

Жоғарыда аталған ситуациялардың барлығында сырт көріністен қарағанда барлығы ең бірінші жағдай секілді көрінеді, яғни айыпталушының шынайы түрде істеген әрекетіне өкініп, жәбірленушіден кешірім сұрай отырып, келтірілген залалдың материалдық түрде орнын толтыруы. Бұл әрине бастапқы алдамшы көрініс. Сондықтан лауазымды тұлға тергеуші немесе анықтаушы істің барысында алдамшы жағдайларды анықтаған кезде тексеру мақсатында келесі әрекеттерді жүзеге асыруы тиіс.

1. Айыпталушының жәбірленушімен жеке жүздесуіне тыйым салу. Яғни жүздесу, телефонмен байланысуын жеке өзі қатысуы арқылы шығуымен қадағалау.

2. Ымыраға келдік деп тапқан жағдайда, қайта жауап алынуы тиіс. Жауап алу процесінде нақты сұрақтар тізбегі алдын-ала жасалып қойылуы керек. Беттестіру тергеу әрекетін жасап, әр-түрлі криминалистикалық тактикалық тәсілдерді пайдалануы тиіс. Мақсаты нақтылау, кедергілерді анықтау, жәбірленушінің психикалық жай-күйіне сипаттама беру.

3. Әрекет қабілеттілігі шектеулі жандардың қамқоршысының жеке өмірбаянымен және жеке мінездемесімен толық танысу керек. Кез келген жағдайда түпкілікті шешім шығарар алдында қамқоршы мен айыпталушының арасындағы қарым-қатынас сипатын анықтау керек. Сонымен қатар, әрекет қабілеттілігі шектеулі жәбірленушіден жеке дара ситуацияға сәйкес маман қатыстыра отырып жауап алу керек. Және тағы басқа әрекеттер.

Сонымен барлық аталған сипатқа ие жағдайларды анықтау үшін, ең алдымен, біздің ұсынысымыз бойынша келесі талаптарды сақтау жәбірленушінің құқықтары мен бостандығын қамтамасыз етеді деп ойлаймыз.

– тергеуші өз ісіне адал болуы бірінші шарт болып есептеледі. Ал ол үшін тергеушінің адалдығына тек қана сенім арту жеткіліксіз деп есептейміз;

– тергеушінің әрбір әрекетін тиісті өкілетті лауазымды тұлғалармен қатаң бақылауға алынуы тиіс;

– жәбірленушінің қауіпсіздігін қамтамасыз ету шараларын жетілдіру керек;

– айыпталушыға тиісті бұлтартпау шараларын қолдану.

Осы талаптар сақталғаннан кейін ғана жағдайларды анықтау және онымен күрес мәселелері туралы айтуға болады. Егер жоғарыда көрсетілген әрекеттер және тәртіп тізбегі жүзеге толығымен жүзеге асырылса, онда қылмыстық сот өндірісінде орын алатын келеңсіз жағдайлар азаяды деп ойлаймыз. Әрине бұл жұмыстың көлемі қылмыстық сот өндірісінде кездесетін кейбір мәселелерді ғана қамти алды. Алдағы уақытта жүйелі жұмыстар жасалады деген ойдамыз.

1. Орысша-қазақша заңдық түсіндірме сөздік-анықтамалық. - Алматы: Жеті жарғы, 2008.

2. Ағыбаев А.Н. ҚР-дың Қылмыстық кодексіне түсіндірме жалпы және ерекше бөлімдер. - Алматы: Жеті жарғы, 2010.

3. Жәбірленушімен татуласуына байланысты қылмыстық жауаптылықтан босатудың бастапқы негіздерінің ерекшеліктері // Заң және Заман. – № 5. – 2005. – Б. 44-46.

4. Жәбірленушімен татуласуына байланысты қылмыстық жауаптылықтан босату нормасының қылмыстық құқық қағидаларына қайшылығы // Профилактическая деятельность государства как одно из основных средств сдерживания преступности в стране: Мат-лы междунар. науч.-практ. конф. Ч. 1. – Алматы: ООНИИРП Академии МВД Республики Казахстан, 2006. – Б. 477-482.

Эта статья посвящена изучению сложности отношений, возникающих после преступных действий между обвинителем и потерпевшим, а также законности примерения между обвиняемым и потерпевшим, которые владеют особой значимостью при ведении следствия преступления.

This article is devoted to the study of the relationships that arise after the criminal action between the prosecutor and the victim, as well as the legality of an agreement between the accused and the victim, who possess special significance in the conduct of the investigation of the crime.

М.С. Караманов

ОСОБЕННОСТИ РАССЛЕДОВАНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН

В соответствии со ст. 2 Закона Республики Казахстан «О правовом положении иностранцев» иностранцами в Республике Казахстан признаются лица, не являющиеся гражданами Республики Казахстан и имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству иного государства. Иностранцы в Республике Казахстан согласно ст. 3 этого Закона имеют все права и свободы, а также несут все обязанности, установленные Конституцией, законами и международными договорами Республики Казахстан, за исключением случаев, предусмотренных данными нормативными актами

[1]. Иностранцы в Республике Казахстан равны перед законом независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий. Вместе с тем использование иностранцами своих прав и свобод не должно наносить ущерб интересам Республики Казахстан, правам и законным интересам ее граждан и других лиц и неотделимо от исполнения ими обязанностей, установленных законодательством Республики Казахстан.

Интеграция РК в международное сообщество, наряду с позитивным для нее участием в мировых процессах, объективно сопровождается усилением влияния международной преступности на внутригосударственную криминальную обстановку. Этому способствует миграционная подвижность населения окружающих Казахстан стран (Узбекистана, Киргизии, Таджикистана, России, Китая, Афганистана), стран дальнего зарубежья и неподготовленностью правоохранительных органов РК к таким изменениям. Огромные сырьевые запасы, пробелы в законодательстве, ослабление государственного контроля в социальной, экономической, других сферах жизни общества, иные факторы способствуют распространению иностранного криминалитета на территорию Казахстана, при этом международные отношения стали активно «эксплуатироваться» еще и российской преступностью, которая расширяет международные связи и использует в криминальных целях территорию Казахстана. Отметим также афганские преступные сообщества, которые, расширяя международные связи, используют территорию Казахстана как транзит для транспортировки героина. Это приводит к росту преступлений, совершаемых иностранными гражданами или с их участием. Наряду с этим в Казахстан устремлена трудовая миграция, особенно из стран СНГ, которая зачастую находится под криминальным контролем своих соотечественников, что не только способствует общему росту преступлений, совершаемых иностранными гражданами или с их участием, но и порождает особую категорию, когда и потерпевшим, и лицом, совершившим преступление, являются иностранные граждане. Так, по сообщению официального представителя Генеральной прокуратуры Ж. Умиралиева, в первой половине 2011 года иностранцами на территории Казахстана совершено было 726 преступлений и около 60 тыс. административных правонарушений. С 2009 года по 2011 год Генеральной прокуратурой экстрадировано было 338 иностранцев, совершивших различные правонарушения. Так, с 2010 года в Костанайской области проживал гражданин России Хабрахманов, в 2009 году объявленный у себя на родине в межгосударственный розыск. Миграционная полиция Костанайской области произвела регистрацию данного лица по паспорту его брата. Указанные обстоятельства стали выясненными только после совершенного Хабрахмановым в августе 2010 года еще одного тяжкого преступления, только уже на территории Республики Казахстан [2]. Несмотря на относительно малую долю преступлений, совершаемых иностранными гражданами или с их участием в общей структуре преступности в РК (около 2-3%), тем не менее тревожным фактором следует считать их тенденцию к росту.

Следует отметить, что проблема иностранной преступности не является исключительно казахстанской. По мнению многих ученых-криминологов, преступления иностранных граждан являются интернациональной проблемой. Более того, как утверждают ученые, в совершении преступлений иностранными гражданами или с их участием проявляется транснациональная или международная преступность, расследование которых имеет свою специфику, обусловленную рядом факторов. Специфику имеют и ординарные преступления, совершаемые иностранцами. Это, прежде всего, статус иностранного гражданина как субъекта уголовно-процессуальных отношений (нахождение как минимум под двойной юрисдикцией, Казахстан и страны гражданства), место нахождения иностранного гражданина в момент расследования преступления (Казахстан, иностранное государство), наличие соучастников преступления (граждан Казахстана или третьих стран), а также иные обстоятельства по каждому конкретному уголовному делу. Для расследования преступлений, совершаемых иностранными гражданами или с их участием, это важно не только с точки зрения организации полного и объективного расследования преступлений, в целом, но и для выполнения отдельных следственных действий. В одном случае расследуемое преступление может являться ситуативным, в другом- может выясниться, что данное лицо причастно к организованной преступности той или иной страны и преступление является заранее запланированным либо оно является одним из множества преступлений, либо является составляющей преступной деятельности международной преступной группы. В связи с этим вопросы расследования преступлений, совершаемых с участием иностранных граждан, следует рассматривать не только в рамках применения национального, казахстанского права, но и в контексте международного права, регламентирующего сотрудничество Казахстана с другими государствами в сфере борьбы с преступностью.

Цель настоящей статьи - выделить те вопросы, которые требуют обязательного выяснения в ходе расследования преступлений с участием иностранных граждан, привлекаемых к уголовной ответственности. При возбуждении уголовного дела против иностранца решается, помимо общих, ряд специфических вопросов. К общим относятся – есть ли повод и основания, указанные в соответствующих статьях УПК РК, например, если мошенничество – соответственно ст. 177 УПК РК, поводом являются установленные законом источники, из которых органы дознания, следователь, прокурор получают сведения о совершенном мошенничестве [3]. В ряде случаев, в том числе, когда мошенничество прикрывается гражданско-правовыми сделками или финансово-хозяйственными операциями, органы расследования проводят доследственную проверку: включающую истребование и изучение документов, нормативных актов, получение объяснений от потерпевших, лиц, вызывающих подозрение и иных лиц, назначение аудита, консультации со специалистами, а в ряде случаев назначение экспертиз, в соответствии с п. 2 ст. 242 УПК РК. Одновременно проводятся оперативно-розыскные мероприятия, и по результатам этих исследований возбуждается уголовное дело. К специфическим вопросам, связанным с возбуждением уголовного дела против иностранных граждан, относятся: определение его правового статуса, имеет ли он иммунитет или нет, насколько законно пребывание его в РК, каковы сроки законного пребывания.

Анализ норм международного права показывает, что иммунитетом от уголовной юрисдикции в той или иной мере пользуются:

- 1) дипломатические представители иностранных государств и члены их семей, отдельные сотрудники административно-технического персонала дипломатических представительств и члены их семей;
- 2) консульские должностные лица и члены их семей;
- 3) должностные лица и сотрудники ряда международных организаций, находящихся на территории РК;
- 4) члены специальных миссий, прибывающие на территорию РК;
- 5) лица, находящиеся на территории РК в соответствии с договорами о правовой помощи.

Иммунитет дипломатических представителей иностранных государств установлен Венской конвенцией о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 года, которая была ратифицирована Союзом ССР в 1964 году и сохраняет силу для РК. В названной Конвенции среди прочих закреплены следующие положения:

- 1) личность дипломатического агента неприкосновенна, он не подлежит аресту или задержанию в какой бы то ни было форме (ст. 29);
- 2) дипломатический агент пользуется иммунитетом от уголовной юрисдикции страны пребывания и не обязан давать показания в качестве свидетеля (ст. 31);
- 3) перечисленными иммунитетами пользуются также члены семьи дипломатического агента, живущие вместе с ним, если они не являются гражданами государства пребывания (в данном случае гражданами РК), а также члены административно-технического персонала и члены их семей, живущие вместе с ними, если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нём постоянно (ст. 37);
- 4) дипломатический курьер пользуется личной неприкосновенностью и не подлежит аресту или задержанию в какой бы то ни было форме (ст. 27) [4].

Эти положения закреплены в Уголовно-процессуальном кодексе РК.

Ст. 501 УПК РК гласит: 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 [5].

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 в отношении их не может быть возбуждено, а возбужденное - 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.

Далее, в УПК РК закреплены правила применения и осуществления в отношении лиц, пользующихся дипломатическим иммунитетом, принудительных процессуальных мер. Так, статья 502 УПК РК гласит:

1. Лица, перечисленные в пунктах 1, 4-7 части первой статьи 501 настоящего Кодекса, а также иные лица в соответствии с международным договором Республики Казахстан пользуются личной неприкосновенностью. Они не могут быть задержаны или арестованы, 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 501 настоящего Кодекса, могут быть задержаны или арестованы, если иное не предусмотрено международным договором Республики Казахстан, только в случае преследования их за совершение тяжкого, особо тяжкого преступления либо при исполнении приговора суда, вступившего в законную силу.

Имеются в УПК РК ограничения по получению показаний иностранцев, имеющих иммунитет. Так, в статье 503 указано:

1. Лица, перечисленные в пунктах 1, 3-6 части первой статьи 501 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 501 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.

Закреплены соответствующие правила проведения осмотра, обыска, выемки, наложения ареста на имущество. Согласно статье 504 УПК РК:

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 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 на 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.

Таким образом, при расследовании преступлений, совершаемых иностранцами, обладающих дипломатическим иммунитетом, существуют ограничения. Иммунитет дипломатических представителей и консульских служащих от уголовной юрисдикции РК носит абсолютный характер и распространяется даже на те случаи, когда имеет место злоупотребление иммунитетом. Однако изъятие из уголовной юрисдикции не означает безнаказанности, поскольку дипломатическое право само предусматривает меры защиты и наказания за противоправную деятельность членов дипломатических или консульских миссий. Основной такой мерой является признание виновного "persona non grata" (нежелательным лицом). Правовым последствием такого признания является то, что аккредитующее государство отзывает данное лицо из государства пребывания. Согласно ч. 4 ст. 31 Венской конвенции о дипломатических сношениях, аккредитующее государство вправе привлечь дипломатического представителя к уголовной ответственности за преступление, совершённое в стране, где он был аккредитован. Что же касается иностранных граждан, не обладающих иммунитетом от уголовной юрисдикции РК, то они в связи с вовлечением в уголовно-процессуальную деятельность приобретают тот же правовой статус, что и граждане Казахстана. То есть они как участники уголовного судопроизводства наделяются равными с гражданами Казахстана правами и несут равные с гражданами Казахстана обязанности. Общим для расследования любого вида преступления с участием иностранного гражданина является то, что, прежде всего, следователю необходимо получить информацию о подозреваемом-иностранце: гражданином какой страны является это лицо, обладает ли данный гражданин иммунитетом от уголовной юрисдикции, далее необходимо выяснение иных обстоятельств для всестороннего, полного расследования - каким языком владеет, владеет ли казахским или русским языком или иными языками, требуется ли ему переводчик, насколько это лицо осведомлено о порядке выполнения планируемых следственных действий, какого вероисповедания, является ли это лицо членом преступной группы, привлекался ли к уголовной ответственности ранее, преступление совершено впервые, или им совершен ряд преступлений и другие вопросы, определяемые следственной ситуацией.

1. Закон Республики Казахстан от 19 июня 1995 года № 2337 «О правовом положении иностранцев».

2. www.zakon.kz/4458039-uroven-prestupnosti-v-kazakhstan-vyros.h.

3. Уголовно-процессуальный кодекс РК (с изменениями и дополнениями по состоянию на 15.02.2012 г.)

4. Венская конвенция о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 года.

5. Нормативное постановление ВС РК от 10 июля 2008 года № 1 «О применении норм международных договоров Республики Казахстан».

Бұл мақалада шетел азаматтарына қатысты іс-жүргізу эрекеттері, шетел азаматтарының қатысуымен жасалған қылмыстарды іздестіру ерекшеліктері қарастырылады.

This article discusses the features of the investigation of crimes involving foreign nationals. noted the priority issues at stake, with the participation of foreigners who have immunity from legal process of enforcement measures and legal action.