

ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

УДК 343.1

Б.Н. Калмухаметова
Академия правоохранительных
органов при Генеральной
Прокуратуре Республики Казахстан,
Астана
B.N.Kalmukhametova
Academy of the law enforcement
agencies of the General Prosecutor
of the Republic of Kazakhstan
Astana
E-mail:
botagoz-7@mail.ru

Гарантии защиты прав и свобод лиц, подлежащих выдаче (экстрадиции) Ұстап беруге (экстрадициялауға) жататын тұлғалардың құқықтары мен бостандықтарын қорғау кепілдіктері Guarantees for the protection of the rights and freedoms of persons subject to extradition (extradition)

Аңдатпа

Бұл мақалада автор Қазақстан Республикасының Қылмыстық-Процестік Кодексінің ұстап беруге (экстрадициялауға) жататын тұлғалардың құқықтары мен бостандықтарын қорғауды қарастыратын ережелерін талдайды және оны жетілдіру үшін кейбір толықтырулар мен өзгерістер енгізуді ұсынады.

Аннотация

В данной статье автор подвергает анализу положения Уголовно-Процессуального Кодекса Республики Казахстан, предусматривающих защиту прав и свобод лиц, подлежащих выдаче (экстрадиции), и предлагает внесение некоторых дополнений и изменений для их совершенствования.

Annotation

In this article, the author analyzes the provisions of the Criminal Procedural Code of the Republic of Kazakhstan, providing for the protection of the rights and freedoms of persons subject to extradition (extradition), and proposes the introduction of certain additions and changes for their improvement.

Түйін сөздер: *экстрадициялау, қылмыстылық, ұстау, кепілдіктер, қорғаушы*

Ключевые слова: *экстрадиция, преступность, задержание, гарантии, защитник*

Keywords: *extradition, criminality, detention, guarantees, defender*

Отличительной особенностью современного уголовного процесса подавляющего количества государств мира является довольно развитая система гарантий. Уголовно-процессуальные гарантии выполняют защитную, охранительную роль от произвола должностных лиц органов уголовного преследования, от их

необоснованных и незаконных действий и решений.

По своей сущности гарантии есть система условий, обеспечивающих удовлетворение благ и интересов человека. Объектом гарантий выступают общественные отношения, связанные с охраной и защитой прав личности [1; 42].



Применительно к экстрадиции гарантиями защиты прав и свобод лиц, выдаваемых для уголовного преследования являются уголовно-процессуальные нормы, предусматривающие формы реагирования на незаконные действия и решения должностных лиц, а также формы судебного контроля в этой отрасли.

Важнейшей гарантией прав лица, подлежащего выдачи, является установление его процессуального статуса путем наделения определенными правами и обязанностями.

Все лица, так или иначе вовлеченные в сферу уголовно-процессуальных отношений, наделяются соответствующим процессуальным статусом, который, в свою очередь, определяется охранительной политикой государства в отношении всех лиц, чьи права и свободы могут быть ограничены мерами уголовно-процессуального принуждения. Вопросы относительно экстрадиции лиц решаются в рамках уголовного судопроизводства, из чего следует, что данные лица вовлекаются в уголовно-процессуальные отношения, предполагающие четкую фиксацию прав и обязанностей их сторон [2].

Взаимодействие государств в борьбе с преступностью в таких ее специфических сферах, как экстрадиция либо оказание различных форм правовой помощи по уголовным делам, само по себе чрезвычайно важно для обеспечения уголовного преследования обвиняемых либо исполнения наказания, однако подобное

сотрудничество никогда не должно переступать черту, за которой начинаются нарушения прав человека [3].

Как указывает Л. Гусейнов, через посредство договорного инструментария естественные и неотъемлемые права и свободы человека, уже или большей частью позитивированные в национальных законодательствах, в силу их общеприемлемого нормативного содержания получают международное признание и приобретают, таким образом, в дополнение к внутригосударственному правозащитному механизму и международно-правовую «опеку» [4; 8].

Я. Броунли совершенно справедливо указал, что выдача правомерна только в том случае, если при данных фактических обстоятельствах она не представляет собой соучастия в нарушении прав человека или в преступлениях против международного права [5].

Прежний УПК РК 1997 года не содержал норм, регламентирующих права лиц, подлежащих выдаче. Затем Законом Республики Казахстан от 18 января 2011 года № 393-IV «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам дальнейшей гуманизации уголовного законодательства и усиления гарантий законности в уголовном процессе» УПК РК был дополнен статьей 531-1 «Обжалование решения о выдаче лица».

Таким образом гарантии защиты прав и свобод лиц,



выдаваемых для уголовного преследования ограничивались лишь правом этих лиц на обжалование решения о выдаче.

Новый УПК РК существенно расширил объем процессуальных гарантий посредством: а) четкой регламентацией прав экстрадируемых лиц; б) значительно расширением, детализацией нормы, предусматривающей порядок обжалования решения о выдаче.

Так, в соответствии со ст.586 УПК РК:

1. Лицо, в отношении которого рассматривается вопрос о выдаче (экстрадиции) в иностранное государство, имеет право:

1) знать, по какому преступлению поступил запрос о его выдаче (экстрадиции);

2) иметь защитника и свидание с ним при условиях, обеспечивающих конфиденциальность общения, на присутствие защитника при допросах;

3) в случае задержания - на оповещение близких родственников, членов семьи или иных лиц о задержании и месте своего пребывания;

4) принимать участие в рассмотрении судом вопросов, связанных с его содержанием под стражей и запросом о его выдаче (экстрадиции);

5) знакомиться с запросом о выдаче (экстрадиции) или получить его копию;

6) обжаловать решения о содержании под стражей, применении экстрадиционного ареста и удовлетворении запроса о выдаче;

7) выражать в судебном заседании свое мнение по запросу о выдаче (экстрадиции).

2. Если лицо, в отношении которого рассматривается вопрос о выдаче (экстрадиции), является иностранцем и содержится под стражей, то оно имеет право на встречу с представителем дипломатического или консульского учреждения своего государства [6].

Право знать, по какому преступлению поступил запрос о его выдаче (экстрадиции) вытекает из принципа неприкосновенности личности, закрепленного в ст.14 УПК, где сказано: «Каждому задержанному немедленно сообщаются основания задержания, а также в совершении какого деяния, предусмотренного уголовным законом, он подозревается» [7].

Однако употребление в тексте закона слова «знать» можно толковать как, оповещать, ставить в известность, уведомлять.

В этой связи мы согласны с мнением О.Г. Михайловой, которая пишет: «Вместе с тем правоприменительная практика далеко не всегда связывает понятие «уведомление» с обязанностью должностного лица ознакомить с мотивировкой принятого решения, а также с предоставлением копии процессуального документа. Смысловое значение термина «уведомление» позволяет говорить о нем, как о документе, ставящем в известность о чем-либо, извещении о чем-либо [8]. В анализируемой ситуации, уведомление лица о принятом решении о выдаче лишь ставит его в известность о том, что решение о его экстрадиции



состоялось, а также разъясняет ему право на обжалование этого решения. Реализация этого права представляется для выдаваемого лица затруднительной в силу незнания аргументов, изложенных в решении о выдаче» [9].

Действительно, простое уведомление о том, по какому преступлению поступил запрос о его выдаче (экстрадиции) имеет незавершенный характер и малоинформативен. Завершенность, полнота знаний у лица появятся при его ознакомлении с документами, на основании которого он подлежит выдаче. Данное право, почему-то закреплено в пункте 5) ч.1 ст.586 УПК: «знакомиться с запросом о выдаче (экстрадиции) или получить его копию».

На наш взгляд, эти два пункта, а именно первый и пятый должны быть объединены. В этой связи мы предлагаем п.1 ч.1 ст.586 УПК РК изложить в следующей редакции: «знать, по какому преступлению поступил запрос о его выдаче (экстрадиции), а также ознакомиться с запросом о выдаче (экстрадиции) или получить его копию».

Справедливо утверждение по данному поводу А.Г. Васильева, который пишет: «Экстрадируемое лицо должно иметь информацию относительно правовой основы экстрадиции и категории законного ограничения его свободы. Подобного рода информирование не является чисто технической процедурой, а имеет большое практическое значение, поскольку связано с осуществлением эффективной защиты» [10].

Одним из важнейших положений, связанных с необходимостью обеспечения прав экстрадируемого лица является гарантирование эффективных средств правовой защиты, в том числе доступа к результатам контроля, осуществляемого судом. Сама по себе экстрадиция представляет собой процесс, на различных стадиях которого лицо должно иметь возможность пользоваться процессуальными средствами для оспаривания законности применения мер процессуального принуждения, и в частности заключение под стражу для целей выдачи, приводить доводы против своей экстрадиции, обжаловать в порядке, предусмотренном законодательством запрашиваемого государства, решение о выдаче и т.д. Ограничение в подобных случаях процессуальных гарантий ставит под сомнение законность всего производства по делу об экстрадиции и может повлечь нарушение международных обязательств государства по обеспечению прав человека.

Право иметь защитника каждому гарантировано, прежде всего, Конституцией Республики Казахстан, где записано: «Каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно» [11].

Данное конституционное положение получило дальнейшую реализацию в виде принципа уголовного процесса и закреплено в



статьей 27 УПК РК в следующей редакции:

1. Каждый имеет право на получение в ходе уголовного процесса квалифицированной юридической помощи в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом.

2. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно [12].

Статья 16 Конституции РК гласит: «Каждый задержанный, арестованный, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента, соответственно, задержания, ареста или предъявления обвинения» [13].

Разумеется, что указанные выше положения распространяются и на лицо, подлежащее выдаче. Поэтому в случаях, когда лицо заявляет требование об оказании ему правовой помощи и при этом не располагает средствами к оплате его услуг, по смыслу закона, защитник должен быть предоставлен бесплатно.

Об условиях, обеспечивающих конфиденциальность общения в ст.586 упомянуто излишне, так как в УПК РК эти условия сопровождают любое участие защитника в уголовном процессе, о чем прописано в ст.70: «Защитник вправе: 1) иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания наедине и конфиденциально без ограничений их количества и продолжительности» [14].

В п.2 ч.1 ст.586 УПК РК сказано, что выдаваемое лицо вправе на присутствие защитника при

допросах. Однако уголовно-процессуальный закон не предусматривает допрос лица, подлежащего выдаче.

Как мы уже говорили выше, процедура выдачи представляет собою чисто «технический» процесс по исполнению просьбы иностранного государства и заключается в установлении лица, подлежащего выдаче, удостоверении его личности, задержании, временном содержании под стражей, экстрадиционном аресте и передаче иностранному государству.

В указанной цепочке процессуальных действий не значится допрос. В судебном заседании, где решается вопрос о временном заключении под стражей или об экстрадиционном аресте законодатель не предусмотрел не только допрос, но и дачу суду пояснений выдаваемым лицом.

Поэтому мы полагаем, что из п.2 ч.1 ст.586 УПК слова «на присутствие защитника при допросах» следует исключить.

Право лица, подлежащего выдачи в случае задержания - на оповещение близких родственников, членов семьи или иных лиц о задержании и месте своего пребывания полностью согласуется с требованиями ст. 135 УПК РК:

«О задержании подозреваемого и месте его нахождения лицо, осуществляющее досудебное расследование, обязано безотлагательно уведомить кого-либо из совершеннолетних членов его семьи, а при отсутствии их - других родственников или близких лиц или предоставить возможность такого уведомления самому



подозреваемому. О задержании иностранца немедленно, а в случае невозможности в течение двадцати четырех часов также должны быть уведомлены посольство, консульство или иное представительство этого государства через Министерство иностранных дел Республики Казахстан в порядке, установленном совместным приказом Министра иностранных дел Республики Казахстан и Генерального Прокурора Республики Казахстан» [15].

Право лица принимать участие в рассмотрении судом вопросов, связанных с его содержанием под стражей и запросом о его выдаче (экстрадиции) базируется на положении Конституции РК о том, что каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод.

Это положение в УПК РК получило закрепление в ст.12 в виде принципа уголовного процесса:

1. Каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод.

2. Никому не может быть без его согласия изменена подсудность, предусмотренная для него законом.

3. Государство обеспечивает каждому доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба в случаях и порядке, установленных законом [16].

Однако судебная защита прав и свобод не означает лишь декларативное присутствие, как это складывается из положений закона относительно выдаваемого лица. В текстах ст.588 и 589 не предусмотрена дача пояснений следственному судье лицом,

подлежащим временному содержанию под стражей, либо подвергаемого экстрадиционному аресту.

Это же относится и к содержанию п.7) ч.1 ст.586 УПК: «выражать в судебном заседании свое мнение по запросу о выдаче (экстрадиции)». Данное право остается декларативным, так как уголовно-процессуальный закон не предусматривает механизмов реализации этого права.

К примеру, статья 148 УПК «Рассмотрение следственным судьей ходатайств о санкционировании меры пресечения в виде содержания под стражей» предусматривает следующий порядок.

В начале заседания следственный судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем прокурор обосновывает необходимость избрания в качестве меры пресечения содержание под стражей подозреваемого, после чего заслушиваются подозреваемый, обвиняемый и другие явившиеся в судебное заседание лица [17].

В связи с изложенным мы полагаем, что по аналогии со ст.148 УПК ст.588 и ст.589 УПК должны быть дополнены соответственно ч.3-1 и ч.4-1 следующего содержания: «В начале заседания следственный судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем прокурор обосновывает свое ходатайство, после чего



заслушивается лицо, подлежащее выдаче и его защитник».

Список литературы

- 1 Белянская О.В. Гарантии прав личности: понятие и классификация. [Электронный ресурс]. // Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/garantii-prav-lichnosti-ponyatie-i-klassifikatsiya>
- 2 Налбандян П.С. Процессуальное положение лиц подлежащих экстрадиции по российскому уголовно-процессуальному законодательству // *Вестник Владимирского юридического института №1(22) Владимир, 2012. – С. 126-129*
- 3 Сафаров Н.А. Экстрадиция и права человека: поиск оптимального баланса. [Электронный ресурс]. // Режим доступа: http://www.adhdportal.com/book_1924_chapter_13_1._ENKSTRADIJA_I_PRAVA_CHELOVEKA:_POISK_OPTIMALNOGO_BALANSA.html
- 4 Гусейнов Л. Международные обязательства государств в области прав человека. — Баку, 1998. — С. 8
- 5 Броунли Я. Международное право. Книга первая — М., 1977. — С. 448
- 6 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан — Алматы: «Издательство «Норма-К», 2014. — 368 с.
- 7 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан — Алматы: «Издательство «Норма-К», 2014. — 368 с.
- 8 Кузнецов С.А. Большой толковый словарь русского языка. 1-е изд.: - СПб.: Норинт, 1998
- 9 Михайлова О.Г. К вопросу об обжаловании экстрадиции. [Электронный ресурс]. // Режим доступа: <http://www.twirpx.com/file/1933072/>
- 10 Васильев А.Г. К понятию экстрадируемого лица в уголовном судопроизводстве. [Электронный ресурс]. // Режим доступа: <http://naukarus.com/k-ponyatiyu-ekstradiruemogo-litsa-v-ugolovnom-sudoproizvodstve>
- 11 Конституция Республики Казахстан. [Электронный ресурс]. // Режим доступа: <http://constitution.kz/>
- 12 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан — Алматы: «Издательство «Норма-К», 2014. — 368 с.
- 13 Конституция Республики Казахстан. [Электронный ресурс]. // Режим доступа: <http://constitution.kz/>
- 14 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан — Алматы: «Издательство «Норма-К», 2014. — 368 с.
- 15 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан — Алматы: «Издательство «Норма-К», 2014. — 368 с.
- 16 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан — Алматы: «Издательство «Норма-К», 2014. — 368 с.
- 17 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан — Алматы: «Издательство «Норма-К», 2014. — 368 с.