследованы обстоятельства, исключаящие преступность и наказуемость деяния либо влекущие за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания. Следователь (дознатель) обязан провести все необходимые процессуальные действия, не затрагивающие непосредственно носителя иммунитета, такие как допросы свидетелей, экспертиза телесных повреждений потерпевшего. Деянию должна быть дана правовая квалификация. *См. также: положения Руководства Госдепартамента США по иностранным делам, регулирующие производство в США расследований в отношении дипломатических агентов иностранных государств: U.S. Department of State Foreign Affairs Manual (FAM) (2 FAM 233.3, 2 FAM Exhibit 233.4) // Госдепартамент США [сайт]. URL: <http://www.state.gov/m/a/dir/regs/fam/>.*

МИД России пояснил, что "международно-правовые нормы об иммунитете запрещают лишь те процессуальные действия, которые непосредственно затрагивают соответствующих лиц (например, вызов на допрос, получение свидетельских показаний, личный досмотр). Другие же формы осуществления уголовной юрисдикции международным правом допускаются. В частности, само по себе возбуждение и расследование уголовного дела по факту предполагаемого преступления, а также проведение процессуальных мероприятий, которые не затрагивают непосредственно соответствующее лицо, международному праву не противоречат и статьей 3 УПК РФ не запрещаются". *Письмо первого зам. Министра иностранных дел РФ А.Денисова от 07.05.2008 N 5323/дп "Об изменении в статье 3 УПК России". См. также: Пояснительная записка к проекту Федерального закона "О внесении изменений в статью 3 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации", согласно которой наличие у иностранного гражданина иммунитета от юрисдикции означает, что "власти государства пребывания (судебные, административные и иные) не вправе осуществлять целый ряд непосредственно затрагивающих это лицо действий (например, осуществлять арест или задержание, привлечь к ответственности, вручать повестки в суд, вызывать на допрос, принимать в его отношении исполнительные действия)".*

Комиссии международного права ООН считает, что в отношении должностных лиц, пользующихся иммунитетом **ratione materiae**, иммунитет должен быть задействован государством должностного лица. *Документ ООН A/66/10. П. 142 - 158, 164 - 173; Документ ООН A/CN.4/596. П. 215 - 229, 246 - 269.*

Однако для того чтобы государство должностного лица могло заявить об иммунитете этого лица, оно должно знать о том, что в отношении данного лица принимаются или планируются применить соответствующие

уголовно-процессуальные меры. Следовательно, государство, планирующее такие меры, должно уведомить об этом государство данного должностного лица. *Документ ООН A/66/10. П. 145.*

Полагаем, что в определенных политико-правовых ситуациях такое уведомление может быть сделано и посредством опубликования сообщения на официальном Интернет-портале компетентного органа государства, осуществляющего уголовную юрисдикцию, либо путем выступления с заявлением официального представителя данного органа. На подобное сообщение или заявление государство должностного лица, в свою очередь, может заявить об иммунитете этого лица, отреагировать официально теми же способами. На основе наличия или отсутствия такой реакции, а также исходя из ее конкретного содержания, можно будет судить о задействовании государством иммунитета своего должностного лица или подразумеваемом отказе от иммунитета.

Комиссия международного права ООН отметила, что прерогатива характеризовать поведение должностного лица в качестве официального принадлежит государству данного должностного лица, но государство, осуществляющее уголовную юрисдикцию, не обязано "слепо принимать на веру" такое заявление. Решение о предоставлении или отказе в предоставлении иммунитета должно приниматься в каждом конкретном случае; национальные суды могут определить, идет ли речь о деяниях, совершенных в контексте официальных функций, или нет. Государству, задействующему иммунитет, следует, по меньшей мере, предложить обосновать такое задействие. *Документ ООН A/66/10. П. 174 - 175.*

Государство, задействующее иммунитет своего должностного лица на том основании, что деяние, инкриминируемое этому лицу, носит официальный характер, признает тем самым, что это деяние является деянием самого государства, присваивается ему; вместе с тем, поступив таким образом, оно не обязательно признает свою ответственность за это деяние в качестве международно-противоправного деяния, т.е. это не создает автоматически предпосылки для международно-правовой ответственности данного государства. *Документ ООН A/66/10. П. 183; Документ ООН A/CN.4/646. П. 58 - 60, 61 (r).*

Вышеприведенный правовой материал свидетельствует о том, что международному праву не противоречат возбуждение уголовного дела и - с некоторыми ограничениями - досудебное расследование уголовного дела в отношении заведомо пользующегося иммунитетом должностного лица иностранного государства, а при отказе последнего, в том числе подразумеваемом, от иммунитета своего должностного лица - судебное разбирательство и вынесение приговора либо иного окончательного судебного решения.

Действующее российское законодательство, на которое опирается Заявитель, полностью согласуется с вышеприведенными международно-правовыми положениями.

Так, часть 3 ст.12 Уголовного кодекса Российской Федерации гласит: «Иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Российской Федерации, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации, подлежат уголовной ответственности по настоящему Кодексу в случаях, если преступление направлено против интересов Российской Федерации либо гражданина Российской Федерации или постоянно проживающего в Российской Федерации лица без гражданства, а также в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или иным документом международного характера, содержащим обязательства, признаваемые Российской Федерацией, в сфере отношений, регулируемых настоящим Кодексом, если иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Российской Федерации, не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Российской Федерации».

А часть 1.1. ст. 3 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации дополняет: «В случаях, предусмотренных частью 3 ст. 12 Уголовного кодекса Российской Федерации, отдельные процессуальные действия за пределами территории Российской Федерации в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства могут проводиться в соответствии с требованиями настоящего Кодекса».

Заявитель полагает, что собранные в рамках возбуждаемого дела доказательства могут быть затем переданы в орган международной юстиции для решения вопроса о международно-правовой ответственности государства должностного лица либо - к примеру, в случае нормализации двусторонних отношений - этому государству с поручением об осуществлении уголовного преследования лица.