

**Ответственность за незаконную миграцию по уголовному
законодательству стран постсоветского пространства:
сравнительно-правовое исследование**

Аннотация: Рассматриваются особенности регламентации уголовно-правового противодействия незаконной миграции, иных нарушений правил пересечения государственной границы в уголовном законодательстве стран постсоветского пространства. Определены законодательные подходы разных стран при установлении уголовной ответственности за незаконную миграцию. На основании сравнительного анализа выработаны предложения о внесении изменений в диспозицию ст. 332 УК Украины. Обосновано необходимость криминализации нарушения порядка въезда на территорию Украины с целью причинения вреда интересам государства.

Ключевые слова: миграция; уголовно-правовая охрана; государственная граница; перемещение лиц; интересы государства; законодательство об уголовной ответственности зарубежных стран.

Законодательный механизм уголовно-правового противодействия незаконной миграции, а также нарушений правил въезда на территорию государства (порядка пересечения государственной границы) требует тщательной оценки, исходя из социально-политических изменений, произошедших в Украине в последнее время, а также в связи с подписанием в июне 2014 года договора об ассоциации между Украиной и Европейским Союзом и необходимостью интеграции законодательства в его правовое поле.

С целью сравнительно-правового исследования были проанализированы нормы УК Азербайджана [6], Армении [7], Белоруссии [8], Казахстана [10],

♦ **Огнев Тарас Евгеньевич** - аспирант кафедры уголовного права и процесса Киевского университета права НАН Украины, юрист ТОВ «СДМ Партнери». E-mail: taras.ognev@gmail.com

Киргизии [11], Молдовы [14], России [15], Таджикистана [16], Узбекистана [18], Грузии [9] и Туркмении [17], Литвы [13], Латвии [12], Эстонии [20], предусматривающие ответственность за незаконную миграцию, нарушения порядка въезда на территорию государства.

В УК Украины ответственность за соответствующие преступления предусмотрена в статьях 332 «Нарушение порядка перемещения лиц через государственную границу» и 332-1 «Нарушение порядка въезда на временно оккупированную территорию Украины и выезда из нее». В первой из них криминализованы незаконная переправка лиц через государственную границу Украины, организация незаконной переправки лиц через государственную границу Украины, руководство такими действиями или содействие их совершению советами, указаниями, предоставлением средств или устранением препятствий. Квалифицирующими признаками этого состава преступления являются: совершение тех же действий способом, опасным для жизни или здоровья лица, которого незаконно переправляли через государственную границу Украины, или те же действия совершенные в отношении нескольких лиц, или повторно, или по предварительному сговору группой лиц, или служебным лицом с использованием служебного положения. А особо квалифицирующими признаками – совершение действий, предусмотренных ч.ч. 1 или 2 ст. 332 УК Украины организованной группой или из корыстных побуждений.

Ст. 332-1 УК Украины была введена Законом Украины от 15 апреля 2014 года № 1207-VII. Ответственность наступает за нарушение порядка въезда на временно оккупированную территорию Украины и выезда из нее с целью причинения вреда интересам государства [19]. Временно оккупированной территорией является: 1) сухопутная территория Автономной Республики Крым и города Севастополя, внутренние воды Украины этих территорий; 2) внутренние морские воды и территориальное море Украины вокруг Крымского полуострова, территория исключительной (морской) экономической зоны Украины вдоль побережья Крымского полуострова и прилегающего к

побережью континентального шельфа Украины, на которые распространяется юрисдикция органов государственной власти Украины в соответствии с нормами международного права, Конституции и законов Украины; 3) воздушное пространство над этими территориями (ст. 3 Закона Украины от 15 апреля) [4].

Соответствующие нормы предусмотрены в таких структурных частях Особенной части проанализированных УК: «Преступления в сфере охраны государственной тайны, неприкосновенности государственных границ, обеспечения призыва и мобилизации» (Раздел XIV УК Украины), «Преступления против порядка управления» (Глава 30 УК Армении, Глава 34 УК Азербайджана, Глава XL УК Грузии, Глава 32 УК Киргизии, Глава 33 УК Белоруссии, Глава 14 УК Казахстана, Глава 31 УК Таджикистана, Глава 32 УК России, Глава 25 УК Туркмении, Глава XV УК Узбекистана, Глава XXII УК Латвии, Глава XLII УК Литвы); «Преступления против публичной власти и безопасности государства» (Глава XVII УК Молдовы); «Преступления против государства» (Глава вторая УК Эстонии).

Таким образом, большинство УК государств постсоветского пространства причисляет нарушение порядка пересечение государственной границы (въезд на территорию) к посягательствам на порядок управления. Считаем, что законодатель Украины, Молдовы, Эстонии более конкретно обозначил родовой объект этих составов преступлений, поскольку незаконная миграция посягает на безопасность конкретного государства в части нарушения неприкосновенности государственной границы.

В проанализированных УК по-разному дифференцируется ответственность за соответствующие составы преступлений. Так, ответственность только за нарушение правил пересечения государственной границы предусмотрена в УК Армении (ст. 329), Грузии (ст. 344), Киргизии (ст. 346), Узбекистана (ст. 223), Туркмении (ст. 214). Ответственность и за нарушение правил пересечения государственной границы, и за незаконную миграцию – в УК Азербайджана (ст.ст. 318 и 318-1), Белоруссии (ст.ст. 371 и

371-1), Казахстана (ст.ст. 330 и 330-2), Молдовы (ст.ст. 362 и 362.1), Таджикистана (ст.ст. 335, 335-1 и 335-2), России (ст.ст. 322 и 322-1), Эстонии (ст.ст. 81-1 и 81-2), Латвии (ст.ст. 284 и 285), Литвы (ст.ст. 291, 292 и 293).

Считаем, что в УК Украины необходимо криминализировать незаконное пересечение государственной границы Украины. Уголовная ответственность за это преступление была исключена Законом Украины от 18 мая 2004 года № 1723-IV [3]. Это было связано с гуманизацией миграционного законодательства, а также с ратификацией Украиной в 2004 году Протокола против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху, дополняющего Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности (далее – *Протокола*). Он не применяется для уголовного преследования мигрантов в силу только того обстоятельства, что они стали объектом деяний, связанных с незаконной миграцией (ст. 5) [5]. При этом Украина не брала на себя международных обязательств по декриминализации деяний, связанных с нарушением правил въезда на свою территорию.

Учитывая современную политическую ситуацию в Украине, а также исходя из необходимости усиления государственной политики в сфере защиты границ нашего государства, либерализации визового режима со странами Европейского Союза, необходимо криминализировать деяния, связанные с незаконным въездом на территорию Украины любым способом вне пунктов пропуска через государственную границу Украины или в пунктах пропуска через государственную границу Украины, но без соответствующих документов или разрешения. При этом обязательным признаком такого состава преступления должна быть цель – причинение вреда интересам государства. Такие законодательные изменения связаны с необходимостью обеспечения равенства уголовно-правовой защиты всей территории Украины, а не только Автономной Республики Крым и города Севастополь.

На выполнения указанного Протокола ООН в ч. 1 ст. 332 УК Украины ответственность наступает как за незаконную переправку лиц через государственную границу Украины, так и за организацию, руководство такими

действиями или содействием их совершению. По ст. 332 УК Украины квалифицируется совершение незаконной миграции как иностранцев, лиц без гражданства, так и граждан Украины. В соответствующих статьях УК государств постсоветского пространства предусмотрена ответственность за такие действия, составляющие незаконную миграцию: 1) организация незаконной миграции (въезда, пребывания, транзита по территории) (УК Азербайджана, России); 2) организация либо руководство или содействие незаконной миграции (УК Белоруссии); 3) организация незаконной миграции путем предоставления транспортных средств либо поддельных документов, либо жилого или иного помещения, а также оказания гражданам, иностранцам и лицам без гражданства иных услуг для незаконного въезда, выезда, перемещения по территории Республики Казахстан (УК Казахстана); 4) организация с целью получения, прямо или косвенно, финансовой или материальной выгоды от незаконного въезда, пребывания, транзита или выезда с территории государства лица, не являющегося ни гражданином, ни резидентом данного государства (УК Молдовы); 5) незаконное перемещение лица через государственную границу (УК Эстонии, Латвии); 6) незаконная переправка через государственную границу Литовской республики гражданина иностранного государства, не имеющего постоянного места жительства в Литовской республике, организация таких действий, а также организация незаконной миграции граждан Литвы (УК Литвы); 7) организация незаконного въезда или незаконный транзитный проезд этих лиц через территорию Республики Таджикистан (УК Таджикистана).

Считаем, что диспозиция ч. 1 ст. 332 УК Украины наиболее полно соответствует международным обязательствам в соответствии с частями 1 и 2 ст. 6 Протокола, поскольку ответственность за незаконную миграцию наступает как за организацию, так и за руководство такими действиями или содействием их совершению. По мнению Н. И. Хавронюка спецификой построения диспозиции ч. 1 ст. 332 УК Украины выступает то, что лицо, организовавшее незаконную переправку, руководство такой переправкой или способствовало

таким действиям, признается исполнителем этого преступления, поэтому такие действия надо квалифицировать по ст. 332 без ссылки на ч.ч. 3 или 5 ст. 27 УК Украины [2, с. 957].

Квалифицирующими признаками незаконной миграции выступают: совершение тех же действий способом, опасным для жизни или здоровья лица, незаконно переправляемого через государственную границу (УК Украины, Азербайджана, Белоруссии); в отношении нескольких лиц (УК Украины, Молдовы); сопряженность с жестоким или унижающим достоинство лиц обращением (УК Белоруссии); цель занятия противоправной деятельностью (УК Таджикистана); цель совершения преступления на территории Российской Федерации (УК России); сопряженное с насилием или угрозой применения насилия в отношении лица, пресекавшего совершение преступления (УК Эстонии).

Особо квалифицирующие признаки признаются: совершение деяния в отношении пяти и более лиц в одном случае (УК Украины, Латвии), повторность (УК Украины, Латвии, Таджикистана, Белоруссии, Азербайджана); предварительный сговор группы лиц (УК Украины, Белоруссии, Молдовы, Таджикистана, Эстонии) или организованная группа (УК Азербайджана, Казахстана, России); служебным лицом с использованием служебного положения (УК Украины, Азербайджана, Белоруссии, Казахстана, Таджикистана, Эстонии, Латвии); из корыстных побуждений (УК Украины); причинение ущерба в особо крупном раз мере общественным интересам или законным правам и интересам физических и юридических лиц (УК Молдовы).

Исходя из перечня квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков незаконной миграции считаем целесообразным предусмотреть совершение незаконной миграции, связанной с жестоким или унижающим достоинство лиц обращением (как в УК Белоруссии). Это соответствует ст. 6 ратифицированного Украиной Протокола [5].

Преступлениями, связанными с незаконным пересечением государственной границы, в проанализированных УК выступают: 1) нарушение

срока запрета въезда в Республику Беларусь (ст. 371-2 УК Белоруссии); 2) невыполнение решения о выдворении (ст. 330-1 УК Казахстана); 3) нарушение режима Государственной границы (ст. 336 УК Таджикистана, ст. 283 УК Латвии); 4) нарушение правил пребывания в Республике Узбекистан (ст. 224 УК Узбекистана); 5) фиктивная регистрация гражданина Российской Федерации по месту пребывания или по месту жительства в жилом помещении в Российской Федерации и фиктивная регистрация иностранного гражданина или лица без гражданства по месту жительства в жилом помещении в Российской Федерации (статья 322.2 УК России), фиктивная постановка на учет (ст. 322.3 УК РФ); 6) сокрытие идентичности личности (ст. 281 УК Латвии).

Ответственность за аналогичные действия предусмотрена в Кодексе Украины об административных правонарушениях (КУпАП). В ст. 202 КУпАП установлена административная ответственность за нарушение пограничного режима, режима в пунктах пропуска через государственную границу Украины или режимных правил в контрольных пунктах въезда – выезда; в ст. 203 – за нарушение иностранцами и лицами без гражданства правил пребывания в Украине и транзитного проезда через территорию Украины; в ст. 204 – за нарушение порядка трудоустройства, принятия на учебу, предоставления жилья, регистрации иностранцев и лиц без гражданства и оформления для них документов; в ст. 206-1 – за незаконную перевозку иностранцев и лиц без гражданства по территории Украины [1]. Считаем, что поскольку лица, которые совершили незаконный въезд на территорию Украины подлежат выдворению (депортации) в страну, откуда они прибыли, устанавливать уголовную ответственность за такие действия нецелесообразно.

Исходя из проведенного анализа УК стран постсоветского пространства, можно сделать вывод о том, что ответственность за незаконную миграцию отдельной нормой установлена почти во всех странах (Азербайджан, Белоруссия, Казахстан, Молдова, Таджикистан, Россия, Эстония, Латвия, Литва, Украина).

Используя положительный опыт законодателя Белоруссии, считаем необходимым внести определенные изменения в статью 332 УК Украины (в части закрепления квалифицирующего признака незаконной миграции, связанного с бесчеловечным или унижающим достоинство обращением с мигрантами). Такие изменения также будут способствовать выполнению Украиной международных обязательств в сфере борьбы с незаконной миграцией.

Также анализ УК стран постсоветского пространства показал, что во всех странах, кроме Украины, предусмотрена уголовная ответственность за незаконное пересечение государственной границы (нарушение правил въезда на территорию государства). В Украине криминализированы на сегодняшний день только нарушение порядка въезда на временно оккупированной территории и выезда из нее. Поэтому для обеспечения равенства уголовно-правовой охраны государственной границы считаем необходимым отдельной нормой закрепить в УК Украины уголовную ответственность за нарушение порядка въезда на территорию Украины, совершенное с целью причинения вреда интересам государства.

Библиография

1. Кодекс Украины об административных правонарушениях от 07.12.1984 года № 8073-Х (с изменениями и дополнениями по состоянию на 07.07.2014 г.) / [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/80731-10/>.
2. Науково-практичний коментар Кримінального кодексу України / за ред. М. І. Мельника, М. І. Хавронюка. – 9-те вид., переробл. та допов. К.: Юридична думка, 2012.

3. Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо перетинання державного кордону України: Закон України від 18.05.2004 року № 1723-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2004. – № 36. – Ст. 430.

4. Про забезпечення прав і свобод громадян та правовий режим на тимчасово окупованій території України: Закон України від 15.04.2014 року № 1207-VII / [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/1207-18>

5. Протокол проти незаконного ввозу мігрантів по суші, морю і повітря, що доповнює Конвенцію Організації Об'єднаних Націй проти транснаціональної організованої злочинності : Резолюція 55/25 Генеральної Асамблеї ООН від 15 листопада 2000 року/ [Електронний ресурс]. – Режим доступу до документу: http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/995_790.

6. Уголовный кодекс Азербайджанской Республики (утвержден Законом Азербайджанской Республики от 30 декабря 1999 года № 787-IQ) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2013 г.) / [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://continent-online.com/>.

7. Уголовный кодекс Республики Армения / [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.parliament.am/legislation.php?sel=show&ID=1349&lang=rus>.

8. Уголовный кодекс Республики Беларусь от 9 июля 1999 года № 275-3 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.07.2013 г.) / [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://continent-online.com/>.

9. Уголовный кодекс Республики Грузия / [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://law.edu.ru/norm/norm.asp?normID=1241370&subID11>.

10. Уголовный кодекс Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями по состоянию на 17.01.2014 г.) / [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://continent-online.com/>.

11. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.11.2013 г.) / [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://online.adviser.kg/Document/?doc_id=30222833&page=1.

12. Уголовный кодекс Латвийской Республики. – СПб: Юридический центр Пресс, 2001.
13. Уголовный кодекс Литовской Республики. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2003.
14. Уголовный кодекс Республики Молдова от 18 апреля 2002 года № 985-XV (с изменениями и дополнениями по состоянию на 14.06.2013 г.) / [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://continent-online.com/>.
15. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ (с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.02.2014 г.) / [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://continentonline.com/>.
16. Уголовный кодекс Республики Таджикистан от 21 мая 1998 года № 574 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2013 г.) / [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://continent-online.com/>.
17. Уголовный кодекс Туркменистана: [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.legislationline.org/ru/documents/action/popup/id/14380/preview>.
18. Уголовный кодекс Республики Узбекистан с изменениями в соответствии с Законом РУз. от 20.01.2014 г. № ЗРУ-365./ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://fmc.uz/legisl.php?id=k_ug.
19. Уголовный кодекс Украины от 5 апреля 2001 года № 2341-III (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04.06.2014 г.) / [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/2341-14/page>.
20. Уголовный кодекс Эстонской Республики / [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://constitutions.ru/archives/446>.