

УНИВЕРСАЛЬНАЯ ЮРИСДИКЦИЯ В ОТНОШЕНИИ ВОЕННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

Основанный на идее, что определенные преступления столь тяжки, что их последствия сказываются на международном сообществе в целом, принцип универсальной юрисдикции, который дает государствам возможность преследовать в судебном порядке преступников даже в отсутствие какой-либо связи между совершенным преступлением и государством, осуществляющим судебное преследование, является одним из средств, призванных облегчить и обеспечить пресечение таких преступлений. Принцип универсальной юрисдикции направлен на то, чтобы не допустить безнаказанности и не дать лицам, совершившим серьезные преступления, найти безопасное убежище в третьих странах. Фактически, принцип универсальной юрисдикции позволяет всем государствам выполнять их обязательство преследовать в судебном порядке и наказывать лиц, совершивших военные преступления. Чтобы этот принцип действовал, от государств требуется предусмотреть универсальную юрисдикцию за военные преступления во внутригосударственном законодательстве.

• Юрисдикция государства

Юрисдикция включает в себя компетенцию на издание законов (законодательная компетенция), на их толкование и применение (правоприменительная компетенция) и на принятие мер, обеспечивающих соблюдение законов (исполнительная компетенция). Хотя осуществление исполнительной компетенции, как правило, ограничивается территорией государства, международное право признает, что в некоторых обстоятельствах государство может принимать законы и выносить решения, касающиеся событий, происходящих за пределами национальной территории (экстерриториальная компетенция).

В уголовном праве в целом признается ряд принципов, позволяющих применять такую экстерриториальную юрисдикцию. К действиям, в отношении которых применяется экстерриториальная юрисдикция, относятся:

- действия, совершенные лицами, являющимися гражданами соответствующего государства (принцип гражданства или активный персональный принцип);
- действия, совершенные против граждан данного государства (пассивный персональный принцип) или
- действия, затрагивающие безопасность государства (принцип защиты).

Хотя эти принципы требуют наличия определенной связи между совершенным деянием и государством, осуществляющим свою компетенцию, универсальная юрисдикция – дополнительное основание для применения экстерриториальной юрисдикции – наличия подобной связи не требует.

Универсальная юрисдикция

Универсальная юрисдикция позволяет судебному учреждению рассматривать дела о преступлениях независимо от места их совершения, гражданства их исполнителя или потерпевшего. Она осуществляется в отношении ряда преступных деяний, пресечение которых всеми государствами оправдано или требуется в интересах международного публичного порядка, учитывая тяжесть преступлений и важность их пресечения в глазах международного сообщества.

Возможно проведение различия между преступлениями, в отношении которых государства обязаны проводить расследование на основании универсальной юрисдикции (обязательная юрисдикция) и преступлениями, которые они **имеют право** пресекать (факультативная юрисдикция). Универсальная юрисдикция может быть предусмотрена нормой международного обычного или договорного права. Если универсальная юрисдикция устанавливается договором, она, как правило, является обязательной.

Универсальная юрисдикция может осуществляться либо путем принятия внутренних законодательных актов (законодательная юрисдикция), либо в форме следствия над лицами, подозреваемыми в совершении правонарушений, и предания их суду (правоприменительная юрисдикция). Первая значительно чаще находит практическое воплощение в деятельности государств, чем вторая и, как правило, представляет собой ту основу, которая необходима для проведения расследования и судебного разбирательства. Однако для суда существует, по крайней мере в принципе, возможность обосновать свою юрисдикцию непосредственно

международным правом и осуществить "правоприменительную" универсальную юрисдикцию без какой бы то ни было ссылки на внутреннее законодательство.

Универсальная юрисдикция в отношении военных преступлений

Основания для осуществления универсальной юрисдикции в отношении военных преступлений присутствуют одновременно в международном договорном и обычном праве.

Договорное право

Договорная основа для осуществления универсальной юрисдикции была впервые заложена четырьмя Женевскими конвенциями 1949 г. о защите жертв войны – она была предусмотрена в отношении нарушений Конвенций, квалифицируемых в качестве серьезных.

В каждой из Конвенций есть положения (ст. 49, 50, 129 и 146 соответственно), обязывающие государства разыскивать лиц, которые, как предполагается, совершили такие нарушения, и, независимо от гражданства, предавать их своему суду, либо выдавать их для предания суду другому государству-участнику, имеющему достаточные основания для их обвинения. Хотя Конвенции и не предусматривают прямо, что юрисдикция не зависит от места совершения нарушения, их толкование, как правило, утверждало именно обязательную универсальную юрисдикцию. Этот принцип, отраженный в формулировке *aut dedere aut judicare*, не оставляет государствам иного выбора, кроме как предать суду либо выдать лиц, которые подозреваются в совершении серьезных нарушений. Таким образом, на государства налагается активное обязательство, так как им необходимо обеспечивать арест и судебное преследование лиц, совершивших серьезные нарушения. В этих целях и

учитывая, что выдача лица, подозреваемого в совершении серьезных нарушений, не всегда возможна, государства в любом случае должны иметь в своем распоряжении уголовное законодательство, позволяющее им преследовать в судебном порядке лиц, подозреваемых в совершении преступлений, вне зависимости от их гражданства или места совершения нарушения.

Дополнительный протокол I 1977 г. к Женевским конвенциям 1949 г. распространяет принцип универсальной юрисдикции в отношении серьезных нарушений на нормы, касающиеся ведения войны, и квалифицирует все серьезные нарушения как военные преступления (ст. 85).

Другие договоры по МГП, такие, например, как Гагская конвенция 1954 г. о защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта и Второй протокол к ней, предусматривают аналогичную обязанность государств-участников пресекать серьезные нарушения этих документов на основе принципа универсальной юрисдикции. Положения Конвенции против пыток 1984 г. истолковываются, как обязывающие государства осуществлять универсальную юрисдикцию, когда это необходимо для пресечения преступления пыток. Международная конвенция 2006 г. для защиты всех лиц от насильственных исчезновений предписывает всем государствам принимать меры для осуществления универсальной юрисдикции в отношении преступления насильственного исчезновения в случаях, когда лицо, подозреваемое в совершении правонарушения, находится на их территории и они не осуществляют выдачу данного лица.

Международное обычное право

В то время как соответствующие положения договорного МГП охватывают только серьезные нарушения, универсальная юрисдикция в обычном международном праве распространяется на все нарушения законов и обычаев войны, являющиеся военными преступлениями. К ним следует отнести некоторые серьезные нарушения права, применяемого в период немеждународных вооруженных конфликтов, в частности статьи 3, общей для четырех Женевских конвенций, а также Дополнительного протокола II 1977 г.

В отличие от договорного права, по-видимому, нет оснований полагать, что обычное международное право *требует*

осуществления государствами своей юрисдикции. Наоборот, норма 157 исследования МККК "Обычное международное гуманитарное право"¹ гласит, что государства *имеют право* наделить свои суды универсальной юрисдикцией в отношении военных преступлений.

Законодательные методы

Государства различными методами включили универсальную юрисдикцию во внутренне законодательство.

Важнейшая роль в определении статуса обычного и договорного права во внутренней правовой системе принадлежит Конституции. Скорее всего, суды будут обращаться непосредственно к положениям Конституции или к положениям международного права для того, чтобы обосновать осуществление универсальной юрисдикции там, где это допускается или требуется. Поскольку соответствующие положения международного права не являются самоисполнимыми, желательно определить юрисдикцию в отношении военных преступлений² в национальном законодательстве. Поэтому государствам надлежит следить за тем, чтобы существовали четкие основания для применения юрисдикции, точное определение конкретного преступления и его элементов, а также надлежащие санкции.

Ряд государств, придерживающихся континентальной правовой традиции, чья правовая система основывается на кодексах, предусматривают универсальную юрисдикцию в уголовном кодексе (общем и (или) военной юстиции). Такой кодекс может в одном и том же разделе определить подсудность и состав преступления. Однако чаще положения об универсальной юрисдикции включаются в общую часть кодекса, касающуюся юрисдикции, и содержат ссылку собственно на составы преступления, которые определены в особенной части. Универсальная юрисдикция может также устанавливаться в уголовно-

¹

http://www.icrc.org/rus/assets/files/other/cust_omary.pdf

² Более подробная информация о технологиях включения универсальной юрисдикции в национальное законодательство содержится в информационном бюллетене Консультативной службы "Технологии включения санкций в уголовное законодательство".

процессуальном кодексе или законе о полномочиях судебных органов. Некоторые государства наделили свои суды универсальной юрисдикции в отношении определенных преступлений путем принятия специального закона.

В государствах, правовая система которых не основывается на кодексах, - как правило, это страны "англосаксонского права" - в обычной практике принято предусматривать универсальную юрисдикцию в первичном законодательстве, которое определяет как подсудность, так и состав соответствующего преступления.

Вопросы законодательства

Независимо от избранного метода, при включении в национальное законодательство принципа универсальной юрисдикции следует рассмотреть ряд вопросов:

- чтобы избежать безнаказанности, универсальная юрисдикция должна быть предусмотрена для всех военных преступлений независимо от характера - международного или немеждународного - вооруженного конфликта, в рамках которого они были совершены;
- важно явным образом указать, что юрисдикция распространяется на всех лиц, прямо или косвенно ответственных за совершение соответствующих нарушений³, независимо от их гражданства и от того, совершено ли преступление на территории данного государства или за его пределами;
- критерии, позволяющие начать уголовное преследование или отказать в его возбуждении, должны быть определены четко и ясно. Однако такие критерии должны быть направлены на повышение эффективности и предсказуемости универсальной юрисдикции и не должны без необходимости ограничивать возможность судебного преследования лиц, подозреваемых в совершении правонарушений;
- Ввиду возможности взаимоналожения юрисдикций различных государств осуществление универсальной юрисдикции одним из них может быть обставлено рядом условий, таких, например, как соблюдение принципа *ne bis in idem* (за одно и то же правонарушение нельзя привлекать к

³ Более подробная информация об индивидуальной уголовной ответственности содержится в информационном бюллетене Консультативной службы "Непринятие мер и ответственность начальника".

судебной ответственности дважды); учет наказаний, уже назначенных за границей; юрисдикция, уже осуществляемая другим государством или международным судебным учреждением; присутствие, даже временное, обвиняемого на территории государства, возбудившего преследование.

Другие вопросы

При расследовании и судебном рассмотрении дел о преступлениях, совершенных за границей, возникают особые сложности, связанные со сбором доказательств, соблюдением прав подсудимого и защитой свидетелей и потерпевших. Безусловно, необходимо максимально обеспечить потерпевшим доступ к правосудию.

Порядок производства по делам, расследуемым и рассматриваемым в суде на основании принципа универсальной юрисдикции, должен устранить эти трудности посредством соответствующих положений в целях облегчения расследования, сбора и сохранения доказательств. Международные сотрудничество и судебная взаимопомощь имеют в этом смысле первостепенное значение, и в некоторых случаях может быть необходимо их усиление⁴. Также необходимо, чтобы судьи, адвокаты и прокурорские работники имели надлежащую подготовку, позволяющую им вести дела в суде и выносить решения по ним.

⁴ Более подробная информация о международной судебной взаимопомощи содержится в информационном бюллетене "Международные сотрудничество по вопросам выдачи и взаимопомощь в вопросах уголовного судопроизводства".

