



**Конференция участников
Конвенции Организации
Объединенных Наций
против транснациональной
организованной преступности**

Distr.: General
13 August 2010
Russian
Original: English

Пятая сессия

Вена, 18-22 октября 2010 года

Пункт 5 предварительной повестки дня**

**Консультации экспертов по вопросу о применении
Конвенции для борьбы с появляющимися формами
преступности**

**Применение Конвенции Организации Объединенных
Наций против транснациональной организованной
преступности в целях защиты от незаконного оборота
культурных ценностей**

Записка Секретариата

I. Введение

1. На своей четвертой сессии Конференция участников Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности рассмотрела вопрос о появляющихся формах преступности, включая незаконный оборот культурных ценностей, и выразила обеспокоенность их связями с организованной преступностью. Более того, в своем решении 4/2 Конференция подчеркнула, что Конвенция обеспечивает самые широкие рамки для сотрудничества в целях противодействия существующим и новым формам транснациональной организованной преступности. Конференция также постановила включить в предварительную повестку дня своей пятой сессии пункт под названием "Консультации экспертов по вопросу о применении Конвенции для борьбы с появляющимися формами преступности".

2. Экономический и Социальный Совет в своих резолюциях 2004/34 и 2008/23, озаглавленных "Защита от незаконного оборота культурных ценностей", подчеркнул важное значение для государств защиты и сохранения

* Переиздано по техническим причинам.

** СТОС/СОР/2010/1.



своего культурного наследия в соответствии с международно-правовыми документами¹. В своей резолюции 2008/23, будучи встревожен активизацией участия организованных преступных групп во всех аспектах незаконного оборота культурных ценностей, Совет настоятельно призвал государства-члены и соответствующие учреждения укреплять механизмы международного сотрудничества, включая взаимную правовую помощь, и облегчать изъятие, возвращение или реституцию культурных ценностей. В этом контексте Совет подчеркнул, что вступление в силу Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности² придало новый импульс международному сотрудничеству в деле противодействия транснациональной организованной преступности, что в свою очередь приведет к выработке новаторских и более широких подходов к борьбе с различными проявлениями такой преступности, включая незаконный оборот культурных ценностей.

3. В Вене 24-26 ноября 2009 года состоялось совещание группы экспертов по защите от незаконного оборота культурных ценностей, учрежденной в соответствии с резолюцией 2008/23 Экономического и Социального Совета (UNODC/CCPCJ/EG.1/2009/2). В ходе этого совещания группа экспертов рекомендовала Конференции рассмотреть вопрос о применении Конвенции в целях защиты против незаконного оборота культурных ценностей и предложила Конференции изучить возможности использования положений Конвенции в качестве правовой основы для международного сотрудничества. В своей резолюции 2010/19 Совет счел, что Конвенция об организованной преступности и Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции³ должны быть полностью использованы в целях усиления борьбы с незаконным оборотом культурных ценностей, в том числе путем изучения, в соответствующих случаях, других возможных нормативных изменений.

4. В настоящей записке рассматриваются преимущества применения Конвенции об организованной преступности, в частности ее положений о криминализации и международном сотрудничестве, в целях защиты от незаконного оборота культурных ценностей, и предлагаются способы максимального использования ее потенциальных возможностей.

¹ Например, Конвенция о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности (United Nations, *Treaty Series*, vol. 823, No. 11806), Конвенция о похищенных или незаконно вывезенных культурных ценностях (текст см. www.unidroit.org) и Конвенция о защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта (United Nations, *Treaty Series*, vol. 249, No. 3511) и два протокола к ней.

² United Nations, *Treaty Series*, vol. 2225, No. 39574.

³ Там же, vol. 2349, No. 42146.

II. Международно-правовая основа для защиты культурных ценностей

A. Конвенция о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности

5. Основой для защиты культурных ценностей является Конвенция о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности⁴, согласно которой ввоз, вывоз и передача права собственности на культурные ценности, совершенные в нарушение правил, принятых государствами-участниками в соответствии с этой Конвенцией, считаются незаконными (статья 3). Кроме того, государства-участники принимают на себя следующие обязательства:

a) учредить соответствующее свидетельство, прилагаемое к вывозимым культурным ценностям (пункт (a) статьи 6);

b) запретить вывоз со своей территории культурных ценностей, к которым не приложено вышеупомянутое свидетельство, и ввести соответствующие меры наказания (пункт (b) статьи 6 и статья 8);

c) предотвращать приобретение музеями и другими аналогичными учреждениями незаконно вывезенных культурных ценностей (статья 7);

d) содействовать возвращению культурных ценностей, объявленных не отчуждаемыми другим государством-участником (пункт (d) статьи 13).

6. Конвенция применяется только в отношении культурных ценностей, похищенных из публичных коллекций, предметы которых указаны в инвентарной описи, и не применяется к культурным ценностям, похищенным у частных владельцев или из частных владений. Такое толкование подкрепляется тем, что предусмотренные Конвенцией средства правовой защиты действуют только на межгосударственной основе и не могут быть использованы частными лицами. Предусмотренные Конвенцией механизмы экспортного контроля распространяются только на музейные приобретения и не охватывают частные приобретения. Учитывая широкое участие в незаконном обороте культурных ценностей частных лиц, в том числе связанных с организованными преступными группами, необходимо разработать правоприменительный механизм, который охватывал бы также частных лиц. Кроме того, в соответствии с Конвенцией розыск и возвращение государству-участнику происхождения незаконно приобретенных ценностей возможно только лишь через дипломатические каналы и процедуры, в рамках которых запрашивающее государство происхождения обязано за свой счет представить доказательства, необходимые для установления права на требование (пункт (b) (ii) статьи 7).

7. Наконец, положения Конвенции обеспечивают основу для международного сотрудничества только в отношении случаев, когда

⁴ Там же, vol. 823, No. 11806, по состоянию на июнь 2010 года Конвенцию ратифицировали 120 государств.

культурное наследие того или иного государства-участника подвергается опасности хищения археологических или этнологических материалов (статья 9). Отсутствие конкретных инструментов и руководящих принципов, позволяющих и требующих налаживать сотрудничество в целях борьбы с незаконным оборотом культурных ценностей, который зачастую носит трансграничный характер, свидетельствует о необходимости разработки международно-правовых документов в дополнение к Конвенции.

В. Другие соответствующие международно-правовые документы

8. Ряд положений, применимых к требованиям, касающимся реституции и возвращения, которые выдвигаются частными лицами и в отношении частных лиц содержится в Конвенции о похищенных или незаконно вывезенных культурных ценностях⁵, которая обеспечивает тем самым особый механизм, позволяющий частным владельцам обращаться в суд в другом государстве-участнике с исками в отношении возвращения похищенных культурных ценностей. Однако эта Конвенция основана на принципах гражданского права, и в ней не учитываются уголовные аспекты. Кроме того, в полной мере задействовать потенциал Конвенции не представляется возможным из-за незначительного количества государств-участников (30 – по состоянию на июнь 2010 года), что так же указывает на необходимость разработки более действенного международно-правового документа. На защиту культурного наследия направлены положения Протокола о защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта⁶, однако он применяется только в периоды войны или оккупации (статья 18).

III. Незаконный оборот культурных ценностей и транснациональная организованная преступность

А. Проблемы в области охраны культурных ценностей

9. Одной из основных проблем в деле охраны культурных ценностей является отсутствие унифицированного законодательства. Не все государства присоединились к международным договорам, касающимся культурных ценностей, и во многих государствах действуют различные и в некоторых случаях противоречащие друг другу правовые режимы, что препятствует налаживанию взаимного сотрудничества в области проведения расследований и осуществления судебного преследования. Государства зачастую не подозревают о росте масштабов незаконного оборота культурных ценностей даже в пределах национальных границ и не располагают специальными знаниями и ресурсами, необходимыми для разработки, в том числе в рамках судебной системы, адекватных мер для борьбы с таким незаконным оборотом. Кроме того, охрана культурных и археологических объектов сопряжена с большими затратами и в практическом плане ее порой невозможно обеспечить, а из-за отсутствия инвентарных перечней и фотоархивов, особенно по

⁵ Текст см. www.unidroit.org.

⁶ United Nations, *Treaty Series*, vol. 249, No. 3511.

объектам, найденным в ходе незаконных раскопок, попытки обнаружить и вернуть похищенные объекты оказываются тщетными. Государства, стремящиеся возратить похищенные культурные ценности, иногда не в состоянии решить проблемы, связанные с бременем доказывания, а осторожность, с которой некоторые государства подходят к вопросам, культурного наследия, может стать причиной нежелания осуществлять сотрудничество.

В. Особенности рынка предметов искусства и его связи с транснациональной организованной преступностью

10. Рынок предметов искусства особо уязвим для организованной преступности, поскольку имеет исключительно специализированный и потенциально глобальный характер и требует глубоких знаний и опыта. К тому же, по сути, это рынок международных сделок, поскольку максимальную прибыль от продажи археологических предметов, обнаруженных в одной стране, как правило, можно получить в другой стране. Операции на этом рынке традиционно носят трансграничный характер. Это крупный и в то же время незаметный рынок, для которого характерно отсутствие широкой рекламы и полная анонимность покупателей и продавцов. Такая обстановка конфиденциальности во многих случаях приводит к тому, что культурные ценности (даже находящиеся в законном владении) скрывают или маскируют.

11. Проблема хищения и незаконного оборота культурных ценностей вызывает все большее беспокойство. Культурные ценности незаконно вывозятся с мест археологических раскопок, изымаются или похищаются из музеев, мест религиозного поклонения или частных коллекций в одной стране (стране происхождения) и незаконно вывозятся за границу с целью продажи в богатых странах, где существует спрос на такие товары и более развитый рынок. Купля-продажа зачастую осуществляется через существующую торговую инфраструктуру, включая дилеров, коллекционеров и музеи, которые совершают операции с культурными ценностями, не всегда интересуясь при этом их происхождением. Попадая на законный рынок, объекты, приобретенные незаконным путем, смешиваются с другими объектами и их становится сложно выявить, особенно из-за анонимности покупателей и продавцов на рынке антиквариата.

12. Такой незаконный оборот связан с организованной преступностью, поскольку он осуществляется с помощью методов, используемых организованными преступными группами; высокий спрос на полученные незаконным путем ценности обеспечивает исключительную прибыльность такой торговли для ее участников; сложный характер операций зачастую требует участия целого ряда субъектов, юридических лиц и третьих сторон, деятельность которых, как правило, носит структурированный и организованный характер, а также применения сложных современных технологий. Существуют признаки того, что транснациональный незаконный оборот предметов антиквариата связан с другими видами противоправной деятельности, в которую вовлечены организованные преступные группы, включая контрабанду наркотиков и оружия, насилие, коррупцию и отмывание денег.

IV. Применение Конвенции об организованной преступности в целях защиты культурных ценностей

13. Незаконный оборот культурных ценностей сопряжен с совершением целого ряда преступлений как на национальном, так и на транснациональном уровнях, и в нем могут участвовать организованные преступные группы. Повышению эффективности усилий государств по предупреждению, расследованию деятельности в области незаконного оборота культурных ценностей и судебного преследования за нее могло бы способствовать осуществление правоохранных мероприятий в соответствии с Конвенцией об организованной преступности, в частности ее положениями о криминализации и положениями, обеспечивающими широкую основу для международного сотрудничества⁷.

A. Сфера применения и цель Конвенции об организованной преступности

14. Конвенция об организованной преступности призвана содействовать налаживанию сотрудничества в области предупреждения транснациональной организованной преступности и борьбы с ней. Конвенция имеет широкую сферу применения, которая распространяется на преступления, признаваемые таковыми в соответствии с ее положениями и положениями протоколов к ней (статья 37), и любые другие серьезные преступления (согласно определению, содержащемуся в статье 2) при условии, что эти преступления носят транснациональный характер и совершены при участии организованной преступной группы (статья 3).

15. В соответствии с пунктом (b) статьи 2 Конвенции "серьезное преступление" означает преступление, наказуемое лишением свободы на максимальный срок не менее четырех лет или более строгой мерой наказания. Согласно пункту 2 статьи 3 преступление носит транснациональный характер, если: оно совершено в более чем одном государстве; оно совершено в одном государстве, но существенная часть его подготовки, планирования, руководства или контроля имеет место в другом государстве; оно совершено в одном государстве, но при участии организованной преступной группы, которая осуществляет преступную деятельность в более чем одном государстве; или оно совершено в одном государстве, но его существенные последствия имеют место в другом государстве. Такое обширное и гибкое определение понятия "транснациональное" получает еще более широкое толкование в статьях Конвенции, посвященных международному сотрудничеству, согласно которым преступление имеет транснациональный

⁷ В пунктах 14-60 ниже приводится описание уголовных преступлений, связанных с незаконным оборотом культурных ценностей, и эффективных средств их предупреждения и борьбы с ними, которое составлено по результатам тематического обсуждения вопроса защиты от незаконного оборота культурных ценностей, состоявшегося в ходе девятнадцатой сессии Комиссии по предупреждению преступности и уголовному правосудию, и, в частности, на основе доклада одного из участников дискуссии Паоло Джорджио Ферри (Италия) (см. *Официальные отчеты Экономического и Социального Совета, 2010 год, Дополнение № 10 (E/2010/30)*, пункты 26-35).

характер, если, в соответствии со статьей 16 (о выдаче), лицо, в отношении которого запрашивается выдача, находится на территории запрашиваемого государства-участника и если, в соответствии со статьей 18 (о взаимной правовой помощи), потерпевшие, свидетели, доходы, средства совершения преступлений или доказательства в отношении таких преступлений находятся в запрашиваемом государстве-участнике. В соответствии с содержащимся в Конвенции определением понятие "организованная преступная группа" означает структурно оформленную группу в составе трех или более лиц, существующую в течение определенного периода времени и действующую согласованно с целью совершения одного или нескольких серьезных преступлений или преступлений, признанных таковыми в соответствии с Конвенцией, с тем чтобы получить финансовую или иную материальную выгоду (статья 2).

16. Благодаря гибкому толкованию транснационального характера преступлений и понятия организованной преступной группы, а также широкому определению состава серьезного преступления, Конвенция обеспечивает максимальный охват традиционных, появляющихся и будущих форм преступной деятельности и создает условия для налаживания международного сотрудничества в правоохранительной и судебной областях при проведении соответствующих расследований и осуществлении судебного преследования.

В. Взаимосвязь преступлений, признаваемых таковыми в соответствии с Конвенцией об организованной преступности, с незаконным оборотом культурных ценностей

17. В статьях 5, 6, 8 и 23 Конвенции уголовно наказуемыми признаются четыре основных деяния, которые могут быть связаны с незаконным оборотом культурных ценностей. Эти деяния представляют собой типичные преступления, совершаемые организованными преступными группами в целях обеспечения эффективности операций, извлечения существенных доходов и защиты себя и своих доходов от правоохранительных органов, независимо от вида преступной деятельности. Государства-участники должны иметь в виду, что транснациональный элемент и элемент причастности организованной преступной группы не являются необходимыми для целей судебного преследования за такие преступления в случаях, когда они совершаются на территории одной страны (пункт 2 статьи 34).

1. Участие в организованной преступной группе

18. В соответствии с пунктом 1 (а) статьи 5 Конвенции государства-участники принимают законодательные и другие меры, с тем чтобы признать в качестве уголовно наказуемых, в частности: а) сговор с одним или несколькими лицами относительно совершения серьезного преступления, преследующего цель, прямо или косвенно связанную с получением финансовой или иной материальной выгоды, причем, если это предусмотрено внутренним законодательством, также предполагается фактическое совершение одним из участников сговора какого-либо действия для реализации этого сговора или причастность организованной преступной группы; и/или

б) деяние какого-либо лица, которое с осознанием либо цели, либо общей преступной деятельности организованной преступной группы, либо ее намерения совершить соответствующие преступления принимает активное участие в i) преступной деятельности организованной преступной группы и/или ii) других видах деятельности организованной преступной группы с осознанием того, что его или ее участие будет содействовать достижению вышеуказанной преступной цели (пункт 1 (а) статьи 5). В этих двух положениях нашли свое отражение типичные определения преступления, сговора и преступного сообщества, существующие в системах общего и гражданского права, что должно способствовать широкому принятию Конвенции, причем упомянутые положения не касаются правонарушений, связанных с покушением на преступные деяния или их совершением.

19. Положения статьи 5 имеют прямое отношение к незаконному обороту культурных ценностей, который представляет собой вид деятельности, требующий содействия со стороны многих людей и предполагающий совершение многочисленных операций и взаимодействие между ворами, посредниками, грузоотправителями и перевозчиками, сотрудниками таможенных органов, дилерами, экспертами, реставраторами и сотрудниками аукционных домов. В своей работе эти люди иногда объединяются в организованные преступные группы или же действуют в составе уже существующих структурно оформленных групп (имеющих зачастую структуру пирамиды), в которых в целях совершения одного или нескольких серьезных преступлений, имеющих зачастую транснациональный характер, четко распределяются соответствующие задачи: от незаконного приобретения, вывоза и ввоза ценностей до отмывания доходов от этой деятельности. Государства-участники могли бы привлекать эти группы к ответственности за незаконный оборот культурных ценностей, признав участие в организованной преступной группе уголовно наказуемым деянием в соответствии со своими обязательствами в рамках Конвенции.

2. Отмывание доходов от преступлений

20. В соответствии со статьей 6 Конвенции об организованной преступности государства-участники обязаны признать в качестве уголовно наказуемых деяний конверсию или перевод имущества, если известно, что такое имущество представляет собой доходы от преступлений, и сокрытие или утаивание подлинного характера, источника, местонахождения, способа распоряжения, перемещения, прав на это имущество или его принадлежность (пункт 1 (а) статьи 6); а также приобретение, владение или использование имущества, если известно, что такое имущество представляет собой доходы от преступлений; и участие, причастность или вступление в сговор с целью совершения любого из преступлений, признанных таковыми в соответствии с этой статьей, покушение на его совершение, а также пособничество, подстрекательство, содействие или дача советов при его совершении (пункт 1 (б) статьи 6). Государства-участники обязаны также стремиться применять положения об отмывании доходов от преступлений к самому широкому кругу основных правонарушений (пункт 2 (а) статьи 6) и включать в число основных правонарушений преступления, совершенные в других юрисдикциях, при условии, что соответствующее деяние является уголовно наказуемым в обеих юрисдикциях (пункт 2 (с) статьи 6).

21. Это преступление охватывает также деятельность по изменению подлинного характера или утаиванию истинного происхождения предмета, полученного незаконным путем. В этой связи указанные положения приобретают особое значение при открытии расследований, связанных с незаконным оборотом культурных ценностей. Деятельность по легализации незаконно приобретенного имущества весьма распространена и в то же время практически не поддается расследованию. К доходам от преступной деятельности можно отнести также трофейные или похищенные культурные ценности.

Наиболее распространенные формы легализации или сокрытия культурных ценностей

22. Ниже приведено несколько примеров наиболее распространенных форм легализации культурных ценностей, которые могут подпадать под действие статьи 6 Конвенции об организованной преступности:

а) приобретенные незаконным путем культурные ценности зачастую вывозятся сложными маршрутами в третьи страны, в которых действуют менее строгие режимы; эти объекты реализуются на рынках, позволяющих извлечь максимальную прибыль, в том числе в странах, не ратифицировавших Конвенцию о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности, и применяющих менее жесткие меры контроля и ограничения, чем в два государства-участника. Торговцы также выбирают те страны, которые придают меньшее значение этим объектам или же считают их не особо ценными, где такие объекты могут быть признаны обычными товарами и где проще всего получить лицензию на экспорт, благодаря которой приобретенные незаконным путем ценности будут представлены как имеющие законное происхождение;

б) широко распространенными методами сокрытия обнаруженных в результате незаконных раскопок археологических объектов являются деление их на фрагменты или же сознательный отказ от реставрации таких объектов. Работа с фрагментами имеет множество преимуществ для торговцев, специализирующихся на памятниках старины: такие объекты легче экспортировать; их проще спрятать и они не привлекают такого же внимания сотрудников таможенных органов, которое привлек бы целый предмет; при этом фрагменты зачастую перевозят по частям несколько членов преступной группы, что усложняет задачу по их отслеживанию и проведению соответствующего расследования. Кроме того, продавая артефакты фрагментами, торговцы могут создавать практически неэластичный спрос со стороны покупателей на оставшиеся фрагменты и запрашивать более высокую цену, чем при продаже предмета целиком. Аналогичные методы применяются в отношении живописных полотен, которые часто разрезают на несколько частей с целью создать впечатление, что они являются разными и как бы самостоятельными произведениями искусства. Обычно так поступают с крупными триптихами и запрестольными образами или с работами, имеющими определенную известность, что значительно усложняет их выявление и отслеживание при помощи имеющихся баз данных и фотоархивов;

с) известные работы, как правило, собираются по фрагментам воедино только спустя годы. Посредники и торговцы откладывают продажу, в результате чего рыночная стоимость фрагментов возрастает, и при этом они не афишируют свою деятельность и не вызывают тем самым тревоги в научных кругах. Конечный покупатель, приобретающий произведение искусства целиком, зачастую рассматривается научным сообществом как лицо, спасающее культурную ценность от неминуемого исчезновения, тогда как этот человек по сути является соучастником в незаконном обороте этой ценности. Сам факт приобретения фрагментов следует рассматривать в качестве прямого подтверждения их незаконного происхождения, поскольку такие объекты обычно изучаются и реставрируются, а затем продаются на законном рынке как единый памятник старины и проходят при этом соответствующую сертификацию;

d) памятники старины, найденные в результате нелегальных раскопок, во многих случаях передаются в частные коллекции. Как правило, такой метод применяется в отношении предметов, являющихся частью серий (например, монет) или коллекций, перечень предметов которых документально не зафиксирован. Фрагменты подлинных памятников культуры часто продают и затем подменяют поддельными, в результате чего коллекция становится неполной. Утверждение же о том, что та или иная культурная ценность относится к той или иной конкретной коллекции, к которой она на самом деле никогда не относилась, может рассматриваться как акт легализации и преследоваться по закону;

e) традиционным способом легализации культурных ценностей является также имитация или проведение фиктивных аукционов и продаж. При этом продавцы выкупают объекты, выставленные на продажу через подставную компанию, проводя таким образом их "очистку", и контролируют их коммерческую оценку для целей будущей продажи, способствуя повышению их рыночной стоимости. Такие операции осуществляются в рекордные сроки, что не позволяет следователям их выявлять;

f) лица, вовлеченные в незаконный оборот, также "замораживают" или отдают похищенные объекты в аренду на несколько лет до истечения срока давности (в отношении экспонатов публичных выставок эти сроки, как правило, меньше). По истечении такого срока эти объекты вновь появляются в той или иной третьей стране. Это стало обычной музейной практикой, которая существует на протяжении уже многих лет, когда вовлеченные в незаконный оборот лица, прежде чем продать произведения искусства какому-либо крупному музею, отдают их в аренду менее известным музеям; это, как правило, оказывается эффективным способом при том условии, что в течение упомянутого периода времени никто не предъявляет прав на эти объекты.

23. Приведенные выше примеры указывают на то, что музеям, коллекционерам и аукционным домам необходимо осуществлять превентивный мониторинг, а для пресечения этой деятельности по сокрытию культурных ценностей следует разработать широкое и четкое определение их легализации как уголовно наказуемого деяния. В случае если незаконный оборот культурных ценностей признается уголовно наказуемым деянием в соответствии с внутренним законодательством, государствам необходимо

обеспечить, чтобы основным преступлением считалась также легализация культурных ценностей.

3. Коррупция

24. Государства-участники должны признавать уголовно наказуемыми деяниями активное и пассивное взяточничество и участие во взяточничестве в качестве сообщника (статья 8). При этом вовсе не обязательно, чтобы это преступление совершала организованная преступная группа. Коррупционность национальных и иностранных публичных должностных лиц в странах происхождения, транзита и назначения играет важную роль в незаконном обороте культурных ценностей, во многом способствуя такому обороту и создавая условия, при которых подобная деятельность становится возможной. Обеспечив принятие такого положения, государства смогут привлекать к ответственности вовлеченных в пассивное и активное взяточничество лиц, а также лиц, препятствующих институциональным усилиям по защите культурных ценностей и предупреждению и расследованию случаев незаконного оборота культурных ценностей и привлечению преступников к судебной ответственности.

4. Препятствование осуществлению правосудия

25. Когда лица, осуществляющие расследование или судебное преследование, подвергаются запугиванию или подкупаются или когда искажаются свидетельские показания, осуществление правосудия становится невозможным. В Конвенции об организованной преступности содержатся положения, направленные на защиту судебной системы от манипуляций организованных преступных групп. В соответствии со статьей 23 Конвенции государства-участники должны признавать уголовно наказуемыми деяниями использование стимулов, угроз или применение физической силы с целью вмешательства в процесс дачи показаний и выполнение должностных обязанностей должностными лицами, чья роль заключается в предоставлении четких доказательств или даче точных свидетельских показаний.

С. Применимость положений Конвенции об организованной преступности к другим серьезным преступлениям

26. Положения Конвенции об организованной преступности применяются ко всем серьезным преступлениям, как они определяются в статье 2, которые носят транснациональный характер и совершаются с участием организованной преступной группы. Хотя государства-участники не обязаны включать определение понятия "серьезное преступление" в свое внутреннее законодательство, они, возможно, пожелают провести обзор всех уголовных преступлений, которые, как правило, связаны с организованной преступностью, с целью убедиться, что они отвечают критериям серьезных преступлений и что Конвенция будет применима в их отношении.

27. Для достижения минимального уровня унификации в отношении мер наказания и их строгости государствам рекомендуется вести общий перечень преступлений, обычно связанных с культурными ценностями. Государства

могут содействовать проведению иностранных расследований и избегать отказов в сотрудничестве на основании отсутствия обоюдного признания соответствующих деяний уголовно наказуемыми, если они обеспечат применимость большего количества составов общеуголовных преступлений, признаваемых в большинстве правовых систем, а также преступлений, связанных с культурными ценностями, и если они не будут руководствоваться только положениями об особых видах преступлений, которые могут не признаваться таковыми во всех правовых системах.

1. Криминализация незаконного оборота культурных ценностей как серьезного преступления

28. Одной из главных проблем в области охраны культурных ценностей является отсутствие унифицированного законодательства. В некоторых странах культурные ценности могут быть объектами только таких общеуголовных преступлений, как кража, причем характер и стоимость этих ценностей не учитываются, тогда как во многих странах, из которых культурные ценности попадают в незаконный оборот, приняты более четкие определения уголовно наказуемых деяний в отношении незаконного оборота культурных ценностей и связанных с этим преступлений, которые предполагают осуществление конкретных действий, и за их совершение установлены более строгие меры наказания. Такие несоответствия имеют практические последствия. Во-первых, несовпадение определений противоправного деяния (кража или незаконный оборот культурных ценностей) усложняет задачу обоюдного признания соответствующих деяний уголовно наказуемыми. Во-вторых, за совершение менее тяжких преступлений, в частности кражу, могут быть установлены недостаточно суровые меры наказания, что не позволяет отнести их к серьезным преступлениям в соответствии с Конвенцией. В обоих случаях возможности применения Конвенции и использования предусмотренных ею инструментов международного сотрудничества могут быть ограничены. Такую неопределенность можно устранить, сосредоточив внимание на унификации законодательства отдельных государств, в том числе законов, касающихся преступлений, признаваемых таковыми в соответствии с Конвенцией, например отмыwania доходов от преступлений и других серьезных преступлений, непосредственно связанных с незаконным оборотом культурных ценностей.

29. В представленной недавно Секретариатом записке группа экспертов по защите от незаконного оборота культурных ценностей рекомендовала государствам признать в качестве уголовно наказуемых деяния, связанные с незаконным оборотом культурных ценностей, и рассмотреть вопрос признания незаконного оборота культурных ценностей (включая хищение и разграбление в местах археологических раскопок) серьезным преступлением согласно Конвенции об организованной преступности (E/CN.15/2010/5, пункт 17). Государства могли бы гораздо эффективнее защищать себя от незаконного оборота культурных ценностей, взяв за основу определение этого преступления, закрепленное в Конвенции о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности, и признав такой незаконный оборот серьезным преступлением.

2. Другие связанные с этим серьезные преступления

30. Конвенция об организованной преступности и ее положения о международном сотрудничестве могут быть применены также в отношении других преступлений, совершаемых в большинстве государств, особенно в отсутствие унифицированного специального законодательства, касающегося незаконного оборота культурных ценностей. К числу таких преступлений относятся следующие:

а) незаконные операции с похищенными или контрафактными товарами, признающиеся уголовно наказуемыми в большинстве государств, и к таким товарам можно было бы отнести культурные ценности. При этом государствам следует иметь в виду, что в законодательстве других государств могут предусматриваться различные требования в отношении осведомленности и умысла в связи с этими преступлениями, в частности осведомленности о преступном происхождении полученных товаров. Умышленное незнание не всегда может служить достаточным основанием для признания уголовной ответственности лица, обвиняемого в проведении незаконных операций;

б) незаконный экспорт, который зачастую осуществляется в случаях незаконного оборота объектов культурного наследия. Хотя незаконный экспорт признается преступлением во всех правовых системах, некоторые государства не считают уголовно наказуемым экспорт иностранных культурных ценностей;

в) контрабанда, которая является одним из деяний, признаваемых уголовно наказуемыми государствами в целях защиты своих границ. Признание незаконного ввоза того или иного предмета культуры на территорию другого государства контрабандой предполагает совершение преступления в стране назначения и может способствовать налаживанию сотрудничества между странами происхождения и назначения, способствуя при этом обеспечению выполнения требования относительно обоюдного признания соответствующего деяния уголовно наказуемым во взаимодействии с теми странами, которые не рассматривают незаконный вывоз культурных ценностей в качестве отдельного преступления;

г) использование Интернета в целях незаконного оборота культурных ценностей. Интернет все шире используется как канал сбыта любых видов товаров, включая культурные ценности. Онлайн-аукционы проводятся быстро, привлекают покупателей со всего мира и действуют в нерегулируемой среде. Продажа с аукциона каких-либо отдельных предметов может и не создать особой проблемы, однако в целом такой вид предпринимательской деятельности наносит серьезный ущерб. Группа экспертов по защите от незаконного оборота культурных ценностей рекомендовала государствам принять действенные меры по борьбе с незаконным оборотом культурных ценностей через Интернет и поощрять развитие сотрудничества между представителями государственного и частного секторов (например, интернет-провайдером) в отслеживании веб-сайтов, через которые осуществляется торговля культурными ценностями (E/CN.15/2010/5, пункты 31 и 32)⁸;

⁸ Например, Федеральное управление культуры Швейцарии подписало меморандум о взаимопонимании с компанией eBay Switzerland в целях более эффективного контроля

е) порча археологических объектов, которая осуществляется практически повсеместно и признание которой уголовно наказуемым деянием могло бы во многом способствовать обеспечению защиты этих объектов. Порча культурных ценностей в результате их перемещения с изначального места нахождения или в процессе незаконных раскопок может рассматриваться как особый вид преступления или одна из форм порчи. В результате так называемого "разграбления на местах археологических раскопок" наносится двойной вред, поскольку в результате повреждается и место раскопок, и сам объект, который выкапывается из первоначального места нахождения и утрачивает свою идентичность. Остальным объектам также причиняется вред, поскольку их ценность и значимость также уменьшаются. Серьезность этой проблемы все шире осознается в международной правовой практике, и в некоторых правовых системах уже начинают обращать внимание на ущерб, причиняемый предметам материальной культуры при их перемещении с первоначальных мест нахождения. В целях осуществления судебного преследования это преступление, при совершении которого повреждаются культурные ценности, может быть увязано с такими преступлениями, как несанкционированные раскопки и незаконное перемещение археологических памятников, причем последнее преступление аналогично краже.

31. В заключение государства могли бы рассмотреть вопрос о признании серьезными преступлениями более широкого круга правонарушений, которые обычно связаны с незаконным оборотом культурных ценностей, а также о признании уголовно наказуемыми дополнительных конкретных деяний в соответствии с международными определениями незаконного оборота культурных ценностей в целях обеспечения максимально широкой защиты объектов культурного наследия и содействия налаживанию международного сотрудничества с другими государствами.

D. Положения, обеспечивающие эффективную криминализацию

32. Положения Конвенции об организованной преступности обеспечивают основу для эффективного проведения расследований преступлений, попадающих в ее сферу применения, и судебного преследования правонарушителей. Некоторые из этих положений являются весьма полезными и значимыми для охраны культурных ценностей.

1. Юрисдикция

33. В подавляющем большинстве случаев незаконный оборот культурных ценностей является транснациональным преступлением. Из-за существующих лазеек и несоответствий в правовых системах грабителям, недобросовестным торговцам и покупателям относительно легко удается избежать обнаружения и наказания за совершаемые ими преступления. Согласно статье 15 Конвенции правонарушители не должны иметь возможности избежать расследования и судебного преследования, и именно поэтому положения Конвенции

над торговлей археологическими объектами на этом веб-сайте. Аналогичные соглашения с eВау подписали также власти Австрии и Германии.

обеспечивают для государств широкую основу для установления юрисдикции в целях осуществления такого преследования.

34. Положения статьи 15 Конвенции могут наделять государства полномочиями по проведению расследований и судебному преследованию в отношении преступлений, имеющих транснациональный характер. К ним относятся, в частности, преступления, связанные с государственной территорией таким образом, который допускает проведение следственных действий на этой территории. Государства – участники Конвенции не обязаны осуществлять уголовное преследование за такие преступления, но в целом должны оказывать помощь другим государствам-участникам в случае получения соответствующей просьбы. В соответствии с Конвенцией государство-участник устанавливает свою юрисдикцию в отношении преступлений, охватываемых Конвенцией, когда преступление совершено на территории этого государства или на борту судна, которое несло флаг этого государства, или воздушного судна, которое зарегистрировано в соответствии с законодательством этого государства (пункт 1 статьи 15), или когда лицо, подозреваемое в совершении преступления, находится на его территории и оно не выдает такое лицо лишь на том основании, что оно является одним из его граждан (пункт 3 статьи 15). Также в соответствии с Конвенцией государство-участник может установить свою юрисдикцию, когда правонарушитель или потерпевший является гражданином этого государства, если преступление предполагает участие в организованной преступной группе с целью совершения серьезного преступления на территории этого государства, или при любых других обстоятельствах, предусмотренных внутренним законодательством (пункт 2 статьи 15). Такое широкое положение о юрисдикции могло бы также эффективно применяться в отношении таких преступлений, как незаконный оборот культурных ценностей или незаконный вывоз объектов (национального и иностранного) культурного достояния.

35. Положения Конвенции служат также основой для налаживания сотрудничества между государствами, которые уже установили свою юрисдикцию, когда для проведения расследования требуется сотрудничество многих сторон, даже если привлечь преступников к уголовной ответственности фактически смогут лишь некоторые из наиболее вовлеченных государств.

2. Ответственность юридических лиц

36. Согласно Конвенции государства-участники принимают меры для установления ответственности юридических лиц за участие в серьезных преступлениях, к которым причастна организованная преступная группа, и за преступления, охватываемые Конвенцией (пункт 1 статьи 10). При условии соблюдения правовых принципов государства-участника такая ответственность может быть уголовной, гражданско-правовой или административной (пункт 2 статьи 10) и возложение такой ответственности не должно наносить ущерба уголовной ответственности физических лиц, совершивших преступления (пункт 3 статьи 10). В отношении соответствующих юридических лиц, привлекаемых к ответственности, применяются эффективные, соразмерные и оказывающие сдерживающее воздействие уголовные и неуголовные санкции, включая денежные санкции (пункт 4 статьи 10). Это положение следует рассматривать вместе с положениями статьи 11, в соответствии с которой

государства-участники предусматривают за совершение преступлений, охватываемых Конвенцией, применение таких санкций, которые учитывают степень опасности этого преступления, и устанавливают достаточно длительные сроки давности в их отношении.

37. Юридические лица ведут довольно активную деятельность на рынке предметов искусства. В число таких лиц могут входить аукционные дома, музеи, художественные галереи и ломбарды, и через своих представителей они все шире участвуют в покупке и легализации незаконно приобретенных культурных ценностей. Как только такие предметы становятся собственностью той или иной компании, они могут быть перепроданы уже на законных основаниях. Пресечению использования таких учреждений в качестве прикрытия и принятию дополнительных превентивных мер, предусмотренных другими международно-правовыми документами, в частности кодексами поведения, могло бы способствовать установление уголовной, гражданско-правовой или административной ответственности юридических лиц и их представителей.

3. Уголовное преследование, вынесение приговора и санкции

38. В целях обеспечения эффективности привлечение правонарушителей к ответственности и установление мер наказания в идеале должно соответствовать причиненному ими ущербу и извлеченной ими из своей преступной деятельности выгоде. При вынесении соответствующих мер наказания за преступления, охватываемые Конвенцией, государства должны обеспечивать принятие минимальных мер, оказывающих сдерживающее воздействие, а также надлежащий учет степени опасности преступления (пункт 1 статьи 11). Государства обладают дискреционными полномочиями в отношении установления мер наказания за другие серьезные преступления, причем для цели применения Конвенции такое наказание должно предусматривать лишение свободы на максимальный срок не менее четырех лет или более строгую меру наказания (статья 2). В этой связи государствам следует рассмотреть вопрос об установлении санкций за незаконный оборот культурных ценностей и связанные с этим преступления в соответствии с упомянутыми требованиями.

39. Кроме того, государства обязаны устанавливать более длительные сроки давности в отношении преступлений, охватываемых Конвенцией, и других серьезных преступлений, учитывая при этом, что проведение транснациональных расследований является гораздо более сложным делом. Поскольку культурные ценности часто "замораживаются" на относительно продолжительные периоды времени и вновь появляются на рынке только через несколько лет после их незаконного перемещения или похищения, такие меры позволят устранить проблемы, с которыми государства сталкиваются при проведении следственных мероприятий из-за небольших сроков давности. В отношении преступлений, объектами которых являются культурные ценности, было бы полезно установить более длительные или даже отменить сроки давности.

4. Сотрудничество с правоохранительными органами

40. В статье 26 Конвенции перечислены меры, направленные на поощрение лиц, которые участвуют или участвовали в организованных преступных группах, к сотрудничеству с работниками правоохранительных органов в целях оказания содействия следствию и уголовному преследованию (пункт 1 статьи 26). Они предусматривают возможность предоставления иммунитета от уголовного преследования (пункт 3 статьи 26) и смягчения наказания (пункт 2 статьи 26). В соответствии со статьями 24 и 26 государства-участники обязаны обеспечить защиту таких лиц и, при необходимости, заключать соответствующие соглашения или договоренности с другими государствами. Такое положение могло бы эффективно применяться в случаях, когда покупатели соглашаются приобрести фрагменты полученных незаконным путем ценностей, становясь тем самым соучастниками незаконной торговли, и впоследствии вынуждены хранить молчание и идти на невыгодные условия, с тем чтобы собрать все фрагменты. Предупреждению таких преступных связей между продавцами и покупателями могли бы способствовать положения, предусматривающие соответствующее стимулирование лиц, причастных к незаконному обороту культурных ценностей, но сотрудничающих в деле возвращения незаконно приобретенных или вывезенных за границу предметов, в частности путем смягчения наказаний или иными способами.

5. Выемка и конфискация культурных ценностей

41. В Конвенции об организованной преступности содержатся положения о превентивных мерах, допускающих конфискацию имущества (окончательное лишение имущества) и выемку или арест имущества (временный запрет на передачу, преобразование, отчуждение или передвижение имущества) (пункт 2 статьи 12). В частности, могут быть изъяты или конфискованы доходы от преступлений, охватываемых Конвенцией (включая имущество, преобразованное или соединенное с законными доходами, и любые доходы или преимущества, полученные от таких доходов), а также имущество, оборудование и другие средства, использовавшиеся при совершении преступлений, охватываемых Конвенцией (пункт 1 статьи 12). Культурные ценности могут рассматриваться как доходы от преступлений и поэтому могут быть изъяты в превентивном порядке и затем конфискованы в соответствии с положениями Конвенции.

42. Государства-участники обязаны принимать меры для обеспечения возможности выявления, отслеживания, ареста или выемки имущества с целью последующей конфискации (пункт 2 статьи 12). В отношении культурных ценностей это может предполагать осуществление контроля за перемещением таких ценностей и активизацию усилий по обеспечению учета культурных ценностей, находящихся во владении государственных и частных организаций, включая объекты, полученные в ходе незаконных раскопок. Документация, позволяющая осуществить передачу культурных ценностей, должна составляться максимально подробным образом и, при возможности, сопровождаться фотографиями объектов. Особое внимание следует уделить типовому свидетельству на вывоз культурных ценностей, разработанному совместно Организацией Объединенных Наций по вопросам образования,

науки и культуры и Всемирной таможенной организацией⁹. Государствам также рекомендуется в превентивном порядке обеспечить охрану, мониторинг и патрулирование полицией мест археологических раскопок. Для выполнения этих, как правило, сложных задач можно использовать спутниковые технологии, металлоискатели и другие способы.

43. При разработке положений, регулирующих выемку и конфискацию по решению суда, государства могут рассмотреть вопрос о надлежащих требованиях в отношении бремени доказывания. В пункте 7 статьи 12 Конвенции об организованной преступности государствам предлагается рассмотреть возможность установления требования о том, чтобы лицо, совершившее преступление, доказало законное происхождение предполагаемых доходов от преступления или другого имущества, подлежащего конфискации. Перенос бремени доказывания мог бы позволить государствам преодолеть те трудности, с которыми они сталкиваются при подтверждении своего права собственности на культурные ценности, особенно в случаях, когда эти предметы были изъяты с мест археологических раскопок и их идентификация не представляется возможной. Одним из примеров переноса бремени доказывания в отношении требований, касающихся культурных ценностей, являются меры, принятые во исполнение резолюции 1483 (2003) Совета Безопасности, в которой Совет постановил, что все государства-члены должны предпринять соответствующие шаги, чтобы содействовать возвращению в сохранности культурной собственности и других предметов, незаконно изъятых из Ирака, в том числе путем введения запрета на куплю-продажу или передачу таких предметов и предметов, в отношении которых существуют разумные основания подозревать, что они были незаконно изъяты. Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии приняло правовой документ о переносе бремени доказывания, благодаря которому были достигнуты заметные успехи в деле обнаружения и возвращения таких культурных ценностей Ираку¹⁰. Благодаря переносу бремени доказывания покупатели теперь чаще проявляют должную осмотрительность перед приобретением того или иного предмета, в результате чего уменьшилось количество ввозимых в Соединенное Королевство предметов подозрительного происхождения. В этом контексте перенос бремени доказывания в соответствии с пунктом 7 статьи 12 представляется эффективной мерой в борьбе с незаконным оборотом культурных ценностей.

⁹ Текст см. <http://unesdoc.unesco.org/images/0013/001396/139620E.pdf>.

¹⁰ В соответствии с постановлением об Ираке (Санкции Организации Объединенных Наций) от 2003 года Соединенное Королевство дополнительно признало уголовно наказуемыми такие деяния, как проведение операций с культурными ценностями, незаконно вывезенными из Ирака, владение такими объектами или осуществление контроля над ними, а также сознательный отказ от передачи этих объектов правоохранительным органам. Кроме того, в нем предусматриваются исключительные положения о бремени доказывания, согласно которым обвиняемый обязан доказать, что он или она не были осведомлены о том, что рассматриваемая культурная ценность была незаконно вывезена из Ирака в период после 6 августа 1990 года, и не имели оснований это подозревать.

Е. Положения, способствующие эффективному проведению расследований

1. Специальные методы расследования

44. Специальные методы расследования (статья 20), в частности контролируемые поставки, электронное наблюдение и другие формы наблюдения, а также агентурные операции, оказались чрезвычайно эффективными в борьбе с организованной преступностью. В подтверждение важности транснациональных расследований положения Конвенции поощряют налаживание международного сотрудничества между правоохранительными органами на основе заключения двусторонних или многосторонних соглашений или по каждому отдельному случаю при отсутствии таких соглашений (пункты 2 и 3 статьи 20). Незаконно перемещенные или похищенные культурные ценности во многих случаях передаются третьим государствам путем проведения аукционов и все чаще через Интернет. Для наблюдения за деятельностью на рынках предметов искусства и выявления незаконной торговли необходимо проведение оперативных расследований. Положительные результаты при расследовании случаев незаконного оборота культурных ценностей позволяет получить проведение агентурных операций и контролируемых поставок (в том числе фиктивных аукционов).

2. Создание специализированных многопрофильных следственных подразделений

45. В Конвенции об организованной преступности государствам рекомендуется разработать конкретные программы подготовки персонала правоохранительных органов, отвечающих за предупреждение, выявление и пресечение преступлений, охватываемых Конвенцией (статья 29). Поскольку для работы на рынке культурных ценностей необходимы специальные знания, борьбе с незаконным оборотом во многом способствовало бы создание специализированных подразделений в составе сотрудников, прошедших специальную подготовку.

46. В своей резолюции 2008/23 Экономический и Социальный Совет настоятельно призвал государства-члены защищать культурные ценности и предотвращать их незаконный оборот, в частности, посредством укрепления потенциала и кадрового состава таких учреждений, как службы полиции, таможенные службы и туристический сектор. В процессе укрепления такого потенциала сотрудники специализированных подразделений смогут ознакомиться с базами данных о похищенных предметах искусства, пройти подготовку в области иностранного законодательства и обучение на курсах иностранных языков, а также получат возможность наладить сотрудничество и прямые контакты со своими коллегами из других стран. Подготовку также следует организовать для сотрудников пограничных служб, поскольку они зачастую не располагают специальными знаниями, необходимыми для выявления культурных ценностей незаконного происхождения, из-за чего такие объекты редко задерживают при пересечении государственных границ.

3. Органы по проведению совместных расследований

47. В соответствии со статьей 19 Конвенции об организованной преступности государства могут создавать органы по проведению совместных расследований или проводить совместные расследования по соглашению в каждом отдельном случае. Государствам следует тесно сотрудничать друг с другом в целях повышения эффективности правоохранительных мер; укреплять каналы связи; сотрудничать в проведении расследований с целью получения информации о конкретных лицах, выявления перемещения доходов от преступлений и перемещения имущества, оборудования или других средств, использовавшихся или предназначавшихся для использования при совершении преступлений; и обмениваться информацией и сотрудниками (пункт 1 статьи 27). Кроме того, государствам следует рассмотреть возможность заключения соглашений о непосредственном сотрудничестве между их правоохранительными органами (пункт 2 статьи 27). В своей резолюции 2008/23 Совет подчеркнул важность содействия международному сотрудничеству в правоохранительной сфере для борьбы с незаконным оборотом культурных ценностей и необходимость активизации обмена информацией и опытом.

48. В условиях перемещения культурных ценностей между государствами в результате осуществления подозрительных сделок, в частности, через интернет-аукционы, а также применения таких методов, как деление на фрагменты, огромное значение имеет обмен информацией о подозрительных лицах, похищенных предметах и новых тенденциях, связанных с методами незаконной деятельности. Группа экспертов по защите от незаконного оборота культурных ценностей также указала на важность сбора информации и специальных знаний и обмена ими и рекомендовала государствам принять меры для учреждения или развития центральных органов, занимающихся охраной культурных ценностей, и сотрудничать друг с другом, в частности в отношении проверки рынка культурных ценностей, включая интернет-аукционы (E/CN.15/2010/5, пункт 23).

49. Эффективные и действенные механизмы обмена информацией о похищенных или ставших объектами незаконного оборота культурных ценностях обеспечивают доступные в режиме онлайн базы данных, предоставляющие открытый доступ к актуальной информации и изображениям в целях содействия идентификации объектов. Можно было бы рассмотреть вопрос о создании единого онлайн-портала, на котором были бы объединены все национальные и международные базы данных и реестры, касающиеся культурных ценностей.

F. Международное сотрудничество в уголовных делах

1. Значение международных расследований для охраны культурных ценностей

50. Конвенция об организованной преступности обеспечивает широкую основу для налаживания международного сотрудничества в области предупреждения организованной преступной деятельности и уголовного преследования за такую деятельность. Участниками Конвенции являются 156 государств, и она обеспечивает государствам практически универсальную

основу для содействия проведению расследований в отношении всех видов серьезных преступлений, включая незаконный оборот культурных ценностей.

51. Проведение международных расследований обеспечивает множество преимуществ, включая доступ к данным и информации, находящимся в других странах, что в свою очередь позволяет устанавливать место совершения преступлений и личности преступников. Субъекты этого специализированного рынка, как правило, действуют в нескольких странах; это может приводить к многочисленным и дублирующим друг друга расследованиям и в то же время выявлению более широких сетей незаконного оборота. Проведение международных расследований свидетельствует также о намерении и готовности государства защищать свои культурные ценности за пределами национальных границ. Эксперты подтверждают, что настоящим поворотным моментом в области охраны культурных ценностей действительно стали 90-е годы, когда расследования стали проводиться на международном уровне, а государства начали более тесно сотрудничать друг с другом. Благодаря проведению международных расследований исчезло ощущение полной безнаказанности, а оптовые покупатели отказались от многих сделок купли-продажи. В этом отношении международные расследования иногда могут быть эффективнее национальных расследований.

2. Выдача

52. В большинстве случаев выдача осуществляется на основе двусторонних договоров, однако в Конвенции об организованной преступности содержатся положения, обеспечивающие дополнительную основу для выдачи за совершение преступлений, охватываемых Конвенцией, когда деяние, в связи с которым запрашивается выдача, является уголовно наказуемым согласно внутреннему законодательству как запрашивающего, так и запрашиваемого государства (обоюдное признание соответствующих деяний уголовно наказуемыми) (статья 16). В соответствии с Конвенцией государство-участник, обуславливающее выдачу наличием договора и получающее просьбу о выдаче от другого государства-участника, с которым оно не имеет договора о выдаче, может рассматривать Конвенцию в качестве правового основания для выдачи (пункт 4 статьи 16) или стремиться к заключению договоров о выдаче с другими государствами-участниками в целях осуществления содержащейся в Конвенции статье о выдаче (пункт 5 статьи 16).

53. Каждое из преступлений, охватываемых Конвенцией, считается включенным в любой существующий между государствами-участниками договор о выдаче в качестве преступления, которое может повлечь выдачу (пункт 3 статьи 16). В этой связи некоторые преступные действия и способы сокрытия, используемые в целях легализации культурных ценностей, могли бы рассматриваться как преступления, влекущие за собой выдачу. Кроме того, в Конвенции предусматривается обязательное установление юрисдикции в отношении преступлений в тех случаях, когда то или иное государство отказывается выдавать подозреваемое лицо лишь на том основании, что оно является одним из его граждан (пункт 10 статьи 16). Благодаря этому положению ни один правонарушитель не будет пользоваться иммунитетом от правосудия и, соответственно, государства смогут запрашивать выдачу лиц,

вовлеченных в незаконный оборот культурных ценностей, и их сообщников за совершение преступлений, к которым применяется Конвенция.

3. Взаимная правовая помощь

54. Многие государства заключили двусторонние и многосторонние договоры, которые обеспечивают основу для предоставления взаимной правовой помощи в целях наращивания транснационального потенциала в правоохранительной области. В ряде случаев такие договоры касаются конкретной преступной деятельности, однако лишь отдельные двусторонние соглашения посвящены преступлениям, объектами которых являются культурные ценности, а международные соглашения на этот счет вообще отсутствуют. Конвенция об организованной преступности, хотя она и не касается непосредственно незаконного оборота культурных ценностей, является полезным механизмом для координации транснациональных усилий правоохранительных органов в этой области.

55. В соответствии с Конвенцией государства-участники должны оказывать друг другу самую широкую взаимную правовую помощь в расследовании, уголовном преследовании и судебном разбирательстве в связи с преступлениями, охватываемыми Конвенцией (пункт 1 статьи 18), включая другие виды серьезных преступлений. Взаимная правовая помощь может запрашиваться для следующих целей: получение свидетельских показаний или заявлений от отдельных лиц; вручение судебных документов; проведение обыска и производство выемки; осмотр объектов и участков местности; предоставление информации, вещественных доказательств и оценок экспертов; предоставление подлинников или заверенных копий соответствующих документов и материалов; выявление или отслеживание доходов от преступлений; содействие добровольной явке соответствующих лиц в органы запрашивающего государства-участника; и оказание любого иного вида помощи, не противоречащего внутреннему законодательству (пункт 3 статьи 18). Конвенция позволяет получать правовую помощь даже в случаях, когда транснациональный характер и участие организованной преступной группы не подтверждены, а только предполагаются, поскольку во многих случаях помощь другого государства требуется именно для того, чтобы установить, имеют ли совершенные преступления или участвовавшие в их совершении группы действительно транснациональный характер.

56. Учитывая транснациональный характер рынка предметов искусства, сбор доказательств, свидетельских показаний часто приходится осуществлять за рубежом, равно как и устанавливать местонахождение, осуществлять выемку или конфискацию имущества и арестовывать банковские счета. Как правило, компетентные органы запрашивают разрешение на посещение страны, в которой был задержан или обнаружен похищенный объект, в целях его идентификации и обеспечения его возвращения в целостности и сохранности. Требование в отношении обоюдного признания соответствующих деяний уголовно наказуемыми в целях оказания взаимной правовой помощи выполняется намного легче, когда государства придерживаются согласованных определений, содержащихся, например, в Конвенции о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности, в которой содержится, в частности,

определение незаконного оборота культурных ценностей. Вместе с тем, в Конвенции об организованной преступности государствам рекомендуется применять гибкий подход к требованию в отношении обоюдного признания соответствующих деяний уголовно наказуемыми и в первую очередь принимать во внимание способ совершения преступления, а не его определение.

4. Международное сотрудничество в целях конфискации и возвращения незаконных активов

57. Положения статьи 13 Конвенции об организованной преступности обеспечивают основу для налаживания международного сотрудничества в целях конфискации доходов от преступления, имущества, оборудования или других средств, полученных в результате совершения преступлений, охватываемых Конвенцией, или использовавшихся в целях совершения этих преступлений, когда такие активы находятся на территории другого государства-участника. По получении просьбы о конфискации запрашиваемое государство предпринимает необходимые шаги для обеспечения вынесения его компетентными органами постановления о конфискации (пункт 1 статьи 13) и принимает меры для выявления, отслеживания, ареста или выемки доходов от преступления, имущества, оборудования или других средств совершения преступлений с целью последующей конфискации (пункт 2 статьи 13).

58. Просьбы о международном сотрудничестве в целях конфискации или выемки составляются в соответствии с требованиями, перечисленными в пункте 15 статьи 18, согласно которому в просьбе об оказании взаимной правовой помощи, в том числе должно содержаться описание разыскиваемой культурной ценности, что свидетельствует о пользе составления подробных реестров похищенных культурных ценностей для целей возвращения активов. Поскольку незаконный оборот культурных ценностей, как правило, предполагает перемещение этих ценностей из одного государства в другое, особое значение имеют механизмы налаживания международного сотрудничества в целях отслеживания и конфискации таких активов. Для целей распоряжения имуществом, конфискованным в соответствии со статьей 13, конфискующее государство в первоочередном порядке рассматривает вопрос о возвращении активов запрашивающим государствам, с тем чтобы они могли вернуть эти активы их законным собственникам (пункт 2 статьи 14).

G. Предупреждение незаконного оборота культурных ценностей

59. В Конвенции об организованной преступности предусмотрен широкий подход к превентивным мероприятиям с учетом необходимости принятия комплексных мер по борьбе с организованной преступной деятельностью, которые предполагают участие как отдельных лиц, так и государственных и частных структур и которые не должны ограничиваться лишь правоохранительными мерами. В соответствии с пунктом 2 статьи 31 Конвенции государства-участники обязаны стремиться сокращать возможности для организованных преступных групп действовать на законных рынках при использовании доходов от преступлений посредством принятия надлежащих законодательных, административных или других мер. Согласно этому

положению такие меры должны сосредоточиваться, в частности, на укреплении сотрудничества между правоохранительными органами и частными организациями (пункт 2 (а) статьи 31) и содействию разработке стандартов и процедур, предназначенных для обеспечения добросовестности в работе публичных и соответствующих частных организаций, а также кодексов поведения (пункт 2 (b) статьи 31).

60. Вышеупомянутая группа экспертов по защите от незаконного оборота культурных ценностей рекомендовала государствам поощрять организации, занимающиеся проведением аукционов, подтверждать истинное происхождение культурных ценностей, выставляемых на аукцион, а также заблаговременно, насколько это возможно, предоставлять информацию о происхождении таких культурных ценностей (E/CN.15/2010/5, пункт 13 (а)). Группа экспертов рекомендовала также государствам ужесточить регулирование деятельности торговцев антиквариатом и организаций аналогичного профиля и надзор за ней (E/CN.15/2010/5, пункт 13 (е)). Эффективной основой для осуществления контроля, которую могли бы принять и непосредственно применять государства, являются такие кодексы поведения, как Международный кодекс профессиональной этики для торговцев культурными ценностями, утвержденный в 1999 году Генеральной конференцией Организации Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры.

V. Выводы

61. Конвенция об организованной преступности является актуальным и полезным международно-правовым документом, направленным на повышение эффективности мероприятий системы уголовного правосудия по борьбе с незаконным оборотом культурных ценностей. Ее положения о криминализации напрямую связаны с охраной культурных ценностей и являются применимыми в этих целях. Положения Конвенции могут также применяться к более широкому кругу преступлений, включая незаконный оборот культурных ценностей и другие связанные с этим преступления. Конвенция обеспечивает широкую основу для развития зарождающегося сотрудничества между правоохранительными органами и между судебными органами в этой области. Повышению эффективности следственных действий и усилий прокуратур во многом способствовало бы создание специализированных многопрофильных групп экспертов.

62. Государствам следует рассмотреть вопрос о ратификации и полномасштабном осуществлении всех соответствующих международно-правовых документов, в частности Конвенции о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности, и Конвенции об организованной преступности, в целях обеспечения согласованной и единой основы для деятельности в области предупреждения и защиты от незаконного оборота культурных ценностей и связанных с этим преступлений.