

**Анализ
правового регулирования борьбы
с незаконной переправкой лиц
в Республике Беларусь,
Республике Молдова
и Украине**



Проект
финансируется
Европейским Союзом



Проект исполняется
Управлением Верховного
Комиссара ООН по делам
беженцев



Шведская миграционная
служба является проектным
партнером



Международная Организация
по Миграции является
проектным партнером

Настоящее исследование подготовлено адвокатом, руководящим партнером юридической фирмы «Мазур и Партнеры» Мазуром Сергеем Викторовичем. Автор выражает особую благодарность Васильевой Л.А., профессору права Академии МВД Республики Беларусь, Михеенко М.М, начальнику управления правового обеспечения Администрации Государственной пограничной службы Украины, за предоставленные материалы и за участие в проведении этого исследования. Отдельную благодарность автор выражает представителям Центра по борьбе с торговлей людьми, МВД Республики Молдова, Государственного пограничного комитета Республики Беларусь, Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь, Администрации Государственной пограничной службы Украины за предоставленные рекомендации и рецензии во время написания данного исследования.

Создание данного исследования не было бы возможным без активной поддержки глав представительств Международной Организации по Миграции в Украине, Республике Беларусь, Республике Молдова, а также Секретариата по вопросам приграничного сотрудничества / Седеркопингского процесса. Автор особенно признателен Илмарсу Межсу, старшему эксперту Секретариата, за активное участие, а также Ольге Озерной, эксперту по исследованиям и связям, в оказании консультативной помощи в написании данного исследования.

Эта публикация издается при помощи Европейской Комиссии. Она представляет взгляды автора и ни в коей мере не является каким-либо обязательством и не выражает официальную позицию или взгляды Европейской Комиссии, МОМ, УВКБ ООН и Шведской Миграционной Службы (ШМС).

Данную работу можно свободно цитировать, упоминать в ссылках и копировать в научных, образовательных и некоммерческих целях без предварительного разрешения Европейской Комиссии, МОМ, УВКБ ООН, и ШМС при условии указания источника.

В Интернете это исследование доступно по адресу www.soderkoping.org.ua

Для контактов: Секретариат Седеркопингского процесса/ по вопросам пограничного сотрудничества

ул. Ивана Мазепы, 32-А, Киев 01015, Украина

тел: +380 44-254-53-46/47

факс: +380 44-288-98-50

www.soderkoping.org.ua

Содержание

Основные положения.....	4
1. Вступление	5
2. Нормы международного публичного права в сфере противодействия незаконной переправке (ввозу) лиц	7
3. Законодательство Европейского Союза в сфере противодействия незаконной переправке (ввозу) лиц	10
4. Юридическая ответственность за нарушение миграционного законодательства в Украине	13
4.1. Уголовная ответственность за незаконную переправку лиц через государственную границу Украины	13
4.2. Административная ответственность за нарушение норм действующего законодательства Украины, устанавливающих порядок пребывания иностранцев и лиц без гражданства в Украине, порядок пересечения государственной границы Украины, а также порядок перемещения по территории Украины	17
4.3. Структура, права и полномочия правоохранительных органов Украины в сфере борьбы с незаконной переправкой лиц через государственную границу Украины.....	19
4.4. Вопросы, требующие урегулирования, рекомендации.....	22
5. Юридическая ответственность за нарушение миграционного законодательства Республики Беларусь	24
5.1. Уголовная ответственность за незаконную переправку лиц через государственную границу Республики Беларусь	24
5.2. Административная ответственность за нарушение норм действующего законодательства Республики Беларусь, которые устанавливают порядок пребывания иностранцев и лиц без гражданства в РБ, порядок пересечения государственной границы, а также порядок перемещения по территории Республики Беларусь	32
5.3. Компетенция, права и полномочия правоохранительных органов Республики Беларусь в сфере борьбы с незаконной переправкой лиц через государственную границу Республики Беларусь	34
5.4. Вопросы, требующие урегулирования, рекомендации.....	38
6. Юридическая ответственность за нарушение миграционного законодательства Республики Молдова	40
6.1. Уголовная ответственность за незаконную переправку лиц через государственную границу Республики Молдова.....	40
6.2. Административная ответственность за нарушение норм действующего законодательства Республики Молдова, которые устанавливают порядок пребывания иностранцев и лиц без гражданства в РМ, порядок пересечения государственной границы, а также порядок перемещения по территории Республики Молдова	44
6.3. Компетенция, права и полномочия правоохранительных органов Республики Молдова в сфере борьбы с незаконной переправкой лиц через государственную границу Республики Молдова	45
6.4. Вопросы, требующие урегулирования, рекомендации.....	48
Заключение	50
Список литературы и использованных электронных источников	51
Приложение.....	53

Основные положения

Государства должны исследовать пути гарантирования того, что возможность совершения преступления становилась все более сложной и сопровождалась большим риском для правонарушителей (например, риск быть задержанным и арестованным) и чтобы выгоды от совершения этих преступления были уменьшены или ликвидированы вообще. В то же время такие превентивные мероприятия должны проводиться в рамках уважения к основным человеческим правам.

Отсутствие надлежащей правовой базы позволяет организованным преступным группировкам незаконно переправлять людей через страны, где опасность быть пойманным и санкции, как таковые, минимальны. По данным Интерпола, санкции для контрабандистов в разных странах варьируются от простого штрафа до 12 лет тюремного заключения. Кроме того, санкции для перевозчиков тоже очень различаются. В данном обзоре уголовной ответственности перевозчиков людей в ряде стран ЕС будут представлены рекомендации для стран-участниц Седеркопингского процесса, в частности, Украины, Молдовы и Беларуси, с целью последующего учета этих рекомендаций в национальных законодательных системах этих стран. Предложенный анализ уголовных аспектов незаконной переправки людей будет иметь не только абстрактную и теоретическую ценность, но и важное практическое значение, которое поможет усовершенствовать нормативно-правовую базу стран, защитить законные права и интересы как мигрантов, так и граждан.

Предметом данного исследования являются уголовно-правовые и административно-правовые нормы национального законодательства Республики Беларусь, Республики Молдова и Украины, а также нормы Европейского Союза, устанавливающие основания и условия уголовной и административной ответственности за организацию незаконной переправки лиц через границы.

Объектом данного исследования являются общественные отношения, складывающиеся в сфере использования уголовно-правовых и административных средств борьбы с незаконной переправкой лиц через границы как с антиобщественным явлением, получившим широкое распространение в последние годы.

Целью нашего исследования является проведение комплексного всестороннего обзора законодательств этих стран в сфере борьбы с незаконной переправкой лиц через границы, а также обзора норм международного публичного права и законодательства Европейского Союза.

Данное исследование состоит из 6 разделов. Первый раздел – вступление, в котором кратко освещено основное состояние дел в сфере борьбы с незаконной переправкой мигрантов. Второй и третий посвящены обзору действующего международного права и законодательства ЕС в сфере борьбы с незаконной переправкой (ввозом) мигрантов и ответственности за такие противоправные деяния. Третий, четвертый и пятый разделы содержат обзор действующего уголовного, административного, уголовно-процессуального законодательства Республики Беларусь, Республики Молдова и Украины, а также обзор системы правоохранительных органов этих стран в контексте проведения следственных и процессуальных действий по данной категории дел со ссылкой на соответствующие законы и нормативно-правовые акты.

1. Вступление

Миграция людей не является новым феноменом в истории развития человечества. Столетиями люди покидали свои дома в поисках лучших условий жизни за пределами своей родины. В последние десятилетия процесс глобализации увеличил число факторов, влияющих на желание потенциальных мигрантов искать лучшие условия труда за рубежом. Это приводит к беспрецедентному количеству иммиграционных потоков из менее развитых стран Азии, Африки, Южной Америки и Восточной Европы в Австралию, Северную Америку и Западную Европу. Если говорить об угрозах, с которыми могут столкнуться страны назначения и транзита, то одной из особенностей этих угроз является то, что страны транзита не испытывают каких-либо долгосрочных последствий роста постоянных общин нелегальных мигрантов, а в большинстве случаев эти проблемы носят или временный, или латентный характер. В свою очередь, страны транзита могут столкнуться с серьезными проблемами роста преступности, например, в местах, где лица, занимающиеся незаконной переправкой мигрантов, организуют конечный этап переправки. Чаще всего именно в странах транзита производятся или приобретаются фальшивые проездные или удостоверяющие личность документы, подкупаются должностные лица или перевозчики для организации незаконного пересечения границ. Отрицательные последствия незаконной миграции для стран происхождения могут повлечь за собой двусторонние политические проблемы из-за реального или предполагаемого отсутствия контроля за потоками нелегальных эмигрантов, невозможностью предоставления удостоверяющих личность документов мнимым гражданам, задержанным за границей, или неспособностью справиться с организованной преступностью.

На сегодняшний день незаконная миграция практически полностью контролируется организованной преступностью. По мнению многих зарубежных специалистов, нелегальная миграция как сфера деятельности организованной преступности занимает одно из первых мест по своей прибыльности. Все больше и больше людей во всем мире пользуются услугами лиц, занимающихся незаконной переправкой мигрантов, чтобы попасть в страны назначения. В результате количество стран, которым приходится бороться с этим явлением, тоже растет. Организаторы каналов транснациональной незаконной миграции в высокоразвитые страны уже достигли такого уровня (мировые прибыли от контрабанды людьми оценивают от 5–7 до 10–15 млрд. долларов США за год), когда могут осуществлять переправку нелегалов даже в кредит¹. Например, спектр цен на услуги по нелегальному перемещению лиц через территорию Республики Беларусь весьма широк. Так, с граждан Пакистана преступники брали по 1 тыс. долл. США, с иорданцев и индийцев – 10 тыс. долл., с сирийцев – 5 тыс. долл. Самые крупные суммы за перемещение в страны Западной Европы требовали с афганцев и китайцев – от 7 до 15 тыс. долл. США с человека². Стоимость переправки незаконного мигранта, в зависимости от региона и страны назначения, может достигать 30 тыс. долларов США. Например, транзит через территорию Украины незаконному мигранту может стоить 3–5 тыс. долларов США³. В дальнейшем, уже за пределами Украины, система передвижения нелегальных мигрантов к Западной Европе действует налаженно, при этом цены на услуги остаются достаточно стабильными.

Организованная преступность, как и преступность вообще, не распространяется случайно. Размах таких нарушений, как торговля наркотиками, торговля людьми, коррупция и экономические преступления в большой мере зависит от наличия мотивов у преступников, от существования благоприятных условий для совершения преступлений и от мотивации работы тех, кто стремится контролировать организованную преступность.

До недавнего времени различия между понятиями «торговля людьми» и «незаконная переправка мигрантов» не проводилось. Тем не менее, как преступление незаконную переправку людей следует отличать – как в теории, так и на практике – от торговли людьми. Исторически сложилось так, что под термином «торговля людьми» подразумевали торговлю женщинами и детьми с целью их вовлечения в проституцию или другую противозаконную деятельность. Понятие «незаконная переправка мигрантов», в свою очередь, рассматривалась как создание благоприятных условий для незаконных мигран-

1 Europol Public Information «Legislation on Trafficking in Human Beings and Illegal Immigrant Smuggling» Europol 2005.. //http://www.un.org/russian.

2 Бахур О.И. «Уголовно-правовая борьба с незаконной миграцией», диссертация на соискание ученой степени КЮН, АМВД РБ, Минск 2006.

3 «Миграционная политика Украины в сфере контроля над нелегальной миграцией», Проект «Совершенствования механизмов реализации миграционной политики Украины. Распространение опыта стран ЕС относительно выполнения соглашений о реадмисии», Международный Центр Перспективных Исследований, стр. 23.

тов с целью пересечения национальных границ⁴. Очень часто дефиниции «незаконная переправка лиц через границу», «незаконный ввоз мигрантов» и «контрабанда людьми» употребляются как синонимы. При этом понятие «незаконная переправка лиц через границу» или «незаконный ввоз мигрантов» чаще всего употребляются в официальных документах, в то время как понятие «контрабанда людьми» присуще научным исследованиям и публицистическим текстам. В данном исследовании мы будем придерживаться определения «незаконная переправка мигрантов». Это имеет как принципиальное теоретическое значение для разграничения этих, похожих, на первый взгляд, понятий, так и практическое, при разграничении смежных преступлений. При незаконной переправке мигрантов обязательным является наличие лица, организующего незаконное пересечение границы. При этом, как правило, такое лицо не предоставляет широкого круга «незаконных услуг», как при торговле людьми. При незаконной переправке мигрантов обязательно присутствует факт незаконного пересечения границ в отличие от торговли людьми, когда возможен и легальный путь пересечения границ. Почти во всех случаях незаконной переправки мигрантов имеет место договоренность сторон на осуществление такого перемещения, тогда как при торговле людьми почти всегда присутствует факт физического или психологического насилия, принуждения или обмана. При незаконной переправке мигрантов преступники получают финансовую прибыль из денег, которые платит незаконный мигрант, при этом долговая кабала почти не применяется, в то время как при торговле людьми практически всегда имеет место эксплуатация «живого товара». Как видим, одним из главных признаков, отличающих торговлю людьми от незаконной переправки мигрантов, является именно наличие эксплуатации.

Ввиду отсутствия адекватных правоохранительных мер, направленных на пресечение незаконной переправки мигрантов, страны назначения, транзита и происхождения уже в ближайшем будущем могут столкнуться с реальными и ощутимыми политическими, экономическими и социальными последствиями такой противоправной деятельности. В свою очередь, одностороннее усиление пограничной безопасности стран назначения незаконной миграции приводит к тому, что все больше людей обращаются к услугам организованных преступных группировок, осуществляющих нелегальную перевозку через государственные границы по налаженным каналам. В странах, где незаконное переправление мигрантов является частью «бизнеса» транснациональной организованной преступности, само по себе уже присутствие и деятельность таких преступных организаций может создать серьезную проблему для общественной безопасности. Несовершенство национального законодательства, небольшой риск быть задержанными и отданными под следствие, с дальнейшим привлечением к ответственности, в сравнении с размерами финансовой прибыли за организацию незаконной переправки мигрантов являются основными факторами для активной деятельности транснациональных преступных организаций в этой сфере. Пробелы и лазейки в национальном законодательстве государств делают организацию незаконной миграции относительно безопасным видом криминального бизнеса по сравнению с торговлей наркотиками или оружием, которые привлекают к себе намного больше внимания со стороны правоохранительных органов.

С другой стороны, официальные круги и широкая общественность получают больше информации о незаконной переправке мигрантов по мере расширения масштабов этой деятельности и в связи с ее антиобщественными аспектами. Растет осознание необходимости борьбы с этим явлением и его негативными последствиями, учитывая, что незаконная переправка мигрантов затрагивает не только самих нелегальных мигрантов, но и страны происхождения, транзита и назначения.

4 Europol Public Information «Legislation on Trafficking in Human Beings and Illegal Immigrant Smuggling» Europol 2005.. //http://www.un.org/russian.

2. Нормы международного публичного права в сфере противодействия незаконной переправке (ввозу) лиц

Первые меры по предотвращению контрабандного провоза незаконных мигрантов были приняты Генеральной Ассамблеей ООН 20 декабря 1993 года⁵. В своей резолюции 48/102 эта международная организация, в частности, осудила практику контрабандного провоза иностранцев и настоятельно призвала государства предпринять соответствующие шаги, чтобы предотвратить достижение целей и пресечь деятельность лиц, осуществляющих контрабандный провоз иностранцев.

В декабре 1996 г. Генеральная Ассамблея ООН во время 82-го пленарного заседания приняла специальную резолюцию «Меры по предотвращению контрабандного провоза иностранцев»⁶, № 51/62 от 12.12.96. Согласно этой резолюции с целью осуществления защиты потенциальных мигрантов от эксплуатации и гибели Генеральная Ассамблея ООН снова настоятельно призвала государства предпринять соответствующие шаги, направленные на предотвращение деятельности лиц, осуществляющих контрабандный провоз иностранцев, путем внесения, если это необходимо, поправок в уголовное законодательство относительно контрабандного провоза иностранцев и путем установления и совершенствования процедур, позволяющих оперативно выявлять подложные проездные документы, предоставляемые контрабандистами. При этом Генеральная Ассамблея ООН подчеркнула, что международные усилия по предупреждению контрабанды иностранцев не должны ограничивать законную миграцию, свободу передвижения или же ослабить защиту беженцев.

9 декабря 1998 года Генеральная Ассамблея ООН приняла резолюцию № 53/111, в которой постановила учредить межправительственный специальный комитет открытого состава для разработки всеобъемлющей международной конвенции против транснациональной организованной преступности и, в частности, обсуждения вопроса о разработке международного документа по борьбе против незаконного ввоза и транспортировки мигрантов, в том числе морем⁷.

Результатом работы межправительственного специального комитета стало принятие резолюцией 55/25 Генеральной Ассамблеи от 15 ноября 2000 года Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, Протокола против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху (далее Протокол против незаконного ввоза мигрантов), а также Протокола о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее, которые дополняют Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности.

Работу над этими международно-правовыми документами вели делегации более ста тридцати стран, намеревающихся стать ее участниками, и сорока международных организаций.

Конвенция и протоколы имеют важное значение для создания правовых оснований борьбы с транснациональной организованной преступностью. В сферу применения Конвенции входят имеющие транснациональный характер и совершенные при участии организованной преступной группы:

- а) серьезные преступления, к которым относятся преступления, наказуемые по уголовному законодательству государства – участника Конвенции лишением свободы на максимальный срок не менее четырех лет;
- б) конвенционные преступления, включающие создание организованной преступной группы и участие в ней (статья 5), отмывание доходов от преступлений (статья 6), коррупцию (статья 8) и воспрепятствование осуществлению правосудия (статья 23).

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Конвенции преступление носит транснациональный характер, если:

- а) оно совершено в более чем одном государстве;
- б) оно совершено в одном государстве, но существенная часть его подготовки, планирования, руководства или контроля имеет место в другом государстве;

5 Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН «Предупреждение контрабандного провоза иностранцев» № 48/102 от 20.12.93. // <http://www.un.org/russian>.

6 Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН «Меры по предотвращению контрабандного провоза иностранцев», № 51/62 от 12.12.96. // <http://www.un.org/russian>.

7 Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН № 53/111 от 9.12.98 // <http://www.un.org/russian>.

- в) оно совершено в одном государстве, но при участии организованной преступной группы, которая осуществляет преступную деятельность в более чем одном государстве;
- г) оно совершено в одном государстве, но его существенные последствия имеют место в другом государстве.

Следует специально подчеркнуть, что ни один из действующих в настоящее время международно-правовых документов по вопросам борьбы с преступностью не имеет такой обширной сферы применения.

Конвенция также детально регламентирует взаимную правовую помощь, выдачу лиц, совершивших преступление, и сотрудничество правоохранительных органов в непроцессуальных формах.

Таким образом, Конвенция и протоколы создают комплексную правовую основу для практического взаимодействия правоохранительных органов различных государств в целях выявления, предупреждения, пресечения, раскрытия и расследования всех преступлений, которые представляют достаточно высокую степень общественной опасности и затрагивают юрисдикцию и интересы двух и более государств.

Отдельно хотелось бы отметить статью 10 Конвенции против транснациональной организованной преступности в части, что касается установления ответственности юридических лиц, особенно уголовной ответственности, поскольку на сегодняшний день, позиция относительно установления ответственности юридических лиц, согласно национальным законодательствам трех исследуемых стран, не всегда является однозначной и такой, которая отвечает международной практике.

Согласно этой статье Конвенции государство должно принимать такие меры, какие, с учетом его правовых принципов, могут потребоваться для установления ответственности юридических лиц за участие в серьезных преступлениях, к которым причастна организованная преступная группа, и за преступления, признанные таковыми в соответствии со статьями Конвенции. При условии соблюдения правовых принципов Государства участника Конвенции ответственность юридических лиц может быть уголовной, гражданско-правовой или административной.

Основным мотивом для организованной преступности является получение финансовых прибылей от незаконной деятельности. Следовательно, эффективное предотвращение и контроль организованной преступности должны быть направлены на отслеживание, блокирование, и конфискации прибылей, полученных преступным путем. Однако этому часто препятствует медленность в процессах обмена информацией, отличия в законодательстве, обременительность бюрократических процедур.

В соответствии со статьей 12 Конвенции государства-участницы Конвенции обязаны максимально использовать, в пределах их внутренних правовых систем, все мероприятия, которые могут понадобиться для обеспечения возможности конфискации доходов от преступлений, которые охватываются этой Конвенцией, или имущества, стоимость которого отвечает стоимости таких доходов, а также имущества, оборудования или других средств, которые использовались или предназначались для использования при совершении преступлений, подпадающих под действие этой Конвенции.

Более детальное правовое регулирование вопросов конфискации доходов, полученных преступным путем урегулировано Конвенцией об отмывании, поиске, аресте и конфискации доходов, полученных преступным путем.

Помимо вопросов связанных с конфискацией доходов от преступлений, в том числе и международного сотрудничества с целью конфискации (ст. 16 Конвенции), Конвенция направлена на урегулирование таких вопросов как юрисдикция, выдача преступников (экстрадиция), взаимная правовая помощь при расследовании таких преступлений, специальные методы проведения расследования, защита свидетелей, помощь пострадавшим и их защита, сотрудничество правоохранительных органов, сбор и обмен информацией, а также другие вопросы, которые должны быть в обязательном порядке учтены странами участниками данной Конвенции при адаптации своего национального законодательства в сфере борьбы с транснациональной организованной преступностью.

Согласно ст. 1 Протокола против незаконного ввоза мигрантов он толкуется совместно с Конвенцией Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, при этом положения Конвенции применяются *mutatis mutandis* к Протоколу, если в нем не предусмотрено иное.

Целью Протокола против незаконного ввоза мигрантов является предупреждение незаконного ввоза мигрантов и борьба с этим явлением, а также развитие сотрудничества между государствами в достижении этих целей при обеспечении защиты прав незаконно ввезенных мигрантов. Протокол против незаконного ввоза мигрантов является одним из международных документов, который дает определение такому понятию, как «незаконный ввоз мигрантов». Согласно ст. 3 Протокола, **незаконный**

ввоз мигрантов – это обеспечение с целью получения, прямо или опосредствовано, любой финансовой или другой материальной выгоды, незаконного въезда в любую Страну-участницу лица, которое не является ее гражданином или не проживает постоянно на ее территории⁸.

Основной идеей принятия Протокола против незаконного ввоза мигрантов послужила необходимость провести криминализацию ряда деяний, которые являются составляющей частью или могут рассматриваться как составляющая часть транснациональной организованной преступности. Так, согласно ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов каждое государство принимает такие законодательные и другие меры, какие могут потребоваться, с тем, чтобы признать в качестве уголовно наказуемых следующие деяния, когда они совершаются умышленно и с целью получить, прямо или косвенно, финансовую или иную материальную выгоду:

- а) незаконный ввоз мигрантов;
- б) создание условий для незаконного ввоза мигрантов:
 - изготовление поддельного документа на въезд/выезд или удостоверения личности;
 - приобретение или предоставление такого документа или владение им;
- в) предоставление какому-либо лицу, которое не является гражданином соответствующего государства или не проживает постоянно на его территории, возможности находиться в этом государстве без соблюдения необходимых требований для законного пребывания в нем путем использования способов, упомянутых в подпункте (б) этого пункта, или каких-либо других незаконных средств. Каждое государство должно обеспечить принятие законодательных и других мер, которые могут понадобиться, для того, чтобы признать в качестве уголовно наказуемых следующие деяния:
 - а) при условии соблюдения основных принципов своей правовой системы – покушение на совершение какого-либо преступления, признанного таковым в соответствии со ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов;
 - б) участие в качестве сообщника в совершении какого-либо преступления, признанного таковым в соответствии с ч.1 ст.6 Протокола, при условии соблюдения основных принципов своей правовой системы;
 - в) организацию других лиц или руководство ими с целью совершения какого-либо преступления, предусмотренного ст. 6 Протокола⁹.

Более того, каждое государство – участник Протокола против незаконного ввоза мигрантов, должно принять такие законодательные и другие меры, при условии соблюдения основных принципов своей правовой системы, которые признали бы в качестве отягчающих преступление следующие обстоятельства:

- а) которые ставят или могут поставить под угрозу жизнь или безопасность соответствующих мигрантов;
- б) которые связаны с бесчеловечным или унижающим достоинство обращением с такими мигрантами, в том числе в целях эксплуатации.

При этом ничто в этом Протоколе не ограничивает государство принимать меры в отношении какого-либо лица, деяние которого, согласно внутреннему законодательству этого государства, является уголовно наказуемым, в том числе мер, которые позволяют отказывать во въезде лицам, причастным к совершению преступлений, признанных таковыми в соответствии с настоящим Протоколом, или аннулировать их визы.

Согласно ст. 11 Протокола против незаконного ввоза мигрантов каждое Государство-участник принимает законодательные и другие надлежащие меры для предупреждения, насколько это возможно, использования транспортных средств, эксплуатируемых коммерческими перевозчиками, при совершении преступления, признанного таковым в соответствии со статьей 6 этого Протокола. Такие меры могут включать установление для коммерческих перевозчиков (в том числе любой транспортной компании или владельца либо оператора любых транспортных средств) обязательства убедиться в том, что все пассажиры имеют документы на въезд/выезд, необходимые для въезда в принимающее государство. В случае же нарушения таких обязательств государство имеет право установить соответствующие санкции.

8 Протокол против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху, который дополняет Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, принятый резолюцией 55/25 Генеральной Ассамблеи от 15.11.00. // <http://www.un.org/russian>.

9 Там же.

3. Законодательство Европейского Союза в сфере противодействия незаконной переправке (ввозу) лиц

28 ноября 2002 г. после более чем двухлетнего обсуждения Совет Европейского Союза утвердил в едином «пакете» два законодательных акта, направленных на борьбу с нелегальной иммиграцией, в том числе и незаконной переправкой лиц через границы в страны Европейского Союза. Оба документа представляют собой основы законодательства, в соответствии с которыми государства-члены до конца 2004 г. (не позднее 5.12.2004) должны были внести поправки в свои уголовные кодексы и другие внутренние законы. Первый нормативный акт – Директива № 2002/90/ЕС «Об установлении определения для помощи незаконному въезду, транзиту и пребыванию» от 28.11.02¹⁰ – который содержит нормы-дефиниции (определения). Директива закрепляет общие признаки преступных деяний, состоящих в помощи незаконному проникновению иностранцев на территорию государств-членов, и обязывает последние ввести адекватные санкции. «Минимальный» перечень и размер наказаний, в том числе для юридических лиц, предусмотрен Рамочным решением Совета 2002/946/ПВД¹¹ «О повышении стандартов уголовной ответственности в целях наказания за помощь незаконному въезду, транзиту и пребыванию» от 28.11.02¹². Здесь же закреплены правила о подведомственности соответствующих уголовных дел.

Оба нормативных акта – и Директива, и Рамочное решение – не только выступают источниками правовой системы Европейского Союза в целом, но и направлены на развитие ее особого компонента – Шенгенского законодательства. С этим обстоятельством связаны особенности их действия. С одной стороны, Директива имеет лишь рекомендательную силу для Дании. С другой – оба документа являются обязательными в отношении двух ассоциированных участников Шенгенского законодательства, которые не входят в состав Европейского Союза – Исландии и Норвегии.

Согласно ст.1 Директивы каждое государство-член обязано установить надлежащие уголовные санкции в отношении лиц, которые:

- а) умышленно помогают лицу, не принадлежащему к гражданству государства-члена, проникнуть на территорию или совершить транзитный проезд через территорию государства-члена в нарушение законодательства этого государства о въезде и транзите иностранцев¹³;
- б) умышленно и в корыстных целях помогают лицу, не принадлежащему к гражданству государства-члена, оставаться на территории государства-члена в нарушение законодательства этого государства о пребывании иностранцев. При этом государство-член, с целью исполнения своего национального законодательства и правоприменительной практики, может принять решение о том, что оно не станет накладывать санкции применительно к деянию, определенному в пункте «а» статьи 1, в случаях, когда такое деяние ставит целью оказание гуманитарной помощи заинтересованному лицу¹⁴.

Согласно ст. 2 Директивы, уголовную ответственность за вышеперечисленные преступления также должны нести лица, которые являются подстрекателями, или выступают пособниками вышеуказанных преступлений, или покушаются на совершение любого из этих преступлений. Исключением являются случаи, когда государство-член во исполнение своего национального законодательства и правоприменительной практики может принять решение о том, что оно не станет накладывать санкции применительно к таким деяниям, в случаях, когда подобное деяние ставит целью оказание гуманитарной помощи заинтересованному лицу.

Эти два правовых документа Директива и Рамочное решение направлены на гармонизацию законодательства стран-членов ЕС через установление определения помощи незаконному въезду, транзиту и пребыванию, а с другой стороны, минимальных правил в отношении санкций, ответственности юридических лиц и юрисдикции.

10 Official Journal L 328, 05/12/2002 P. 0017 – 0018.

11 ПВД – правосудие и внутренние дела (франц.: JAI, англ.: JHA, нем.: JJ). – Прим. автор.

12 Official Journal L 328, 05/12/2002 P. 0001 – 0003

13 Согласно ст. 1 Шенгенской конвенции 1990 г. под «иностранцами» понимаются лица, не являющиеся гражданами государств-членов Европейских сообществ (гражданами Европейского Союза).

14 Гуманитарной помощью имеется в виду, в частности, помощь иностранцам, подвергающимся в своих государствах преследованию за политическую деятельность, по этническому признаку и т.п., и вынужденным по этой причине эмигрировать в другие страны. – Прим. автора.

Настоящее Рамочное решение дополняет собой другие документы, принятые в целях борьбы с нелегальной иммиграцией, незаконной трудовой деятельностью, торговлей людьми и сексуальной эксплуатацией детей.

Рамочное решение накладывает ограничения не только на действия физических лиц, но и предусматривает меры, относящиеся к ответственности юридических лиц.

Согласно ст.1 Рамочного решения, каждое государство-член принимает необходимые меры с целью, чтобы указанные в статьях 1 и 2 Директивы 2002/90/ЕС преступления подлежали эффективным, соразмерным и обладающим предупредительным эффектом уголовно-правовым санкциям, которые допускают выдачу лица другому государству. При необходимости предусмотренные санкции могут дополняться следующими мерами:

- конфискацией транспортного средства, которое использовалось для совершения преступления,
- запретом непосредственно, или через третьих лиц, заниматься профессиональной деятельностью, в ходе осуществления которой было совершено преступление,
- выдворением.

Каждое государство-член должно принять необходимые меры, чтобы такие преступления, как умышленная помощь лицу, не принадлежащему к гражданству государства-члена, в проникновении на территорию или в совершении транзитного проезда через территорию государства-члена в нарушение законодательства этого государства о въезде и транзите иностранцев, и, насколько уместно, за подстрекательство, предусмотренных Директивой 2002/90/ЕС, подлежали наказанию в виде лишения свободы с верхним пределом не меньше **8 лет** – если они совершаются в корыстных целях и при наличии одного из следующих обстоятельств:

- преступление было совершено в ходе деятельности преступной организации, определение которой установлено Общей акцией 98/733/ПВД¹⁵,
- в ходе совершения преступления была поставлена под угрозу жизнь людей, ставших объектом преступного посягательства.

Однако если это обусловлено потребностью обеспечить взаимную согласованность внутри системы наказаний конкретного государства-члена, то предусмотренные выше деяния могут подлежать наказанию в виде лишения свободы с верхним пределом не меньше **6 лет** – при условии, что такое наказание входит в число наиболее суровых максимальных наказаний, предусматриваемых за преступления со сходной степенью тяжести.

Что касается уголовной ответственности юридических лиц (ст.ст.2,3 Рамочного решения), то каждое государство-член должно принять необходимые меры, чтобы юридические лица могли привлекаться к ответственности за вышеупомянутые преступления, когда эти преступления совершены в их интересах всяким лицом, которое действует либо индивидуально, либо в качестве члена организации соответствующего юридического лица, либо осуществляет внутри последнего руководящие полномочия в силу одного из следующих оснований:

- a) способностью выступать представителем юридического лица;
- b) наличием права принимать решения от имени юридического лица;
- c) наличием права осуществлять контроль внутри юридического лица.

Помимо этого, каждое государство-член должно принять необходимые меры с целью обеспечения привлечения юридических лиц к ответственности, когда отсутствие контроля со стороны вышеуказанного лица сделало возможным совершение находящимся у него в подчинении другим лицом таких преступлений в пользу названного юридического лица.

Ответственность юридического лица при этом не исключает уголовного преследования в отношении физических лиц, которые выступали исполнителями, подстрекателями или пособниками таких преступлений.

Что касается размера санкций в отношении таких юридических лиц, то каждое государство-член принимает необходимые меры для того, чтобы юридическое лицо, признанное ответственным за такие преступления, подлежало эффективным, соразмерным и обладающим предупредительным эффектом санкциям, которые включают уголовно-правовые или иные штрафы, а возможно, и другие меры ответственности, в частности:

15 Official Journal L 351, 29/12/1998 P. 0001 – 0003

- a) меры, влекущие за собой лишение возможности пользоваться преимуществами или помощью со стороны публичной власти;
- b) меры, предполагающие временный или постоянный запрет осуществлять коммерческую деятельность;
- c) помещение под судебный надзор;
- d) ликвидация в судебном порядке.

Как видим, основы законодательства ЕС, направленные на борьбу с нелегальной миграцией, в том числе и незаконной переправкой лиц через границы в страны ЕС, в соответствии с которыми государства-члены должны были внести соответствующие поправки в национальные законодательства, вобрали в себя основные тенденции развития норм международного публичного права в этой сфере. При этом системный анализ правовых норм европейского права свидетельствует о том, что страны-члены ЕС при имплементации основных требований установления уголовной ответственности обязательно должны учитывать и нормы Протокола против незаконного ввоза мигрантов. Несмотря на то, что положения Директивы № 2002/90/ЕС и Рамочного решения устанавливают обязательным признавать уголовно наказуемыми действия, направленные на подстрекательство или пособничество, вышеуказанные акты не устанавливают ответственности за организацию или руководство действиями, направленными на незаконный ввоз мигрантов, как это предусмотрено пунктом «с» части 2 ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов¹⁶. Хотелось бы отметить, что положительной практикой развития правовых норм европейского законодательства является детализация установления ответственности юридических лиц. Желательно, чтобы такая правовая практика была учтена и странами – не членами ЕС, которые ставят в качестве приоритета проведение адаптации национального законодательства к законодательству ЕС.

16 Протокол против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху, который дополняет Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности, принятый резолюцией Генеральной Ассамблеи № 55/25 от 15.11.00. // <http://www.un.org/russian>.

4. Юридическая ответственность за нарушение миграционного законодательства в Украине

4.1. Уголовная ответственность за незаконную переправку лиц через государственную границу Украины

Появление совместной границы между Украиной и ЕС, а также процесс постепенной демократизации общественной жизни превратили Украину в одну из самых привлекательных стран для транзитной миграции в страны ЕС граждан стран СНГ и Юго-Восточной Азии. В связи с этим последнее десятилетие Украина выдерживает нагрузку как на восточных, так и на западных границах. С востока усиливается поток мигрантов через не полностью обустроенные границы с Российской Федерацией и Беларусью, а с Запада возвращаются лица, задержанные в рамках двусторонних соглашений о реадмиссии с Польшей, Венгрией и Словакией. Сегодня можно констатировать, что северные и восточные участки государственной границы Украины фактически стали общеевропейским барьером на пути нелегальных мигрантов. Так, в течение 2006 года органами внутренних дел было задержано около 10,3 тыс. нелегальных мигрантов, из них 1143 лица – в составе 120 организованных групп. Среди нелегальных мигрантов, задержанных в составе организованных групп, преобладают выходцы из Китая – 213, Индии – 322, Пакистана – 201, Молдовы – 123, Бангладеш – 96, Вьетнама – 38, Афганистана – 14. Одним из основных каналов переправки нелегальных мигрантов в страны-члены Европейского Союза является легальный въезд граждан стран группы миграционного риска в Россию и дальнейший их нелегальный транзит через территорию Украины. Всего на протяжении 2006 года, в ходе реализации профилактических мероприятий, выявлено и привлечено к административной ответственности за нарушение установленных правил пребывания в Украине (ст. 203 КУоАП) свыше 34,6 тыс. иностранцев, 497 юридических (ст. 204 КУоАП) и около 9,2 тыс. физических лиц (статьи 205, 206, 2061 КУоАП).

Проведенный мониторинг путей, по которым незаконные мигранты попадают в Украину, в 1 полугодии 2006 года засвидетельствовал следующее:

- нелегально попало в Украину 725 иностранцев (12,5% общего количества задержанных нелегальных мигрантов), в том числе с документами, удостоверяющими личность, – 239 (4,1%), без документов – около 480 (8,4% всех незаконных мигрантов) иностранцев. Среди них преобладают граждане стран дальнего зарубежья (Китай, Бангладеш, Вьетнам, Пакистана, Индии и других);
- въехали законно, но по истечении установленного срока пребывания перешли на нелегальное положение свыше 5 тыс. иностранцев (87,5% общего количества выявленных нелегальных мигрантов).

По материалам органов внутренних дел, следственными подразделениями Службы безопасности Украины было возбуждено 68 уголовных дел за признаками состава преступления, предусмотренного статьей 332 КК Украины¹⁷.

Отсутствие уголовной ответственности за незаконное пересечение государственной границы, а также существующие меры административной ответственности за незаконное пребывание в Украине согласно действующему законодательству дают все основания считать украинское законодательство в сфере регулирования миграционных процессов одним из самых либеральных в Европе. В отличие от соседней Польши, Республики Молдова и Республики Беларусь, в Украине за ряд противоправных деяний иностранцы несут административную ответственность на общих с гражданами Украины основаниях и не рассматриваются как уголовные преступники, что соответственно сказывается на нормах обращения с ними и их содержании. В связи с этими факторами Международная организация по миграции оценила украинское законодательство как одно из самых развитых на территории СНГ¹⁸.

После вступления в силу, с 1 сентября 2001 года, нового Уголовного кодекса Украины, возникла прямая необходимость в разработке законопроекта с целью устранения разногласий в квалификации противоправных деяний, связанных с незаконным пересечением государственной границы. Ответственность за эти противоправные деяния предусматривались ч.1 ст. 331 УК Украины и ч.1 ст. 204-1 КУоАП, которые по своему содержанию были полностью идентичны.

17 Аналитическая справка ДДГИРФО МВС Украины за результатами деятельности органов внутренних дел относительно противодействия нелегальной миграции за 10 месяцев 2006 года.

18 Регулирование миграции в странах СНГ: законотворчество и трансграничное сотрудничество //Открытый форум МОМ, 2002, спецвып. № 3, с.1.

В период с 2001 по 2003 года в правоприменительной практике сложилась ситуация, когда Верховный Суд Украины рекомендовал судебным органам за вышеперечисленные правонарушения привлекать виновных лиц к административной ответственности, а Генеральная прокуратура Украины – к уголовной. В результате на протяжении 2003-2004 г.г. был разработан и принят Закон Украины о внесении изменений в УК Украины и КУоАП, согласно которому статья 331 «Незаконное пересечение границы» была исключена из Уголовного Кодекса Украины.

С присоединением Украины к Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности и двум дополняющим ее Протоколам (Закон Украины «О ратификации Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности и протоколов, которые ее дополняют (Протокол о предупреждении и прекращении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказания за нее и Протокол против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху) № 1433-IV от 04.02.04) была произведена криминализация ряда деяний в сфере борьбы с незаконной миграцией, в том числе и торговлей людьми. Так, согласно ст. 332 Уголовного кодекса Украины, криминализации подлежат общественно-опасные деяния: организация незаконной переправки лиц через государственную границу Украины, руководство такими действиями или содействие их совершению советами, указаниями, предоставлением средств или устранением препятствий¹⁹. За такие деяния устанавливается уголовная ответственность в виде лишения свободы на срок от 2 до 7 лет с конфискацией транспортных или других средств совершения преступления. Следует отметить, что в данном случае могут конфисковываться только транспортные средства или другие орудия совершения преступления. Любое другое имущество лица, виновного в совершении данного преступления, конфискации не подлежит. Те же действия, совершенные повторно или по предварительному сговору группой лиц, наказываются лишением свободы на срок от 3 до 7 лет с конфискацией средств совершения преступления.

Отличительной чертой ст. 332 УК Украины является то, что предусматриваются наиболее строгие виды наказания²⁰. По всем частям этой статьи предусматривается наказание только в виде лишения свободы. Это указывает на высокий уровень степени общественной опасности деяний, связанных с организацией незаконной миграции.

Непосредственным **объектом** преступления, предусмотренного ст. 332 УК Украины, является общественные отношения в сфере охраны целостности и неприкосновенности государственной границы Украины²¹ согласно действующему законодательству.

Порядок пересечения государственной границы Украины урегулирован Законами Украины «О государственной границе Украины», «О правовом статусе иностранцев и лиц без гражданства», «О порядке выезда из Украины и въезда в Украину граждан Украины», утвержденными постановлением Кабинета Министров Украины от 27 января 1995 г. №57, «Правилами пересечения государственной границы гражданами Украины», а также утвержденными постановлением Кабинета Министров Украины от 29 декабря 1995 г. №1074, «Правилами въезда иностранцев в Украину, их выезда из Украины и транзитного проезда через ее территорию».

С **объективной стороны**, это преступление может найти свое проявление в 3 формах:

- 1) организация незаконной переправки лиц через государственную границу;
- 2) руководство незаконной переправкой лиц через государственную границу Украины;
- 3) содействие незаконной переправке лиц через государственную границу Украины советами, указаниями, предоставлением средств или устранением препятствий.

При этом преступление, предусмотренное ст. 332 УК Украины, может быть совершено одним или несколькими действиями в их совокупности.

Под **организацией незаконной переправки лиц** через государственную границу Украины следует понимать составление плана преступления и согласования его с лицами, выразившими желание совершить преступление или обратившимися с просьбой к организатору преступления. Такая деятельность или так называемые подготовительные действия могут включать: определение средств, способов, времени и места незаконной переправки лиц через государственную границу Украины²².

19 Уголовный Кодекс Украины. №2341-III от 05.04.2001. //http://www.rada.gov.ua.

20 Виды наказаний перечислены в ст. 51 УК Украины. – Прим. Автора.

21 Государственной границей Украины является линия и вертикальная поверхность, проходящая по этой линии, которые определяют границы территории Украины – суши, вод, недр, воздушного пространства. (Ст. 1 Закона Украины «О государственной границе Украины» от 04.11.91).

22 Научно-практический комментарий Уголовного кодекса Украины от 5 апреля 2005 года. Под ред. М.И.Мельника, М.И.

Также это может быть совокупность действий относительно выявления таким организатором лиц, желающих незаконно переправиться через государственную границу, или склонение определенным образом отдельных лиц (группы лиц) к такому пересечению государственной границы Украины любым способом: вне пунктов пропуска через государственную границу или в пунктах пропуска через государственную границу, но без соответствующих документов и без разрешения соответствующих органов государственной власти; объединенное с совершением любых других действий, направленных на подделку соответствующих документов для пересечения границы и обеспечения такими документами тех, кто хочет незаконно переправиться через государственную границу Украины.

Кроме того, деятельность организатора этого преступления может состоять и в непосредственном выполнении преступления – незаконной переправке лиц через государственную границу Украины.

Руководство незаконной переправкой лиц через государственную границу Украины – это деятельность лица, которое возглавляет весь процесс незаконной переправки лиц через государственную границу Украины (принятие соответствующего решения, дача определенных заданий, указаний, распоряжений лицам, непосредственно занимающимся переправкой лиц через государственную границу, а также самим лицам, стремящимся переправиться через границу, и тому подобное) с целью достижения соответствующего преступного результата²³.

При этом следует отметить, что организатором и руководителем переправки лиц через государственную границу Украины может быть одно и то же лицо. Если же одно лицо осуществляло организаторские действия, а другое – непосредственно руководило их выполнением, их действия будут квалифицироваться за ч. 2 ст. 332 УК Украины как совершенные группой лиц по предварительному сговору.

На практике преступление, предусмотренное ст. 332 УК Украины, чаще всего осуществляется общими действиями двух или более лиц. Поэтому квалификация преступных действий за ч. 1 ст. 332 УК Украины может происходить лишь в отдельных случаях, когда идет речь, например, о действиях «проводника-одиночки», задержанного при переправлении им одного или нескольких лиц через государственную границу Украины.

Содействие совершению переправки лиц через государственную границу Украины, как отмечается в ст. 332 УК Украины, может проявляться в предоставлении советов, указаний, средств или устранении препятствий.

Конкретное проявление такого содействия может быть связано с определением наиболее удобных маршрутов, оборудованим в определенном грузовом транспорте хранилища для размещения тех, кого будут незаконно переправлять через государственную границу, в предоставлении самого транспортного средства, временного хранилища, средств маскировки и средств укрытия следов преступления, карт или схем, в отвлечении внимания пограничных нарядов и тому подобное.

Содействие, о котором идет речь, может быть связано с определением удобного времени, местности, средств для незаконного перемещения лиц через границу, с подкупом с этой целью пограничника (пограничников) и тому подобное.

При этом следует отметить, что в преступлении, предусмотренном ст. 332 УК Украины, такое содействие касается не соучастников этого преступления, а лиц, пытающихся незаконно пересечь государственную границу Украины.

В случае если для совершения преступления осуществляется **хищение или подделка документов**, предоставляющих право на пересечение государственной границы Украины, со следующим предоставлением их для использования другим лицам во время переправления их через государственную границу Украины, то в дальнейшем такие действия должны быть квалифицированы за совокупностью преступлений, предусмотренных соответственно ст. ст. 332 и 357 («Похищение, присвоение, вымогательство документов, штампов, печатей, завладение ими путем мошенничества или злоупотребления служебным положением или их повреждение») или 358 («Подделка документов, печатей, штампов и бланков, их сбыт, использование поддельных документов») УК Украины.

Переправка через государственную границу Украины – это действия, направленные на перемещение, перевозку и т. п. лиц через условную линию, которая определяет границы территории Украины. При этом все действия организатора, руководителя такого перемещения или лица, которое способствует ему, могут быть полностью выполнены еще до того, как лица, которых они переправляют через государственную границу, пересекли ее.

Хавронюка. – К.: Канон, А.С.К., 2003. – 833 с.

23 Там же.

То, что этот вид преступления, предусмотренного ст. 332 УК Украины, является организованной формой преступной деятельности и имеет повышенную опасность, обусловило специфическую структуру состава данного преступления. Сама организация, независимо от того, удалось ли перемещение или нет, а также руководство или содействие этой деятельности рассматриваются как оконченные преступления (так называемые преступления с усеченным составом). Совершенное преступление будет считаться законченным в момент, когда выполнены соответствующие действия: организационные действия по переправке лиц через государственную границу Украины; действия по руководству такой переправкой; предоставлены необходимые советы, указания или средства для незаконного пересечения государственной границы Украины другими лицами или устранены соответствующие препятствия для этого; независимо от того, имело такое пересечение какие-либо негативные последствия и пересекли ли фактически границу Украины лица, которых преступники переправляют, или нет.

Незаконная переправка лиц через территорию Украины может осуществляться в двух формах: пересечение за пределами пунктов пропуска через государственную границу; пересечение в пунктах пропуска, но без документов или разрешений соответствующих органов государственной власти. При этом действия виновного лица, связанные с незаконной переправкой через государственную границу Украины человека, которого он незаконно купил или приобрел иным способом, полностью охватываются ч.1 ст. 149 УК Украины («Торговля людьми или другая незаконная сделка относительно человека») и в дополнительной квалификации по ст. 332 УК Украины не нуждаются.

Спецификой данного состава преступления является то, что лица, организующие, совершающие незаконную переправку мигрантов; лица, руководящие данными действиями, и лица, содействующие этому советами, указаниями, предоставлением средств или ликвидацией помех, считаются исполнителями преступления²⁴.

В этом случае, при квалификации данного деяния не будет применяться ст. 27 УК Украины, предусматривающая виды соучастников преступления, так как сами организаторы и пособники являются исполнителями.

Субъект преступления, предусмотренного ст.332 УК Украины, – общий, то есть им может быть как частное, так и должностное лицо, которое в момент совершения преступления могло осознавать свои деяния (бездеятельность), а также руководить ими, и на момент совершения преступления достигло 16 лет. Такой вывод можно сделать из того, что в диспозиции статьи не указано, что субъект данного преступления должен быть наделен соответствующими государственно-властными полномочиями или характеризоваться другими признаками, которые бы его конкретизировали.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 332 УК Украины, характеризуется прямым умыслом. Следует отметить, что совершение данного преступления с непрямым умыслом или по неосторожности (будь то преступная самоуверенность или преступная небрежность) невозможно, так как оно совершается лишь путем продуманных и заранее спланированных действий.

Мотивы и цель преступления не имеют значения для его квалификации, однако, если мотивом совершения этого преступления является корыстность – получение от лиц, которых незаконно переправляют через государственную границу Украины, денег или других материальных ценностей, к осужденному применяется конфискация транспортных и других средств совершения преступления.

Здесь не следует путать конфискацию имущества и конфискацию средств совершения преступления (так называемую специальную конфискацию), которая не является наказанием. Она заключается в извлечении у осужденного специальных предметов, которые являются средствами и орудиями совершения преступления. В общей форме она предусмотрена в ст. 81 УПК Украины, где говорится, что орудия преступления, которые принадлежат обвиняемому, конфискуются²⁵, а также подпунктом «б» пункта 1 статьи 12 Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности.

В случае предоставления гражданами Украины иностранным гражданам и лицам без гражданства помощи в незаконном пересечении государственной границы Украины при отсутствии признаков преступления, предусмотренного ст. 332 УК Украины, такие деяния влекут наступление административной ответственности за ч. 2 ст. 206 Кодекса Украины об административных правонарушениях.

24 Уголовное право Украины: Особенная Часть: учебник/ М.И. Бажанов, Ю.В.Баулин, В.И.Борисов и др. Под ред. Проф. М.И. Бажанова, В.В. Сташиса, В.Я. Тацяя. – 2-е издание., перedel. и доплн. – К.: Юринком Интер, 2005, с.390

25 Уголовное право Украины: Общая Часть: учебник для студентов юрид. спец. высш. заведений образования/ М.И. Бажанов, Ю.В.Баулин, В.И.Борисов и др. Под ред. Проф. М.И. Бажанова, В.В. Сташиса, В.Я. Тацяя. – 2-е издание., перedel. и доплн. – Киев-Харьков.: Юринком Интер, 2002, с.313

Таким образом, закон Украины устанавливает уголовную ответственность за организацию незаконной переправки лиц через границу в виде основного наказания – лишения свободы **от 2 до 5 лет**, а также в виде дополнительного – конфискации транспортных или других средств совершения преступления. При этом квалифицирующими обстоятельствами совершения данного преступления является: повторность совершения данного преступления или же наличие предварительного сговора группы лиц.

В случае наличия этих обстоятельств, лица, совершившие такое преступление, несут наказание в виде лишения свободы на срок **от 3 до 7 лет** с конфискацией средств совершения преступления.

Согласно ст. 12 УК Украины преступления, предусмотренные ч. 1 ст. 332 УК, будут классифицироваться как преступления средней тяжести²⁶, а преступления, предусмотренные ч. 2 ст. 332 УК, как тяжкие преступления²⁷.

Согласно ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов основным мотивом и целью деяний, подлежащих криминализации, является получение финансовой или иной материальной выгоды (корыстность). Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 332 УК Украины, не имеет обязательной квалификации корыстность и поэтому охватывает больший спектр противоправной деятельности. При этом было бы целесообразным дополнить ст. 332 УК Украины квалифицирующим признаком совершения данного преступления: получение финансовой или иной материальной выгоды (корыстность), предусмотрев за такой вид преступления максимальный порог наказания, предусмотрены для этой статьи, а также дополнительное наказание в виде конфискации имущества. Согласно ст. 59 УК Украины наказание в виде конфискации имущества состоит в принудительном безоплатном изъятии в собственность государства всего или части имущества, которое является собственностью осужденного. Если конфискуется часть имущества, суд должен отметить, какая именно часть имущества конфискуется, или перечислить предметы, которые конфискуются. При этом конфискация имущества устанавливается за тяжкие и особо тяжкие корыстные преступления и может быть назначена лишь в случаях, специально предусмотренных в Особенной части этого Кодекса. Наличие в статье 332 УК Украины корыстности как квалифицирующего признака данного преступления в полном объеме предоставит возможность использования уголовного преследования в отношении лиц совершивших данный вид преступления, а также приблизит нормы национального уголовного законодательства к нормам Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности (ст. 12) и ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов.

Следует отметить, что на сегодняшний день согласно УК Украины не признано уголовно-наказуемыми деянием предоставление лицу, которое не является гражданином соответствующего государства или не проживает постоянно на его территории, возможности находиться в этом государстве без соблюдения необходимых требований для законного пребывания в нем, путем использования незаконных способов и средств, что противоречит требованиям ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов, а также пункту «б» ст. 1 Директивы № 2002/90/ЕС.

4.2. Административная ответственность за нарушение норм действующего законодательства Украины, устанавливающих порядок пребывания иностранцев и лиц без гражданства в Украине, порядок пересечения государственной границы Украины, а также порядок перемещения по территории Украины

Законодательство Украины об административных правонарушениях состоит из Кодекса Украины об административных правонарушениях от 7 декабря 1984 года № 8073 X и других законов Украины. Законы Украины об административных правонарушениях до включения их в установленном порядке в этот Кодекс применяются самостоятельно. Положения этого Кодекса распространяются и на административные правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена законами, еще не включенными в Кодекс.

Согласно Кодексу Украины об административных правонарушениях, *административным правонарушением* (проступком) признается противоправное, виновное (преднамеренное или неосторожное) деяние или бездеятельность, которое посягает на общественный порядок, собственность, права и

26 Преступлением средней тяжести является преступление, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок не больше 5 лет (ч. 3 ст. 12 УК Украины).

27 Тяжким преступлением является преступление, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок не больше 10 лет (ч. 4 ст. 12 УК Украины).

свободы граждан, на установленный порядок управления и за которое законом предусмотрено административную ответственность²⁸.

Административная ответственность за нарушение норм действующего законодательства Украины, которые устанавливают порядок пребывания иностранцев и лиц без гражданства в Украине, порядок пересечения государственной границы Украины, а также порядок перемещения территорией Украины, предусмотрена главой 15 КУоАП «Административные правонарушения, которые покушаются на установленный порядок управления».

Согласно действующему законодательству Украины (ст. 203 КУоАП), признается правонарушением и влечет административную ответственность нарушение иностранцами и лицами без гражданства правил пребывания в Украине. Под таким нарушением правил пребывания следует понимать проживание без документов на право проживания в Украине; проживание по недействительным документам или документам, срок действия которых истек; или трудоустройство без соответствующего разрешения на это, если необходимость такого разрешения предусмотрена законодательством Украины; либо несоблюдение установленного порядка передвижения и изменения местожительства; либо уклонение от выезда из Украины по истечении соответствующего срока пребывания, а также нарушение правил транзитного проезда через территорию Украины.

За такие правонарушения законом Украины установлена ответственность в виде наложение штрафа от 20 до 40 необлагаемых минимумов доходов граждан (один необлагаемый минимум доходов граждан равен 17 грн.)²⁹ В случае несоблюдения иностранцами и лицами без гражданства установленного порядка регистрации или нарушения установленного срока пребывания в Украине, выявленных в пунктах пропуска через государственную границу Украины, предусмотрено наложение штрафа от 20 до 40 необлагаемых минимумов доходов граждан.

При этом действие статьи 203 КУоАП не распространяется на случаи, когда иностранцы или лица без гражданства с намерением приобрести статус беженца незаконно пересекли государственную границу Украины и находятся на территории Украины в течение времени, необходимого для обращения к соответствующему органу миграционной службы с заявлением о предоставлении им статуса беженца согласно Закону Украины «О беженцах».

Пересечение или попытка пересечения государственной границы Украины любым способом вне пунктов пропуска через государственную границу Украины или в пунктах пропуска через государственную границу Украины без соответствующих документов или по документам, которые содержат недостоверные данные о личности, или без разрешения соответствующих органов власти (ст. 204-1 КУоАП) влечет за собой наложение штрафа от 50 до 100 необлагаемых минимумов доходов граждан, либо исправительные работы сроком до 1 месяца с отчислением двадцати процентов заработка, либо административный арест сроком до 15 суток.

Те же деяния, совершенные группой лиц или лицом, которое на протяжении года привлекались к административному взысканию за одно из нарушений, предусмотренных ч.1 ст. 204-1 КоАП, – наказываются наложением штрафа от 100 до 200 необлагаемых минимумов доходов граждан, либо исправительными работами сроком до 2 месяцев с отчислением двадцати процентов заработка, либо административным арестом сроком до 15 суток.

При этом следует учесть, что, аналогично ст. 203 КУоАП, действие статьи 204-1 не распространяется на случаи возвращения в Украину без установленных документов граждан Украины, которые стали жертвами преступлений, связанных с торговлей людьми, а также случаи прибытия в Украину иностранцев или лиц без гражданства с целью получения убежища или приобретения статуса беженца, если они в установленный законом срок обратились в соответствующие органы государственной власти относительно предоставления им убежища или статуса беженца³⁰.

Предоставление гражданами Украины иностранцам и лицам без гражданства жилья, транспортных средств, содействие их незаконной регистрации, оформлению документов на проживание или обучение, принятие на работу, а также предоставление других услуг, направленных на нарушение установленных правил пребывания иностранцев и лиц без гражданства в Украине и правил транзитного проезда их через территорию Украины, при условии, что эти действия непосредственно не связаны с незаконной переправкой лиц через государственную границу Украины, влекут наложение штрафа от 50 до 100 необлагаемых минимумов доходов граждан (ст. 206 КУоАП).

28 КУоАП № 8073-Х от 07.12.1984. //http://www.rada.gov.ua.

29 Примечание автора

30 Закон Украины «О беженцах» № 2557-III от 21.06.2001. //http://www.rada.gov.ua.

Перевозка водителями иностранцев и лиц без гражданства с нарушением установленных правил пребывания иностранцев и лиц без гражданства в Украине и транзитного проезда их через территорию Украины, если эти действия непосредственно не связаны с незаконным пересечением лиц через государственную границу Украины, влечет наложение штрафа от 10 до 50 необлагаемых минимумов доходов граждан (ст. 206-1 КУоАП). Оборудование владельцами или водителями транспортных средств специально скрытых или замаскированных мест, которые используются для перевозки нелегальных мигрантов, влечет за собой наложение штрафа на владельцев транспортных средств или должностных лиц предприятий, учреждений, организаций, ответственных за техническое состояние, оборудование, эксплуатацию транспортных средств, – от 100 до 200 необлагаемых минимумов доходов граждан с конфискацией транспортного средства или без таковой и на водителей – от 100 до 200 необлагаемых минимумов доходов граждан. Если такие действия совершены повторно либо группой лиц, либо относительно нескольких иностранцев и лиц без гражданства, а так же перевозка иностранцев и лиц без гражданства в оборудованных владельцами транспортных средствах или водителями в специальных убежищах для перевозки людей, влекут за собой наложение штрафа от 150 до 500 необлагаемых минимумов доходов граждан с конфискацией транспортных средств или без таковой.

В отличие от кодекса об административных правонарушениях Республики Беларусь Кодекс Украины об административных правонарушениях не предусматривает административной ответственности юридических лиц.

В свою очередь, следует отметить наличие возможности привлечения юридических лиц к ответственности, установленной другими законами Украины. Так, например, Закон Украины «Об ответственности за воздушные перевозки пассажиров через государственную границу Украины без надлежащих документов для въезда в Украину» № 2920-III от 10.01.02, согласно Конвенции о международной гражданской авиации, устанавливает ответственность предприятий (их объединений), учреждений и организаций независимо от форм собственности, осуществляющих международные пассажирские воздушные перевозки, за перевозку пассажиров через государственную границу Украины без надлежащих документов для въезда в Украину, а также определяет порядок применения этой ответственности.

За такое перемещение через государственную границу Украины пассажиров-иностранцев или лиц без гражданства без документов для въезда в Украину или с документами, оформленными с нарушением требований, установленных законодательством Украины, вышеуказанные юридические лица несут ответственность в виде штрафа от 220 до 250 необлагаемых минимумов доходов граждан за каждого такого пассажира.

Дела о правонарушениях, предусмотренных этим Законом, рассматривают соответствующие органы охраны государственной границы Украины. От имени этих органов рассматривать дела о правонарушении и налагать штрафы имеют право начальники органов охраны государственной границы Украины, которые осуществляют пограничный контроль в пунктах пропуска через государственную границу Украины, открытых для международного воздушного соединения.

4.3. Структура, права и полномочия правоохранительных органов Украины в сфере борьбы с незаконной переправкой лиц через государственную границу Украины

В сфере противодействия незаконной миграции координационная роль среди правоохранительных органов Украины принадлежит Министерству внутренних дел Украины во взаимодействии с Государственной пограничной службой Украины и Службой Безопасности Украины. Порядок возбуждения уголовных дел, проведения дознания и предварительного следствия устанавливается и регулируется Уголовно-процессуальным кодексом Украины (далее – УПК Украины) от 28.12.60.

В соответствии с Уголовно-процессуальным законодательством Украины (ст. 101 УПК Украины), на Государственную пограничную службу Украины возлагается полномочие органа дознания по делам о нарушении государственной границы, а именно в преступлениях, предусмотренных ст. 332 УК Украины.

Согласно национальному законодательству Украины дознание – это форма предварительного расследования уголовных дел, которая предшествует предварительному следствию. Дознание отличается от предварительного следствия субъектами и сроками осуществления, но осуществляется в тех же процессуальных формах. Согласно ст. 104 УПК Украины после проведения дознания уголовное дело, при отсутствии оснований для его закрытия, передается следователю.

Статья 103 УПК Украины отмечает, что на органы дознания возлагается использование необходимых оперативно-розыскных мер с целью выявления признаков преступления и лиц, его совершивших.

Оперативно-розыскная деятельность Государственной пограничной службы Украины урегулирована Законом Украины «Об оперативно-розыскной деятельности».

При выполнении своих полномочий, как орган дознания, Государственная пограничная служба руководствуется главой 10 Уголовно-процессуального кодекса Украины, в которой предусмотрены права и пределы полномочий органов дознания.

Заканчивается дознание вынесением постановления о направлении дела для проведения досудебного следствия, а в случае наличия обстоятельств, предусмотренных ст. 6 УПК Украины, мотивированным постановлением закрывает дело.

Функции органа следствия по данной категории дел государство возлагает на Службу безопасности Украины (ст. 112 УПК Украины).

К большому сожалению, такая практика не отвечает европейской практике, согласно которой правоохранительные органы имеют весь спектр полномочий осуществления следственных функций.

Чтобы не нарушить эффективность всего цикла борьбы с нарушениями законодательства о государственной границе Украины (от выявления административного правонарушения к привлечению виновных к административной ответственности, от выявления преступления к передаче материалов в суд), желательно, чтобы Государственная пограничная служба Украины была не только органом административной юрисдикции, но и следственным органом с соответствующими правами ведения досудебного следствия.

Согласно главе 17 КУоАП «Подведомственность дел об административных правонарушениях», правом рассматривать административные дела и привлекать виновных лиц к ответственности наделены районные, районные в городе, городские или местные суды (судьи), которые рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренные ч.1 статьи 203, 204-1, 206-1 КУоАП³¹.

От имени органов внутренних дел (милиции) рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания за административные правонарушения, предусмотренные ст. 203 КУоАП, имеют право начальники органов внутренних дел или их заместители.

Органы Государственной пограничной службы Украины рассматривают дела об административных правонарушениях, связанных с нарушением пограничного режима или режима в пунктах пропуска через государственную границу Украины, нарушением иностранцами и лицами без гражданства правил пребывания в Украине и транзитного проезда через ее территорию (ч.2 статьи 203, КУоАП).

От имени органов Государственной пограничной службы Украины рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания имеют право:

- начальники органов охраны государственной границы и Морской охраны Государственной пограничной службы Украины и их заместители;
- руководители подразделений органов охраны государственной границы и Морской охраны Государственной пограничной службы Украины, непосредственно выполняющие задачу по охране государственной границы Украины.

В соответствии с **Законом Украины «О службе безопасности Украины»** Служба безопасности Украины – это государственный правоохранительный орган специального назначения, который обеспечивает государственную безопасность Украины и находится в подчинении Президента Украины и подконтрольный Верховному Совету Украины. Согласно своим обязательствам³², СБУ содействует Государственной пограничной службе Украины в охране государственной границы Украины, предоставляет помощь органам внутренних дел, другим правоохранительным органам в борьбе с преступностью, принимает участие в разработке мер и решении вопросов, касающихся въезда в Украину и выезда за границу, пребывания на ее территории иностранцев и лиц без гражданства, пограничного режима и таможенных правил. СБУ обязано выявлять, пресекать и раскрывать преступления, расследование которых отнесено законодательством к ее компетенции, проводить дознание и следствие по этим делам, разыскивать лиц, которые скрываются в связи с совершением упомянутых преступлений.

Согласно ст. 6 **Закона Украины «О Государственной пограничной службе Украины»**, Государственная пограничная служба Украины является правоохранительным органом специального назначения. На Государственную пограничную службу Украины возлагаются задачи по обеспечению непри-

31 КУоАП № 8073-Х от 07.12.1984. //http://www.rada.gov.ua

32 Закон Украины «О службе безопасности Украины» № 2229-ХІІ от 25.03.05. //http://www.rada.gov.ua

косновенности государственной границы и охраны суверенных прав Украины в ее исключительной (морской) экономической зоне³³.

Основными функциями Государственной пограничной службы Украины являются:

- охрана государственной границы Украины на суше, море, реках, озерах и других водоемах с целью недопущения незаконного изменения прохождения его линии, обеспечения соблюдения режима государственной границы и пограничного режима;
- ведение разведывательной, информационно-аналитической и оперативно-розыскной деятельности в интересах обеспечения защиты государственной границы Украины согласно законам Украины «О разведывательных органах Украины» и «Об оперативно-розыскной деятельности»;
- участие в борьбе с организованной преступностью и противодействие незаконной миграции на государственной границе Украины и в пределах контролируемых пограничных районов.

На Государственную пограничную службу Украины, в соответствии с определенными Законом задачами, возлагается:

- организация предотвращения преступлений и административных правонарушений, их выявление, пресечение, проведение дознания, осуществление процессуального производства по делам об административных правонарушениях согласно законодательству;
- розыск в пунктах пропуска через государственную границу лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от отбывания криминальных наказаний;
- выполнение в установленном порядке других поручений правоохранительных органов;
- принятие во взаимодействии с органами внутренних дел и органами Службы безопасности Украины решений о выдворении за пределы Украины иностранцев и лиц без гражданства, задержанных в пределах контролируемых пограничных районов при попытке или после незаконного пересечения государственной границы в Украину, а также выдворение этих лиц;
- осуществление самостоятельно или во взаимодействии с органами внутренних дел и органами Службы безопасности Украины в пределах контролируемых пограничных районов контроля за соблюдением иностранцами и лицами без гражданства, а также беженцами и лицами, которым предоставлено убежище в Украине, установленных правил пребывания на ее территории.

Согласно **Закону Украины «О милиции»** милиция в Украине – государственный вооруженный орган исполнительной власти, защищающий жизнь, здоровье, права и свободы граждан, собственность, естественную среду, интересы общества и государства от противоправных посягательств³⁴.

Основными задачами милиции являются:

- обеспечение личной безопасности граждан, защита их прав и свобод, законных интересов;
- предотвращение правонарушений и их пресечение;
- охрана и обеспечение общественного порядка;
- выявление и раскрытие преступлений, розыск лиц, их совершивших;
- исполнение криминальных наказаний и административных взысканий и др³⁵.

Милиция, в соответствии со своими задачами, обязана:

- выявлять, предотвращать, пресекать и раскрывать преступления, принимать с этой целью оперативно-розыскные и профилактические меры, предусмотренные действующим законодательством;
- осуществлять досудебную подготовку материалов по протокольной форме, проводить дознание в пределах, определенных криминально-процессуальным законодательством;
- пресекать административные правонарушения и осуществлять производство по данной категории дел;
- исполнять в пределах своей компетенции уголовные наказания и административные взыскания;
- контролировать соблюдение гражданами и должностными лицами установленных законодательством правил паспортной системы, въезда, выезда, пребывания в Украине и транзитного проезда через ее территорию иностранных граждан и лиц без гражданства и др.

33 Закон Украины «О государственной пограничной службе Украины» № 661-IV от 03.04.03. //http://www.rada.gov.ua

34 Закон Украины «О милиции» № 565-XII от 20.12.90

35 Там же.

4.4. Вопросы, требующие урегулирования, рекомендации

Вопросы, требующие урегулирования:	Рекомендации:
<p>Учитывая положения ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов, Директивы № 2002/90/ЕС, а также Рамочного решения 2002/946/ПВД, украинская сторона имеет все основания изучить возможность ужесточения уголовной ответственности за преступления, предусмотренные ст. 332 УК Украины, путем повышения верхнего предела наказаний в виде лишения свободы не меньше 8 лет.</p>	<p>Внести изменения в ст. 332 УК Украины, повысив верхний предел санкции в виде лишения свободы не меньше 8 лет.</p>
<p>С целью гармонизации украинского законодательства с нормами международного права возможным является внести соответствующие изменения в ч. 2 ст. 332 УК путем добавления дополнительных квалифицирующих признаков совершения данного преступления.</p>	<p>Внести изменения в ст. 332 УК Украины, добавив следующие квалифицирующие признаки этого преступления:</p> <ul style="list-style-type: none"> – совершение преступления способом, который поставил или мог поставить под угрозу жизнь и здоровье соответствующих лиц; – изготовление поддельного документа на въезд/выезд или удостоверение личности; – приобретение или предоставление такого документа или владение им.
<p>В соответствии с подпунктом «а» пункта 1 статьи 12 Конвенции государства-участницы Конвенции обязаны максимально использовать, в пределах их внутренних правовых систем, все мероприятия, которые могут понадобиться для обеспечения возможности конфискации доходов от преступлений, которые охватываются этой Конвенцией, или имущества, стоимость которого отвечает стоимости таких доходов.</p>	<p>Внести изменения в ст. 332 УК Украины, добавив квалифицирующий признак этого преступления: получение финансовой или иной материальной выгоды, предусмотрев за такое преступление помимо основного наказания, также конфискацию имущества, как дополнительное наказание</p>
<p>Согласно подпункту «с» пункта 1 ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов каждое государство должно обеспечить принятие законодательных и других мер, которые могут понадобиться для того, чтобы признать в качестве уголовно наказуемых деяния относительно предоставления какому-либо лицу, которое не является гражданином соответствующего государства или не проживает постоянно на его территории, возможности находиться в этом государстве без соблюдения необходимых требований для законного пребывания в нем путем использования способов, упомянутых в подпункте (б) пункта 1 ст. 6 этого Протокола, или каких-либо других незаконных средств. Аналогичные положения закреплены и в пункте «б» ст. 1 Директивы № 2002/90/ЕС «Об установлении определения для помощи незаконному въезду, транзиту и пребыванию» от 28.11.02. За такие действия в Украине предусмотрена административная ответственность (ст.206 КУоАП) при условии, что такие действия непосредственно не связаны с незаконной переправкой лиц через государственную границу Украины.</p>	<p>Внести изменения в Уголовный Кодекс Украины с целью криминализации общественных деяний, направленных на создание условий какому-либо лицу, которое не является гражданином Украины или не проживает постоянно на ее территории, для нахождения в Украине без соблюдения необходимых требований для законного пребывания, в случаях, если они совершаются лицом умышленно и в корыстных целях.</p>

<p>На сегодняшний день национальное законодательство Украины не предусматривает оснований для освобождения от ответственности лиц, способствовавших незаконному въезду мигрантов, в случаях, когда такое деяние ставило целью оказание гуманитарной помощи заинтересованному лицу, что, в свою очередь, не отвечает основным направлениям развития европейского права в сфере защиты прав человека.</p>	<p><i>Возможным было бы изучить вопрос освобождения от уголовной и административной ответственности лиц, которые каким-либо образом способствовали незаконному въезду иностранцев или лиц без гражданства с намерением приобрести статус беженца, в случае если такие иностранцы и лица без гражданства находились на территории Украины в течение времени, необходимого для обращения к соответствующему органу миграционной службы с заявлением о предоставлении им статуса беженца.</i></p>
<p>Учитывая правоохранительный статус Государственной пограничной службы Украины, а также полномочия в сфере проведения дознания по уголовным делам, предусмотренные ст. 332 УК Украины, целесообразным является предоставить ГПСУ следственные полномочия по данной категории уголовных дел, что, в свою очередь, создаст все условия для всестороннего и объективного расследования данных преступлений.</p>	<p><i>Предоставить следственные полномочия ГПСУ путем внесения соответствующих изменений в Закон Украины «О Государственной пограничной службе Украины», Уголовно-процессуальный кодекс Украины и др.</i></p>

5. Юридическая ответственность за нарушение миграционного законодательства Республики Беларусь

5.1. Уголовная ответственность за незаконную переправку лиц через государственную границу Республики Беларусь

В современных условиях Республика Беларусь все более и более вовлекается в международные миграционные процессы, эффективное управление которыми во многом связано с формированием и реализацией рациональной миграционной политики и разработкой соответствующих эффективных механизмов по обеспечению охраны общественных отношений в сфере миграции³⁶.

Через территорию Республики Беларусь (далее – РБ) проходят пути следования лиц, нелегально пересекающих границы с целью выезда в развитые европейские государства. Это влечет за собой устойчивый рост правонарушений в сфере миграции. Положение усугубляется тем, что незаконное перемещение людей через государственные границы осуществляется под контролем преступных транснациональных формирований. Ежегодно правоохранительными органами РБ задерживаются тысячи незаконных мигрантов, выявляются и ликвидируются десятки каналов незаконной миграции³⁷.

В силу географического положения Республика Беларусь является транзитным государством для законных и незаконных миграционных потоков.

По причине прозрачности белорусско-российской границы часть миграционных потоков, как в страну, так и из страны, составляют незаконные мигранты. В то же время Республика Беларусь является страной назначения для значительного количества законных мигрантов.

Анализ миграционных потоков позволяет выделить следующие основные черты незаконной миграции иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь:

- основной поток незаконных мигрантов направляется в республику из стран Африки и Юго-Восточной Азии, которые рассматривают государство как транзитную страну на пути следования в страны Европейского Союза;
- определенная часть иностранцев, незаконно прибывших в Беларусь, стремится временно или постоянно осесть на территории республики.

Наиболее часто незаконными транзитными мигрантами в страны Европейского Союза становятся граждане стран Азии и Африки (Нигерии, Ганы, Конго, Сьерра-Леоне, Египта, Ирака, Афганистана, Пакистана, Индии, Вьетнама, Китая), а также некоторых государств СНГ (Грузии, Молдовы, Украины, Казахстана).

Многие мигранты из этих стран имеют устойчивые, развитые диаспоры как в странах назначения (Франция, Чехия, Германия, Польша, Нидерланды и другие), так и в государствах транзита (Украина, Российская Федерация) нелегальных мигрантов. Сформированные преступные группы в диаспорах осуществляют подготовку к незаконному пересечению границы по поддельным документам, то есть безупречное изготовление бланков национальных паспортов различных стран и их дальнейшую пересылку по почте либо курьером к месту нахождения потенциальных нелегальных мигрантов. Этому способствует наличие разветвленной сети подпольных лабораторий по изготовлению поддельных документов, расположенных в европейских государствах.

Получив поддельный паспорт, незаконные мигранты в последующем предпринимают попытки легального выезда из Республики Беларусь в пунктах пропуска на Государственной границе.

По каналам воздушного сообщения такие потоки иностранцев следуют авиарейсами из Республики Беларусь на Варшаву, Прагу, Вену, Франкфурт, Стокгольм, а в республику – из Киева, Москвы, Стамбула, Тбилиси, Еревана.

Вместе с тем, подавляющее большинство незаконных мигрантов, задержанных на территории Беларуси, прибыло в республику железнодорожным транспортом из Российской Федерации, что подтверждается наличием у них виз, регистрации или иных документов, свидетельствующих о проживании иностранца в этой стране. Данная категория лиц преимущественно имеет намерения пересечь Госу-

36 Бахур О.И. «Уголовно-правовая борьба с незаконной миграцией», диссертация на соискание ученой степени КЮН, АМВД РБ, Минск 2006.

37 Там же.

дарственную границу Республики Беларусь вне пунктов пропуска с Украиной, Литовской Республикой и Республикой Польша.

Международные преступные группы, осуществляющие транзит нелегальных мигрантов через территорию республики, используют современные средства связи, разработанные маршруты движения от государства гражданской принадлежности до страны назначения, повышенную конспирацию, стремятся создать пособническую базу среди сотрудников правоохранительных органов.

Организаторы операций по незаконному ввозу мигрантов постоянно усовершенствуют методы своей работы, создавая для этого фальшивые компании, документы и печати. В последние годы в республике действует все больше транснациональных групп по незаконному ввозу мигрантов.

Следует отметить существенное изменение тактики действия организаторов незаконной миграции. Так, если в 1995 – 1996 годах количественный состав группы нелегальных мигрантов, задерживаемых органами внутренних дел, достигал 40 человек, то в 2006 году группы такой численности вообще не формируются. Проникновение на территорию республики осуществляется автомобильным транспортом группами по 3-5 человек, как правило, в³⁸ небольших населенных пунктах в районах, прилегающих к пограничной зоне, с применением повышенных мер конспирации и с последующей концентрацией.

Количество уголовных дел, возбуждаемых по статьям 371-1 «Организация незаконной миграции иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь», 371-2 «Нарушение правил пребывания в Республике Беларусь, а также правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь» Уголовного кодекса Республики Беларусь (далее УК РБ), ежегодно возрастает. Так, по данным ИАУ МВД РБ, в 2005 г. по указанным статьям было возбуждено 312 уголовных дела, в то время как в 2004 г. – 212, а в 2003 г. – только 22. По признакам ст. 371-1 УК РБ в 2005 г. было возбуждено 23 уголовных дела, ст. 371-2 УК РБ – 289 дел, по ст. 371 УК РБ – 37. Согласно данным Министерства юстиции РБ, всего по указанным статьям УК РБ в 2005 г. было осуждено 228 человек³⁹.

С принятием Закона Республики Беларусь от 04.01.03 № 173-3 были внесены соответствующие изменения и дополнения в Уголовный Кодекс РБ – появились новые составы преступлений, устанавливающие уголовную ответственность за организацию незаконной миграции (ст. 371-1), нарушение правил пребывания в Беларуси, а также правил транзитного проезда через ее территорию (ст. 371-2). Кроме того, ст. 371 УК РБ была дополнена новым квалифицирующим признаком – «умышленное незаконное пересечение государственной границы Республики Беларусь иностранным гражданином, лицом без гражданства, депортированными из Республики Беларусь, до окончания срока запрета въезда в Республику Беларусь».

В отличие от украинского уголовного законодательства, Уголовный Кодекс Республики Беларусь, принятый Палатой представителей 2 июня 1999 года и одобренный Советом Республики 24 июня 1999 года, предусматривает уголовную ответственность за незаконное пересечение государственной границы РБ.

Согласно ч. 1 ст. 371 «Незаконное пересечение Государственной границы Республики Беларусь» УК РБ умышленное незаконное пересечение государственной границы Республики Беларусь, совершенное в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение, наказывается штрафом, или арестом на срок до **6 месяцев**, или лишением свободы на срок до **2 лет**⁴⁰.

При этом, в соответствии с ч. 2 ст. 371 УК РБ, то же деяние, совершенное лицом, ранее судимым за преступление, предусмотренное настоящей статьей, либо иностранным гражданином, лицом без гражданства, депортированными или высланными из Республики Беларусь, до окончания срока запрета въезда в Республику Беларусь, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, наказывается арестом на срок **от 3 до 6 месяцев**, или ограничением свободы на срок до **5 лет**, или лишением свободы на тот же срок (до 5 лет).

В случае же совершения такого преступления организованной группой (ч.3 ст. 371 УК РБ), виновное лицо наказывается лишением свободы на срок **от 3 до 7 лет** с конфискацией имущества или без таковой.

Не подлежат уголовной ответственности, согласно с УК РБ, иностранные граждане и лица без гражданства, прибывшие в Республику Беларусь с нарушением правил пересечения государственной границы, но с целью использования права политического убежища в соответствии с Конституцией Республики Беларусь.

38 По информации Департамента по гражданству и миграции МВД РБ.

39 Бахур О.И. «Уголовно-правовая борьба с незаконной миграцией», диссертация на соискание ученой степени КЮН, АМВД РБ, Минск 2006.

40 УК Республики Беларусь. № 275-3 от 09.07.99. //http://www.pravo.by.

Учитывая тот факт, что законодатель РБ прямо не предусматривает освобождения от уголовной ответственности граждан РБ за преступления, предусмотренные ст. 371 УК РБ, которые стали жертвами преступлений, связанных с торговлей людьми или других аналогичных преступлений, в том числе и в случаях вынужденного пересечения государственной границы (авария транспортного средства, стихийное бедствие и т.п.), следует полагать, что такие деяния сводятся к действиям в условиях крайней необходимости (ст. 36 УК РБ) и уголовной ответственности не подлежат.

В целях создания правовых и организационных основ обеспечения надлежащей защиты лиц, пострадавших от преступной деятельности, связанной с торговлей людьми, в Республике Беларусь принят Указ Президента Республики от 8 августа 2005 года № 352 «О предотвращении последствий торговли людьми».

Согласно этому Указу Президента под жертвами торговли людьми понимаются физические лица, в отношении которых совершались деяния, влекущие ответственность по статье 181 УК РБ, либо другие деяния, направленные на их использование с целью сексуальной или иной эксплуатации, ответственность за которые предусмотрена статьями 171, 171-1, 182, 187 УК РБ, и в связи с их совершением на территории Республики Беларусь или за ее пределами осуществлялось (осуществляется) уголовное преследование. Жертвы торговли людьми на основании статьи 36 УК РБ не подлежат уголовной ответственности. Кроме того, согласно пункту 10 данного Указа Президента, иностранному гражданину либо лицу без гражданства, являющемуся жертвой торговли людьми, активно способствующему расследованию преступления, связанного с торговлей людьми, срок пребывания которого на территории Республики Беларусь истек, органы внутренних дел в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь, выдают разрешение на временное проживание в Республике Беларусь, как правило, на срок не более одного года для его участия в уголовном процессе, социальной защиты и реабилитации.

В случае же если незаконное пересечение границы сопряжено с совершением других преступлений (например, шпионаж – ст. 358, контрабанда – ст. 228 и т.п.), оно представляет собой совокупность преступлений и классифицируется по ст. 371 и статье, предусматривающей ответственность за такое преступление.

Правильная квалификация преступления определяется, прежде всего, точностью установления его объекта, что позволяет раскрыть антисоциальную природу преступления в целом, определить его общественную опасность, а также место конкретного преступления в системе Особенной части уголовного законодательства⁴¹.

Непосредственным **объектом** преступления, предусмотренного ст. 371 УК РБ, является установленный законодательством порядок пересечения государственной границы Республики Беларусь.

Объективная сторона данного преступления характеризуется совершением следующих действий: незаконное пересечение государственной границы РБ, т.е. пересечение ее вне пунктов пропуска без соответствующего разрешения или документов; в пунктах пропуска без соответствующего разрешения или по подложным документам, совершенное специальным субъектом преступления (ч. 1 ст. 371, ч. 2 ст. 371) или организованной группой (ч. 3 ст. 371).

Обязательным признаком преступления, предусмотренного ч.1 ст. 371, является время совершения преступления: в течение года с момента наложения административного взыскания за такое же преступление (наличие административной преюдиции).

Условием наступления ответственности по части 2 ст. 371 является судимость лица за преступление, предусмотренное настоящей статьей, либо въезд иностранного гражданина или лица без гражданства, депортированного или высланного из Республики Беларусь до окончания срока запрета въезда из государства, имеющего с Республикой Беларусь охраняемую Государственную границу.

Переход границы будет считаться незаконным:

- если у лица отсутствуют действительные документы на право пересечения Государственной границы Республики Беларусь;
- при наличии или отсутствии необходимых документов если переход осуществлен в неустановленном для этого месте⁴²

41 Загородников Н.И. Объект преступления: от идеологизации содержания к естественному понятию//Проблемы уголовной политики и уголовного права: Сб. ст. Москва 1994

42 Уголовное право Республики Беларусь. Особенная часть: Учебное пособие/Ахраменко Н.Ф., Бабий Н.А., Борода В.В., под редакцией Бабия Н.А. и Грунтова И.О., Мн.: Новое издание, 2002.

Субъективная сторона характеризуется наличием вины в виде прямого умысла. Для преступления, предусмотренного ч.1 ч. 371, виновное лицо сознавало, что, будучи в установленном порядке поставленным в известность о наложении на него административного взыскания за такое нарушение, незаконно пересекает государственную границу и желало этого.

Для преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 371, лицо осознавало, что, будучи судимым за незаконное пересечение государственной границы, совершает такое же действие, либо осознавало, что совершает указанное действие с использованием служебных полномочий, предоставленных ему как должностному лицу, и желало этого, либо иностранный гражданин или лицо без гражданства сознавали, что, будучи предупрежденными при ознакомлении с решением о депортации или высылке о сроке, на который им запрещен въезд в Республику Беларусь, они незаконно пересекают Государственную границу Республики Беларусь до окончания срока запрета, и желали этого.

Для преступления, предусмотренного ч.3 ст. 371, на момент совершения противоправного деяния лицо должно было осознавать, что совершает указанные действия, будучи в составе организованной группы, и желало этого.

Субъект преступления является специальным для преступлений, предусмотренных ч.1 ст. 371, – лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое ранее привлекалось к административной ответственности за такое же преступление (административная преюдиция), ч. 2 ст. 371 – лицо, ранее судимое за незаконное пересечение государственной границы РБ, достигшее 16 лет, либо иностранный гражданин или лицо без гражданства, ранее депортированное или высланное из Республики Беларусь, до окончания срока запрета въезда в Республику Беларусь, а также должностное лицо, использующее свои служебные полномочия. В то же время, для преступления предусмотренного ч.3 ст. 371, субъект общий, то есть любое лицо, которое на момент совершения преступления достигло 16-летнего возраста.

Следует заметить, что однозначного толкования новелл УК РБ (ст.ст. 371-1,371-2), внесенных в УК РБ Законом РБ от 04.01.03 № 173-3, до сих пор нет. Как нет и законодательного толкования таких ключевых понятий, как «незаконная миграция»⁴³, «организация незаконной миграции», «миграция». При этом следует отметить, что их правильное и единообразное толкование имеет значение для правильного применения уголовного закона при квалификации преступлений.

Уголовная ответственность за организацию незаконной миграции предусмотрена ст. 371-1 «Организация незаконной миграции иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь» УК РБ⁴⁴. Согласно этой статье, организация незаконного въезда на территорию Республики Беларусь, пребывания на территории Республики Беларусь или выезда с территории Республики Беларусь иностранных граждан или лиц без гражданства наказывается арестом на срок **до 6 месяцев**, или ограничением свободы на срок **до 5 лет**, или лишением свободы на тот же срок (до 5 лет).

То же деяние, совершенное способом, представляющим опасность для жизни или здоровья иностранных граждан или лиц без гражданства, либо связанное с жестоким или унижающим их достоинство обращением, либо совершенное повторно, либо группой лиц по предварительному сговору, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, наказывается лишением свободы на срок от 3 до 7 лет с конфискацией имущества или без таковой.

Объект преступления, предусмотренного ст. 371-1 УК РБ, можно определить как общественные отношения, основанные на правилах миграции населения, и непосредственно порядок ее осуществления.

Объективная сторона рассматриваемых составов преступлений выражается в организации незаконной миграции иностранных граждан и лиц без гражданства. При этом в УК РБ, в отличие от УК Украины, не предусмотрена уголовная ответственность руководителей незаконной миграции и лиц, способствующих совершению незаконной миграции.

Объективную сторону преступления, предусмотренного ст. 371-1 УК РБ, составляют следующие деяния: организация незаконного въезда на территорию Республики Беларусь; организация незаконного пребывания на территории Республики Беларусь; а также организация незаконного выезда с территории Республики Беларусь иностранных граждан или лиц без гражданства.

Под «организацией» следует понимать составление плана преступления и согласования его с лицами, выразившими желание совершить преступление или обратились с просьбой к организатору преступления. Такая деятельность или так называемые подготовительные действия могут включать:

43 Бахур О.И. «Уголовно-правовая борьба с незаконной миграцией», диссертация на соискание ученой степени КЮН, АМВД РБ, Минск 2006.

44 УК Республики Беларусь. № 275-3 от 09.07.99. //http://www.pravo.by.

определение средств, способов, времени и места для незаконного въезда, пребывания или выезда с территории РБ⁴⁵.

Согласно ст. 16 УК РБ, организатором (руководителем) преступления признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его совершением, либо лицо, создавшее организованную группу или преступную организацию либо руководившее ими. Необходимо отметить, что для признания лица организатором незаконной миграции необходимо, чтобы его действия обязательно имели направленность на создание условий по беспрепятственному системному, комплексному осуществлению незаконной миграции и основывались на планировании.

Согласно Комментария к Уголовному Кодексу Республики Беларусь под редакцией Баркова А.В., организация незаконной миграции – это деятельность лица или группы лиц, выражающаяся в планировании и ином создании условий для незаконной миграции либо непосредственное руководство совершением деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 371-1 (организация содействия незаконному въезду иностранцев и укрывательство их во время незаконного пребывания в стране, руководство транспортировкой незаконных мигрантов по территории Республики Беларусь и т.п.)⁴⁶.

Проведенный анализ положений ст. 371-1 дает все основания полагать, что субъект преступления, предусмотренного ч. 1 ст.371-1 УК РБ, общий, то есть им является любое лицо, не наделенное властными полномочиями, достигшее 16 лет и совершившее соответствующее преступление. В то же время субъектом преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 371-1, является также должностное лицо, то есть лицо, наделенное соответствующими государственно-властными полномочиями или характеризующееся другими признаками как должностное лицо.

Организация незаконного въезда (выезда) предполагает действия, направленные на:

- сбор информации о лицах, желающих незаконно въехать (выехать) в страну (из страны) и их целях (транзит, поиск работы или места жительства, истечение срока регистрации или визы и т.п.);
- изучение методов работы правоохранительных и силовых органов государства, выяснение маршрутов патрулирования, местонахождение постов;
- определение способа, места и времени пересечения Государственной границы Республики Беларусь, маршрута следования, пунктов остановки;
- вербовку для пересечения границы одного или нескольких проводников, водителей транспортных средств, распределение между ними обязанностей;
- поиск и подготовку мест для проживания незаконных мигрантов, вербовку для этих целей лиц, владеющих помещениями;
- разработку плана действий при пересечении границы, способов связи между участниками, условных фраз для общения, линии поведения при задержании правоохранительными органами;
- установление контактов с военнослужащими пограничных войск, работниками железнодорожного, воздушного или автомобильного транспорта для создания условий для беспрепятственного пересечения границы;
- изготовление поддельных документов;
- оборудование в транспортных средствах тайников для перевозки незаконных мигрантов;
- сопровождение незаконных мигрантов при пересечении границы;
- получение от незаконных мигрантов денежных средств за услуги по пересечению границы;
- оплату за предоставленные помещения, транспортные средства, иные расходы;
- подкуп должностных лиц государственных органов, способствовавших пересечению границы.

Организация незаконного пребывания может заключаться:

- в сборе информации об иностранных гражданах и лицах без гражданства, срок регистрации (визы) у которых истек, для последующей организации их незаконного пребывания в стране;
- предложении незаконным мигрантам услуг в поиске работы, места жительства, предоставлении любой работы;
- поиске лиц, нуждающихся в «дешевой» нелегальной рабочей силе и ее предоставлении;

⁴⁵ Там же.

⁴⁶ Комментарий к Уголовному Кодексу Республики Беларусь Ахраменко Н.Ф., Бабий Н.А., Барков А.В. и др. под общей редакцией Баркова А.В., Мн.:Тесей, 2003.

- укрывательстве незаконных мигрантов внутри страны, т.е. поиске помещений для проживания, быстром изменении места жительства незаконных мигрантов при возникновении неблагоприятных обстоятельств, изменении паспортных данных;
- обеспечении иностранных граждан, лиц без гражданства поддельными документами о регистрации, временном проживании;
- установление контактов с должностными лицами государственных органов с целью получения легальных документов или отметок в документах, в том числе поддельных, для иностранных граждан, фактически находящихся в стране незаконно;
- создании незаконным мигрантам условий полной зависимости от лиц, обеспечивающих их пребывание в стране (изъятие личных документов, лишение возможности совершать самостоятельные действия, рабский труд и т.п.);
- подкупе должностных лиц, осуществляющих контроль за пребыванием иностранных граждан в Республике Беларусь.

Действия лица, оказавшего содействие в организации незаконной миграции иностранных граждан и лиц без гражданства, в том числе предоставившего незаконным мигрантам жилище или транспортное средство, могут быть квалифицированы по ст. 16 и ст. 371-1 УК РБ как соучастника или пособника.

Организация незаконной миграции может сопровождаться действиями, образующими самостоятельные преступления. Например, подделка, изготовление, использование либо сбыт поддельных документов, штампов, печатей, бланков (ст. 380 УК РБ); служебный подлог (ст. 427 УК РБ); превышение власти или служебных полномочий (ст. 426 УК РБ); дача взятки (ст. 431 УК РБ) и др. При таких обстоятельствах деяния следует квалифицировать по совокупности преступлений.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 371-1 УК РБ, характеризуется прямым умыслом. Мотивы и цель преступления не имеют значения для его квалификации.

Согласно позиции белорусского законодателя, отягчающими обстоятельствами совершения данного преступления являются: совершение данного преступления способом, представляющим опасность для жизни или здоровья иностранных граждан или лиц без гражданства; жестокое или унижающее их достоинство обращение; повторность совершения данного преступления; совершение данного преступления группой лиц по предварительному сговору либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий.

Следует отметить, что в отличие от украинского законодательства, УК РБ предусматривает менее суровые меры наказания за данный вид преступления, а именно: привлечение виновного лица к ответственности в виде ареста до 6 месяцев, или ограничение свободы до 5 лет, или лишение свободы на тот же срок (ч.1ст.371-1). При этом уровень ответственности за преступления, предусмотренные ч.2 ст.332 УК Украины и ч.2 ст.371-1 УК РБ, являются практически идентичными. В свою очередь, украинский законодатель предусматривает конфискацию средств совершения преступления в отличие от белорусского, который дает возможность выбора применять или нет конфискацию всего имущества виновного лица.

Согласно ст. 61 УК РБ конфискация имущества, как принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного, устанавливается за тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений, и может быть назначена судом только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями УК РБ. Независимо от категории преступления и вида назначенного наказания применяется специальная конфискация, которая состоит в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства орудий и средств совершения преступления, принадлежащих осужденному; вещей, изъятых из оборота; имущества, приобретенного преступным путем, а также предметов, которые непосредственно связаны с преступлением, если они не подлежат возврату потерпевшему или иному лицу.

Системный анализ ст. 61 УК РБ позволяет сделать вывод о том, что предусматривая дополнительное наказание в виде конфискации имущества по ст. 371-1 УК РБ, законодатель устанавливает возможность наличия корыстного мотива при совершении данного преступления. При этом, на усмотрение суда может быть применена и специальная конфискация, которая состоит в принудительном безвозмездном изъятии орудий и средств совершения преступления, не смотря на то, что она не указана в санкции ст. 371-1 УК РБ. Позиция законодателя в данном случае в полной мере отвечает нормам Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности (ст. 12) и ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов.

Не совсем понятной является позиция белорусского законодателя касательно определения круга лиц, в отношении которых может быть организована незаконная миграция: иностранные граждане и лица без гражданства. Логично возникает вопрос, каким образом квалифицировать действия лиц относительно организации незаконной миграции граждан Республики Беларусь, которых, например, переправляют в Польшу. Очевидным является необходимость внесения соответствующих изменений в диспозицию ст. 371-1 УК РБ, касающейся круга лиц, в отношении которых может осуществляться организация незаконной миграции. Также законодатель в диспозиции ст. 371-1 УК РБ предусматривает только «организацию» незаконного въезда, пребывания и выезда, при этом не упоминает такие деяния, как «руководство» или «содействие» в совершении вышеуказанных деяний.

В отличие от украинского и молдавского законодательства в Уголовный кодекс Республики Беларусь, с принятием Закона РБ от 04.01.03 № 173-3, была добавлена новая статья (371-2), предусматривающая уголовную ответственность за нарушение правил пребывания в Республике Беларусь, а также правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь.

Согласно диспозиции этой статьи уголовной ответственности подлежат действия, связанные с нарушением иностранным гражданином или лицом без гражданства правил пребывания в Республике Беларусь. То есть, под таким незаконным пребыванием следует понимать пребывание в Республике Беларусь без визы Республики Беларусь, миграционной карты, паспорта или иного документа, его заменяющего, предназначенного для выезда за границу и выданного соответствующим органом государства гражданской принадлежности либо обычного места жительства иностранного гражданина или лица без гражданства или выданного международной организацией, либо пребывание в Республике Беларусь по недействительным документам⁴⁷. Также незаконным пребыванием, согласно этой статье, считается несоблюдение установленного порядка регистрации либо передвижения и выбора места жительства, уклонение от выезда по истечении определенного для иностранцев или лиц без гражданства срока пребывания, а также нарушение правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь. Согласно ст. 372-2 УК РБ, также уголовной ответственности подлежат деяния, связанные с нарушением порядка занятия трудовой, предпринимательской или иной деятельностью иностранцев или лиц без гражданства. При этом главным условием привлечения к уголовной ответственности данной категории лиц является наличие двойной административной преюдиции, то есть, если они в течение года дважды привлекались к административной ответственности за такие же деяния.

В соответствии с санкцией этой статьи вышеперечисленные деяния наказываются штрафом, или арестом на срок **до 6 месяцев**, или лишением свободы **на срок до 1 года**.

Согласно международным договорам Республики Беларусь с Российской Федерацией в отношении Государственной границы Республики Беларусь с Российской Федерацией не установлены отдельные правила режима Государственной границы. В связи с тем, что белорусско-российская граница не охраняемая, большинство иностранцев, ранее депортированных и высланных из Республики Беларусь, въезжает до окончания срока запрета в республику с территории России.

Отсутствие таможенного и пограничного контроля на границе Республики Беларусь и Российской Федерации привело к противоречиям в практике применения части 2 статьи 371 УК РБ, в соответствии с которой иностранные граждане и лица без гражданства, ранее депортированные с территории республики и вновь прибывшие до окончания срока запрета въезда из государства, имеющего с Республикой Беларусь охраняемую Государственную границу, подлежали уголовной ответственности, а иностранные граждане и лица без гражданства, ранее депортированные и въехавшие до окончания срока запрета въезда с территории России, не имеющей охраняемой Государственной границы с РБ, уголовной ответственности не несли.

С целью исключения данного противоречия Законом Республики Беларусь от 17.07.2006 № 146-3 статья 372-2 УК РБ дополнена частью 2, устанавливающей уголовную ответственность за пребывание в Республике Беларусь иностранного гражданина или лица без гражданства, депортированных или высланных из Республики Беларусь, до окончания срока запрета въезда в Республику Беларусь, при отсутствии признаков преступления, предусмотренного частью 2 статьи 371 УК РБ.

Согласно ч.2 ст.372-2 УК РБ, пребывание в Республике Беларусь иностранного гражданина или лица без гражданства, депортированных или высланных из Республики Беларусь, до окончания срока запрета въезда в Республику Беларусь при отсутствии признаков преступления, предусмотренного частью 2 статьи 371 настоящего Кодекса, наказывается арестом на срок **от 3 до 6 месяцев** или лишением свободы на срок **до 3 лет**.

47 Там же.

Объектом преступления, предусмотренного ст. 371-2 УК РБ, являются общественные отношения в сфере миграции, связанные с обеспечением порядка пребывания в РБ, транзитного проезда через ее территорию иностранцев, а также осуществления ими трудовой, предпринимательской или иной деятельности. Непосредственным объектом данного преступления являются установленные законом правила пребывания в РБ, а также правила транзитного проезда через территорию РБ.

Объективная сторона данного преступления выражается в нарушении правил пребывания на территории РБ. Причем, так как состав данного преступления формальный и не предусматривает наступления общественно-опасных последствий, сам факт пребывания субъекта этого преступления на территории РБ уже есть основанием для наступления уголовной ответственности. При этом не имеет значения, с какой целью субъект прибыл в государство, пребывает ли он постоянно или проезжает транзитом и т. д. Объективная сторона может выражаться в следующих формах: 1) нарушение правил пребывания в Республике Беларусь; 2) несоблюдение установленного порядка регистрации; 3) несоблюдение установленного порядка передвижения и выбора места жительства; 4) уклонение от выезда по истечении определенного срока пребывания; 5) нарушение правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь; 6) нарушение порядка занятия трудовой, предпринимательской или иной деятельностью.

Объективная сторона преступления, предусмотренного частью 2 ст. 371-2 УК РБ, выражается в пребывании в Республике Беларусь иностранного гражданина или лица без гражданства в нарушение срока запрета на въезд, который указан в принятом в отношении его решении о депортации или высылке. Согласно статье 66 Закона Республики Беларусь от 3 июня 1993 года «О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства на территории Республики Беларусь» в редакции Закона Республики Беларусь от 19 июня 2005 года иностранный гражданин или лицо без гражданства могут быть подвергнуты депортации или высылке из Республики Беларусь. На основании решения о депортации или высылке иностранец включается в Список лиц, въезд которых в Республику Беларусь запрещен или нежелателен, и ему запрещается въезд в Республику Беларусь на срок от одного года до десяти лет. Срок запрета въезда определяется исходя из обстоятельств, послуживших основанием для принятия решения о депортации или высылке, и иных обстоятельств, характеризующих личность иностранного гражданина или лица без гражданства, а также связанных с его пребыванием в Республике Беларусь.

Субъективная сторона данного преступления выражается в форме прямого умысла.

Субъект данного преступления специальный: иностранный гражданин или лицо без гражданства, достигшее 16 лет. Им может быть только лицо, дважды привлекавшееся к административной ответственности в течение года за такие же действия (двукратная административная преюдиция)⁴⁸ (ч.1 ст. 371-2) либо иностранный гражданин или лицо без гражданства, депортированные или высланные из Республики Беларусь, до окончания срока запрета въезда на территорию республики (ч.2 ст. 371-2).

Как уже говорилось выше, данная норма Уголовного кодекса присуща только белорусскому законодательству и отсутствует в украинском и молдавском уголовном законодательстве. Наряду с этим, в этих странах за аналогичные действия иностранцев и лиц без гражданства установлена административная ответственность в виде наложения штрафа, исправительных работ либо административного ареста (ст. ст. 203, 204, 205, 206, 206-1 КоАП Украины). При этом иностранные граждане либо лица без гражданства привлекаются к административной ответственности только по ст. 203 КоАП Украины. Согласно Кодексу об административных правонарушениях Республики Молдова за аналогичные действия предусматривается административная ответственность (ст.ст. 191-1, 192, 192-1) в виде наложения штрафа.

Не совсем понятной является позиция белорусского законодателя относительно установления уголовной ответственности иностранцев и лиц без гражданства (мигрантов) за преступления, предусмотренные ст. 371-2 УК РБ. Во-первых, согласно Протоколу против ввоза мигрантов, положения данного Протокола не применяются для уголовного преследования мигрантов в силу того обстоятельства, что они стали объектом незаконного ввоза. Во-вторых, более логичным было бы установить ответственность лиц, которые организуют такое незаконное пребывание, проживание, транзит либо трудоустройство мигрантов на территории РБ. Это могло бы классифицироваться как одна из составляющих уголовно наказуемых деяний, предусмотренных ст. 371-1 УК РБ, в том случае если бы это совершалось с целью организации незаконной миграции, либо могло бы быть отдельным составом преступления, если такие деяния совершались без цели организовать нелегальную миграцию. В данном же случае про-

48 Комментарий к Уголовному Кодексу Республики Беларусь Ахраменко Н.Ф., Бабий Н.А., Барков А.В. и др. под общей редакцией Баркова А.В., Мн.:Тесей, 2003

исходит привлечение мигрантов к уголовной ответственности в виде штрафа, ареста на срок **до 6 месяцев** или лишения свободы на срок **до 1 года**, а в случаях, предусмотренных ч.2 ст. 371-2, – в виде ареста на срок **от 3 до 6 месяцев** или лишения свободы на срок **до 3 лет**. Такое положение дел приводит к нарушению международных норм, предусмотренных ст. 5 Протокола против незаконного ввоза мигрантов, ухудшению криминогенной ситуации среди самих мигрантов, которые были привлечены к уголовной ответственности, а также к дополнительной нагрузке на пенитенциарную систему РБ.

В свою очередь, согласно позиции Департамента по гражданству и миграции Министерства внутренних дел Республики Беларусь⁴⁹ наличие уголовной ответственности за преступления, предусмотренные ст. 371-2 УК РБ занимает ключевую позицию в системе упреждающих мер и отчасти является сдерживающим фактором негативных явлений, связанных с незаконной миграцией, и выполняет в целом общепреventивную функцию.

Как свидетельствует статистика правоохранительных органов государства и поступающая информация из пограничных, миграционных ведомств сопредельных стран введение уголовной ответственности за преступления, предусмотренные ст. ст. 371-1, 371-2 УК РБ наряду с усилением режима охраны государственной границы РБ вынудили организаторов противоправной деятельности создавать каналы нелегальной миграции в обход территории Республики Беларусь.

Так, отмечается устойчивая тенденция общего снижения попыток нарушения государственной границы РБ незаконными транзитными мигрантами. Сотрудниками Государственного пограничного комитета Республики Беларусь в 2006 году задержавно 177 незаконных мигрантов, в то время как в 2005 году – 368, в 2004 – 748.

Значительно сократилось количество групп незаконных мигрантов, следующих транзитом через республику и задержанных за незаконное нахождение на территории государства. В 2006 году на территории Беларуси органами внутренних дел выявлено 26 групп незаконных мигрантов общей численностью 127 человек (2005 год – 53 группы общей численностью 302 человека).

При этом общее количество иностранных граждан, следующих через территорию Республики Беларусь, возросло. В 2006 году в органах внутренних дел было зарегистрировано 124580 иностранцев (2005 году – 111399), а в гостиницах республики проживало 222472 иностранца (2005 год – 210683).

Статьей 5 Протокола против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху, дополняющий Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности содержит норму, согласно которой положения данного Протокола не применяются для уголовного преследования мигрантов в силу того обстоятельства, что они стали объектом незаконного ввоза мигрантов. Несомненно, данное положение имеет место для случаев, когда в отношении мигрантов при их перемещениях организаторами применяется обман или принуждение. Согласно ст. 63 УК РБ совершение преступления под влиянием угрозы или принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости признается обстоятельством, смягчающим ответственность. Суд в соответствии со ст. 70 УКРБ с учетом личности виновного при наличии смягчающих обстоятельств может назначить наказание ниже низшего предела, предусмотренного ст. 371-2 УК РБ, либо назначить более мягкий вид наказания, чем предусмотрено этой статьей⁵⁰.

5.2. Административная ответственность за нарушение норм действующего законодательства Республики Беларусь, которые устанавливают порядок пребывания иностранцев и лиц без гражданства в РБ, порядок пересечения государственной границы, а также порядок перемещения по территории РБ

Безусловно, одним из показателей, который может свидетельствовать о широкой распространенности деяний, связанных с незаконной миграцией, является число лиц, привлеченных к административной ответственности за нарушение установленного порядка миграции. Так, в 2005 году за нарушение правил пребывания в РБ, транзитного проезда иностранных граждан и лиц без гражданства по ст. 185 КоАП⁵¹ привлечено к административной ответственности 27 111 иностранцев и 3 836 граждан РБ. В отношении 2 160 лиц, грубо нарушивших правила пребывания, вынесены постановления о депортации, из них 810 – выдворены под конвоем. Выявлено 53 группы нелегальных мигрантов общей числен-

49 Предложения по анализу правового регулирования борьбы с незаконным переправлением мигрантов в Республике Беларусь, Республике Молдова, Украине в части, касающейся анализа ситуации в Республике Беларусь, стр. 10

50 Там же.

51 Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях № 194-з от 21. 04.03 //http://www.pravo.by.

ностью 755 человек. Как показывает практика, число иностранцев, привлекаемых к ответственности по ст. 185 КоАП, постоянно растет⁵². По мнению специалистов, на территории РБ ежегодно прибывает от 10 до 50 тыс. незаконных мигрантов⁵³.

С 1 марта 2007 года вступил в силу новый Кодекс РБ об административных правонарушениях от 21.04.03. Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях определяет, какие деяния являются административными правонарушениями, закрепляет основания и условия административной ответственности, устанавливает административные взыскания, которые могут быть применены к физическим лицам, совершившим административные правонарушения, а также к юридическим лицам, признанным виновными и подлежащими административной ответственности в соответствии с настоящим Кодексом.

Административная ответственность согласно КоАП РБ выражается в применении административного взыскания к физическому лицу, совершившему административное правонарушение, а также к юридическому лицу, признанному виновным и подлежащему административной ответственности⁵⁴.

Находящиеся на территории Республики Беларусь иностранные граждане и лица без гражданства, а также иностранные юридические лица подлежат административной ответственности на общих основаниях с гражданами и юридическими лицами Республики Беларусь, если иное не установлено КоАП РБ⁵⁵.

Согласно ст. 2.1. КоАП РБ административным правонарушением признается противоправное, виновное, а также характеризующееся иными признаками, предусмотренными КоАП РБ, деяние (действие или бездействие), за которое установлена административная ответственность.

Административная ответственность за нарушение норм действующего законодательства РБ, которые устанавливают порядок пребывания иностранцев и лиц без гражданства в РБ, порядок пересечения государственной границы РБ предусмотрена главой 23 КоАП РБ «Административные правонарушения против порядка управления».

Согласно статье 23.29. «Незаконное пересечение государственной границы Республики Беларусь» умышленное незаконное пересечение Государственной границы Республики Беларусь, а равно покушение на такое пересечение, влекут наложение штрафа в размере от двадцати до пятидесяти базовых величин с депортацией или без депортации⁵⁶.

При этом действие этой статьи не распространяется на случаи прибытия в Республику Беларусь с нарушением правил пересечения Государственной границы Республики Беларусь иностранных граждан и лиц без гражданства для приобретения права убежища либо лиц, обратившихся с ходатайствами о признании их беженцами в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Влекут предупреждение или наложение штрафа в размере до двадцати базовых величин с депортацией или без депортации, согласно статье 23.55, следующие действия: 1) нарушение иностранным гражданином или лицом без гражданства правил пребывания в Республике Беларусь, то есть пребывание в Республике Беларусь без визы Республики Беларусь, миграционной карты, паспорта или иного документа, его заменяющего, предназначенного для выезда за границу и выданного соответствующим органом государства гражданской принадлежности либо обычного места жительства иностранного гражданина или лица без гражданства или выданного международной организацией; 2) пребывание в Республике Беларусь по недействительным документам; 3) несоблюдение установленного порядка регистрации; 4) передвижения и выбор места жительства, уклонение от выезда по истечении определенного им срока пребывания; 5) нарушение правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь; 6) нарушение порядка занятия трудовой, предпринимательской или иной деятельностью.

Непринятие индивидуальным предпринимателем либо уполномоченным должностным лицом юридического лица, принимающими иностранного гражданина или лицо без гражданства, установленных мер по их своевременной регистрации, получению ими разрешения на временное проживание в Республике Беларусь, выезду этих лиц из Республики Беларусь по истечении определенного им срока пребывания в Республике Беларусь, влечет предупреждение или наложение штрафа в размере до двадцати базовых величин (ч. 2 ст. 23.55.).

52 Бахур О.И. «Уголовно-правовая борьба с незаконной миграцией», диссертация на соискание ученой степени КЮН, АМВД РБ, Минск 2006.

53 Информационно-аналитический вестник объединенной коллегии МВД Союзного государства. – 2003 – №1 – С. 40-43

54 Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях № 194-з от 21. 04.03 //http://www.pravo.by.

55 Там же.

56 Депортация – административное выдворение за пределы Республики Беларусь – применяется в отношении иностранного гражданина и лица без гражданства, ст. 6.11. КоАП РБ от 21.04.03.

Непринятие физическим лицом, пригласившим в Республику Беларусь иностранного гражданина или лицо без гражданства, установленных мер по их своевременной регистрации, выезду из Республики Беларусь по истечении определенного им срока пребывания в Республике Беларусь, влечет предупреждение или наложение штрафа в размере до десяти базовых величин (ч. 3 ст. 23.55.).

Предоставление жилого или иного помещения для проживания, транспортного средства иностранному гражданину или лицу без гражданства, находящимся в Республике Беларусь с нарушением правил пребывания в Республике Беларусь и правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь, либо использование иностранного гражданина или лица без гражданства для осуществления трудовой, предпринимательской или иной деятельности с нарушением установленного порядка влекут предупреждение или наложение штрафа в размере до двадцати базовых величин (ч.4 ст. 23.55.).

Деяния, предусмотренные частями 2–4 статьи 23.55., совершенные повторно в течение одного года после наложения административного взыскания за такие же нарушения, влекут наложение штрафа в размере до тридцати базовых величин.

В отличие от украинского законодательства, согласно ст. 4.1. КоАП РБ наряду с физическими лицами административной ответственности подлежат и юридические лица.

Согласно ст. 3.5. КоАП РБ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что этим юридическим лицом не соблюдены нормы (правила), за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, и данным лицом не были приняты все меры по их соблюдению. При этом юридическое лицо может нести ответственность только за административные правонарушения, прямо предусмотренные статьями Особенной части КоАП РБ. Наложение административного взыскания на юридическое лицо не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное должностное лицо юридического лица, равно как и привлечение к административной ответственности должностного лица юридического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

5.3. Компетенция, права и полномочия правоохранительных органов Республики Беларусь в сфере борьбы с незаконной переправкой лиц через государственную границу Республики Беларусь

Механизм уголовного преследования является средством наиболее острой формы реагирования на преступность, в том числе и в сфере миграции населения. С учетом этого главной задачей законодателя и правоприменителя является создание условий, при которых в обществе произойдет реальное снижение объективно опасных деяний в сфере миграции.

Порядок возбуждения уголовных дел, проведения дознания и предварительного следствия устанавливается и регулируется Уголовно-процессуальным кодексом Республики Беларусь (далее – УПК РБ), принятым Палатой представителей 24 июня 1999 года и одобренным Советом Республики 30 июня 1999 года.

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь, основываясь на Конституции Республики Беларусь, устанавливает порядок деятельности органов, ведущих уголовный процесс, а также права и обязанности участников уголовного процесса.

В соответствии с белорусским законодательством предварительное расследование по уголовным делам производится следователями прокуратуры, органов внутренних дел, государственной безопасности и финансовых расследований, а также органами дознания.

Согласно ст. 182 УПК РБ по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных частями второй и третьей статьи 371 Уголовного кодекса Республики Беларусь, предварительное следствие производится следователями органов государственной безопасности. По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных частью первой статьи 371, УК РБ, предварительное расследование производится органами дознания в соответствии с их компетенцией. По уголовным делам указанной категории преступлений (ч. 1 ст. 371 УК РБ) предварительное следствие производится в случае, если это признает необходимым прокурор.

По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьями 371-1 и 371-2 УК РБ, предварительное следствие производится следователями органов внутренних дел или органов государственной безопасности в зависимости от того, каким из названных органов возбуждено уголовное дело.

Статья 37 УПК РБ определяет перечень органов дознания, на которые возлагается обязанность проведения уголовно-процессуальных действий на стадии дознания. Государственными органами, уполномоченными законом осуществлять дознание, являются:

- 1) органы милиции;
- 2) органы государственной безопасности – по уголовным делам, отнесенным законом к их компетенции;
- 3) органы пограничных войск – по уголовным делам, отнесенным законом к их компетенции;

На органы дознания и должностных лиц в зависимости от характера преступления возлагаются:

- 1) прием, регистрация и рассмотрение заявлений и сообщений о любом совершенном, совершаемом и готовящемся преступлении;
- 2) дознание по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия необязательно;
- 3) выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно;
- 4) ускоренное производство в порядке, предусмотренном УПК РБ;
- 5) производство предварительного расследования по уголовным делам о преступлениях, не представляющих большой общественной опасности, и менее тяжких преступлениях, по которым не установлено подлежащее привлечению в качестве обвиняемого лицо, до его установления.

Что касается процедуры привлечения лиц к административной ответственности, ведения административного процесса, то на сегодняшний день эти вопросы урегулированы Процессуально-исполнительным кодексом Республики Беларусь об административных правонарушениях, который устанавливает порядок административного процесса, права и обязанности его участников, а также порядок исполнения административного взыскания.

Процессуально-исполнительный кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях (далее – ПИКоАП) был принят Палатой представителей 9 ноября 2006 года и одобрен Советом Республики 1 декабря 2006 года.

Настоящий Кодекс является единственным законом, устанавливающим порядок административного процесса, который действует на территории Республики Беларусь. Нормы других законодательных актов, устанавливающих порядок административного процесса, права и обязанности его участников, подлежат включению в настоящий Кодекс⁵⁷.

Согласно ст. 3.2. ПИКоАП дела об административных правонарушениях рассматриваются должностными лицами органов, ведущих административный процесс, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, в случаях, установленных ПИКоАП.

Органами, которые уполномочены рассматривать административные правонарушения, предусмотренные ст.ст. 23.29., 23.55. КоАП РБ, являются:

- 1) органы внутренних дел;
- 2) Пограничные войска Республики Беларусь;
- 3) органы государственной безопасности⁵⁸.

Компетенцию рассматривать дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 23.55, имеют органы внутренних дел РБ (ст. 3.6. ПИКоАП РБ), Пограничные войска Республики Беларусь (ст. 3.11. ПИКоАП РБ), а также органы государственной безопасности РБ (ст. 3.25 ПИКоАП РБ).

От имени органов внутренних дел и органов государственной безопасности дела об административных правонарушениях вправе рассматривать руководители территориальных органов внутренних дел и их заместители, а также начальник органа государственной безопасности и его заместители.

В свою очередь пограничные войска Республики Беларусь также рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 23.29 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях, протоколы о совершении которых составлены должностными лицами пограничных войск Республики Беларусь (ст. 3.11. ПИКоАП РБ). От имени пограничных войск Республики Беларусь дела об административных правонарушениях вправе рассматривать начальники

57 Процессуально-исполнительный кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях принят Палатой представителей 09.11.06 и одобрен Советом Республики 1.12.06. //http://www.pravo.by.

58 Полный список уполномоченных органов представлен в ч.1 ст.3.2. ПИКоАП РБ. – Прим. автора

пограничных групп, пограничных отрядов, командиры частей пограничного контроля, коменданты пограничных комендатур, начальники отделений пограничного контроля.

Должностные лица органов, ведущих административный процесс, составляют протоколы об административных правонарушениях, рассматривают дела об административных правонарушениях, налагают предусмотренные Кодексом Республики Беларусь об административных правонарушениях административные взыскания в пределах предоставленных им полномочий и только при исполнении служебных обязанностей.

Согласно **Закону Республики Беларусь «О милиции»** от 26 февраля 1991 г. № 637-ХІІ, милиция в Республике Беларусь – государственный вооруженный правоохранительный орган, призванный защищать жизнь, здоровье, права, свободы и законные интересы граждан, общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств.

Основными задачами милиции являются:

- 1) охрана общественного порядка;
- 2) обеспечение личной и имущественной безопасности граждан, а также общественной безопасности;
- 3) предотвращение и пресечение преступлений и других правонарушений;
- 4) обнаружение и раскрытие преступлений, розыск лиц, их совершивших;
- 5) исполнение уголовных наказаний и административных взысканий в пределах своей компетенции.

Согласно ст. 15 Закона «О милиции» одними из основных обязанностей милиции являются:

- 1) принимать меры по предотвращению, пресечению и раскрытию преступлений;
- 2) возбуждать уголовные дела и проводить дознание по ним;
- 3) осуществлять в пределах своей компетенции производство по делам об административных правонарушениях;
- 4) выдавать гражданам паспорта, осуществлять прописку и выписку граждан, контролировать соблюдение должностными лицами и гражданами установленных законом правил паспортной системы, въезда в Республику Беларусь, выезда из Республики Беларусь, пребывания и транзитного проезда через территорию Республики Беларусь иностранных граждан и лиц без гражданства.

Закон Республики Беларусь «Об органах государственной безопасности Республики Беларусь» от 3 декабря 1997 г. № 102-З определяет правовые основы, принципы, основные задачи и направления деятельности органов государственной безопасности Республики Беларусь⁵⁹.

Органы государственной безопасности являются составной частью системы обеспечения национальной безопасности Республики Беларусь и обеспечивают в пределах предоставленных им полномочий безопасность личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз. Руководство деятельностью органов государственной безопасности осуществляют Президент Республики Беларусь и Совет Министров Республики Беларусь в пределах полномочий, делегированных ему Президентом Республики Беларусь.

Одними из основных задач органов государственной безопасности в контексте борьбы с незаконной миграцией являются:

- борьба, в пределах своей компетенции, с терроризмом, организованной преступностью и коррупцией, контрабандой, незаконной миграцией, незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров, оружия, ядерных материалов и их компонентов, а также иных объектов экспортного контроля;
- предупреждение, выявление, пресечение и раскрытие преступлений, дознание и предварительное следствие по которым законодательными актами Республики Беларусь отнесены к ведению органов государственной безопасности.

В борьбе с преступностью органы государственной безопасности в установленном законодательством Республики Беларусь порядке взаимодействуют с другими правоохранительными органами. Деятельность органов государственной безопасности в сфере борьбы с преступностью осуществляется в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

⁵⁹ Закон Республики Беларусь «Об органах государственной безопасности Республики Беларусь» № 102-З от 03.12. 97. [//http://www.pravo.by](http://www.pravo.by).

Согласно ст. 15 Закона Республики Беларусь «Об органах государственной безопасности Республики Беларусь», органы государственной безопасности также обязаны:

- 1) участвовать в пределах своей компетенции в решении вопросов, касающихся въезда на территорию Республики Беларусь и выезда за ее пределы граждан Республики Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства, а также режима пребывания иностранных граждан и лиц без гражданства на территории Республики Беларусь;
- 2) оказывать в пределах своей компетенции содействие пограничным войскам Республики Беларусь в обеспечении защиты и охраны Государственной границы Республики Беларусь;
- 3) вести регистрацию и учет преступлений, дознание и предварительное следствие по которым законодательными актами Республики Беларусь отнесены к компетенции органов государственной безопасности, лиц, их совершивших, а также лиц, проверяемых по подозрению в совершении таких преступлений, в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь;
- 4) организовывать и проводить профилактическую работу по предупреждению и предотвращению преступлений, дознание и предварительное следствие по которым законодательными актами Республики Беларусь отнесены к ведению органов государственной безопасности;

Согласно **Закону Республики Беларусь «О Пограничных войсках Республики Беларусь»** от 5 ноября 1992 г. N 1911-XII Пограничные войска Республики Беларусь – воинское формирование, предназначенное для обеспечения суверенитета и территориальной целостности Республики Беларусь, охраны и защиты Государственной границы Республики Беларусь (далее – Государственная граница). В своей деятельности пограничные войска подчиняются Президенту Республики Беларусь⁶⁰.

Согласно ст. 9 Закона Республики Беларусь «О Пограничных войсках Республики Беларусь», а также с учетом борьбы с незаконной миграцией, Пограничные войска при выполнении возложенных на них задач в местах осуществления своих полномочий имеют в соответствии с законодательством Республики Беларусь право:

- осуществлять войсковые и оперативно-войсковые действия, разведывательные, оперативно-розыскные и режимные мероприятия по предупреждению, выявлению и пресечению противоправной деятельности на Государственной границе;
- производить административное задержание лиц, совершивших нарушение Государственной границы, ее режима, пограничного режима и режима в пунктах пропуска через Государственную границу;
- производить личный досмотр задержанных лиц и находящихся при них вещей, досмотр транспортных средств, изымать документы, предметы и вещи, которые могут являться доказательствами совершения правонарушения;
- досматривать транспортные средства при ведении действий по поиску и задержанию лиц, нарушивших установленный порядок пересечения Государственной границы, на участках местности, где вероятно их появление;
- вести дознание по делам о незаконном пересечении Государственной границы;
- налагать в соответствии с законодательством Республики Беларусь административные взыскания;
- содержать лиц, подвергнутых административному задержанию, лиц, задержанных по подозрению в совершении преступления, в помещениях пограничных войск, специально оборудованных для этих целей, в соответствии с действующим законодательством;
- проверять у лиц, следующих через Государственную границу, документы на право въезда в Республику Беларусь или выезда из Республики Беларусь, делать в этих документах соответствующие отметки и при необходимости временно изымать их, не пропускать через Государственную границу лиц, не имеющих действительных на то документов;
- осуществлять профилактику правонарушений, борьба с которыми входит в компетенцию пограничных войск.

По состоянию на 18.02.08 Палатой представителей принят и Советом Республики одобрен проект **Закона Республики Беларусь «Об органах пограничной службы Республики Беларусь»**, который направлен на реформирование пограничного ведомства Республики Беларусь в правоохранительный орган. Согласно этому проекту органы пограничной службы – единая система органов, проводящих государственную пограничную политику, обеспечивающих пограничную безопасность Республики

60 Закону Республики Беларусь «О Пограничных войсках Республики Беларусь» от 05.11.92 // <http://www.pravo.by>.

Беларусь, охраняющих Государственную границу Республики Беларусь и выполняющих правоохранительные функции. Органы пограничной службы являются составной частью системы обеспечения национальной безопасности Республики Беларусь. Настоящий проект определяет правовые и организационные основы деятельности органов пограничной службы Республики Беларусь, устанавливает обязанности и права органов пограничной службы.

В соответствии со ст. 11 проекта Закона Республики Беларусь «Об органах пограничной службы Республики Беларусь» Органы пограничной службы в целях выполнения возложенных на них задач вправе:

- осуществлять оперативно-служебные действия, проводить оперативно-розыскные, режимные и иные мероприятия по предупреждению, выявлению и пресечению противоправной деятельности на Государственной границе и в пограничном пространстве;
- осуществлять дознание по уголовным делам, отнесенным законодательными актами Республики Беларусь к их ведению;
- вести административный процесс в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь;
- производить задержание граждан по основаниям и на сроки, определенные законодательными актами Республики Беларусь;
- производить в соответствии с поручениями органов уголовного преследования и суда в пределах приграничной территории задержание граждан, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений или уклоняющихся от отбывания уголовного наказания;
- производить личный обыск задержанных граждан, изъятие вещей, предметов и документов, которые могут являться доказательствами совершения правонарушения, досмотр транспортных средств, в которых они следуют, в порядке, предусмотренном законодательными актами Республики Беларусь;
- осуществлять самостоятельно или совместно с таможенными органами досмотр, наблюдение и сопровождение транспортных средств, следующих через Государственную границу, задерживать обнаруженные при пограничном контроле товары и транспортные средства, перемещаемые через Государственную границу в нарушение законодательства Республики Беларусь;
- иметь и использовать специально оборудованные помещения, изоляторы временного содержания, гауптвахты для содержания граждан в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь;
- содержать, охранять и конвоировать задержанных граждан, а также охранять и конвоировать задержанные суда до их передачи уполномоченным органам сопредельного государства либо Республики Беларусь;
- вызывать граждан повесткой для выяснения обстоятельств правонарушений, относящихся к ведению органов пограничной службы, в свои подразделения, а в случае их неявки без уважительных причин – подвергать приводу органами внутренних дел и др.

5.4. Вопросы, требующие урегулирования, рекомендации

<i>Вопросы требующие урегулирования:</i>	<i>Рекомендации:</i>
Как уже говорилось ранее, не совсем понятной является позиция белорусского законодателя, касающаяся определения круга лиц, в отношении которых может быть организована незаконная миграция: «иностранцы граждане и лица без гражданства».	<i>Внести соответствующие изменения в диспозицию ст. 371-1 УК РБ касательно круга лиц, в отношении которых может осуществляться организация незаконной миграции, добавив «...граждан Республики Беларусь...».</i>
В диспозиции ст. 371-1 УК РБ предусматривается ответственность за «организацию» незаконного въезда, пребывания и выезда, при этом не упоминаются такие деяния, как «руководство такими действиями» или «содействие в их совершении».	<i>Внести соответствующие изменения в диспозицию ст. 371-1 УК РБ, дополнив деяния, которые также должны подлежать криминализации: «руководство такими действиями», «содействие в их совершении».</i>

<p>Непонятной также является позиция белорусского законодателя относительно установления уголовной ответственности иностранцев и лиц без гражданства (мигрантов) за преступления, предусмотренные ст. 371-2 УК РБ.</p>	<p><i>Считаем возможным рекомендовать белорусской стороне изучить возможность декриминализации данной статьи уголовного кодекса.</i></p>
<p>Учитывая положения ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов, Директивы № 2002/90/ЕС, а также Рамочного решения 2002/946/ПВД, белорусская сторона имеет все основания изучить возможность ужесточения уголовной ответственности за преступления, предусмотренные ст. 371-1 УК РБ, путем повышения верхнего предела наказаний в виде лишения свободы не меньше 8 лет.</p>	<p><i>Внести изменения в ст. 371-1 УК РБ, повысив верхний предел санкции в виде лишения свободы не меньше 8 лет.</i></p>
<p>С целью гармонизации белорусского законодательства с нормами международного права возможным является добавить в диспозицию ст. 371-1 УК РБ ряд дополнительных квалифицирующих признаков совершения данного преступления.</p>	<p><i>Внести соответствующие изменения в ч. 2 ст. 371-1 УК РБ путем добавления дополнительных квалифицирующих признаков совершения данного преступления:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> <i>– изготовление поддельного документа на въезд/выезд или удостоверение личности;</i> <i>– приобретение или предоставление такого документа или владение им.</i>
<p>На сегодняшний день национальное законодательство РБ не предусматривает оснований для освобождения от ответственности лиц, способствовавших незаконному въезду мигрантов, в случаях, когда такое деяние ставило целью оказание гуманитарной помощи заинтересованному лицу, что, в свою очередь, не отвечает основным направлениям развития европейского права в сфере защиты прав человека.</p>	<p><i>Возможным было бы изучить вопрос освобождения от уголовной и административной ответственности лиц, которые каким-либо образом способствовали незаконному въезду иностранцев или лиц без гражданства с намерением приобрести статус беженца, если эти иностранцы и лица без гражданства находятся на территории РБ в течение времени, необходимого для обращения к соответствующему органу миграционной службы с заявлением о предоставлении им статуса беженца.</i></p>

6. Юридическая ответственность за нарушение миграционного законодательства Республики Молдова

6.1. Уголовная ответственность за незаконную переправку лиц через государственную границу Республики Молдова

Нелегальная миграция имеет те же факторы, что и другие виды миграции, но они являются более глубокими и социально конфликтными, вынуждая незаконных мигрантов идти на правонарушения ради улучшения своего социального положения. Нелегальная миграция, как сравнительно новое для Республики Молдова явление, имеет стойкую тенденцию к росту, что вызывает обеспокоенность в результате прямой связи между ним и ухудшением криминологической ситуации в стране. Это касается деятельности преступных группировок, специализирующихся на нелегальной перевозке иностранцев через территорию Республики Молдова, распространения наркомании, контрабанды оружием, подделки документов для въезда, выезда из Молдовы и пребывания в ней, торговли людьми и тому подобное.

Рост нелегальной миграция способствует созданию организованных преступных группировок, которые занимаются незаконной переправкой иностранцев через границы Молдовы, в том числе с территории Молдовы в ЕС.

Включение в эти процессы международных криминальных групп приводит к созданию установившихся каналов незаконного пересечения границы.

В этих условиях важным фактором является создание эффективного, действенного и адекватного механизма уголовного преследования в качестве средства наиболее острой формы реагирования общества на преступность.

В результате оценки функциональной деятельности органов публичной власти, в целях дальнейшей реализации Концепции миграционной политики Республики Молдова, принятой Постановлением Парламента № 1386-XV от 11.10.2002, и во исполнение Постановления Правительства № 529 от 17.05.2006 «О мерах по реорганизации центральных отраслевых органов публичного управления», Министерство внутренних дел было наделено функциями мониторинга и координирования миграционных процессов, анализа и контроля за соблюдением законодательства в области миграции и убежища, разработки проектов нормативных актов в сфере регламентирования юридического статуса иностранных граждан и апатридов, выдачи приглашений, продления срока действия виз и выдачи выездных виз с территории Республики Молдова, предоставления статуса иммигранта, беженца и репатрианта.

На сегодняшний день законодательство Республики Молдова предусматривает уголовную ответственность за незаконный переход государственной границы и организацию незаконной миграции.

Всего за период с 2004 по 2006 года правоохранительными органами Республики Молдова за незаконное пересечение границы было возбуждено 780 уголовных дел (2004 – 183 у.д., 2005 – 294 у.д., 2006-303 у.д.), из которых 675 было передано в суд.

Согласно статье 362 «Незаконный переход государственной границы» Уголовного кодекса Республики Молдова № 985-XV от 18.04.2002 (далее – УК РМ), незаконный переход государственной границы Республики Молдова наказывается штрафом в размере **до 400 условных единиц**, или неоплачиваемым трудом в пользу общества на срок **от 150 до 200 часов**, или лишением свободы на срок **до 3 лет**⁶¹.

В случае если такие действия совершены повторно⁶², т.е. если преступник совершил ранее незаконный переход границы, за который не был наказан в уголовном порядке и не истек срок давности для привлечения к уголовной ответственности, то такое деяние наказывается штрафом в размере **от 300 до 600 условных единиц**, или неоплачиваемым трудом в пользу общества на срок **от 180 до 240 часов**, или лишением свободы на срок **от 2 до 5 лет**.

В случае если действия, направленные на пресечение государственной границы, сопряжены с насилием или совершены с применением оружия, то такое преступление наказывается лишением свободы на срок **от 3 до 8 лет**.

61 Уголовный кодекс Республики Молдова № 985 – XV от 18.04.02.

62 Повторным преступлением признается совершение двух или более идентичных или сходных деяний, предусмотренных одной и той же уголовной нормой, при условии, что лицо не было осуждено ни за одно из них и не истек срок их давности (ст. 31 Уголовного кодекса Республики Молдова № 985-XV от 18.04.2002).

Действие настоящей статьи (ст. 362 УК РМ) не распространяется на иностранных граждан, прибывших в Республику Молдова без паспорта установленного образца или без разрешения с целью воспользоваться правом убежища, предоставляемым Конституцией Республики Молдова, а также на лиц, являющихся жертвами торговли людьми.

Объект данного преступления – это совокупность социальных отношений, которые возникают в процессе нормального функционирования государственных структур по соблюдению правил перехода государственной границы. Непосредственным объектом данного преступления является установленный законом порядок пересечения государственной границы.

Под **объективной стороной** следует понимать совокупность деяний, направленных на совершение незаконного перехода границы, независимо от направления пересечения границы (въезд или выезд). Данное преступление может быть совершено только на государственной границе, независимо от вида границы: сухопутная, воздушная, морская, речная. Деяние совершается в местах, где отсутствуют пункты пропуска через государственную границу, а также в пунктах пропуска с уклонением от пограничного контроля (без паспорта либо необходимых разрешений).

В соответствии со ст. 9 Решения Пленума Высшей Судебной Палаты РМ от 25.03.2002, переход государственной границы признается незаконным в случае, когда лицо или группа лиц укрылись от органов пограничного контроля.

Незаконный переход границы путем выезда из страны с последующим въездом в страну в том же самом месте или в разных местах считается преступлением, совершенным повторно.

Не является нарушением правил пересечения государственной границы вынужденный переход границы людьми или транспортными средствами по суше; непреднамеренный вход в пограничные воды гражданских судов; вынужденный полет в воздушном пространстве РМ; произошедшие в случаях непреодолимой силы: поломка, авария, стихийное бедствие, необходимость доставки спасенных людей, оказание срочной помощи членам экипажа или пассажирам, а также по другим вынужденным мотивам.

Так как состав преступления, определенный ст. 362 УК РМ, формальный и не предусматривает наступления общественно-опасных последствий, то преступление считается завершенным с момента пересечения границы.

В случае если проверка въезжающих или выезжающих лиц проводится в пункте пропуска, который не находится на линии границы (аэропорт, вокзал, порт), преступление считается завершенным, если деяние обнаружено в соответствующем пункте пропуска при въезде в страну. Если деяние обнаружено при выезде из страны, тогда такие деяния будут квалифицироваться как покушение на преступление⁶³, предусмотренное ст. 362 УК РМ. Завершенным данное преступление будет считаться при пересечении линии границы, при взлете самолета, при выходе судна из территориальных вод государства и т.д. В случае, когда данное деяние совершено с помощью парашюта, преступление считается завершенным в момент приземления.

Отягчающими признаками совершения данного преступления является совершение незаконного перехода границы с применением насилия или оружия. Под применением насилия следует понимать действия, направленные на причинение телесных повреждений любой тяжести лицу, уполномоченному наблюдать или контролировать процесс пересечения границы.

В случае если примененное насилие привело к телесным повреждениям или другим тяжким последствиям, которые имеют все признаки состава преступления и за которые предусмотрены более суровые наказания, чем санкция ч.3 ст. 362, то деяние следует квалифицировать по совокупности преступлений.

Применение оружия как отягчающее обстоятельство присутствует тогда, когда это соответствует понятию «оружие»⁶⁴, определенному в ст. 129 УК РМ и Законом об оружии. В данном случае преступник может быть привлечен к ответственности и по ст. 290 «Незаконное ношение, хранение, приобретение, изготовление, ремонт или сбыт оружия и боеприпасов» УК РМ.

63 Покушением на преступление признается умышленное действие или бездействие, непосредственно направленное на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от воли виновного причинам (ст. 27 Уголовного кодекса Республики Молдова № 985-XV от 18.04.2002).

64 Под оружием понимаются орудия, части или устройства, определенные как таковые положениями закона. К оружию приравниваются предметы иного рода, которые могут быть использованы или были использованы для нападения (ст. 129 Уголовного кодекса Республики Молдова № 985-XV от 18.04.2002).

Субъективная сторона преступления характеризуется наличием вины в форме прямого умысла.

Субъектом преступления может быть любое дееспособное физическое лицо, достигшее 16 лет.

С принятием Закона РМ № 16-XV от 17.02.2005 «О ратификации Протокола против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху, дополняющего Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности», был принят Закон РМ № 376-XVI от 29.12.05, который внес соответствующие дополнения в действующий Уголовный кодекс РМ. С принятием этого закона УК РМ был дополнен новеллой «Организация незаконной миграции».

За период 2006 года по ст. 362/1 было возбуждено 39 уголовных дел, из которых 20 было передано в суд, а за 3 месяца 2007 года возбуждено 27 уголовных дел, из которых 10 передано в суд.

Согласно ст. 362-1 «Организация незаконной миграции» УК РМ организация с целью получения прибыли незаконного въезда и/или пребывания на территории государства лиц, не являющихся его гражданами или резидентами, совершенная путем:

- a) изготовления, владения, сбыта или использования поддельных официальных документов;
- b) выдачи или получения документов незаконным путем или путем предоставления недостоверных сведений;
- c) использования официального документа иным, чем законный владелец, лицом, наказывается штрафом в размере **от 300 до 500 условных единиц** или лишением свободы на срок **от 1 года до 3 лет** с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок **от 1 года до 3 лет**, а юридическое лицо наказывается штрафом **от 1000 до 2000 условных единиц** с лишением права осуществлять определенную деятельность или с ликвидацией предприятия.

Те же действия, совершенные повторно, в отношении двух или более лиц или двумя или более лицами, наказываются штрафом в размере **от 500 до 800 условных единиц** или лишением свободы на срок **от 3 до 5 лет** с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок **от 1 года до 3 лет**, а юридическое лицо наказывается штрафом **от 2000 до 3000 условных единиц** с лишением права осуществлять определенную деятельность или с ликвидацией предприятия.

Аналогичные действия, совершенные организованной преступной группой или преступной организацией, а также если причинен ущерб в особо крупном размере общественным интересам или законным правам и интересам физических и юридических лиц, наказываются штрафом в размере **от 800 до 1000 условных единиц** или лишением свободы на срок **от 5 до 7 лет** с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок **от 3 до 5 лет**, а юридическое лицо наказывается штрафом в размере **от 3000 до 5000 условных единиц** с лишением права осуществлять определенную деятельность или с ликвидацией предприятия⁶⁵.

Объектом преступления, предусмотренного ст. 362-1 УК РМ, являются общественные отношения, основанные на правилах миграции населения и непосредственно порядок ее осуществления.

Объективная сторона данного преступления выражается в совершении действий, направленных на организацию незаконной миграции, и может проявляться в таких формах: 1) организация незаконного въезда лиц, не являющихся гражданами или резидентами РМ; 2) организация незаконного пребывания на территории государства лиц, не являющихся его гражданами или резидентами.

При этом диспозиция ст. 362-1 УК РМ определяет, каким образом могут совершаться такие деяния:

- a) изготовление, владение, сбыт или использование поддельных официальных документов;
- b) выдача или получение документов незаконным путем или путем представления недостоверных сведений;
- c) использование официального документа иным, чем законный владелец, лицом.

Квалифицирующими признаками данного преступления являются: повторность, совершения уголовно наказуемых деяний в отношении двух или более лиц или двумя или более лицами; совершение таких деяний организованной группой или преступной организацией. Особенно квалифицирующими признаками данного преступления являются действия, совершенные организованной группой или преступной организацией, а также действия, причинившие ущерб в особо крупном размере общественным интересам или законным правам и интересам физических и юридических лиц.

65 Уголовный кодекс Республики Молдова № 985 – XV от 18.04.02.

Во втором случае имеет место материальный состав преступления, когда наступление общественно-опасных последствий в виде причинения ущерба является обязательным условием наступления уголовной ответственности за преступление, предусмотренное в п. в ч. 3 ст. 362-1 УК РМ.

Субъект преступления общий, то есть любое дееспособное физическое лицо, достигшее 16 лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Характерно, что для состава данного преступления такой признак субъективной стороны, как корыстный мотив, является обязательным. Организация незаконной миграции будет носить признаки преступления, предусмотренного ст. 362-1 УК РМ, только в том случае, если она была совершена с целью получения прибыли. Согласно ст. 77 УК РМ это является обстоятельством, отягчающим ответственность, однако, учитывая то, что это обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей (ст.362-1) Особенной части УК РМ в качестве признака состава этого преступления, оно не может одновременно учитываться как обстоятельство, отягчающее ответственность.

Принимая во внимание способы совершения преступления, предусмотренные ст. 362-1 УК РМ:

- a) изготовление, владение, сбыт или использование поддельных официальных документов;
- b) выдача или получение документов незаконным путем или путем представления недостоверных сведений;
- c) использование официального документа иным, чем законный владелец, лицом, есть все основания допустить, что существующий состав преступления не охватывает всего спектра преступной деятельности, направленной на организацию незаконной миграции. Согласно ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов вышеуказанные способы совершения преступления квалифицируются как «создание условий для незаконного ввоза» (подпункт «б» пункта 1). При этом состав преступления, предусмотренный ст. 362-1 УК РМ, формально не предусматривает уголовной ответственности за саму организацию незаконной переправки лиц, которая могла быть выражена в виде составления плана преступления, согласования его с лицами, изъяввшими желание совершить преступление, руководство такими действиями или содействие таким действиям и др.

В отличие от законодательства Украины и Республики Беларусь, законодатель РМ не устанавливает такого вида наказания (основного или дополнительного) как конфискация имущества за преступления предусмотренные УК РМ. Согласно ст. 98 УК РМ специальная конфискация является одним из видов мер безопасности целью которой является устранение опасности и предупреждение совершения деяний, предусмотренных уголовным законом РМ.

Статья 106 УК РМ определяет специальную конфискацию как принудительную и безвозмездную передачу в собственность государства имущества, использованного при совершении преступления или полученного в результате такового. В случае, когда имущества, использованного при совершении преступления или полученного в результате совершения преступления, больше не существует, конфискуется его стоимость.

Специальной конфискации подлежат вещи:

- a) полученные в результате деяния, предусмотренного настоящим кодексом;
- b) использованные или предназначенные для совершения преступления, при условии принадлежности их преступнику;
- c) переданные с целью склонения к совершению преступления или для вознаграждения преступника;
- d) явно добытые путем совершения преступления, если они не подлежат возврату потерпевшему и не предназначаются для возмещения ему ущерба;
- e) находящиеся во владении вопреки законным основаниям.

Специальная конфискация применяется в отношении лиц, совершивших деяния, предусмотренные настоящим кодексом. Специальной конфискации может подлежать также имущество принадлежащее другим лицам, если они приняли его (имущество), зная о незаконном приобретении этого имущества. Специальная конфискация может применяться и в случае, когда виновному не назначается уголовное наказание.

Таким образом, системный анализ норм УК РМ свидетельствует о том, что суд при рассмотрении уголовных дел предусмотренных ст. 362-1 УК РМ в праве применить специальную конфискацию на свое усмотрение, независимо от назначения уголовного наказания по данной статье. Позиция законодателя в данном случае отвечает нормам Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности (ст. 12) в части, относительно применения конфискации.

6.2. Административная ответственность за нарушение норм действующего законодательства Республики Молдова, которые устанавливают порядок пребывания иностранцев и лиц без гражданства в Республике Молдова, порядок пересечения государственной границы, а также порядок перемещения по территории Республики Молдова

Законодательство Республики Молдова об административных правонарушениях состоит из Кодекса об административных правонарушениях Республики Молдова (далее КоАП РМ) от 29.03.1985, нормативных актов, принятых Парламентом, Правительством и органами местного самоуправления в соответствии с их компетенцией.

Задачей Кодекса об административных правонарушениях является охрана личности, прав и законных интересов физических и юридических лиц, собственности, государственного строя и общественного порядка, а также выявление, предупреждение, устранение административных правонарушений и их последствий, содействие в воспитании граждан в духе точного выполнения законов.

Для осуществления этой задачи Кодекс об административных правонарушениях определяет, какое деяние является административным правонарушением, устанавливает санкции и порядок их наложения, а также органы (должностные лица), которые уполномочены рассматривать дела об административных правонарушениях.

Иностранцы граждане и лица без гражданства, находящиеся на территории Республики Молдова, подлежат административной ответственности на общих основаниях с гражданами Республики Молдова.

Так же, как украинское законодательство, КоАП РМ не имеет нормы, которая предусматривала бы ответственность юридических лиц за совершенные правонарушения.

Согласно ст. 9 КоАП РМ под административным правонарушением понимается противоправное деяние, посягающее на личность, права и законные интересы физических и юридических лиц, собственность, государственный строй и общественный порядок, (действие или бездействие), а также иное противоправное деяние, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Административная ответственность за правонарушения, предусмотренные КоАП РМ, наступает, если эти нарушения в соответствии с действующим законодательством по своему характеру не влекут за собой уголовной ответственности⁶⁶.

Административная ответственность за нарушение норм действующего законодательства РМ, которые устанавливают порядок пребывания иностранцев и лиц без гражданства в РМ, порядок пересечения государственной границы РМ предусмотрена Главой 14 «Административные правонарушения, посягающие на установленный порядок управления» КоАП РМ.

Согласно статье 191 КоАП РМ «Нарушение правил перехода государственной границы» переход государственной границы через пункты пропуска без установленного паспорта или разрешения соответствующих властей влечет наложение штрафа на граждан в размере от 20 до 50 условных единиц и на должностных лиц – от 100 до 150 условных единиц.

Действие настоящей статьи не распространяется на лиц, являющихся жертвами торговли людьми, предусмотренных статьями 165 и 206 Уголовного кодекса Республики Молдова.

Проживание иностранных граждан или лиц без гражданства без документов, удостоверяющих личность, или с документами, срок действия которых истек, пребывание на территории Республики Молдова с просроченной въездной визой или с превышением трехмесячного срока пребывания в случаях, когда виза не нужна, влекут наложение штрафа в размере от 30 до 50 условных единиц. Уклонение иностранных граждан или лиц без гражданства от выезда из Республики Молдова по истечении установленного срока пребывания; от медицинского осмотра на наличие вируса иммунодефицита (ВИЧ) либо предоставление заведомо ложных сведений в целях получения въездной визы, вида на жительство или удостоверения личности для лиц без гражданства влечет наложение штрафа в размере от семидесяти пяти до ста условных единиц⁶⁷. В данном случае не будут подлежать административной ответственности лица, являющиеся жертвами торговли людьми, предусмотренные статьями 165 и 206 Уголовного кодекса Республики Молдова.

⁶⁶ Кодекс об административных правонарушениях Республики Молдова от 29.03.85

⁶⁷ Статья 192/1 «Нарушение правил трудоустройства иностранных граждан и лиц без гражданства на территории Республики Молдова» Кодекса об административных правонарушениях Республики Молдова от 29.03.85.

Нарушение должностными лицами РМ установленного порядка регистрации документов, удостоверяющих личность, оформления документов на право проживания или транзита через территорию Республики Молдова иностранных граждан или лиц без гражданства влечет наложение штрафа в размере от 200 до 300 условных единиц.

В случае если должностные лица РМ не приняли мер по обеспечению установленного порядка регистрации документов, удостоверяющих личность иностранных граждан или лиц без гражданства, то за такие деяния они будут привлечены к административной ответственности в виде наложения штрафа в размере от тридцати до пятидесяти условных единиц⁶⁸.

Согласно законодательству РМ подлежат административной ответственности деяния, направленные на нарушение правил трудоустройства иностранных граждан и лиц без гражданства на территории Республики Молдова.

Так, согласно ст. 192/1 КоАП РМ, трудоустройство иностранных граждан или лиц без гражданства, временно пребывающих в Республике Молдова, без разрешения на трудоустройство, выданного в установленном действующим законодательством порядке, влечет наложение штрафа на должностных лиц в размере от 200 до 250 условных единиц за каждого нелегально трудоустроенного работника.

Административной ответственности также подлежат и сами иностранные граждане или лица без гражданства, временно пребывающими в Республике Молдова, если они осуществляют трудовую деятельность без разрешения на трудоустройство, выданного в установленном действующим законодательством порядке. За такие деяния предусмотрена ответственность в виде наложения штрафа в размере от 30 до 50 условных единиц.

Получение по заявлению должностного лица разрешения на трудоустройство на имя иностранного гражданина или лица без гражданства, временно пребывающего в Республике Молдова, без последующего привлечения его к трудовой деятельности на территории Республики Молдова, влечет наложение штрафа на нетрудоустроенных иностранных граждан или лиц без гражданства в размере от 40 до 50 условных единиц и на должностных лиц – от 200 до 250 условных единиц за каждое не привлеченное к трудовой деятельности лицо.

В случае если вышеперечисленные деяния в сфере трудоустройства иностранных граждан и лиц без гражданства совершаются лицом повторно, в течение года, после того как оно уже привлекалось за аналогичные правонарушения к административной ответственности, то наступает административная ответственность в виде наложения штрафа на иностранных граждан или лиц без гражданства в размере от 45 до 50 условных единиц и на должностных лиц – от 250 до 300 условных единиц.

6.3. Компетенция, права и полномочия правоохранительных органов Республики Молдова в сфере борьбы с незаконной переправкой лиц через государственную границу Республики Молдова

Уголовное судопроизводство Республики Молдова представляет собой деятельность органов уголовного преследования и судебных инстанций с участием сторон процесса и других лиц.

Задачей уголовного судопроизводства является защита личности, общества и государства от преступлений, а также защита личности и общества от противозаконных действий должностных лиц при расследовании предполагаемых или совершенных преступлений с тем, чтобы каждый совершивший преступление был наказан в меру своей вины и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден.

Уголовное судопроизводство регламентируется положениями Конституции Республики Молдова, международными актами, одной из сторон которых является Республика Молдова, и Уголовно-процессуальным кодексом Республики Молдова N 122-XV от 14.03.2003.

На территории Республики Молдова уголовное судопроизводство в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства осуществляется в соответствии с положениями Уголовно-процессуального кодекса Республики Молдова (далее КПК РМ).

68 Статья 192 «Нарушение порядка регистрации документов, удостоверяющих личность, оформления документов на право проживания или транзита через территорию Республики Молдова иностранных граждан или лиц без гражданства» Кодекса об административных правонарушениях Республики Молдова от 29.03.85.

В отличие от уголовного и уголовно-процессуального законодательства Республики Беларусь и Украины законодательство Республики Молдова предусматривает уголовную ответственность юридических лиц.

Уголовное преследование и рассмотрение дел по преступлениям, совершенным юридическими лицами, осуществляется в соответствии с обычной процедурой предусмотренной УПК РМ⁶⁹. Уголовное преследование в случае привлечения к ответственности юридического лица осуществляется при участии законного представителя юридического лица, который представляет юридическое лицо при осуществлении всех процессуальных действий. Особенности привлечения юридических лиц к уголовной ответственности урегулированы Главой VI «Производство уголовного преследования и рассмотрение дел в отношении юридических лиц» УПК РМ.

Уголовное преследование по преступлениям, предусмотренным УК РМ, осуществляется прокурором и органами, созданными в соответствии с законом в составе:

- 1) Министерства внутренних дел;
- 2) Таможенной службы;
- 3) Центра по борьбе с экономическими преступлениями и коррупцией⁷⁰.

Предметом уголовного преследования является сбор необходимых доказательств о наличии преступления, идентификации исполнителя деяния для определения наличия основания направления или ненаправления уголовного дела в суд в соответствии с законом и установления ответственности, которую должен понести исполнитель деяния⁷¹.

В соответствии со ст. 55 УПУ РМ уголовное преследование осуществляется офицерами по уголовному преследованию органов уголовного преследования, предусмотренных этой статьей. На органы уголовного преследования возлагается задача проведения оперативно-розыскных мероприятий в целях обнаружения признаков преступления и лиц, его совершивших, выявления фактических данных, процессуального оформления этих действий, что может быть использовано в качестве доказательств по уголовному делу после проверки в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством.

Органами уголовного преследования Министерства внутренних дел осуществляется уголовное преследование по каждому преступлению, не отнесенному законом к компетенции других органов уголовного преследования или переданное в его компетенцию постановлением прокурора⁷².

Согласно действующему законодательству Республики Молдова расследование уголовных дел, возбужденных по ст.ст. 362, 362/1 УК РМ, проводится органами уголовного преследования Министерства внутренних дел РМ.

Системный анализ уголовно-процессуальных норм РМ дает основания сделать вывод о том, что в отличие от РБ и Украины, УПК РМ не предусматривает наличия особой формы предварительного расследования уголовных дел, которое предшествует уголовному следствию, – дознания. При этом полномочия, подобные полномочиям органов дознаний РБ и Украины, имеют командиры кораблей и самолетов, судебные инстанции или, в зависимости от обстоятельств, судьи по уголовному преследованию. В данном случае законодатель РМ называет такие органы констатирующими⁷³.

Несмотря на это, пунктом «j» статьи 27 Закона РМ «О государственной границе Республики Молдова»⁷⁴, Пограничная Служба РМ наделена полномочиями проводить дознание по делам, отнесенным к ее компетенции. Закономерно возникает вопрос, что собой представляет такое дознание в контексте уголовно-процессуального кодекса и по каким делам, отнесенным к ее компетенции, Пограничная Служба может проводить такое дознание.

Что касается органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, то, в соответствии со ст. 201 КоАП РМ, дела об административных правонарушениях рассматриваются:

- 1) административными комиссиями при исполнительных органах местного самоуправления;
- 2) секторальными, муниципальными судами;

69 Статья 520 Уголовно-процессуального кодекса Республики Молдова N 122-XV от 14.03.03

70 Статья 253 Уголовно-процессуального кодекса Республики Молдова N 122-XV от 14.03.03

71 Статья 252 Уголовно-процессуального кодекса Республики Молдова N 122-XV от 14.03.03

72 Статья 266 Уголовно-процессуального кодекса Республики Молдова N 122-XV от 14.03.03

73 Статья 273 Уголовно-процессуального кодекса Республики Молдова N 122-XV от 14.03.03

74 Закон РМ «О государственной границе Республики Молдова», Nr.108-XIII от 17.05.94, Мониторул Официал ал Р.Молдова N 12/107 от 03.11.1994

- 3) органами внутренних дел, органами государственных департаментов, инспекций и другими уполномоченными на то органами (должностными лицами).

При этом судебные инстанции РМ рассматривают все дела об административных правонарушениях, за исключением дел, отнесенных КоАП РМ к компетенции других органов⁷⁵.

Рассмотрение дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст.ст. 191, 191/1, 192, 192/1, прямо не отнесены к компетенции органов внутренних дел, а органы Пограничной службы РМ вообще отсутствуют в перечне органов, компетентных рассматривать административные правонарушения⁷⁶. При этом, согласно пункту «i» статьи 27 Закона РМ «О государственной границе Республики Молдова»⁷⁷, пункта «g» ст.7 Закона РМ «О Пограничной службе»⁷⁸ Пограничная служба РМ в пределах ее компетенции наделена полномочиями предупреждать и выявлять административные правонарушения, составлять протоколы о совершенных административных правонарушениях и рассматривать их.

В данном случае логично допустить, что рассмотрение административных правонарушений, предусмотренных ст. 191 КоАП РМ, отнесено к компетенции органов Пограничной службы РМ, а административных правонарушений, предусмотренных ст. ст. 191/1, 192, 192/1, к компетенции судебных инстанций.

Согласно **Закону РМ «О полиции»**⁷⁹ полиция Республики Молдова представляет собой вооруженный правоохранительный орган публичной власти, призванный на основе строгого соблюдения законов защищать жизнь, здоровье, права и свободы граждан, интересы общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств, и является составной частью Министерства внутренних дел.

Одними из основных задач полиции РМ являются:

- 1) предотвращение и пресечение преступлений и других правонарушений;
- 2) обнаружение и раскрытие преступлений, розыск лиц, их совершивших;
- 3) поддержание общественного порядка и обеспечение общественной безопасности⁸⁰.

Согласно статье 15 Закона РМ «О полиции», полиция обязана:

- осуществлять уголовное преследование в соответствии с уголовно-процессуальным законом в случае явного преступления;
- принимать необходимые оперативно-розыскные и иные предусмотренные законодательством меры для выявления, предотвращения, пресечения преступлений, установления и розыска лиц, их совершивших, а также лиц, скрывшихся от органов уголовного преследования и суда;
- пресекать административные правонарушения и в пределах своей компетенции вести и рассматривать дела об административных правонарушениях;
- проверять соблюдение гражданами иностранных государств или лицами без гражданства правил въезда в Республику Молдова и выезда из Республики Молдова.

Согласно ст. 1 **Закона РМ «О Пограничной службе»** Пограничная служба является центральным административным органом, выполняющим свои обязанности и реализующим государственную политику в следующих областях:

- a) надзор и контроль за государственной границей с целью борьбы со специфическими фактами трансграничной преступности, включая нелегальную миграцию, обеспечение интересов Республики Молдова на государственной границе в соответствии с законом;
- b) охрана государственной границы Республики Молдова в порядке, предусмотренном действующим законодательством. Пограничная служба реализует государственную политику и в других областях, предусмотренных действующим законодательством.

Одними из основных обязанностей возложенных на Пограничную службу ст. 7 Закона РМ «О пограничной службе» являются недопущение незаконного изменения прохождения государственной границы на местности, предупреждение незаконного пересечения государственной границы, выявление

75 Статья 209 Кодекса об административных правонарушениях Республики Молдова от 29.03.85.

76 Раздел III «Органы, уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях»

77 Закон РМ «О государственной границе Республики Молдова», Nr.108-XIII от 17.05.94, Мониторул Официал ал Р.Молдова N 12/107 от 03.11.1994

78 Закон РМ «О Пограничной службе» N 162-XVI от 13.07.2007, Мониторул Официал N 157-160/612 от 05.10.2007

79 Закон РМ «О полиции» № 416-XII от 18.12.90, Вести № 12/321,1990

80 Статья 2 Закона РМ «О полиции» № 416-XII от 18.12.90, Вести № 12/321,1990

и задержание нарушителей границы, борьба во взаимодействии с другими компетентными органами с нелегальной миграцией, организованной преступностью, незаконным оборотом оружия, боеприпасов, взрывчатых, отравляющих, радиоактивных и наркотических веществ, психотропных средств и прекурсоров, контрабандой, международным терроризмом и другими преступлениями, предупреждение и выявление административных правонарушений – в пределах компетенции и т.д.

При выполнении возложенных на нее задач и обязанностей Пограничная служба имеет право⁸¹:

- на основании информации уполномоченных органов запрещать въезд в Республику Молдова иностранным гражданам и лицам без гражданства:
 - a) в случае, если они представляют угрозу национальной безопасности и правопорядку;
 - b) в случае, если они замечены международными организациями, участницей которых является Республика Молдова, а также учреждениями, специализирующимися на борьбе с терроризмом, в финансировании, подготовке или содействии террористическим актам;
 - c) в случае, если они являются участниками организованных преступных группировок или содействуют деятельности этих группировок;
 - d) в других случаях, предусмотренных законодательством;
- требовать прекращения и пресекать правонарушения и незаконные действия физических лиц, препятствующие осуществлению полномочий Пограничной службы;
- организовывать и проводить пограничные поиски и операции, осуществлять информационно-аналитическую, оперативно-розыскную деятельность и профилактические мероприятия в интересах обеспечения надзора и контроля за государственной границей и др.

Согласно **Закона РМ «О государственной границе Республики Молдова»⁸²** Пограничная служба охраняет государственную границу на суше, в пограничных водах, а также в пунктах пропуска через государственную границу. В этих целях она проводит войсковую, оперативно-розыскную и иную деятельность в интересах охраны государственной границы, а также при необходимости пограничные поиски и операции, предупреждает и не допускает незаконное пересечение государственной границы лицами и транспортными средствами, выявляет и задерживает нарушителей государственной границы и др.

В части пресечения противоправной деятельности на границе Пограничная служба РМ наделена полномочиями составлять протоколы о совершенных административных правонарушениях и в пределах своей компетенции рассматривать их, а также вести дознание по делам, отнесенным к их компетенции.

6.4. Вопросы, требующие урегулирования, рекомендации

<i>Вопросы требующие урегулирования:</i>	<i>Рекомендации:</i>
Учитывая статус РМ как транзитной страны, так и страны происхождения для миграционных потоков, недостаточным является определение организации незаконной миграции как «организациянезаконного въезда и/или пребывания на территории...».	<i>Внести соответствующие изменения в ст. 362-1 УК РМ, предусмотрев уголовную ответственность, в том числе и за организацию незаконного въезда с территории РМ.</i>
Статья 362-1 УК РМ предусматривает наступление уголовной ответственности за организацию с целью получения прибыли незаконного въезда и/или пребывания на территорию государства лиц, не являющихся его гражданами или резидентами. Считаем, что перечень лиц, в отношении которых может совершаться данное преступление, является неполным, поскольку данная статья не предусматривает ответственности за организацию незаконного въезда самих граждан РМ.	<i>Внести соответствующие изменения в диспозицию ст. 362-1 УК РМ, касающуюся круга лиц, в отношении которых может осуществляться организация незаконной миграции, добавив «... граждан Республики Молдова...».</i>

81 Ст. 8 Закона РМ «О Пограничной службе» N 162-XVI от 13.07.2007, Мониторул Официал N 157-160/612 от 05.10.2007

82 Статья 27 Закона РМ «О государственной границе Республики Молдова», Nr.108-XIII от 17.05.94, Мониторул Официал ал Р.Молдова N 12/107 от 03.11.1994

<p>Как уже говорилось ранее, состав преступления, предусмотренный ст. 362-1 УК РМ, формально не предусматривает уголовной ответственности за саму организацию незаконной переправки лиц, руководство такими действиями или содействие в совершении таких действий.</p>	<p><i>Внести соответствующие изменения в диспозицию ст. 362-1, предусмотрев уголовную ответственность за организацию незаконной миграции в более широком контексте, а не только путем изготовления, владения, поддельных официальных документов и др., а также предусмотреть установление уголовной ответственности за руководство незаконной миграцией и содействие в совершении таких действий.</i></p>
<p>Учитывая положения ст. 6 Протокола против незаконного ввоза мигрантов, Директивы № 2002/90/ЕС, а также Рамочного решения 2002/946/ПВД, молдавская сторона имеет все основания изучить возможность ужесточения уголовной ответственности за преступления, предусмотренные ст. 362-1 УК РМ в целом, а также путем повышения верхнего предела наказаний в виде лишения свободы не меньше 8 лет, при наличии соответствующих квалифицирующих признаков.</p>	<p><i>Внести изменения в ст. 362-1 УК РМ, повысить верхний предел санкции в виде лишения свободы на срок не менее 8 лет.</i></p>
<p>С целью гармонизации молдавского законодательства с нормами международного права возможным является внести соответствующие изменения в ч. 3 ст. 362-1 УК РМ путем добавления дополнительного квалифицирующего признака совершения данного преступления.</p>	<p><i>Внести соответствующие изменения в ч. 3 ст. 362-1 УК РМ путем добавления дополнительного квалифицирующего признака совершения данного преступления:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> <i>– данные деяние поставили или могли поставить под угрозу жизнь и здоровье соответствующих лиц.</i>
<p>Необходимо внести соответствующие изменения в действующие нормативно-правовые акты, с целью приведения в соответствие положения Закона РМ «О государственной границе Республики Молдова» и КоАП РМ в части, что касается полномочий Пограничной Службы РМ рассматривать дела об административных правонарушениях.</p>	<p><i>Внести изменения в действующий КоАП РМ, дополнив раздел III статьей, предусматривающей компетенцию органов Пограничной Службы РМ рассматривать дела об административных правонарушениях.</i></p>
<p>Требуют приведения в соответствие положения Закона РМ «О государственной границе Республики Молдова» и УПК РМ в части, касающейся полномочий Пограничной Службы проводить дознание, поскольку нормы УПК РМ не предусматривают наличия особой формы предварительного расследования уголовных дел – дознания.</p>	<p><i>Внести изменения в пункт «j» ст. 27 Закона РМ «О государственной границе Республики Молдова».</i></p>

Заключение

На данном этапе развития мировой правовой системы уровень организации борьбы с нелегальной миграцией остается недостаточно адекватным степени опасности, которую она создает для национальной безопасности стран, и не всегда отвечает остроте и актуальности этой проблемы, соответственно требуя повышения эффективности координации дальнейших усилий всех институций власти.

Учитывая реально существующие отлаженные механизмы организации незаконного пересечения границ современных государств, большое количество незаконных мигрантов, которые пытаются использовать несогласованную политику постсоветских стран, а также пробелы в национальном законодательстве государств, актуальным на сегодняшний день остается вопрос совершенствования и гармонизации законодательства стран транзита и назначения с учетом лучшей международной и европейской практики.

Следует также напомнить, что предотвращение организованной преступности способствует эффективному предотвращению и контролю преступности в целом, а предотвращение преступности в целом, напротив, способствует более эффективной защите от организованной преступности и контролю над ней.

Данный анализ показал существование ряда законодательных проблем и пробелов в сфере борьбы с незаконной переправкой мигрантов в Республике Беларусь, Республике Молдова и Украине. С одной стороны, все вышеперечисленные страны подписали и ратифицировали Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности и Протокол против незаконного ввоза мигрантов, имплементировали его положения в национальное законодательство, при этом частично не были учтены основные положения Конвенции и Протокола, а также законодательство Европейского Союза в сфере защиты прав человека. Таким примером может служить установление уголовной ответственности иностранцев и лиц без гражданства (мигрантов) за преступления, предусмотренные ст. 371-2 Уголовного Кодекса Республики Беларусь, отсутствие оснований для освобождения от ответственности лиц, способствовавших незаконному въезду мигрантов в случаях, когда такое деяние ставило целью оказание гуманитарной помощи заинтересованному лицу. Это, в свою очередь, не отвечает основным направлениям развития европейского законодательства. Другим несоответствием является отсутствие уголовной ответственности за организацию, руководство или пособничество незаконному пребыванию мигрантов на территории государств, как правило, национальные законодательства этих стран за такой вид противоправной деятельности устанавливает наступление административной ответственности и пр.

Таким образом, усовершенствование взаимного признания судебных решений и приговоров, а также сближение законодательства стран может значительно усовершенствовать сотрудничество между правоохранными органами государств, повысить уровень судебной защиты прав и интересов лиц. В связи с этим встает острый вопрос необходимости аппроксимации (сближения) уголовного законодательства и судопроизводства вышеупомянутых стран направленного на борьбу с транснациональной организованной преступностью.

Безусловно, помимо гармонизации национальных законодательств, одним из необходимых условий совершенствования методов борьбы с организованной транснациональной преступностью является и реформирование правоохранных институций этих стран. Особенно это касается пограничных ведомств. Унаследовав опыт бывшего СССР, пограничные ведомства постсоветских стран, в большинстве случаев, являются военизированными формированиями, при этом, учитывая новые вызовы и угрозы национальной безопасности стран, вынуждены выполнять функции правоохранных органов, что, исходя из современных правовых тенденций, недопустимо. Позитивным опытом в данной сфере можно признать практику Украины, которая с 2003 года с принятием Закона Украины «О Государственной пограничной службе Украины» проводит поэтапный процесс реформирования пограничного ведомства в правоохранный орган европейского образца с предоставлением соответствующих прав и обязанностей.

Следующим этапом данного анализа может стать разработка практических рекомендаций вышеуказанным странам относительно внесения изменений в соответствующие нормативные акты законодательств с целью совершенствования и гармонизации.

Список литературы и использованных электронных источников

1. Бахур О.И. «Уголовно-правовая борьба с незаконной миграцией», диссертация на соискание ученой степени КЮН, АМВД РБ, Минск 2006.
2. «Миграционная политика Украины в сфере контроля над нелегальной миграцией», Проект «Совершенствования механизмов реализации миграционной политики Украины. Распространение опыта стран ЕС относительно выполнения соглашений о реадмиссии», Международный Центр Перспективных Исследований.
3. Регулирование миграции в странах СНГ: законотворчество и трансграничное сотрудничество // Открытый форум МОМ, 2002, спецвып. № 3.
4. Научно-практический комментарий Уголовного кодекса Украины от 5 апреля 2005 года/ Под ред. М.И.Мельника, М.И. Хавронюка. – К.: Канон, А.С.К., 2003.
5. Уголовное право Украины: Особенная Часть: учебник/ М.И. Бажанов, Ю.В.Баулин, В.И.Борисов и др. Под ред. Проф. М.И. Бажанова, В.В. Сташиса, В.Я. Тацяя. – 2-е издание., перedel. и доплн. – К.: Юринком Интер, 2005.
6. Уголовное право Украины: Общая Часть: учебник для студентов юрид. спец. высш. заведений образования/ М.И. Бажанов, Ю.В.Баулин, В.И.Борисов и др. Под ред. Проф. М.И. Бажанова, В.В. Сташиса, В.Я. Тацяя. – 2-е издание., перedel. и доплн. – Киев-Харьков.: Юринком Интер, 2002.
7. Борисенко В. Управляемая миграция – залог безопасности и стабильности//На страже. –2006.
8. Загородников Н.И. Объект преступления: от идеологизации содержания к естественному понятию//Проблемы уголовной политики и уголовного права: Сб. ст. Москва 1994.
9. Информационно-аналитический вестник объединенной коллегии МВД Союзного государства. – 2003 – №1.
10. Комментарий к Уголовному Кодексу Республики Беларусь Ахраменко Н.Ф., Бабий Н.А., Барков А.В. и др. под общей редакцией Баркова А.В., Мн.:Тесей, 2003.
11. Уголовное право Республики Беларусь. Особенная часть: Учебное пособие/Ахраменко Н.Ф., Бабий Н.А., Борода В.В., под редакцией Бабия Н.А. и Грунтова И.О., Мн.: Новое издание, 2002.
12. Europol Public Information «Legislation on Trafficking in Human Beings and Illegal Immigrant Smuggling» Europol 2005..
13. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН «Предупреждение контрабандного провоза иностранцев» № 48/102 от 20.12.93
14. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН «Меры по предотвращению контрабандного провоза иностранцев», № 51/62 от 12.12. 96.
15. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН № 53/111 от 9.12.98
16. Конвенция Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, принятая резолюцией 55/25 Генеральной Ассамблеи от 15.11.00
17. Протокол против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху, который дополняет Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, принятый резолюцией 55/25 Генеральной Ассамблеи от 15.11.00
18. Рамочное решение Совета 2002/946/ПВД «О повышении стандартов уголовной ответственности в целях наказания за помощь незаконному въезду, транзиту и пребыванию» от 28.11.02
19. Уголовный Кодекс Украины. №2341-III от 05.04.01
20. Кодекс Украины об Административных Правонарушениях № 8073-X от 07.12.1984
21. Закон Украины «О беженцах»№ 2557-III от 21.06.01
22. Закон Украины «О службе безопасности Украины» № 2229-XII от 25.03.05.
23. Закон Украины «О государственной пограничной службе Украины» № 661-IV от 03.04.03.
24. Закон Украины «О милиции» № 565-XII от 20.12.90
25. УК Республики Беларусь. № 275-3 от 09.07.99
26. Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях № 194-3 от 21. 04.03

27. Процессуально-исполнительный кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях, принятый Палатой представителей 09.11.06 и одобренный Советом Республики 1.12.06.
28. Закон Республики Беларусь «Об органах государственной безопасности Республики Беларусь» № 102-З от 03.12. 97.
29. Закону Республики Беларусь «О Пограничных войсках Республики Беларусь» от 05.11.92.
30. Уголовный кодекс Республики Молдова № 985 – XV от 18.04.02
31. Кодекс об административных правонарушениях Республики Молдова от 29.03.85
32. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Молдова N 122-XV от 14.03.03
33. Закон РМ «О государственной границе Республики Молдова», №.108-XIII от 17.05.94
34. Закон РМ «О полиции» № 416-XII от 18.12.90
35. //http://www.un.org/russian
36. //http://www.rada.gov.ua
37. //http://www.pravo.by

Приложение

Нормативно-правовые акты (по состоянию на 30.04.07)

Протокол против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху, дополняющий Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности

Принят резолюцией 55/25 Генеральной Ассамблеи от 15 ноября 2000 года.

Преамбула

Государства – участники настоящего Протокола,

заявляя, что для принятия эффективных мер по предупреждению незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху и борьбе с ним необходим всеобъемлющий международный подход, включая сотрудничество, обмен информацией и другие надлежащие меры, в том числе социально-экономические меры, на национальном, региональном и международном уровнях,

ссылаясь на резолюцию 54/212 Генеральной Ассамблеи от 22 декабря 1999 года, в которой Ассамблея настоятельно призвала государства–члены и систему Организации Объединенных Наций укреплять международное сотрудничество в области международной миграции и развития в целях содействия устранению коренных причин миграции, особенно тех, которые связаны с нищетой, и максимального увеличения выгод от международной миграции для тех, кого это касается, и рекомендовала в соответствующих случаях межрегиональным, региональным и субрегиональным механизмам продолжать заниматься рассмотрением вопроса о миграции и развитии,

будучи убеждены в необходимости обеспечивать мигрантам гуманное обращение и полную защиту их прав,

учитывая то обстоятельство, что, несмотря на работу, проводимую на других международных форумах, не имеется универсального документа, в котором затрагивались бы все аспекты незаконного ввоза мигрантов и другие связанные с этим вопросы,

будучи обеспокоены значительным расширением деятельности организованных преступных групп применительно к незаконному ввозу мигрантов и другой связанной с этим преступной деятельности, указанной в настоящем Протоколе, которая причиняет огромный ущерб соответствующим государствам,

будучи также обеспокоены тем, что незаконный ввоз мигрантов может создавать угрозу для жизни или безопасности вовлеченных в него мигрантов,

ссылаясь на резолюцию 53/111 Генеральной Ассамблеи от 9 декабря 1998 года, в которой Ассамблея постановила учредить межправительственный специальный комитет открытого состава для разработки всеобъемлющей международной конвенции против транснациональной организованной преступности и обсуждения вопроса о разработке, в частности, международного документа по борьбе против незаконного ввоза и транспортировки мигрантов, в том числе морем,

будучи убеждены, что дополнение Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности международным документом против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху будет способствовать предупреждению таких преступлений и борьбе с ними,

согласились о нижеследующем:

I. Общие положения

Статья 1. Связь с Конвенцией Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности

1. Настоящий Протокол дополняет Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности. Он толкуется совместно с Конвенцией.

2. Положения Конвенции применяются *mutatis mutandis* к настоящему Протоколу, если в нем не предусмотрено иное.

3. Преступления, признанные таковыми в соответствии со статьей 6 настоящего Протокола, рассматриваются как преступления, признанные таковыми в соответствии с Конвенцией.

Статья 2. Цель

Цель настоящего Протокола заключается в предупреждении незаконного ввоза мигрантов и борьбе с ним, а также в поощрении сотрудничества между Государствами–участниками в достижении этих целей при обеспечении защиты прав незаконно ввезенных мигрантов.

Статья 3. Термины

Для целей настоящего Протокола:

- a) «незаконный ввоз мигрантов» означает обеспечение, с целью получения, прямо или косвенно, какой-либо финансовой или иной материальной выгоды, незаконного въезда в какое-либо Государство–участник любого лица, которое не является его гражданином или не проживает постоянно на его территории;
- b) «незаконный въезд» означает пересечение границ без соблюдения необходимых требований для законного въезда в принимающее государство;
- c) «поддельный документ на въезд/выезд или удостоверение личности» означает любой документ на въезд/выезд или удостоверение личности, которые:
 - i) были подделаны или изменены каким-либо материальным образом любым лицом или учреждением, кроме тех, которые в законном порядке уполномочены изготавливать или выдавать документ на въезд/выезд или удостоверение личности от имени государства; или
 - ii) были ненадлежащим образом выданы или получены с помощью предоставления неверных данных, коррупции или принуждения или каким-либо иным незаконным образом; или
 - iii) используются лицом, иным, чем законный владелец;
- d) «судно» означает плавучие средства любого типа, включая суда неводоизмещающего типа и гидросамолеты, которые используются или могут быть использованы в качестве средства транспортировки по воде, за исключением военных кораблей, вспомогательных военно-морских судов или других судов, принадлежащих государству или эксплуатируемых им и используемых, в соответствующий момент, только на государственной некоммерческой службе.

Статья 4. Сфера применения

Настоящий Протокол, если в нем не указано иное, применяется к предупреждению, расследованию и уголовному преследованию в связи с преступлениями, признанными таковыми в соответствии со статьей 6 настоящего Протокола, если эти преступления носят транснациональный характер и совершены при участии организованной преступной группы, а также к защите прав лиц, ставших объектом таких преступлений.

Статья 5. Уголовное преследование мигрантов

Настоящий Протокол не применяется для уголовного преследования мигрантов в силу только того обстоятельства, что они стали объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола.

Статья 6. Криминализация

1. Каждое Государство–участник принимает такие законодательные и другие меры, какие могут потребоваться, с тем чтобы признать в качестве уголовно наказуемых следующие деяния, когда они совершаются умышленно и с целью получить, прямо или косвенно, финансовую или иную материальную выгоду:

- a) незаконный ввоз мигрантов;
- b) когда они совершаются в целях создания условий для незаконного ввоза мигрантов:
 - i) изготовление поддельного документа на въезд/выезд или удостоверения личности;
 - ii) приобретение или предоставление такого документа или владение им;
- c) предоставление какому-либо лицу, которое не является гражданином соответствующего государства или не проживает постоянно на его территории, возможности находиться в этом государстве без соблюдения необходимых требований для законного пребывания в нем путем использования способов, упомянутых в подпункте (b) этого пункта, или любых других незаконных средств.

2. Каждое Государство–участник также принимает такие законодательные и другие меры, какие могут потребоваться, с тем чтобы признать в качестве уголовно наказуемых следующие деяния:

- a) при условии соблюдения основных принципов своей правовой системы – покушение на совершение какого-либо преступления, признанного таковым в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи;
- b) участие в качестве сообщника в совершении какого-либо преступления, признанного таковым в соответствии с пунктом 1(a), (b)(i) или (c) настоящей статьи, и, при условии соблюдения основных принципов своей правовой системы, – участие в качестве сообщника в совершении какого-либо преступления, признанного таковым в соответствии с пунктом 1(b)(ii) настоящей статьи;
- c) организацию других лиц или руководство ими с целью совершения какого-либо преступления, признанного таковым в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи.

3. Каждое Государство–участник принимает такие законодательные и другие меры, какие могут потребоваться, с тем чтобы признать в качестве обстоятельств, отягчающих преступления, признанные таковыми в соответствии с пунктом 1(a), (b)(i) и (c) настоящей статьи, и, при условии соблюдения основных принципов своей правовой системы, преступления, признанные таковыми в соответствии с пунктом 2(b) и (c) настоящей статьи, обстоятельства:

- a) которые ставят или могут поставить под угрозу жизнь или безопасность соответствующих мигрантов; или
- b) которые связаны с бесчеловечным или унижающим достоинство обращением с такими мигрантами, в том числе в целях эксплуатации.

4. Ничто в настоящем Протоколе не препятствует Государству–участнику принимать меры в отношении какого-либо лица, деяние которого является уголовно наказуемым согласно его внутреннему законодательству.

II. Незаконный ввоз мигрантов по морю

Статья 7. Сотрудничество

Государства–участники сотрудничают в максимально возможной степени в целях предупреждения и пресечения незаконного ввоза мигрантов по морю в соответствии с международным морским правом.

Статья 8. Меры противодействия незаконному ввозу мигрантов по морю

1. Государство–участник, имеющее разумные основания подозревать, что судно, которое либо несет его флаг или заявляет о том, что оно зарегистрировано в этом государстве, либо не имеет национальности, либо, хотя и несет иностранный флаг или отказывается показать флаг, имеет в действительности национальность этого Государства–участника, участвует в незаконном ввозе мигрантов по морю, может запросить помощь других Государств–участников в пресечении использования данного судна с этой целью. Государства–участники, к которым обращен подобный запрос, предоставляют такую помощь, в той мере, в какой это возможно, в пределах имеющихся средств.

2. Государство–участник, имеющее разумные основания подозревать, что судно, осуществляющее свободу судоходства в соответствии с международным правом и несущее флаг другого Государства–участника или имеющее знаки его регистрации в таком государстве, участвует в незаконном ввозе мигрантов по морю, может уведомить об этом государство флага, запросить подтверждение регистрации и, в случае подтверждения, просить разрешения государства флага принять надлежащие меры в отношении этого судна. Государство флага может разрешить запрашивающему государству, в частности:

- a) высадиться на это судно;
- b) произвести досмотр этого судна; и
- c) в случае обнаружения доказательств участия этого судна в незаконном ввозе мигрантов по морю, принять надлежащие меры в отношении этого судна, а также лиц и груза на борту в порядке, разрешенном государством флага.

3. Государство–участник, осуществившее любую меру в соответствии с пунктом 2 настоящей статьи, незамедлительно информирует заинтересованное государство флага о результатах.

4. Государство–участник незамедлительно дает ответ на полученный от другого Государства–участника запрос для определения того, имеет ли судно, заявляющее о его регистрации в этом государстве

или несущее его флаг, право на это, а также ответ на запрос о разрешении, сделанный в соответствии с пунктом 2 настоящей статьи.

5. Государство флага может, согласно статье 7 настоящего Протокола, сопроводить свое разрешение условиями, которые должны быть согласованы между ним и запрашивающим государством, в том числе условиями, касающимися ответственности и масштабов эффективных мер, которые должны быть приняты. Государство-участник не принимает дополнительных мер без прямого разрешения государства флага за исключением тех, которые необходимы для устранения непосредственной угрозы для жизни людей или которые вытекают из соответствующих двусторонних или многосторонних соглашений.

6. Каждое Государство-участник назначает орган или, в случае необходимости, органы, которые должны получать запросы о помощи, о подтверждении регистрации или права судна нести его флаг, а также о разрешении принять надлежащие меры и отвечать на такие запросы. Уведомление о таком назначении направляется через Генерального секретаря всем другим Государствам-участникам в течение одного месяца с момента назначения.

7. Государство-участник, имеющее разумные основания подозревать, что судно участвует в незаконном ввозе мигрантов по морю и не имеет национальности или может быть приравнено к судну без национальности, может произвести высадку на судно и его досмотр. Если обнаружены доказательства, подтверждающие это подозрение, такое Государство-участник принимает надлежащие меры согласно соответствующим положениям внутреннего и международного права.

Статья 9. Защитительные положения

1. Когда Государство-участник принимает меры в отношении какого-либо судна в соответствии со статьями 8 настоящего Протокола, оно:

- a) обеспечивает безопасность лиц на борту и гуманное обращение с ними;
- b) должным образом учитывает необходимость не ставить под угрозу безопасность судна или его груза;
- c) должным образом учитывает необходимость не наносить ущерба коммерческим или юридическим интересам государства флага или любого другого заинтересованного государства;
- d) обеспечивает, в пределах имеющихся возможностей, чтобы любая мера, принятая в отношении судна, отвечала соображениям экологической безопасности.

2. Если мотивы, с учетом которых были приняты меры согласно статье 8 настоящего Протокола, оказываются необоснованными, то судно получает компенсацию за любые причиненные убытки или ущерб при условии, что это судно не совершило какого-либо деяния, оправдывающего принятые меры.

Любая мера, принятая или осуществленная в соответствии с настоящей главой, должным образом отражает необходимость не препятствовать или не наносить ущерба:

- a) правам и обязательствам и осуществлению юрисдикции прибрежных государств в соответствии с международным морским правом; или
- b) правомочиям государства флага на осуществление юрисдикции и контроля по административным, техническим и социальным вопросам, связанным с судном.

4. Любая мера, принимаемая на море в соответствии с настоящей главой, осуществляется только военными кораблями или военными летательными аппаратами, либо другими кораблями или летательными аппаратами, которые имеют четкие внешние знаки, позволяющие опознать их как состоящие на государственной службе, и которые уполномочены для этой цели.

III. Предупреждение, сотрудничество и другие меры

Статья 10. Информация

1. Без ущерба для статей 27 и 28 Конвенции Государства-участники, прежде всего те Государства-участники, которые имеют общие границы или находятся на маршрутах, по которым осуществляется незаконный ввоз мигрантов, для достижения целей настоящего Протокола обмениваются, согласно их внутренним правовым и административным системам, соответствующей информацией по таким вопросам, как:

- a) пункты отправления и назначения, а также маршруты, перевозчики и транспортные средства, которые, как это известно или подозревается, используются какой-либо организованной преступной группой, участвующей в совершении деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола;

б) данные об организациях или организованных преступных группах, которые, как это известно или подозревается, участвуют в совершении деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, и методы, которые они используют;

с) отличительные признаки подлинности и надлежащая форма документов на въезд/выезд, выдаваемых Государством–участником, и сведения о похищенных бланках документов на въезд/выезд или удостоверений личности или их последующем неправомерном использовании;

д) средства и методы сокрытия и транспортировки людей, противозаконное изменение, воспроизведение или приобретение или неправомерное использование документов на въезд/выезд или удостоверений личности, применяемые при совершении деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, и способы их выявления;

е) законодательный опыт, а также практика и меры, направленные на предупреждение деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, и борьбу с ними; и

ф) научно-техническая информация, полезная для деятельности правоохранительных органов в целях расширения их возможностей по предупреждению, выявлению и расследованию деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, и уголовному преследованию причастных к ним лиц.

2. Государство–участник, которое получает информацию, выполняет любую просьбу предоставляющего информацию Государства–участника, сопряженную с установлением ограничений в отношении ее использования.

Статья 11. Меры пограничного контроля

1. Без ущерба для международных обязательств в отношении свободного передвижения людей Государства–участники, насколько это возможно, устанавливают такие меры пограничного контроля, какие могут потребоваться для предупреждения и выявления незаконного ввоза мигрантов.

2. Каждое Государство–участник принимает законодательные или другие надлежащие меры для предупреждения, насколько это возможно, использования транспортных средств, эксплуатируемых коммерческими перевозчиками, при совершении преступления, признанного таковым в соответствии с пунктом 1(а) статьи 6 настоящего Протокола.

3. В надлежащих случаях и без ущерба для применимых международных конвенций такие меры включают установление для коммерческих перевозчиков, в том числе любой транспортной компании или владельца, или оператора любых транспортных средств, обязательства убедиться в том, что все пассажиры имеют документы на въезд/выезд, необходимые для въезда в принимающее государство.

4. Каждое Государство–участник принимает необходимые меры, в соответствии со своим внутренним законодательством, с тем чтобы предусмотреть санкции за нарушение обязательства, установленного в пункте 3 настоящей статьи.

5. Каждое Государство–участник рассматривает возможность принятия мер, которые позволяют, в соответствии с его внутренним законодательством, отказывать во въезде лицам, причастным к совершению преступлений, признанных таковыми в соответствии с настоящим Протоколом, или аннулировать их визы.

6. Без ущерба для статьи 27 Конвенции Государства–участники рассматривают возможность укрепления сотрудничества между органами пограничного контроля, в том числе путем создания и поддержания прямых каналов связи.

Статья 12. Надежность документов и контроль за ними

Каждое Государство–участник принимает, в пределах имеющихся возможностей, такие меры, какие могут потребоваться для:

а) обеспечения такого качества выдаваемых им документов на въезд/выезд или удостоверений личности, которое в максимальной степени затрудняло бы их неправомерное использование и подделку или противозаконное изменение, воспроизведение или выдачу; и

б) обеспечения защищенности и надежности документов на въезд/выезд или удостоверений личности, выданных этим Государством–участником или от его имени, а также для предупреждения их незаконного изготовления, выдачи и использования.

Статья 13. Законность и действительность документов

Государство–участник проводит по просьбе другого Государства–участника, в соответствии со своим внутренним законодательством, в течение разумного срока проверку законности и действительности выданных или якобы выданных от его имени документов на въезд/выезд или удостоверений личности, в отношении которых имеются подозрения, что они используются с целью совершения деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола.

Статья 14. Подготовка кадров и техническое сотрудничество

1. Государства–участники обеспечивают или совершенствуют специализированную подготовку сотрудников миграционных и других соответствующих органов по вопросам предупреждения деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, и гуманного обращения с мигрантами, которые стали объектом таких деяний, при обеспечении уважения их прав, установленных в настоящем Протоколе.

2. Государства–участники сотрудничают друг с другом и с компетентными международными организациями, неправительственными организациями, другими соответствующими организациями и другими элементами гражданского общества, в надлежащих случаях, в обеспечении на своей территории должной подготовки кадров в целях предупреждения, пресечения и искоренения деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, а также защиты прав мигрантов, ставших объектом таких деяний. Указанная подготовка включает:

- a) повышение надежности и качества документов на въезд/выезд;
- b) обнаружение и выявление поддельных документов на въезд/выезд или удостоверений личности;
- c) сбор оперативной информации о преступлениях, касающейся, в частности, выявления организованных преступных групп, которые, как это известно или подозревается, участвуют в совершении деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, методов, используемых для транспортировки незаконно ввозимых мигрантов, неправомерного использования документов на въезд/выезд или удостоверений личности с целью совершения деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, и способов сокрытия, используемых при незаконном ввозе мигрантов;
- d) совершенствование процедур обнаружения незаконно ввозимых лиц в установленных и неустановленных пунктах въезда и выезда; и
- e) гуманное обращение с мигрантами и защита их прав, установленных в настоящем Протоколе.

3. Государства–участники, которые располагают соответствующими специалистами и опытом, рассматривают возможность предоставления технической помощи государствам, которые часто являются странами происхождения или транзита для лиц, ставших объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола. Государства–участники прилагают все усилия для предоставления необходимых ресурсов, таких как транспортные средства, компьютерные системы и устройства для считывания документов, в целях борьбы с деяниями, указанными в статье 6.

Статья 15. Другие меры по предупреждению

1. Каждое Государство–участник принимает меры по обеспечению создания или совершенствования информационных программ, направленных на углубление понимания обществом того обстоятельства, что деяния, указанные в статье 6 настоящего Протокола, представляют собой преступную деятельность, которую часто осуществляют организованные преступные группы в корыстных целях и которая создает серьезную угрозу для соответствующих мигрантов.

2. В соответствии со статьей 31 Конвенции Государства–участники сотрудничают в области общественной информации с целью предупреждения того, чтобы потенциальные мигранты становились жертвами организованных преступных групп.

3. Каждое Государство–участник содействует разработке программ и сотрудничеству в области развития на национальном, региональном и международном уровнях или, в надлежащих случаях, совершенствует такие программы и сотрудничество, учитывая социально-экономические реальности миграции и уделяя особое внимание районам, находящимся в неблагоприятном экономическом и социальном положении, с целью борьбы с коренными социально-экономическими причинами незаконного ввоза мигрантов, такими как нищета и низкий уровень развития.

Статья 16. Меры защиты и помощи

1. При осуществлении настоящего Протокола каждое Государство–участник принимает, в соответствии со своими обязательствами по международному праву, все надлежащие меры, в том числе, если это необходимо, в области законодательства, для соблюдения и защиты прав лиц, которые стали объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, как эти права предусмотрены применимыми нормами международного права, в частности права на жизнь и права не подвергаться пыткам или другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения или наказания.

2. Каждое Государство–участник принимает надлежащие меры по предоставлению мигрантам соответствующей защиты от насилия, которому они могут подвергнуться со стороны отдельных лиц или групп по той причине, что они стали объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола.

3. Каждое Государство–участник предоставляет надлежащую помощь мигрантам, жизнь или безопасность которых поставлены под угрозу по той причине, что они стали объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола.

4. При применении положений настоящей статьи Государства–участники принимают во внимание особые потребности женщин и детей.

5. В случае задержания какого-либо лица, которое стало объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, каждое Государство–участник выполняет свои обязательства по Венской конвенции о консульских сношениях, когда это применимо, в том числе обязательство незамедлительно информировать это лицо о положениях, касающихся уведомлений, направляемых консульским должностным лицам, и сношений с такими должностными лицами.

Статья 17. Соглашения и договоренности

Государства–участники рассматривают возможность заключения двусторонних или региональных соглашений или оперативных договоренностей или взаимопониманий, направленных на:

- a) принятие наиболее надлежащих и эффективных мер по предупреждению деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, и борьбе с ними; или
- b) развитие применения положений настоящего Протокола в отношениях между ними.

Статья 18. Возвращение незаконно ввезенных мигрантов

1. Каждое Государство–участник соглашается содействовать возвращению и принимать без необоснованных или неразумных задержек лицо, которое стало объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, и которое является его гражданином или которое имеет право постоянно проживать на его территории в момент возвращения.

2. Каждое Государство–участник рассматривает, в соответствии со своим внутренним законодательством, возможность содействия возвращению и принятия лица, которое стало объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, и которое имело право постоянно проживать на его территории в момент въезда в принимающее государство.

3. По просьбе принимающего Государства–участника, запрашиваемое Государство–участник без необоснованных или неразумных задержек проверяет, является ли лицо, которое стало объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, его гражданином или имеет ли оно право постоянно проживать на его территории.

4. В целях содействия возвращению лица, которое стало объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, и не имеет надлежащих документов, Государство–участник, гражданином которого является такое лицо или на территории которого такое лицо имеет право постоянно проживать, соглашается выдавать, по просьбе принимающего Государства–участника, такие документы на въезд/выезд или другие разрешения, какие могут потребоваться для возвращения этого лица на его территорию.

5. Каждое Государство–участник, имеющее отношение к возвращению какого-либо лица, которое стало объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, принимает все надлежащие меры для осуществления такого возвращения упорядоченным образом и при должном учете вопросов обеспечения безопасности и уважения достоинства этого лица.

6. Государства–участники могут сотрудничать с соответствующими международными организациями по вопросам осуществления настоящей статьи.

7. Настоящая статья не наносит ущерба какому-либо праву, предоставленному лицам, которые стали объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола, в силу любого положения внутреннего законодательства принимающего Государства-участника.

8. Настоящая статья не затрагивает обязательств, взятых по любому другому применимому договору, будь то двустороннему или многостороннему, или любому другому применимому оперативному соглашению или договоренности, которые регулируют, полностью или частично, вопросы возвращения лиц, которые стали объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола.

IV. Заключительные положения

Статья 19. Исключающее положение

1. Ничто в настоящем Протоколе не затрагивает других прав, обязательств и ответственности государств и отдельных лиц согласно международному праву, включая международное гуманитарное право и международное право в области прав человека и, в частности, когда это применимо, Конвенцию 1951 года и Протокол 1967 года, касающиеся статуса беженцев, и принцип невыдворения, закрепленный в них.

2. Меры, предусмотренные настоящим Протоколом, толкуются и применяются таким образом, чтобы это не являлось дискриминационным в отношении лиц на том основании, что они стали объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола. Толкование и применение этих мер осуществляются в соответствии с международно признанными принципами недискриминации.

Статья 20. Урегулирование споров

1. Государства-участники стремятся урегулировать споры относительно толкования или применения настоящего Протокола путем переговоров.

2. Любой спор между двумя или более Государствами-участниками относительно толкования или применения настоящего Протокола, который не может быть урегулирован путем переговоров в течение разумного периода времени, передается по просьбе одного из этих Государств-участников на арбитражное разбирательство. Если в течение шести месяцев со дня обращения с просьбой об арбитраже эти Государства-участники не смогут договориться о его организации, любое из этих Государств-участников может передать спор в Международный Суд, обратившись с заявлением в соответствии со Статутом Суда.

3. Каждое Государство-участник может при подписании, ратификации, принятии или утверждении настоящего Протокола, или при присоединении к нему заявить о том, что оно не считает себя связанным положениями пункта 2 настоящей статьи. Другие Государства-участники не связаны положениями пункта 2 настоящей статьи в отношении любого Государства-участника, сделавшего такую оговорку.

4. Любое Государство-участник, сделавшее оговорку в соответствии с пунктом 3 настоящей статьи, может в любое время снять эту оговорку путем направления уведомления Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций.

Статья 21. Подписание, ратификация, принятие, утверждение и присоединение

1. Настоящий Протокол открыт для подписания всеми государствами с 12 по 15 декабря 2000 года в Палермо, Италия, а затем в Центральных учреждениях Организации Объединенных Наций в Нью-Йорке до 12 декабря 2002 года.

2. Настоящий Протокол также открыт для подписания региональными организациями экономической интеграции при условии, что по меньшей мере одно из государств – членов такой организации подписало настоящий Протокол в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи.

3. Настоящий Протокол подлежит ратификации, принятию или утверждению. Ратификационные грамоты или документы о принятии или утверждении сдаются на хранение Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций. Региональная организация экономической интеграции может сдать на хранение свою ратификационную грамоту или документ о принятии или утверждении, если по меньшей мере одно из ее государств-членов поступило таким же образом. В этой ратификационной грамоте или в документе о принятии или утверждении такая организация заявляет о сфере своей компетенции в отношении вопросов, регулируемых настоящим Протоколом. Такая организация также сообщает депозитарию о любом соответствующем изменении сферы своей компетенции.

4. Настоящий Протокол открыт для присоединения любого государства или любой региональной организации экономической интеграции, по меньшей мере одно из государств–членов которой является Участником настоящего Протокола. Документы о присоединении сдаются на хранение Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций. При присоединении региональная организация экономической интеграции заявляет о сфере своей компетенции в отношении вопросов, регулируемых настоящим Протоколом. Такая организация также сообщает депозитарию о любом соответствующем изменении сферы своей компетенции.

Статья 22. Вступление в силу

1. Настоящий Протокол вступает в силу на девяностый день после даты сдачи на хранение сороковой ратификационной грамоты или документа о принятии, утверждении или присоединении, но он не вступает в силу до вступления в силу Конвенции. Для цели настоящего пункта любая такая грамота или документ, сданные на хранение региональной организацией экономической интеграции, не рассматриваются в качестве дополнительных к грамотам или документам, сданным на хранение государствами – членами такой организации.

2. Для каждого государства или региональной организации экономической интеграции, которые ратифицируют, принимают или утверждают настоящий Протокол, или присоединяются к нему после сдачи на хранение сороковой ратификационной грамоты или документа о таком действии, настоящий Протокол вступает в силу на тридцатый день после даты сдачи на хранение таким государством или организацией соответствующей грамоты или документа или в дату вступления настоящего Протокола в силу в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи в зависимости от того, что наступает позднее.

Статья 23. Поправки

1. По истечении пяти лет после вступления в силу настоящего Протокола Государство – участник настоящего Протокола может предложить поправку и направить ее Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций, который затем препровождает предлагаемую поправку государствам–участникам и Конференции Участников Конвенции в целях рассмотрения этого предложения и принятия решения по нему. Государства – участники настоящего Протокола, принимающие участие в Конференции Участников, прилагают все усилия для достижения консенсуса в отношении каждой поправки. Если все усилия по достижению консенсуса были исчерпаны и согласия не было достигнуто, то, в качестве крайней меры, для принятия поправки требуется большинство в две трети голосов Государств – участников настоящего Протокола, присутствующих и участвующих в голосовании на заседании Конференции Участников.

2. В вопросах, входящих в сферу их компетенции, региональные организации экономической интеграции осуществляют свое право голоса согласно настоящей статье, располагая числом голосов, равным числу их государств–членов, являющихся Участниками настоящего Протокола. Такие организации не осуществляют свое право голоса, если их государства–члены осуществляют свое право голоса, и наоборот.

3. Поправка, принятая в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи, подлежит ратификации, принятию или утверждению государствами–участниками.

4. Поправка, принятая в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи, вступает в силу в отношении Государства–участника через девяносто дней после даты сдачи им на хранение Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций ратификационной грамоты или документа о принятии или утверждении такой поправки.

5. Когда поправка вступает в силу, она становится обязательной для тех Государств–участников, которые выразили согласие быть связанными ею. Другие Государства–участники продолжают быть связанными положениями настоящего Протокола и любыми поправками, ратифицированными, принятыми или утвержденными ими ранее.

Статья 24. Денонсация

1. Государство–участник может денонсировать настоящий Протокол путем направления письменного уведомления Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций. Такая денонсация вступает в силу по истечении одного года после даты получения уведомления Генеральным секретарем.

2. Региональная организация экономической интеграции перестает быть Участником настоящего Протокола, когда все ее государства–члены денонсировали настоящий Протокол.

Статья 25. Депозитарий и языки

1. Депозитарием настоящего Протокола назначается Генеральный секретарь Организации Объединенных Наций.

2. Подлинник настоящего Протокола, английский, арабский, испанский, китайский, русский и французский тексты которого являются равно аутентичными, сдается на хранение Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций.

В УДОСТОВЕРЕНИЕ ЧЕГО нижеподписавшиеся полномочные представители, должным образом уполномоченные на то своими правительствами, подписали настоящий Протокол.

УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС УКРАИНЫ

(извлечение)

Статья 332. Незаконная переправка лиц через государственную границу Украины

1. Организация незаконной переправки лиц через государственную границу Украины, руководство такими действиями или содействие их совершению советами, указаниями, предоставлением средств или устранением препятствий –

наказывается лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией транспортных или других средств совершения преступления.

2. Те же действия, совершенные повторно или по предварительному сговору группой лиц, – наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет с конфискацией средств совершения преступления.

КОДЕКС УКРАИНЫ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

(извлечение)

Статья 203. Нарушение иностранцами и лицами без гражданства правил пребывания в Украине и транзитного проезда через территорию Украины

Нарушение иностранцами и лицами без гражданства правил пребывания в Украине, то есть проживание без документов на право проживания в Украине, по недействительным документам или документам, срок действия которых истек, или трудоустройство без соответствующего разрешения на это, если необходимость такого разрешения предусмотрена законодательством Украины, или несоблюдение установленного порядка передвижения и изменения места жительства, или уклонение от выезда из Украины по истечении соответствующего срока пребывания, а также нарушение правил транзитного проезда через территорию Украины, кроме нарушений, предусмотренных частью второй этой статьи, –

влечет за собой наложение штрафа от двадцати до сорока необлагаемых минимумов доходов граждан.

Несоблюдение иностранцами и лицами без гражданства установленного порядка регистрации или нарушение установленного срока пребывания в Украине, выявленные в пунктах пропуска через государственную границу Украины, –

влечет за собой наложение штрафа от двадцати до сорока необлагаемых минимумов доходов граждан.

Действие этой статьи не распространяется на случаи, когда иностранцы или лица без гражданства с намерением приобрести статус беженца незаконно пересекли государственную границу Украины и находятся на территории Украины на протяжении времени, необходимого для обращения к соответствующему органу миграционной службы с заявлением о предоставлении им статуса беженца в соответствии с Законом Украины «О беженцах».

Статья 204. *Нарушение порядка трудоустройства, принятия на учебу, предоставления жилья, регистрации, прописки или выписки иностранцев и лиц без гражданства и оформления для них документов*

Нарушения должностными лицами предприятий, учреждений и организаций, независимо от форм собственности, в том числе иностранных субъектов хозяйственной деятельности, которые действуют на территории Украины, установленного порядка трудоустройства, принятия на учебу иностранцев и лиц без гражданства, предоставления им жилья, а также другие нарушения, если они каким-либо образом способствуют иностранцам и лицам без гражданства в уклонении от выезда из Украины по истечении срока пребывания или направлены на их незаконную регистрацию, оформление документов на проживание, –

влечет за собой наложение штрафа от пятидесяти до двухсот необлагаемых минимумов доходов граждан.

Статья 204-1. *Незаконное пересечение или попытка незаконного пересечения государственной границы Украины*

Пересечение или попытка пересечения государственной границы Украины каким-либо способом вне пунктов пропуска через государственную границу Украины или в пунктах пропуска через государственную границу Украины без соответствующих документов или по документам, которые содержат недостоверные сведения о личности, или без разрешения соответствующих органов власти –

влечет за собой наложение штрафа от пятидесяти до ста необлагаемых минимумов доходов граждан либо исправительные работы сроком до одного месяца с отчислением двадцати процентов заработка, либо административный арест сроком до пятнадцати суток.

Те же действия, совершенные группой лиц или лицом, которое на протяжении года уже привлекалось к административному взысканию за одно из нарушений, предусмотренных частью первой этой статьи, –

влечет за собой наложение штрафа от ста до двухсот необлагаемых минимумов доходов граждан либо исправительные работы сроком до двух месяцев с отчислением двадцати процентов заработка, либо административный арест сроком до пятнадцати суток.

Действие этой статьи не распространяется на случаи возвращения в Украину без установленных документов граждан Украины, которые стали жертвами преступлений, связанных с торговлей людьми, а также на случаи прибытия в Украину иностранцев или лиц без гражданства с целью получения убежища или приобретения статуса беженца, если они в установленный законом срок обратились в соответствующие органы государственной власти относительно предоставления им убежища или статуса беженца.

Статья 205. *Непринятие мер по обеспечению своевременной регистрации иностранцев и лиц без гражданства*

Непринятие гражданами, пригласившими в Украину иностранцев и лиц без гражданства частным образом и предоставившими им жилую площадь, мер по обеспечению в установленном порядке их своевременной регистрации –

влечет за собой предупреждение или наложение штрафа от пяти до тридцати необлагаемых минимумов доходов граждан.

Предоставление гражданами иностранцам и лицам без гражданства жилья, транспортных средств, содействие их незаконной регистрации, оформлению документов на проживание или учебу, принятию на работу, а также предоставление других услуг в нарушение установленных правил пребывания иностранцев и лиц без гражданства в Украине и правил транзитного проезда их через территорию Украины, если эти действия непосредственно не связаны с незаконной переправкой лиц через государственную границу Украины, –

влечет за собой наложение штрафа от пятидесяти до ста необлагаемых минимумов доходов граждан.

Статья 206-1. *Незаконная перевозка иностранцев и лиц без гражданства территорией Украины*

Перевозка водителями иностранцев и лиц без гражданства с нарушением установленных правил пребывания иностранцев и лиц без гражданства в Украине и транзитного проезда их через территорию Украины, если эти действия непосредственно не связаны с незаконным пересечением лиц через государственную границу Украины, –

влечет за собой наложение штрафа от десяти до пятидесяти необлагаемых минимумов доходов граждан.

Оборудование владельцами или водителями транспортных средств специально скрытыми или замаскированными местами, которые используются для перевозки нелегальных мигрантов, –

влечет за собой наложение штрафа на владельцев транспортных средств или должностных лиц предприятий, учреждений, организаций, ответственных за техническое состояние, оборудование, эксплуатацию транспортных средств, – от ста до двухсот необлагаемых минимумов доходов граждан с конфискацией транспортного средства или без таковой и на водителей – от ста до двухсот необлагаемых минимумов доходов граждан.

Действия, предусмотренные частью первой или второй этой статьи, если они совершены повторно либо группой лиц, либо относительно нескольких иностранцев и лиц без гражданства, а также перевозка иностранцев и лиц без гражданства в оборудованных владельцами транспортных средств или водителями специальных убежищах для перевозки людей, –

влечет за собой наложение штрафа от ста пятидесяти до пятисот необлагаемых минимумов доходов граждан с конфискацией транспортных средств или без таковой.

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ КОДЕКС УКРАИНЫ

(извлечение)

Статья 101. Органы дознания

Органами дознания являются:

1) милиция;

1-1) налоговая милиция – по делам об уклонении от уплаты налогов и сборов (обязательных платежей), страховых взносов на общеобязательное государственное пенсионное страхование, а также по делам о сокрытии валютной выручки;

2) органы безопасности – по делам, отнесенным законом к их ведению;

3) начальники органов управления Военной службы правопорядка в Вооруженных Силах Украины и их заместители по вопросам производства дознания – по делам о преступлениях, совершенных военнослужащими Вооруженных Сил Украины и военнообязанными во время прохождения ими сборов, работниками Вооруженных Сил Украины во время выполнения ими служебных обязанностей или в расположении военной части, а командиры (начальники) военных частей, соединений, начальники военных учреждений – по делам о преступлениях, совершенных подчиненными им военнослужащими и военнообязанными во время прохождения ими сборов, а также по делам о преступлениях, совершенных работниками Вооруженных Сил Украины в связи с выполнением ими служебных обязанностей или в расположении военной части, соединения, учреждения или на военных объектах;

3-1) командиры кораблей – по делам о преступлениях, совершенных подчиненными им военнослужащими, а также по делам о преступлениях, совершенных работниками Вооруженных Сил Украины в связи с выполнением ими служебных обязанностей во время похода за пределами Украины;

4) таможенные органы – по делам о контрабанде;

5) начальники учреждений исполнения наказаний, следственных изоляторов, лечебно-трудовых профилакториев – по делам о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных работниками этих учреждений, а также по делам о преступлениях, совершенных в расположении указанных учреждений;

6) органы государственного пожарного надзора – по делам о пожарах и нарушениях противопожарных правил;

7) органы пограничной службы – по делам о нарушении государственной границы;

8) капитаны морских судов, находящихся в дальнем плавании.

Статья 103. Полномочия органов дознания

На органы дознания возлагается применение необходимых оперативно-розыскных мер с целью выявления признаков преступления и лиц, его совершивших.

О выявленном преступлении и начале дознания орган дознания немедленно сообщает прокурору.

УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

(извлечение)

Статья 371. Незаконное пересечение Государственной границы Республики Беларусь

1. Умышленное незаконное пересечение Государственной границы Республики Беларусь, совершенное в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение, –

наказывается штрафом, или арестом на срок до шести месяцев, или лишением свободы на срок до двух лет.

2. Умышленное незаконное пересечение Государственной границы Республики Беларусь, совершенное лицом, ранее судимым за преступление, предусмотренное настоящей статьей, либо иностранным гражданином, лицом без гражданства, депортированными или высланными из Республики Беларусь, до окончания срока запрета въезда в Республику Беларусь, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, –

наказывается арестом на срок от трех до шести месяцев, или ограничением свободы на срок до пяти лет, или лишением свободы на тот же срок.

3. Умышленное незаконное пересечение Государственной границы Республики Беларусь, совершенное организованной группой, –

наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет с конфискацией имущества или без конфискации.

Примечание. Действие настоящей статьи не распространяется на случаи прибытия в Республику Беларусь с нарушением правил пересечения Государственной границы иностранных граждан и лиц без гражданства для использования права политического убежища в соответствии с Конституцией Республики Беларусь.

Статья 371¹. Организация незаконной миграции иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь

1. Организация незаконного въезда на территорию Республики Беларусь, пребывания на территории Республики Беларусь или выезда с территории Республики Беларусь иностранных граждан или лиц без гражданства –

наказывается арестом на срок до шести месяцев, или ограничением свободы на срок до пяти лет, или лишением свободы на тот же срок.

2. То же деяние, совершенное способом, представляющим опасность для жизни или здоровья иностранных граждан или лиц без гражданства, либо связанное с жестоким или унижающим их достоинство обращением, либо совершенное повторно, либо группой лиц по предварительному сговору, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, –

наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет с конфискацией имущества или без конфискации.

Внимание! Часть изменений, внесенных в статью 371² Законом Республики Беларусь от 17 июля 2006 г. № 146-З, вступили в силу со дня введения в действие Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях от 21 апреля 2003 г. (с 1 марта 2007 г.)

Статья 371². Нарушение правил пребывания в Республике Беларусь, а также правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь

1. Нарушение иностранным гражданином или лицом без гражданства правил пребывания в Республике Беларусь, то есть пребывание в Республике Беларусь без визы Республики Беларусь, миграционной карты, паспорта или иного документа, его заменяющего, предназначенного для выезда за границу и выданного соответствующим органом государства гражданской принадлежности либо обычного места жительства иностранного гражданина или лица без гражданства или выданного международной организацией, либо пребывание в Республике Беларусь по недействительным документам, несоблюдение установленного порядка регистрации либо передвижения и выбора места жительства, уклонение от выезда по истечении определенного им срока пребывания, а также нарушение правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь либо порядка занятия трудовой, предпри-

нимательской или иной деятельностью, если они в течение года дважды привлекались к административной ответственности за такие же действия, –

наказываются штрафом, или арестом на срок до шести месяцев, или лишением свободы на срок до одного года.

2. Пребывание в Республике Беларусь иностранного гражданина или лица без гражданства, депортированных или высланных из Республики Беларусь, до окончания срока запрета въезда в Республику Беларусь при отсутствии признаков преступления, предусмотренного частью 2 статьи 371 настоящего Кодекса, –

наказывается арестом на срок от трех до шести месяцев или лишением свободы на срок до трех лет.

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ КОДЕКС РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

(извлечение)

Статья 37. Органы дознания

1. Государственными органами и должностными лицами, уполномоченными законом осуществлять дознание, являются:

- 1) органы милиции;
- 2) органы государственной безопасности – по уголовным делам, отнесенным законом к их ведению;
- 3) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений и гарнизонов – по уголовным делам о преступлениях, совершенных лицами, на которых распространяется статус военнослужащих, о преступлениях, совершенных гражданским персоналом Вооруженных Сил Республики Беларусь, других войск и воинских формирований в связи с исполнением ими служебных обязанностей в расположении части, соединения, учреждения, гарнизона;
- 4) начальники учреждений, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы, следственных изоляторов – по уголовным делам о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных сотрудниками этих учреждений, а равно по уголовным делам о преступлениях, совершенных в расположении указанных учреждений;
- 5) органы пограничных войск – по уголовным делам, отнесенным законом к их ведению;
- 6) таможенные органы – по уголовным делам, отнесенным законом к их ведению;
- 7) органы финансовых расследований – по уголовным делам, отнесенным законом к их ведению;
- 8) органы государственного пожарного надзора – по уголовным делам о пожарах и нарушении противопожарных правил;
- 9) капитаны морских или речных судов, командиры воздушных судов, находящихся вне пределов Республики Беларусь, – по уголовным делам о преступлениях, совершенных на судах;
- 10) главы дипломатических представительств и консульских учреждений Республики Беларусь – по делам о преступлениях, совершенных в пределах территории дипломатических представительств и консульских учреждений.

2. На органы дознания и должностных лиц в зависимости от характера преступления возлагаются:

- 1) прием, регистрация и рассмотрение заявлений и сообщений о любом совершенном, совершаемом и готовящемся преступлении;
- 2) дознание по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия необязательно;
- 3) выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно;
- 4) ускоренное производство в порядке, предусмотренном главой 47 настоящего Кодекса;
- 5) производство предварительного расследования по уголовным делам о преступлениях, не представляющих большой общественной опасности, и менее тяжких преступлениях, по которым не установлено подлежащее привлечению в качестве обвиняемого лицо, до его установления.

Статья 182. Подследственность

1. По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьями 135–144, 166–170, 176, 177, 1771, частями второй и третьей статьи 178, статьей 184, частью второй статьи 202, частью второй статьи 203, статьями 263–275, 278–280, 284, 301–303, 305, 306, 314, 315, 320, 335–338, 362–368, 375, 388–395, 397–399, 410, 424–433, 438–465 Уголовного кодекса Республики Беларусь, а также о преступлениях, совершенных:

- депутатами Палаты представителей и членами Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь и должностными лицами, занимающими ответственное положение, указанными в части пятой статьи 4 Уголовного кодекса Республики Беларусь;
- должностными лицами прокуратуры, органов внутренних дел, финансовых расследований в связи с их служебной или профессиональной деятельностью;
- лицами, на которых распространяется статус военнослужащего, а также гражданским персоналом Вооруженных Сил Республики Беларусь и других войск и воинских формирований Республики Беларусь в связи с исполнением им служебных обязанностей или в расположении воинской части, учреждения или военного учебного заведения, –
- предварительное следствие производится следователями прокуратуры.

2. По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьями 147 и 148, частью второй статьи 149, статьями 150, 152 и 155, частями второй и третьей статьи 157, статьями 159–165, 171, 1711, 173, 185, частями второй, третьей и четвертой статьи 205, частями второй, третьей и четвертой статьи 206, частями первой и второй статьи 207, частями второй и третьей статьи 208, частями второй, третьей и четвертой статьи 209, частью второй статьи 210, частью второй статьи 211, статьей 214, частями второй и третьей статьи 218, статьями 219, 220, 223 и 232, частями второй и третьей статьи 236, статьями 246, 248–251 и 253, частью второй статьи 257, статьями 258, 259 и 276, частью третьей статьи 281, частью третьей статьи 282, статьей 283, частями первой и второй статьи 294, статьей 295, частями 2 и 3 статьи 2951, статьями 2952, 297–300, частями второй и третьей статьи 304, статьями 309, 310, частью второй статьи 316, частями второй и третьей статьи 317, статьями 318, 319, 321 и 326, частями второй и третьей статьи 329, статьями 330–332, 334, частями второй и третьей статьи 339, частью второй статьи 340, частью третьей статьи 343, статьями 344–347, 370, 411, 413–416 Уголовного кодекса Республики Беларусь, предварительное следствие производится следователями органов внутренних дел.

3. По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьями 224, 225–227, частью второй статьи 231, статьями 233, 234, 237–241, 243–245, 247 и 2611 Уголовного кодекса Республики Беларусь, предварительное следствие производится следователями органов финансовых расследований.

4. По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьями 122, 123–127, 228, 229, 230, 308, 356–361, частями второй и третьей статьи 371, статьями 372–374 Уголовного кодекса Республики Беларусь, предварительное следствие производится следователями органов государственной безопасности.

5. По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьями 145, 146, 151, 156, 180, 190–200, частями второй и третьей статьи 201, статьями 204, 307, 313, 348, 369, 412, 434, частью второй статьи 435 Уголовного кодекса Республики Беларусь, предварительное следствие производится следователями прокуратуры или органов внутренних дел в зависимости от того, каким из названных органов возбуждено уголовное дело.

6. По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьями 128–134, 3691 Уголовного кодекса Республики Беларусь, предварительное следствие производится следователями прокуратуры или органов государственной безопасности в зависимости от того, каким из названных органов возбуждено уголовное дело.

7. По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных частью третьей статьи 207, частями третьей и четвертой статьи 210, частями третьей и четвертой статьи 211, статьями 221, 222, 252, 254 и 255, частями третьей и четвертой статьи 294, статьями 322–325, 327, 328, 333, 342, 3711 и 3712, частью второй статьи 384 Уголовного кодекса Республики Беларусь, предварительное следствие производится следователями органов внутренних дел или органов государственной безопасности в зависимости от того, каким из названных органов возбуждено уголовное дело.

8. По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьей 172, частью второй статьи 179, статьями 181 и 182, частью второй статьи 183, статьями 187, 212, 235, 285–293, 311, 349–355, частями второй и третьей статьи 376, статьями 396, 400–409 Уголовного кодекса Республики Беларусь, предварительное следствие производится тем органом, который возбудил уголовное дело.

9. В целях обеспечения более полного, всестороннего и объективного расследования уголовного дела прокурор вправе изымать и передавать из одного органа предварительного расследования в другой уголовное дело в соответствии с подследственностью, определенной настоящей статьей, а также изымать и передавать для производства предварительного следствия следователям прокуратуры уголовные дела независимо от подследственности.

10. Если в ходе расследования будут выявлены преступления, дела о которых относятся к подследственности других органов предварительного следствия, расследование продолжается органом, его осуществляющим, либо его подследственность определяется прокурором.

11. При соединении в одном производстве дел по обвинению одного или нескольких лиц в совершении преступлений, подследственных разным органам предварительного следствия, расследование проводится органом, по времени первым возбудившим уголовное дело, либо подследственность определяется прокурором.

12. По уголовным делам о преступлениях, предусмотренных частью первой статьи 149, статьей 154, частью первой статьи 157, статьями 158, 174 и 175, частью первой статьи 183, статьей 186, частью второй статьи 188, частью первой статьи 205, частью первой статьи 206, частью первой статьи 208, частью первой статьи 209, частью первой статьи 210, частью первой статьи 211, статьей 215, частью второй статьи 216, частью первой статьи 218, частью первой статьи 231, частью первой статьи 236, статьей 242, частью первой статьи 257, статьями 261, 262 и 277, частями первой и второй статьи 281, частями первой и второй статьи 282, частью 1 статьи 2951, статьей 296, частью первой статьи 304, статьями 312 и 3171, частью первой статьи 329, частью первой статьи 339, частью первой статьи 340, статьей 341, частями первой и второй статьи 343, частью первой статьи 371, частью первой статьи 376, статьями 377–383, частью первой статьи 384, статьями 385–387, 417–423, частью первой статьи 435, статьями 436 и 437 Уголовного кодекса Республики Беларусь, предварительное расследование производится органами дознания в соответствии с их компетенцией. По уголовным делам указанной категории преступлений предварительное следствие производится в случае, если это признает необходимым прокурор.

13. По уголовным делам о преступлениях, не представляющих большой общественной опасности, и менее тяжких, по которым не установлено лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, орган дознания производит предварительное расследование до его установления.

14. По уголовным делам, возбужденным по фактам исчезновения лиц в соответствии с пунктом 2 статьи 167 настоящего Кодекса, предварительное расследование производится органом дознания до установления общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом.

15. При возбуждении органом дознания уголовных дел о преступлениях, указанных в частях пятой–восьмой настоящей статьи, а также при необходимости производства предварительного следствия по делам о преступлениях, указанных в части двенадцатой настоящей статьи, и по делам частного обвинения, возбужденным прокурором, их подследственность определяется прокурором.

КОДЕКС РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

(извлечение)

Статья 3.5. Вина юридического лица

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что этим юридическим лицом не соблюдены нормы (правила), за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, и данным лицом не были приняты все меры по их соблюдению.

Статья 23.29. Незаконное пересечение Государственной границы Республики Беларусь

Умышленное незаконное пересечение Государственной границы Республики Беларусь, а равно похищение на такое пересечение –

влекут наложение штрафа в размере от двадцати до пятидесяти базовых величин с депортацией или без депортации.

Примечание. Действие настоящей статьи не распространяется на случаи прибытия в Республику Беларусь с нарушением правил пересечения Государственной границы Республики Беларусь иностранных граждан и лиц без гражданства для приобретения права убежища либо лиц, обратившихся с ходатайствами о признании их беженцами в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Статья 23.30. Нарушение пограничного режима

Нарушение правил въезда, временного пребывания, передвижения лиц и транспортных средств, производства работ в пограничной зоне, а также нарушение правил учета и содержания самоходных и несамоходных плавучих средств на пристанях, причалах, в портах и иных пунктах базирования, их плавания и нахождения во внутренних водах Республики Беларусь в пределах пограничной зоны и в принадлежащей Республике Беларусь части вод пограничных рек, озер и иных водных объектов либо содержание таких плавучих средств вне установленных пунктов базирования, отход от берега или причаливание к берегу вне этих пунктов базирования, а равно покушение на такие нарушения –

влекут предупреждение с депортацией или без депортации либо наложение штрафа в размере до двадцати базовых величин с депортацией или без депортации.

Статья 23.31. Нарушение режима Государственной границы Республики Беларусь

1. Нарушение правил пересечения Государственной границы Республики Беларусь, а равно покушение на такое нарушение –

влекут предупреждение с депортацией или без депортации либо наложение штрафа в размере до двадцати базовых величин с депортацией или без депортации.

2. Нарушение правил ведения хозяйственной и иной деятельности на Государственной границе Республики Беларусь либо в приграничной полосе, а равно покушение на такое нарушение –

влекут наложение штрафа в размере от десяти до тридцати базовых величин с депортацией или без депортации, а на юридическое лицо – от пятидесяти до ста базовых величин.

3. Нарушение правил плавания и пребывания невоенных и военных плавучих средств в принадлежащей Республике Беларусь части вод пограничных рек, озер и иных водных объектов, а равно покушение на такое нарушение –

влекут наложение штрафа в размере от двадцати до пятидесяти базовых величин с депортацией или без депортации.

4. Нарушение правил захода иностранных плавучих средств в порты Республики Беларусь и пребывания в них –

влечет наложение штрафа в размере от десяти до пятидесяти базовых величин с депортацией или без депортации.

5. Нарушение правил вылета воздушных судов с территории Республики Беларусь, а также их посадки в Республике Беларусь, а равно покушение на такое нарушение –

влекут наложение штрафа в размере от десяти до пятидесяти базовых величин с депортацией или без депортации.

Статья 23.32. Нарушение режима в пунктах пропуска через Государственную границу Республики Беларусь

Нарушение режима в пунктах пропуска через Государственную границу Республики Беларусь, а равно покушение на такое нарушение –

влекут предупреждение с депортацией или без депортации либо наложение штрафа в размере до десяти базовых величин с депортацией или без депортации.

Примечание. Пункт пропуска через Государственную границу Республики Беларусь – территория в пределах железнодорожного вокзала (станции), речного порта, аэропорта, аэродрома, военного аэродрома, а также другое специально оборудованное место, где осуществляются пограничный, таможенный, санитарно-карантинный, ветеринарный, фитосанитарный и иные виды контроля пересекающих Государственную границу Республики Беларусь лиц, транспортных средств и товаров, ввозимых на территорию Республики Беларусь и вывозимых из Республики Беларусь.

Статья 23.55. *Нарушение правил пребывания в Республике Беларусь, а также правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь*

1. Нарушение иностранным гражданином или лицом без гражданства правил пребывания в Республике Беларусь, то есть пребывание в Республике Беларусь без визы Республики Беларусь, миграционной карты, паспорта или иного документа, его заменяющего, предназначенного для выезда за границу и выданного соответствующим органом государства гражданской принадлежности либо обычного места жительства иностранного гражданина или лица без гражданства или выданного международной организацией, либо пребывание в Республике Беларусь по недействительным документам, несоблюдение установленного порядка регистрации либо передвижения и выбора места жительства, уклонение от выезда по истечении определенного им срока пребывания, а также нарушение правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь либо порядка занятия трудовой, предпринимательской или иной деятельностью –

влекут предупреждение или наложение штрафа в размере до двадцати базовых величин с депортацией или без депортации.

2. Непринятие индивидуальным предпринимателем либо уполномоченным должностным лицом юридического лица, принимающими иностранного гражданина или лицо без гражданства, установленных мер по их своевременной регистрации, получению ими разрешения на временное проживание в Республике Беларусь, выезду этих лиц из Республики Беларусь по истечении определенного им срока пребывания в Республике Беларусь –

влечет предупреждение или наложение штрафа в размере до двадцати базовых величин.

3. Непринятие физическим лицом, пригласившим в Республику Беларусь иностранного гражданина или лицо без гражданства, установленных мер по их своевременной регистрации, выезду из Республики Беларусь по истечении определенного им срока пребывания в Республике Беларусь –

влечет предупреждение или наложение штрафа в размере до десяти базовых величин.

4. Предоставление жилого или иного помещения для проживания, транспортного средства иностранному гражданину или лицу без гражданства, находящимся в Республике Беларусь с нарушением правил пребывания в Республике Беларусь и правил транзитного проезда (транзита) через территорию Республики Беларусь, либо использование иностранного гражданина или лица без гражданства для осуществления трудовой, предпринимательской или иной деятельности с нарушением установленного порядка –

влекут предупреждение или наложение штрафа в размере до двадцати базовых величин.

5. Деяния, предусмотренные частями 2–4 настоящей статьи, совершенные повторно в течение одного года после наложения административного взыскания за такие же нарушения, –

влекут наложение штрафа в размере до тридцати базовых величин.

ПРОЦЕССУАЛЬНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЙ КОДЕКС РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

(извлечение)

Статья 3.6. *Органы внутренних дел*

1. Органы внутренних дел рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 9.24, частью 1 статьи 11.1, частями 1 и 3 статьи 11.4, статьями 12.2, 12.3, 12.28, 13.13, 15.50, 15.58, 16.1, 16.2, частью 1 статьи 17.3, статьями 17.6, 17.9, 18.3, 18.4, 18.9, 18.12–18.15, частями 1, 3 и 4 статьи 18.17, статьями 18.18–18.27, 18.29, 18.35 (за правонарушения, совершенные водителями транспортных средств), частью 4 статьи 18.36, статьями 18.38, 20.13, 23.35, частью 1 статьи 23.48, статьями 23.49, 23.50, частью 1 статьи 23.52, статьями 23.53–23.55, 23.68 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях.

2. От имени органов внутренних дел дела об административных правонарушениях вправе рассматривать руководители территориальных органов внутренних дел и их заместители.

3. От имени органов внутренних дел дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьёй 15.50, частями 1 и 3 статьи 18.9, статьями 18.12–18.15, частями 1, 3 и 4 статьи 18.17, статьями 18.18–18.27, 18.29 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях, вправе рассматривать начальники, заместители начальников управлений, отделов, отделений Государственной автомобильной инспекции, а при отсутствии в отделах внутренних дел исполнительных комитетов отделов и отделений Государственной автомобильной инспекции – старшие государственные автомобильные инспекторы.

4. От имени органов внутренних дел дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 15.50, 18.9, частями 1–4 статьи 18.12, частями 1–3 статьи 18.13, частями 1, 2, 4, 6, 7 и 10 статьи 18.14, частью 1 статьи 18.15, статьёй 18.18, частью 1 статьи 18.20, частью 1 статьи 18.21, статьёй 18.22, частями 1–3 статьи 18.23, статьями 18.24, 18.27 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях, вправе рассматривать командиры, заместители командиров строевых подразделений дорожно-патрульной службы Государственной автомобильной инспекции.

5. От имени органов внутренних дел дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьёй 18.9, частями 1–4 статьи 18.12, частями 1 и 2 статьи 18.13, частями 1, 2, 4, 6, 7 и 10 статьи 18.14, частью 1 статьи 18.15, статьёй 18.18, частью 1 статьи 18.20, статьёй 18.22, частями 1–3 статьи 18.23, статьёй 18.27 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях, вправе рассматривать старшие государственные автомобильные инспекторы, государственные автомобильные инспекторы, старшие инспекторы, инспекторы дорожно-патрульной службы и другие инспекторы, осуществляющие контроль за соблюдением правил дорожного движения.

Статья 3.11. Пограничные войска Республики Беларусь

1. Пограничные войска Республики Беларусь рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 23.29–23.32, 23.55 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях, протоколы о совершении которых составлены должностными лицами пограничных войск Республики Беларусь.

2. От имени пограничных войск Республики Беларусь дела об административных правонарушениях вправе рассматривать начальники пограничных групп, пограничных отрядов, командиры частей пограничного контроля, коменданты пограничных комендатур, начальники отделений пограничного контроля.

Статья 3.25. Органы государственной безопасности

1. Органы государственной безопасности рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьёй 23.1, частью 1 статьи 23.52, статьёй 23.55 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях, протоколы о совершении которых составлены должностными лицами органов государственной безопасности.

2. От имени органов государственной безопасности дела об административных правонарушениях вправе рассматривать начальник органа государственной безопасности и его заместители.

УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА

(извлечение)

Статья 21. Субъект преступления

(1) Уголовной ответственности подлежат вменяемые физические лица, которые в момент совершения преступления достигли 16 лет.

(2) Физические лица в возрасте от 14 до 16 лет подлежат уголовной ответственности только при совершении преступлений, предусмотренных статьями 145, 147, 151, частью (2) статьи 152, статьёй 164, частями (2) и (3) статьи 166, статьями 171, 172, 175, 186 – 188, частями (2), (3) и (4) статьи 189, частями (2) и (3) статьи 190, частью (2) статьи 192, статьёй 195, частью (4) статьи 196, частью (2) статьи 197, частью (3) статьи 212, пунктом b) части (4) статьи 217, частью (3) и пунктами b) и d) части (4) статьи 217/1, пунктами a) и b) части (3) статьи 217/3, статьёй 217/4, частью (2) статьи 217/6, статьями 260, 268, 270, 271, частями (2) и (3) статьи 273, статьями 275, 280, 281, 283 – 286, частями (2) и (3) статьи 287, частью

(2) статьи 288, частью (2) статьи 290, частью (2) статьи 292, статьей 305, частью (2) статьи 317, статьями 342, 350.

(3) Юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, привлекается к уголовной ответственности за деяние, предусмотренное уголовным законом, при наличии одного из следующих условий:

- а) юридическое лицо виновно в невыполнении или ненадлежащем выполнении прямых предписаний закона, устанавливающих обязанности или запреты относительно осуществления определенной деятельности;
- б) юридическое лицо виновно в осуществлении деятельности, не соответствующей предусмотренной в учредительных документах или заявленным целям;
- в) деяние, причиняющее или создающее реальную опасность причинения ущерба в значительных размерах личности, обществу или государству, было совершено в интересах этого юридического лица или было допущено, санкционировано, утверждено, использовано органом или лицом, наделенным функциями руководства данным юридическим лицом.

(4) Юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, несет уголовную ответственность за совершение преступлений, предусмотренных статьями 140/1, 165, 185/1, 206, 215-217/3 218, 221, 223-246, 248-251, 254, 257, 259-261, 362/1.

(5) Уголовная ответственность юридического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, не исключает ответственности физического лица за совершенное преступление.

Статья 362. Незаконный переход государственной границы

(1) Незаконный переход государственной границы Республики Молдова наказывается штрафом в размере до 400 условных единиц, или неоплачиваемым трудом в пользу общества на срок от 150 до 200 часов, или лишением свободы на срок до 3 лет.

(2) То же действие, совершенное повторно, наказывается штрафом в размере от 300 до 600 условных единиц, или неоплачиваемым трудом в пользу общества на срок от 180 до 240 часов, или лишением свободы на срок от 2 до 5 лет.

(3) Действия, предусмотренные частями (1) или (2):

- а) сопряженные с насилием;
- б) совершенные с применением оружия, наказываются лишением свободы на срок от 3 до 8 лет.

(4) Действие настоящей статьи не распространяется на иностранных граждан, прибывших в Республику Молдова без паспорта установленного образца или без разрешения с целью воспользоваться правом убежища, предоставляемым Конституцией Республики Молдова, и на лиц, являющихся жертвами торговли людьми.

Статья 362/1. Организация незаконной миграции

(1) Организация с целью получения прибыли незаконного въезда и/или пребывания на территории государства лиц, не являющихся его гражданами или резидентами, совершенная путем:

- а) изготовления, владения, сбыта или использования поддельных официальных документов;
- б) выдачи или получения документов незаконным путем или путем представления недостоверных сведений;
- в) использования официального документа иным, чем законный владелец, лицом, наказывается штрафом в размере от 300 до 500 условных единиц или лишением свободы на срок от 1 года до 3 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от 1 года до 3 лет, а юридическое лицо наказывается штрафом от 1000 до 2000 условных единиц с лишением права осуществлять определенную деятельность или с ликвидацией предприятия.

(2) Те же действия, совершенные:

- а) повторно;
- б) в отношении двух или более лиц;
- в) двумя или более лицами,

наказываются штрафом в размере от 500 до 800 условных единиц или лишением свободы на срок от 3 до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от 1 года до 3 лет, а юридическое лицо наказывается штрафом от 2000 до 3000 условных единиц с лишением права осуществлять определенную деятельность или с ликвидацией предприятия.

(3) Действия, предусмотренные частями (1) или (2):

- a) совершенные организованной преступной группой или преступной организацией;
 - b) причинившие ущерб в особо крупном размере общественным интересам или законным правам и интересам физических и юридических лиц,
- наказываются штрафом в размере от 800 до 1000 условных единиц или лишением свободы на срок от 5 до 7 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от 3 до 5 лет, а юридическое лицо наказывается штрафом в размере от 3000 до 5000 условных единиц с лишением права осуществлять определенную деятельность или с ликвидацией предприятия.

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ КОДЕКС РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА

(извлечение)

Статья 55. Орган уголовного преследования и его полномочия

(1) Уголовное преследование осуществляется офицерами по уголовному преследованию органов уголовного преследования, предусмотренных статьей 56.

(2) На органы уголовного преследования возлагается задача проведения оперативно-розыскных мероприятий, в том числе с использованием видео- и аудиозаписи, кино- и фотосъемки, и других действий по уголовному преследованию, предусмотренных настоящим кодексом, в целях обнаружения признаков преступления и лиц, его совершивших, выявления фактических данных, процессуального оформления этих действий, что может быть использовано в качестве доказательств по уголовному делу после проверки в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством.

(3) Орган уголовного преследования обязан также принять все необходимые меры для предупреждения и пресечения преступления.

(4) При наличии признаков преступления орган уголовного преследования одновременно с регистрацией сообщения об этом начинает производство по уголовному преследованию и, руководствуясь требованиями настоящего кодекса, производит действия по уголовному преследованию, направленные на раскрытие преступления и установление доказательств, подтверждающих или отрицающих его совершение, принимает меры по обеспечению гражданского иска и возможной конфискации незаконно добытого имущества.

(5) Орган уголовного преследования незамедлительно уведомляет прокурора о совершенном преступлении и начале производства по уголовному преследованию.

Статья 56. Руководитель органа уголовного преследования и его полномочия

(1) В производстве по уголовным делам полномочия руководителя органа уголовного преследования осуществляет офицер по уголовному преследованию Министерства внутренних дел, Таможенной службы, Центра по борьбе с экономическими преступлениями и коррупцией, назначенный в установленном законом порядке и действующий в пределах своей компетенции.

(2) Руководитель органа уголовного преследования осуществляет контроль за своевременным проведением мероприятий по раскрытию и предупреждению преступлений, принимает меры для всестороннего, полного и объективного осуществления уголовного преследования и обеспечивает регистрацию в установленном порядке сообщений о совершенных преступлениях.

Статья 253. Органы уголовного преследования

(1) Уголовное преследование осуществляется прокурором и органами, созданными в соответствии с законом в составе:

- 1) Министерства внутренних дел;
- 2) Таможенной службы;
- 3) Центра по борьбе с экономическими преступлениями и коррупцией.

(2) Органы уголовного преследования представлены офицерами по уголовному преследованию, специально назначенными в составе указанных в части (1) учреждений и организационно подчиняющимися руководителю соответствующего учреждения.

(3) Офицеры по уголовному преследованию являются независимыми, подчиняются закону и письменным указаниям начальника органа уголовного преследования и прокурора.

(4) Статус офицера по уголовному преследованию устанавливается законом.

Статья 273. Действия, осуществляемые другими констатирующими органами

(1) Обязаны приступить к снятию показаний очевидцев совершения преступления и составить протокол о конкретных обстоятельствах его совершения:

- 1) командиры кораблей и самолетов – по преступлениям, совершенным на управляемых ими кораблях и самолетах во время их нахождения вне портов и аэропортов;
- 2) судебная инстанция или, в зависимости от обстоятельств, судья по уголовному преследованию – по преступлениям, совершенным в ходе судебного заседания.

(2) Органы, указанные в части (1), имеют право в порядке, установленном настоящим кодексом, задержать лицо, совершившее преступление, и изъять вещественные доказательства, приступить к оценке вреда и произвести любые другие действия, если законом это предусмотрено.

(3) Протоколы процессуальных действий, произведенных в соответствии с положениями части (2), передаются прокурору в течение 24 часов вместе с вещественными доказательствами. Командиры кораблей и самолетов передают протоколы произведенных действий прокурору незамедлительно после причаливания корабля или посадки самолета на территорию страны.

(4) Протоколы, составленные органами, указанными в части (1), являются средствами доказывания.

КОДЕКС ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА

(извлечение)

Статья 9. Понятие административного правонарушения

Административным правонарушением признается посягающее на личность, права и законные интересы физических и юридических лиц, собственность, государственный строй и общественный порядок, противоправное деяние (действие или бездействие), а также иное противоправное деяние, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Административная ответственность за правонарушения, предусмотренные настоящим Кодексом, наступает, если эти нарушения по своему характеру не влекут за собой в соответствии с действующим законодательством уголовной ответственности.

Статья 191. Нарушение правил перехода государственной границы

Переход государственной границы через пункты пропуска без установленного паспорта или разрешения соответствующих властей –

влечет наложение штрафа на граждан в размере от двадцати до пятидесяти условных единиц и на должностных лиц – от ста до ста пятидесяти условных единиц.

Примечание. Действие настоящей статьи не распространяется на лиц, являющихся жертвами торговли людьми, предусмотренных статьями 165 и 206 Уголовного кодекса Республики Молдова.

Статья 191/1. *Нарушение иностранными гражданами или лицами без гражданства правил пребывания в Республике Молдова*

Проживание без документов, удостоверяющих личность, или с документами, срок действия которых истек, пребывание на территории Республики Молдова с просроченной въездной визой или с превышением трехмесячного срока пребывания в случаях, когда виза не нужна, –

влечет наложение штрафа в размере от тридцати до пятидесяти условных единиц.

Уклонение от выезда из Республики Молдова по истечении установленного срока пребывания, от медицинского осмотра на наличие вируса иммунодефицита (ВИЧ) либо предоставление заведомо ложных сведений в целях получения въездной визы, вида на жительство или удостоверения личности для лиц без гражданства –

влечет наложение штрафа в размере от семидесяти пяти до ста условных единиц.

Примечание. Действие настоящей статьи не распространяется на лиц, являющихся жертвами торговли людьми, предусмотренных статьями 165 и 206 Уголовного кодекса Республики Молдова.

Статья 192. *Нарушение порядка регистрации документов, удостоверяющих личность, оформления документов на право проживания или транзита через территорию Республики Молдова иностранных граждан или лиц без гражданства*

Нарушение должностными лицами установленного порядка регистрации документов, удостоверяющих личность, оформления документов на право проживания или транзита через территорию Республики Молдова иностранных граждан или лиц без гражданства –

влечет наложение штрафа в размере от двухсот до трехсот условных единиц.

Непринятие должностными лицами мер по обеспечению установленного порядка регистрации документов, удостоверяющих личность иностранных граждан или лиц без гражданства, –

влечет наложение штрафа в размере от тридцати до пятидесяти условных единиц.

Статья 192/1. *Нарушение правил трудоустройства иностранных граждан и лиц без гражданства на территории Республики Молдова*

Трудоустройство иностранных граждан или лиц без гражданства, временно пребывающих в Республике Молдова, без разрешения на трудоустройство, выданного в установленном действующим законодательством порядке, –

влечет наложение штрафа на должностных лиц в размере от двухсот до двухсот пятидесяти условных единиц за каждого нелегально трудоустроенного работника.

Осуществление трудовой деятельности иностранными гражданами или лицами без гражданства, временно пребывающими в Республике Молдова, без разрешения на трудоустройство, выданного в установленном действующим законодательством порядке, –

влечет наложение штрафа на иностранных граждан или лиц без гражданства в размере от тридцати до пятидесяти условных единиц.

Получение по заявлению должностного лица разрешения на трудоустройство на имя иностранного гражданина или лица без гражданства, временно пребывающего в Республике Молдова, без последующего привлечения его к трудовой деятельности на территории Республики Молдова –

влечет наложение штрафа на нетрудоустроенных иностранных граждан или лиц без гражданства в размере от сорока до пятидесяти условных единиц и на должностных лиц – от двухсот до двухсот пятидесяти условных единиц за каждое не привлеченное к трудовой деятельности лицо.

Повторное в течение года совершение нарушения из числа предусмотренных частями первой, второй и третьей настоящей статьи, за которое лицо уже подвергалось административному взысканию, –

влечет наложение штрафа на иностранных граждан или лиц без гражданства в размере от сорока пяти до пятидесяти условных единиц и на должностных лиц – от двухсот пятидесяти до трехсот условных единиц.

Примечание. Действие настоящей статьи не распространяется на лиц, являющихся жертвами торговли людьми, предусмотренных статьями 165 и 206 Уголовного кодекса Республики Молдова.