

А. И. Земскова

ОБ ОСОБЕННОСТЯХ УЧАСТИЯ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В КАЧЕСТВЕ СВИДЕТЕЛЕЙ И ПОТЕРПЕВШИХ

Уже несколько десятилетий Российская Федерация в силу ряда причин сохраняет миграционную привлекательность. Как процесс миграция населения изобилует множеством событий, которые проявляются в различных сферах: политико-правовой, социальной, экономической, культурной — и носят позитивный и негативный характер. Иностранцы граждане в России, безусловно, попадают в сферу деятельности органов уголовного преследования.

В статье рассматриваются некоторые проблемы вовлечения иностранных граждан в уголовный процесс в Российской Федерации в качестве свидетелей и потерпевших с точки зрения организации расследования. Проанализированы особенности правового регулирования порядка пребывания иностранных граждан в России, а также отдельные пробелы и противоречия миграционного и уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации, возникающие в рамках участия иностранцев в уголовном процессе.

В целях повышения эффективности деятельности органов следствия (дознания) при участии в уголовном процессе иностранных граждан предлагается расширить перечень оснований для продления срока их пребывания в Российской Федерации при участии, в том числе в качестве свидетелей и потерпевших. Обосновывается необходимость обеспечения доступа органов предварительного расследования к государственной информационной системе миграционного учета.

Ключевые слова: иностранный гражданин, правовое положение иностранных граждан, уголовный процесс, свидетель, потерпевший, следователь, срок пребывания, международное сотрудничество, запрос о правовой помощи.

A. I. Zemskova

ABOUT THE PARTICIPATION OF FOREIGN CITIZENS IN THE CRIMINAL PROCESS OF THE RUSSIAN FEDERATION AS OF WITNESSES AND VICTIMS

For a variety of reasons the Russian Federation has been interesting for migrants for several decades. There is a variety of events included in the human migration process and they are implemented in different spheres: political and legal, social, economic, cultural, as well as, they are both positive and negative. Foreign citizens in Russia are sure to be involved in the prosecution bodies' activities.

The article discusses some problems of involving foreign citizens in the criminal procedure of the Russian Federation as witnesses and victims from the point of view of the investigative process organization. The peculiarities of the legal regulation of foreign citizens' order to stay in Russia, as well as certain gaps and contradictions of both migration and criminal procedural branches of legislation of the Russian Federation that arise, while participating foreign citizens in the criminal procedure, are examined.

In order to increase the effectiveness of the investigative bodies' (inquiry ones') activity (when the foreign citizens are involved), the author suggests expanding the list of grounds for extending foreign citizens' term to stay in the Russian Federation, while they are supposed to be witnesses and victims in the criminal procedure. The necessity to provide the preliminary investigation bodies' access to the state information records of migration registration is proved.

Key words: foreign citizen, the legal status of foreign citizens, criminal procedure, witness, victim, investigator, term to stay, international cooperation, request for legal assistance.

С каждым годом все больше иностранных граждан в Российской Федерации приобретают определенный социально-правовой статус и становятся активными участниками отношений принимающего общества, в том числе правовых, возникающих между участниками уголовного процесса. В рамках этих отношений иностранный

гражданин может выступать не только субъектом преступления, но и свидетелем или потерпевшим. При этом российское уголовно-процессуальное законодательство не адаптировано к сложившейся ситуации, поскольку не учитывает закрепленные в нормах международного права особенности правового статуса иностранных

граждан [1, с. 4]. Кроме того, некоторые требования федерального миграционного законодательства России затрудняют вовлечение иностранных граждан в уголовный процесс в качестве свидетелей и потерпевших.

Несмотря на то что главный принцип, определяющий уголовно-процессуальный статус иностранного гражданина, закрепленный в ч. 3 ст. 62 Конституции Российской Федерации, — равенство иностранных граждан в правах и обязанностях с гражданами России, на практике для следователя и дознавателя участие иностранца в уголовном процессе создает «особый режим» и необходимость проведения дополнительных организационных мероприятий, которые, как правило, требуют значительных временных затрат. В первую очередь следователь (дознаватель) должен выявить, какими языками владеет иностранец, нужен ли ему переводчик. При этом время, затрачиваемое на проведение следственных действий с участием переводчика, значительно увеличивается.

Другая особенность вовлечения иностранных граждан в уголовный процесс, с которой может столкнуться следователь (дознаватель) в ходе служебной деятельности, сопряжена с пробелом в российском законодательстве — это ограниченность срока пребывания иностранного гражданина в Российской Федерации. Он зависит от цели въезда, гражданской принадлежности и правового статуса иностранца. Исходя из особенностей общеправового статуса, иностранных граждан, находящихся в России, можно разделить на три основные группы:

- постоянно проживающие;
- временно проживающие;
- временно пребывающие.

Иностранные граждане, которые постоянно проживают в Российской Федерации, имеют вид на жительство сроком на 5 лет с возможностью последующего продления, временно проживающие иностранные граждане — разрешение на временное проживание сроком на 3 года также с возможностью последующего продления. Временно пребывающий в Российской Федерации иностранный гражданин — лицо, прибывшее в Россию на основании визы или в порядке, не требующем получения визы, и получившее миграционную карту, но не имеющее вида на жительство или разрешения на временное проживание. Срок пребывания указанной категории иностранных граждан в России, согласно действующему миграционному законодательству, ограничен сроком действия визы. Так, если иностранный гражданин прибыл в порядке, не требующем получения визы, срок его пребывания на территории России не может превышать 90 суток суммарно в течение каждого периода в 180 суток,

за исключением случаев, предусмотренных законодательством России, а также в случае, если такой срок не продлен в установленном порядке. При этом непрерывный срок временного пребывания не может превышать 90 суток.

В соответствии с требованиями ст. 5 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ временно пребывающий в России иностранный гражданин обязан выехать из Российской Федерации по истечении срока действия его визы или иного установленного законом срока временного пребывания, кроме случаев, когда на день истечения указанных сроков ему продлены срок действия визы или срок временного пребывания.

В отношении иностранных граждан, имеющих статус подозреваемого или обвиняемого, российское уголовно-процессуальное законодательство предусматривает возможность применения мер пресечения, в том числе в виде заключения под стражу. При этом, безусловно, только наличия иностранного гражданства у данной категории участников уголовного процесса недостаточно для принятия судом решения об избрании данной меры пресечения.

В свою очередь в отношении иностранцев, которые вовлечены в уголовный процесс в качестве потерпевших (свидетелей), ни уголовно-процессуальное, ни миграционное законодательство Российской Федерации не предусматривает в качестве основания для продления разрешенного иностранному гражданину срока пребывания в России его участие в уголовном процессе, поэтому часто не представляется возможным обеспечить реализацию прав потерпевших лиц, которые не являются гражданами России, или привлечь иностранного гражданина в качестве свидетеля по уголовному делу в связи с их фактическим отсутствием на территории Российской Федерации по причине истечения разрешенного срока пребывания.

Более того, согласно ст. 25.10 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ иностранный гражданин или лицо без гражданства, уклоняющиеся от выезда из Российской Федерации по истечении срока пребывания (проживания), несут ответственность. Мерами административной ответственности, предусмотренными Кодексом об административных правонарушениях Российской Федерации (далее — КоАП РФ), являются наложение административного штрафа в размере от двух до пяти тыс. руб. с административным выдворением за пределы Российской Федерации.

В практической деятельности могут возникнуть следующие противоречивые ситуации. Судом Российской Федерации в отношении иностранного гражданина, который нарушил требования миграционного законодательства, выносится решение об административном выдворении за пределы России. При назначении данного вида наказания судья определяет, будет ли оно принудительным или контролируемым самостоятельным выездом. Последнее может быть назначено иностранному гражданину в случае осуществления выдворения за счет средств самого иностранного гражданина или пригласившей его стороны. В этой ситуации иностранному гражданину дается 10 дней для обжалования решения, а также согласно требованиям ст. 32.10 КоАП РФ он обязан выехать из Российской Федерации в течение пяти дней после дня вступления в силу постановления судьи о назначении соответствующего административного наказания. Таким образом, иностранец, в отношении которого вынесено решение об административном выдворении, может находиться на территории Российской Федерации еще как минимум две недели на законных основаниях. В этот период либо до решения о выдворении он может быть вовлечен в уголовный процесс как свидетель или стать жертвой противоправного посягательства.

Несмотря на обстоятельство участия в уголовно-процессуальных отношениях в качестве потерпевшего или свидетеля, иностранные граждане обязаны выполнить решение суда о выдворении либо выехать по истечении разрешенного срока пребывания из России. В связи с этим очевидна необходимость нормативного урегулирования порядка пребывания иностранных граждан в Российской Федерации, участвующих в уголовном процессе, в целях обеспечения правосудия.

Если на момент установления обстоятельств, дающих основания привлечь иностранного гражданина в качестве подозреваемого в совершении преступления, или в случае необходимости повторного допроса или проведения иных следственных действий с его участием, он будет находиться за пределами Российской Федерации (по требованиям миграционного законодательства или решению суда), следователю (дознавателю) нужно будет руководствоваться положениями 53 главы Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее — УПК РФ), которая входит в раздел о международном сотрудничестве в сфере уголовного судопроизводства. Регламентируя порядок этой деятельности, законодатель ссылается на международные договоры,

соглашения или принцип взаимности в указанной сфере. Российская Федерация является участником большинства универсальных договоров в правоохранительной сфере, заключенных в рамках Организации Объединенных Наций и ее специализированных учреждений и посвященных борьбе с отдельными видами преступлений. В числе важнейших из них: Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам 1959 г. с дополнительными протоколами к ней 1975 и 1978 гг., Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г., Международная конвенция о борьбе с финансированием терроризма 1999 г., Конвенция против транснациональной организованной преступности 2000 г. и др.

Согласно международным договорам запрос о вызове свидетеля, потерпевшего и иных лиц, указанных в ст. 456 УПК РФ, для производства следственных действий должен быть сделан с таким расчетом, чтобы повестка была передана за определенное время до наступления даты явки в следственные или судебные органы. В противном случае в исполнении запроса о вызове может быть отказано [2]. Кроме того, независимо от гражданства и места постоянного проживания требуется согласие иностранных граждан на участие в производстве следственных действий.

Необходимо отметить, что в ходе следствия может быть установлена причастность свидетеля и (или) потерпевшего к совершенному противоправному деянию. Однако в соответствии с требованиями ч. 4 ст. 453 УПК РФ запрос о вызове свидетеля или потерпевшего, проживающего на территории иностранного государства, должен содержать гарантии неприкосновенности вызываемого лица в виде обязательства запрашивающего государства о том, что его не привлекут к уголовной ответственности, не арестуют и не подвергнут наказанию за деяния, совершенные до пересечения границы, а также в связи с его свидетельскими показаниями или заключением в качестве эксперта по уголовному делу, являющемуся предметом разбирательства.

Участники уголовного процесса, указанные в ч. 1 ст. 456 УПК РФ, не ответившие на повестку или решение суда об их участии в производстве процессуальных действий, не могут быть подвергнуты приводу либо другим мерам принуждения, если только впоследствии они добровольно не окажутся на территории запрашивающей стороны и вновь не будут вызваны повесткой [3].

Запрос и прилагаемые к нему документы должны быть переведены на официальный язык того иностранного государства, в которое они направляются. Неточный перевод может исказить

содержание посылаемого запроса, особенно когда речь идет о специальной терминологии, поэтому необходимо привлекать квалифицированного переводчика, владеющего юридическим языком. Вместе с тем в кодексе не уточняется, на ком лежит обязанность обеспечить перевод направляемого запроса и прилагаемых к нему материалов, однако сложившаяся практика свидетельствует, что данное бремя ложится на орган, непосредственно заинтересованный в направлении запроса (инициатор запроса).

Кроме того, свидетелю, потерпевшему и его законному представителю должны быть возмещены расходы, связанные с проездом и пребыванием в запрашивающем государстве, а также заработная плата, не полученная за дни отвлечения от работы.

Еще одной особенностью процедуры направления запросов о правовой помощи является несовершенство правовой регламентации сроков их исполнения, что ведет к затягиванию предварительного следствия и существенно влияет на права участвующих в уголовном судопроизводстве лиц (особенно потерпевших). Некоторые ученые для решения данной проблемы предлагают обязать следователей указывать в содержании поручения сроки его исполнения. Для этого, по их мнению, необходимо, чтобы норма, устанавливающая содержание и форму запроса (ст. 454 УПК РФ), была дополнена положением о том, что запрашивающая сторона обязана указать в запросе период или конкретный срок его исполнения [4, с. 4]. Реализовать это на практике сложно, так как срок исполнения запроса зависит от уровня международно-правового сотрудничества, удаленности государства от Российской Федерации, климатических условий, политической ситуации и других факторов.

Безусловно, если бы российское законодательство предусматривало процедуру продления разрешенного срока пребывания иностранного гражданина в России в случае его привлечения в качестве потерпевшего (свидетеля), следователь (дознатель) воспользовался бы такой юридической возможностью еще на начальной стадии расследования, тем самым избежал бы в дальнейшем необходимости направлять запрос о правовой помощи или оформлять вызов иностранца для его участия в следственных действиях. Но до внесения соответствующих нормативных изменений кратковременность пребывания рассматриваемой категории участников уголовного процесса требует от следователя активного применения методов криминалистического прогнозирования и получения полных и максимально детализированных сведений именно на

первоначальном этапе предварительного следствия. Так, для начала следователю нужно определить правовой статус иностранца.

Центральным банком данных по учету иностранных граждан, согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 14 февраля 2007 г. № 94, является государственная информационная система миграционного учета (далее — ГИСМУ). Она формируется на основе автоматизированных учетов и базы биометрических персональных данных подразделений МВД России; банка данных об осуществлении иностранными гражданами трудовой деятельности и иных информационных систем, содержащих информацию об иностранных гражданах и лицах без гражданства, операторами которых в соответствии с законодательством Российской Федерации являются органы государственной власти и органы местного самоуправления. ГИСМУ содержит «досье» на каждого иностранного гражданина, въезжающего в Российскую Федерацию, с указанием сведений о его правовом статусе, нарушениях российского законодательства, датах въезда и выезда из России и т. д.

Ранее государственным заказчиком и координатором работ по формированию и обеспечению функционирования ГИСМУ являлась Федеральная миграционная служба. Однако Указом Президента Российской Федерации от 5 апреля 2016 г. № 156 [5] она была упразднена, ее подразделения были переданы в подчинение МВД России и стали управлениями и отделами по вопросам миграции в системе органов внутренних дел. Большинство сотрудников других подразделений МВД России доступа к ГИСМУ не получили. Таким образом, сохранилась система направления запросов, на исполнение которых полицейским «нового» отдела территориальных органов МВД России, занимающегося вопросами миграции, безусловно, требуется определенное время.

В рамках уголовного процесса с участием иностранных граждан часто возникает необходимость установить не только правовой статус, но и личность иностранца или лица без гражданства, выступающего в качестве потерпевшего или свидетеля. Нередко иностранцы становятся жертвами посягательств (кражи, разбойного нападения и т. д.), при этом документы утрачиваются вместе с другими ценными вещами.

Порядок установления личности иностранного гражданина, не имеющего действительного документа, удостоверяющего личность, регламентирован ст. 10.1 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25 июля 2002 г. №115-

ФЗ, согласно которому процедура установления личности иностранного гражданина может длиться до трех месяцев.

В завершение следует сказать, что вовлечение иностранных граждан в уголовный процесс в качестве потерпевших и свидетелей, особенно имеющих статус временно пребывающих в Российской Федерации, сопряжено с такими проблемами, как языковой барьер, зависимость от наличия эффективного международно-правового взаимодействия и кратковременность пребывания на территории России [6, с. 116]. Первое из указанных обстоятельств не вызывает в работе следователя серьезных затруднений. Чаще всего органы предварительного расследования в условиях оперативности привлекают иностранцев (носителей языка) в качестве переводчиков. При этом некоторые следователи эффективно используют их знания в ходе расследования и установления обстоятельств дела [7, с. 21]. Вторая проблема требует формирования эффективной системы международного сотрудничества в правоохранительной сфере. Так, в настоящее время продолжают внутригосударственные процедуры по ратификации Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 2002 г. (для России в силу не вступила). Однако, по нашему мнению, все эти задачи можно решить. Для этого: 1) законодателю необходимо предусмотреть в качестве основания для продления разрешенного иностранному гражданину срока пребывания в Российской Федерации его участие в уголовном процессе, в том числе в качестве свидетеля и потерпевшего. Данная норма устранил пробел в законодательстве и будет способствовать раскрытию и расследованию преступлений; 2) с учетом положений Указа Президента Российской Федерации от 5 апреля 2016 г. № 156 о ликвидации Федеральной миграционной службы и передачи ее функций в МВД России считаем целесообразным обеспечить доступ органов следствия и дознания МВД России к ГИСМУ в целях оперативного получения необходимой информации об иностранных гражданах в ходе их вовлечения в уголовный процесс.

Список библиографических ссылок

1. Жукова Н. А. Производство по уголовным делам с участием иностранных граждан в досудебных стадиях в Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2003.
2. Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / отв. ред. В. М. Лебедев. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
3. Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
4. Жамкова О. Е., Юрцева И. А. К вопросу совершенствования правовой регламентации направления и исполнения запросов о правовой помощи по уголовным делам // Российский следователь. 2015. № 22. С. 18—21.
5. О совершенствовании государственного управления в сфере контроля за оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров и в сфере миграции: указ Президента Российской Федерации от 5 апреля 2016 г. № 156 (ред. от 21.12.2016). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
6. Хмелев С. А. Особенности расследования преступлений, совершаемых в отношении иностранных граждан: дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2000.
7. Софейчук Н. В. Производство следственных действий с участием иностранных граждан стран СНГ (по материалам Иркутской области и Республики Бурятия): автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Иркутск, 2005.