



# 联合国打击跨国 有组织犯罪公约 缔约方会议

Distr.: General

31 July 2012

Chinese

Original: English

## 技术援助问题政府专家工作组

2012年10月17日和18日，维也纳

临时议程\*项目7

缔约国针对涉及文化财产的刑事犯罪适用

《联合国打击跨国有组织犯罪公约》的情况

## 国际合作问题工作组

2012年10月15日、16日和18日，维也纳

临时议程\*\*项目7

缔约国针对涉及文化财产的刑事犯罪适用

《联合国打击跨国有组织犯罪公约》的情况

## 缔约国针对涉及文化财产的刑事犯罪适用《联合国打击跨国 有组织犯罪公约》的情况

### 秘书处的报告

#### 一. 导言

1. 本报告是根据《联合国打击跨国有组织犯罪公约》缔约方会议第五届会议通过的题为“打击涉及文化财产的跨国有组织犯罪”的第5/7号决议编写的。在该决议中，缔约方会议请秘书处编写一份分析报告，介绍缔约国针对涉及文化财产的刑事犯罪适用《公约》的情况，供技术援助问题政府专家工作组和国际合作问题工作组审议。

2. 在该决议中，缔约方会议还请技术援助问题工作组和国际合作问题工作组提出建议供《联合国打击跨国有组织犯罪公约》缔约方会议审议以推动《公约》得到落实，并为此审议现行规范的范围及其充足性以及拟订其他规范的情况，同时适当注意刑事定罪和就有关该事项的司法协助和引渡等开展国际合作的方面。<sup>1</sup>

3. 在第5/7号决议中，缔约方会议还促请缔约国向秘书处提供有关这一报告的信息。2012年4月17日，秘书处分发了一份普通照会，请各缔约国在2012年5月25日之前向秘书处转交关于在国家一级针对涉及文化财产的跨国有组织犯罪

\* CTOC/COP/WG.2/2012/1。

\*\* CTOC/COP/WG.3/2012/1

<sup>1</sup> 另见 CTOC/COP/2010/12。



实际适用《联合国打击跨国有组织犯罪公约》的例子，尤其是关于刑事定罪以及司法协助和引渡等方面的国际合作。本报告载有各缔约国在 2012 年 6 月 13 日之前提供的答复的摘要。

## 二. 刑事定罪

4. 各国确认缺乏统一的刑事立法是文化财产保护面临的一个主要障碍。许多国家指出，它们没有专门用于保护文化财产的刑事立法。一些国家依据普通刑法的规定禁止和惩治盗窃文化财产行为，所采取的方式与禁止和惩治盗窃其他物品行为相同，而没有考虑到文化财产的特殊性质和价值。但是，许多来源国报告说它们已经对文化财产贩运及相关犯罪进行严格准确的定罪并加以严厉处罚。

### 阿尔及利亚

5. 阿尔及利亚报告该国已经批准了教科文组织 1970 年《关于禁止和防止非法进出口文化财产和非法转让其所有权的方法的公约》、1995 年统法协会《关于被盗或非法出口文物的公约》和 1973 年《保护世界文化和自然遗产公约》，并且通过了符合这些文书规定的国家立法。

6. 阿尔及利亚通过了关于保护文化遗产的 1998 年 6 月 15 日第 98-04 号法律，该法规定针对涉及文化财产的犯罪，剥夺自由 6 个月至 5 年并处以重金罚款。这些犯罪包括：盗窃或藏匿挖掘或水下研究期间发现的物品、登记在册的物品或经过分类的物品，以及在拆除或分割不可移动文化财产后获得的物品。该法还禁止非法出口可移动的文化财产，不论这些财产是否经过分类或登记在册，禁止非法进口来源国认为具有历史、艺术或考古价值的可移动文化财产。

7. 另外，阿尔及利亚通过了关于偷运问题的 2005 年 8 月 23 日第 05-06 号法律。该法规定对文物或考古遗产物品的偷运行为剥夺自由 1 至 5 年并处以与财产价值相等的罚款。如有以下情形则加重处罚：例如，文化财产偷运行为由 3 人或多人实施，物品在专门为贩运活动而造的洞穴或其他地方被发现，或者使用交通工具或枪支实施文化财产偷运。该法还规定了报告犯罪行为的义务。如果犯罪者是文化财产方面的专业人员，处罚则会更加严厉。法律允许在罪犯与执法机关有效合作的情况下以及参与使用特别侦查手段时可减轻处罚。

### 保加利亚

8. 保加利亚答复说，内政部打击有组织犯罪总局负责处理针对涉及文化财产的刑事犯罪实施《公约》的案件。保加利亚还报告，财政部海关总署执行关于打击文化财产贩运的任务授权并与其他执法机关在这方面开展合作。海关总署还与文化部共同规定联合调查的程序和方法，交流关于出口和临时出口文化财产的信息。海关总署与内政部密切互动，以预防和侦查货币和关税违法行为并实行立法和边境制度，尤其是针对文化财产、珍贵历史文物、考古发现和艺术品的非法交易和国际贩运。

## 德国

9. 德国指出，尽管《有组织犯罪公约》没有专门提到文化财产保护，但是其经常适用于包括涉及文化财产的刑事犯罪等多种犯罪。

10. 在德国，多数情况下涉及文化财产的刑事犯罪作为以下罪行处理：“Hehlerei”（被盗物品交易）、“洗钱”、“Bannbruch”（非法进口/出口/转让物品）、“Steuerhehlerei”（牵涉税收/关税问题的物品交易），以及《德国财政法》规定的各项犯罪。所有这些犯罪可受到最高刑至少四年的剥夺自由处罚，即符合《有组织犯罪公约》第 2 (b)条规定的严重犯罪的定义。

11. 另外，德国认识到文化财产贩运行为涉及意图组成一个有组织犯罪集团的不同行为者，而针对有组织犯罪集团可适用《有组织犯罪公约》。多数情况下，涉及文化财产犯罪的包括古物寻觅者、所有人、经纪人和拍卖人。

## 希腊

12. 希腊报告说，自 2000 年签署《联合国打击跨国有组织犯罪》及其三项议定书以来，希腊已经按照《公约》规定建立了一个打击有组织犯罪的国际法律框架并阐述了有组织犯罪的定义。

13. 希腊在其国家法律框架中将《有组织犯罪公约》的条文纳入题为“确认和执行《联合国打击跨国有组织犯罪公约》及其三项议定书和相关条文”的第 L. 3875/2010 号立法。《公约》各项要求还被纳入题为“《刑法典》和《刑事诉讼法典》条文以及保护公民免遭犯罪组织实施的犯罪行为危害的其他条文修订”的第 L. 2928/2001 号立法。第 L. 3875/2010 号立法是第 L. 2928/2001 号立法条文以及以下其他相关法律的后期修订和修正的补充：(一)第 L. 3568/2008 号法律，该法在关于有组织犯罪和解除保密的条文中增添非法运输古物的犯罪；(二)题为“预防和遏制洗钱和资助恐怖主义行为及其他条文”的第 L. 3691/2008 号法律，该法扩展了主要立法中犯罪（基本罪行）的含义，将涉及文化财产和古物犯罪所得的犯罪收入包括在内。这些犯罪还被纳入题为“普遍保护古物和文化遗产”的第 L. 3028/2002 号法律。

14. 另外，题为“打击犯罪组织的侦查手段”的《刑事诉讼法典》第 253A 条尤其与打击有组织犯罪有关。该条规定允许在《有组织犯罪公约》明确阐述的前提下，针对非法贩运古物和文化财产犯罪以及《希腊刑法典》第 1 和第 2 款规定的其他犯罪，使用特工行动、控制下交付、解除保密和使用个人数据等特殊侦查手段。

15. 希腊阐述了《公约》在涉及文化财产的刑事犯罪方面的影响十分重要，为司法机关提供的打击非法运输文化物品的法律工具（特殊侦查手段、解除保密和对有组织犯罪进行刑事定罪的条文）在对此类案件的处理中发挥了关键作用。

16. 希腊还提供了关于捣毁一个参与贩运古物的犯罪组织的案件实例，以此说明《刑事诉讼法典》第 253 A 条所设想的特殊侦查手段行之有效。

17. 2012 年 3 月 4 日，海其迪奇警察总局捣毁了一个由数名成员组成的犯罪组织，这些成员在希腊 13 个区内参与偷运大量文化财产物品。在警务行动期间，44 名希腊国民被捕，具体而言即该犯罪组织的首领以及 43 名主要和次要成员。犯罪组织的首领成立了有组织集团，主要在国外从事文化财产非法贸易活动。通常情况下，犯罪组织成员从主要位于希腊马其顿、塞萨利和中希腊区的多个地方的非法挖掘活动中获得物品。

18. 犯罪组织首领通过他建立的网络将非法挖掘的文物运往国外销售。该首领曾经携带物品出境或者将少量物品装在特制信封中邮寄以躲避检测。调查发现该首领多次前往保加利亚、德国、瑞士和联合王国，还发现数笔汇给该首领的境外汇款。希腊执法机关对被逮捕人的房屋及在该国几个地区的其他住所进行了多次搜查，发现了数千枚（8,000 多枚）从公元前 6 世纪至拜占庭时期的硬币。同时还发现并没收了多件其他文化财产、金属探测器、枪支、书籍、鉴定古代钱币的资料以及现金。

### 葡萄牙

19. 葡萄牙报告说，该国《宪法》载有与文化财产保护有关的不同条款。特别提到了第 73-3 条，根据该条规定，该国政府应促进并确保所有公民了解其文化遗产，以推进文化的民主化。

20. 葡萄牙指出，教科文组织 1970 年《关于采取措施禁止并防止文化财产非法进出口和所有权非法转让公约》是直接为以下犯罪提供判决依据的法律文书：转移罪（《葡萄牙刑法典》第 101 条）、非法出口罪（《刑法典》第 102 条）和破坏线索罪（2001 年 9 月 8 日第 107/2001 号法案和《刑法典》第 204 条 2d）。此外，《刑法典》还包括情节恶劣的盗窃罪，即被盗动产具有重要的科学、艺术或历史价值并且属于公共所有或者可列入公共收藏或展览。

21. 葡萄牙还提供了各项统计数据，显示在 2010 年和 2011 年，盗窃文化财产的案件数目减少并且破获案件的数目增加。

22. 葡萄牙指出，已经落实了应对文化财产贩运问题的立法框架，但是没有说明该框架是否也包含《有组织犯罪公约》的要求或者该国是否已经对法院案件或与文化财产贩运有关的国际合作请求适用该《公约》。

### 马达加斯加

23. 马达加斯加报告了更有效地打击文化财产贩运举措的具体实例，例如，根据 2012 年 1 月 31 日第 2012-135 号法令，成立了一个专门打击海上掠夺、盗窃和劫掠文化遗产的警察部门。

24. 马达加斯加还指出，在执法机关的密切合作下，遗址和博物馆的安保得到了增强，与教科文组织和刑警组织等处理文化和自然遗产保护的博物馆和组织网络之间的沟通与信息交流也有所加强。马达加斯加还提到了为保护文化遗产而开展的提高认识运动。

25. 马达加斯加没有提到《有组织犯罪公约》的各项要求是否被纳入其关于文化财产贩运问题的国家立法。

#### 挪威

26. 挪威报告说，司法与公安部尚未对涉及文化财产的刑事犯罪案例适用《有组织犯罪公约》。位于奥斯陆的刑警组织国家中央局和挪威国家经济和环境犯罪调查起诉局也指出它们从未对此类案件适用该《公约》。

27. 但是，挪威强调其仍然认为《公约》是打击涉及文化财产犯罪的一个有用工具，并且该《公约》在这方面越来越具有现实意义。

28. 挪威指出其具备一些使用教科文组织 1970 年《关于禁止和防止非法进出口文化财产和非法转让其所有权的方法的公约》的经验。

#### 美利坚合众国

29. 美国报告说其具有强有力的且经受考验的法律体制，可以保护美国的文化财产免遭掠夺和贩运。《考古资源保护法》对美国的联邦考古文化财产作出了界定，提供保护文化财产的机制，并规定了对包括掠夺和贩运在内的违法行为的刑事处罚。

30. 另外，美国执法部门利用各种民事、刑事和偷运问题法规调查和起诉涉及国际文化财产的民事和刑事违法行为，包括利用《国家被盗财产法》和《文化财产实施法公约》。《国家被盗财产法》允许对被盗文化财产进行刑事诉讼。

### 三. 国际合作，包括司法协助和引渡

31. 《有组织犯罪公约》第 1 条规定，该《公约》的宗旨是促进合作，以便更有效地预防和打击跨国组织犯罪。《有组织犯罪公约》为开展国际合作预防、调查和起诉组织犯罪活动提供了一个广泛的框架。《公约》有 170 个缔约方，几乎获得了普遍批准，各国可以此为依据相互合作，以促进对包括文化财产贩运在内的各种严重犯罪开展刑事调查。

32. 缔约国对关于适用《有组织犯罪公约》促进国际合作的答复表明许多国家对涉及文化财产贩运的案件普遍没有适用该《公约》。

#### 阿尔及利亚

33. 阿尔及利亚指出，关于偷运货物问题的 2005 年 8 月 23 日第 05-06 号法律包含关于在文化财产偷运案件中进行司法协助的条款，以便更有效地预防、调查和打击这些犯罪。

34. 阿尔及利亚特别指出，司法协助是根据一项条约、国家立法或在互惠基础上，并且是在以邮寄或电子方式收到附带所有相关信息的书面请求的情况下给

予的。

## 德国

35. 德国报告说，没有必要对关于文化财产保护的司法协助和引渡请求专门实施《有组织犯罪公约》。这些请求是根据《刑事事项国际合作法》的规定处理的。

36. 德国报告说很少收到根据《有组织犯罪公约》的规定进行引渡、执行外国判决或司法协助的请求。通常情况下，请求是根据其他适用的国际协定或《刑事事项国际合作法》提出的。

## 西班牙

37. 西班牙在答复中指出，该国从未对文化财产贩运案件适用过《有组织犯罪公约》。西班牙报告说，在处理涉及文化财产的案件时，该国与其他国家进行有效的警方合作。

## 瑞士

38. 瑞士报告说，根据其《刑事事项国际司法协助联邦法》，即使在没有订立双边或多边协定的情况下，也有可能就涉及文化物品的犯罪开展国际合作。虽然没有具体数字，但是瑞士在近期与欧洲委员会成员国共同参与提供司法协助、引渡、辅助援助和诉讼转移。

39. 瑞士《文化财产转让法》是以教科文组织《1970 年公约》为依据的，该国在 2003 年批准了该《公约》。《文化财产转让法》和《文化财产转让条例》构成了监管文化财产进口、过境、出口和归还的法律基础。瑞士还声明，大多数关于文化财产事项的司法协助请求是从意大利、希腊、土耳其和秘鲁等国收到的。

40. 瑞士在关于刑事事项司法协助的公约和国内法的基础上向这些国家提供国际合作。这些法律文本尤其包括《国际援助法》、《欧洲司法协助公约》以及与意大利、秘鲁和埃及签订的双边协定。另外，《刑事事项国际司法协助联邦法》条文，特别是第 24 和第 25 条，以及瑞士与埃及、希腊、意大利、哥伦比亚和秘鲁订立的文化财产进口与归还双边协定，为国际合作提供了新的法律基础。

41. 鉴于上述司法协助法律基础，瑞士指出其在没有实际适用《有组织犯罪公约》的情况下提供文化财产贩运事项国际合作。因此，瑞士没有任何对文化财产贩运案件适用《公约》的实例。

## 土库曼斯坦

42. 土库曼斯坦表明其没有任何对文化财产贩运案件适用《有组织犯罪公约》的实例。

## 美利坚合众国

43. 美利坚合众国报告说，根据《国家被盗财产法》和《文化财产实施法公约》，其已与各国签订了 13 项双边协定，对非法贩运的文化财产实行进口限制。因此，这些国家可在进口时扣押和归还还有证据表明属于教科文组织 1970 年《关于禁止和防止非法进出口文化财产和非法转让其所有权的方法的公约》任一缔约国的博物馆或宗教或世俗公共纪念馆或类似机构的被盗物品。美国还与允许进行联合调查的 65 个国家签订了正式的《海关互助协定》。

44. 美国认为教科文组织《1970 年公约》是促进打击文化财产贩运国际合作方面最有效、最广为接受的规范工具。美利坚合众国表示，如果教科文组织《公约》的执行能够解决考古掠夺和被掠夺物品贩运问题，那么该《公约》是一个范围广泛的国际合作框架。在过去 10 年中，新增 29 个国家加入了《1970 年公约》，其中包括主要的“市场”国家，这些国家需要时间执行《公约》以解决考古掠夺和被掠夺物品贩运问题。

45. 美利坚合众国还强调，鉴于在大多数情况下涉及到《联合国打击跨国有组织犯罪公约》所定义的有组织犯罪集团，因此该《公约》很有可能成为文化财产案件国际合作的工具。美国强调，如果在向美国提交司法协助请求之前进行非正式协商，那么也将大大增加各国之间实现更积极协作的希望。

46. 美国报告了若干个案件实例，说明美国司法协助中央机关——司法部如何处理与古物和文化财产有关的司法协助请求。

47. 2011 年，秘鲁向美国司法部寻求援助，要求归还新墨西哥州州长宫殿博物馆保管的一尊金猴头像。这尊金猴头像可以追溯到公元 300 年的秘鲁莫希古文化，秘鲁认为它是从属于国家文化遗产的一个考古遗址被盗走的。1999 年，新墨西哥州以秘鲁无法提供充足证据证明金猴头像的来源为由，拒绝了秘鲁最初提出的归还请求。之后，秘鲁提交了补充材料证实该文物源于秘鲁。因此，在秘鲁政府的协调下，美国当局起草了一份秘鲁共和国与新墨西哥州历史博物馆的谅解备忘录，在谅解备忘录中该博物馆同意归还文物，并在 2011 年 12 月 8 日举行的一个仪式上予以归还。2011 年秘鲁并未发出正式的司法协助请求，尽管秘鲁之前已经提交了一份未获准许的司法协助请求书。

48. 另外，2006 年巴西请求为归还锡德收藏品中的两幅画作提供援助。锡德收藏品中的作品包括雕像、历史文件、地图和图片，这些作品是由巴西银行桑托斯银行前任所有者埃德马尔·锡德·费雷拉以银行欺诈和洗钱犯罪所得购买的。费雷拉收藏的 29 件珍贵艺术品中包括罗伊·利希滕斯坦的《现代绘画黄色交织》和华金·托雷斯·加西亚的《人物绘画》。这些价值 400 多万美元的油画在作为费雷拉洗钱计划的一部分被偷运到美国之后被美国联邦当局扣押。在根据一项双边司法协助条约提出申请之后，2010 年 9 月 21 日在纽约举行的一次仪式上，油画被转交给巴西当局。

49. 2010 年，罗马尼亚请求协助调查一个大型被告集团，这些被告涉嫌从 Sarmizegetusa Regia 考古遗址盗窃大量金币和螺旋形手镯。被盗物品中包括公元前 1 世纪下半叶的 Dacian Koson 银币。请求书要求审问了解被盗古物和文件的

个人关于将被盗古物进口到美国的情况。请求书还要求为查找、确认和扣押物品以及将物品归还罗马尼亚政府提供援助。迄今为止，美国当局已经确认了 45 枚硬币和一个希腊银制酒碗。该请求是根据一项双边司法协助条约和教科文组织 1970 年《关于禁止和防止非法进出口文化财产和非法转让其所有权的方法的公约》提出的。

50. 另外，2008 年，意大利当局在调查非法挖掘和出口文物案件，其中包括从意大利卡塞塔附近的一座伊特鲁里亚古墓中出土的一只伊特鲁里亚花瓶，这只花瓶可追溯到公元前 800 年，价值约 1 万欧元。调查显示这些文物被出口到了美利坚合众国。意大利请求协助查找、扣押和归还古物。美国当局与意大利当局密切协作，获取了对住在康涅狄格州纽黑文的三名嫌疑人的房屋的搜查令并扣押了 22 件意大利文物。意大利当局官员来到美国商讨搜查宣誓证词的编写；参与了双方同意进行的审问；并且能够在美国警员执行搜查令时进行现场协商。该请求是根据一项双边司法协助条约和教科文组织 1970 年《关于禁止和防止非法进出口文化财产和非法转让其所有权的方法的公约》提出的。

51. 另外，美利坚合众国报告了最近该国政府归还文化财产的实例，这些文化财产是通过司法协助进程以外的方式归还的，例如，《海关法》、《文化财产实施法公约》/双边协定和《国家被盗财产法》。

#### 四. 结论和建议

52. 对从《联合国打击跨国有组织犯罪公约》缔约国收到的答复的审议表明，《公约》没有被广泛用于涉及文化财产贩运的案件中。

53. 一些缔约国报告了立法方面的发展，即将涉及文化财产的犯罪行为定为刑事犯罪，或者允许使用特殊侦查手段。但是，所提供的资料并未明确指出《有组织犯罪公约》的所有要求是否已纳入其国内立法。

54. 许多国家指出主要适用教科文组织 1970 年《关于禁止和防止非法进出口文化财产和非法转让其所有权的方法的公约》保护文化财产。一些国家似乎使用教科文组织公约为文化财产的返还和归还提供便利。

55. 缔约方会议似宜请毒品和犯罪问题办公室继续促进适用《有组织犯罪公约》打击文化财产贩运。在这方面，毒品和犯罪问题办公室可依据请求提供技术援助，以针对文化财产贩运适用尤其是《有组织犯罪公约》的国际合作条款。

56. 缔约方会议还似宜鼓励缔约国针对文化财产贩运实施《公约》，包括国际合作条款。