

УДК 343.343.6

*Джаянбаев К.И.,
д.ю.н, профессор
КГЮА*

УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОРГАНИЗАЦИИ НЕЗАКОННОЙ МИГРАЦИИ

Аннотация: Дана уголовно-правовая характеристика организации незаконной миграции по законодательству Кыргызской Республики: объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона состава преступления, предусмотренного ст. 204-1 УК. Обобщены существующие в литературе взгляды на проблему.

Аннотация: Кыргыз Республикасынын мыйзамдары боюнча мыйзамсыз миграциянын жазык-укуктук мүнөздөмөсү катары кылмыш курамынын объектиси, объективдүү жагы, субъект, субъективдүү жагы каралат. Бул маселеге карата адабиятта камтылган көзкараштар жалтыланат.

Annotation: In this article given criminally-legal characteristic of the organization of illegal migration under the legislation of the Kyrgyz Republic: the object, the objective side, subject, subjective aspect of a crime under Art. 204-1 of the Criminal Code. Summarizes the existing literature views on the problem.

Ключевые слова: Миграция, организация, незаконная миграция, группа, организованная группа, специальный субъект.

Негизги сөздөр: Миграция, уюштуруу, мыйзамсыз миграция, топ, уюшкан топ, атайын субъект.

Keywords: Migration, organization, illegal migration, group, organized group, special subject.

Миграция в самом общем виде определяется как перемещение, переселение людей, связанное со сменой постоянного места проживания или с возвращением в него. Отсюда мигрантами признаются лица, совершающие перемещение на новое место проживания (временное или постоянное).[1, с. 9]

Уголовная ответственность за организацию незаконной миграции предусмотрена 204-1 УК Кыргызской Республики. Как справедливо указывает А.В. Бриллиантов, общественная

опасность организации незаконной миграции состоит в том, что она «способствует интенсификации незаконных миграционных процессов, повышению концентрации лиц, незаконно находящихся в стране». [2, с.48] Другой ученый также справедливо указывает на связь организации незаконной миграции с такими преступлениями, как терроризм, торговля людьми и оружием, незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ. [3, с.100] В то же время незаконная миграция отрицательно сказывается на процессе управления миграционными потоками, экономической, социальной и даже политической сферах, чем создает угрозу национальной безопасности. [4, с.29]

Согласно классической концепции, выделяют четыре элемента состава преступления: объект, объективную сторону, субъект и субъективную сторону. Авторы Научно-практического комментария к Уголовному кодексу Кыргызской Республики объектом данного преступления считают – установленный порядок въезда, выезда и перемещения мигрантов. [5, с.416] С таким взглядом согласиться можно, но лишь отчасти. Более точным следует полагать мнение А.Б. Борисова, который считает, что объектом данного преступления является режим государственной границы Российской Федерации. [6, с. 975]

Согласно ст. 8 Закона Кыргызской Республики «О Государственной границе Кыргызской Республики» от 16 мая 2015 года № 98 режим Государственной границы включает правила:

- 1) содержание Государственной границы;
- 2) пересечения Государственной границы;
- 3) пропуска через Государственную границу лиц, транспортных средств и перемещения через Государственную границу грузов, товаров и животных;
- 4) разрешения пограничных инцидентов;
- 5) въезда, временного пребывания, проживания, передвижения в пограничной полосе;
- 6) ведения хозяйственной, промысловой или иной деятельности, проведения общественно-политических, культурных или иных мероприятий на Государственной границе.

Под объективной стороной любого преступления принято понимать совершение виновным конкретных действий (бездействия),

представляющих общественную опасность и запрещенных уголовным законом. В ч. 1 ст. 204-1 УК КР содержится диспозиция, определяющая организацию незаконной миграции как «путем предоставления транспортных средств либо поддельных документов, либо жилого или иного помещения, а также оказания гражданам иных услуг для незаконного въезда, выезда, перемещения по территории Кыргызской Республики». Как видно из вышеуказанного, состав преступления является формальным, так как не предусматривает наступление общественно опасных последствий в качестве обязательного признака. Поэтому преступление считается оконченным с момента совершения деяний. Квалифицированный состав преступления, предусматривающий уголовную ответственность за его совершение группой лиц по предварительному сговору либо с использованием своих служебных полномочий, также следует считать формальным по тем же основаниям.

Термин «организация» обозначает:

1) устроить, основать, создать; 2) объединить, сплотить; 3) упорядочить что-нибудь»; [7, с. 358]

1) основать, учредить; 2) подготовить, наладить; 3) объединить; 4) упорядочить что-нибудь; 5) устроить». [8, с. 403]

Обратите внимание, что все значения определения «организовать» краткосрочны, т.е. совершаются в относительно небольшой период времени.

Ю.Ю. Бышевский при характеристике объективной стороны организации незаконной миграции указывает, что «организация совершения этого преступления является основной, определяющей деятельностью, включающей в себя весьма разнообразный круг действий: разработку преступных планов, подыскание при необходимости соучастников, особенно пособников, определение способов и средств, с помощью которых будет совершаться преступление (оформление документов, подыскание транспорта и так далее)». При этом ученый акцентирует внимание на разграничении понятий «организация» и «руководство» преступлением, правильно считая, что руководство преступлением не охватывает деятельность по организации преступления. [2, с. 103]

Обобщив существующие в литературе взгляды, необходимо заключить, что под организацией незаконной миграции, указанной в ст. 204-1 УК КР, следует понимать не только «предоставление транспортных средств либо поддельных документов, либо жилого или иного помещения», а планирование названных незаконных действий, подбор соучастников для их совершения, руководство непосредственным совершением преступления. При этом надо иметь в виду, что руководство не входит в понятие организации. Руководство незаконной миграцией состоит в управлении участниками уже созданной группы; при этом руководитель осуществляет действия определенного направления, например: подготовку преступления; обеспечение группы транспортом или иными техническими средствами и т.п. Таким образом, организация незаконной миграции может заключаться в подготовительных действиях к незаконному пересечению государственной границы Кыргызской Республики.

Вторым из терминов, которые употребляются во всех формах объективной стороны рассматриваемого преступления, является термин «незаконный». Значение указанного термина включает любое действие, которое противоречит законодательству КР. Для подтверждения факта незаконности требуется наличие вступившего в законную силу приговора суда в отношении иностранных граждан (лиц без гражданства) (например, при совершении ими преступления, предусмотренного ст. 346 УК КР «Незаконное пересечение Государственной границы» Кыргызской Республики либо постановления по делу об административном правонарушении, в котором такие лица признаются виновными в совершении административного правонарушения, в связи с нарушением ими норм миграционного законодательства, регулирующих правила и порядок пересечения государственной границы.

Незаконным въездом в Кыргызскую Республику и перемещением по ее территории является совершение этих действий иностранным гражданином или лицом без гражданства в нарушение законодательства Кыргызской Республики, регулирующего вопросы въезда, выезда и перемещения внешних мигрантов. Организация указанных действий

составляет объективную сторону ст. 204-1 УК КР. Представляется, что для наступления уголовной ответственности достаточно совершения альтернативно хотя бы одного из указанных в статье видов поведения.

Организация незаконного въезда состоит в волевых целенаправленных действиях лица, являющегося организатором, связанных с приготовлением и непосредственным физическим перемещением через Государственную границу КР иностранного гражданина или лица без гражданства. В случае с транзитом, речь может идти не только о въезде, но и о выезде за пределы Кыргызской Республики. Незаконный выезд за территорию Кыргызской Республики осуществляется гражданином Кыргызской Республики в нарушение порядка, установленного Законом КР «О миграции» от 17 июля 2000 г. № 61.

Следует заметить, что организация незаконного въезда в Кыргызскую Республику иностранных граждан (лиц без гражданства) конкурирует с нормами ст. 346 УК КР при квалификации деяний, лица, совершившего данное преступление, через ч. 3 ст. 4 ст. 30 УК КР. Очевидно, что в данном при организации незаконного въезда в Кыргызскую Республику иностранных граждан (лиц без гражданства) следует применять ст. 204-1 УК КР. Указанная норма является специальной по отношению к ст. 346 УК КР и поэтому именно она подлежит применению. (Часть 4 ст. 30 Кыргызской Республики дает определение организатору преступления, под которым понимается лицо, организовавшее совершение преступления либо руководившее его исполнением, а равно лицо, создавшее организованную преступную группу или преступное сообщество либо руководившее ими). При организации незаконного выезда из Кыргызской Республики иностранных граждан (лиц без гражданства) и граждан Кыргызской Республики лицо должно привлекаться к уголовной ответственности по ч. 4 ст. 30, 1 (2) ст. 204-1 УК КР.

К квалифицированным видам рассматриваемого преступления законодатель совершение действий по организации незаконной миграции:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) лиц с использованием своих служебных полномочий

Обстоятельства, отягчающие ответственность, если они включены в конкретный состав преступления, становятся квалифицирующими признаками, а состав, который они характеризуют, — квалифицированным. Уголовному законодательству известны два вида отягчающих обстоятельств. Одни из них имеют значение лишь для определения наказания лицу, совершившему преступление. Эти обстоятельства закреплены в ст. 55 УК КР и носят название «обстоятельства, отягчающие ответственность». Другие обстоятельства, отягчающие ответственность за какое-либо преступное деяние, выступают как признаки конкретного состава преступления, влияющие на его квалификацию. Эти признаки в науке уголовного права получили наименование «квалифицирующие признаки преступления».

В соответствии с ч. 2 ст. 31 УК КР, преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. Эта форма соучастия является более распространенной и чаще встречающейся в судебной практике. Характеризуется она тем, что несколько лиц (группа) заранее договорились объединить свои усилия для совместного совершения преступления. Сговор должен быть осуществлен именно до начала преступления, т.е. на стадии приготовления или неоконченного покушения. Эта форма соучастия возможна при соисполнительстве и при соучастии с распределением ролей, однако в последнем случае должно быть не менее двух соисполнителей.

Применение норм, содержащихся в ст. 204-1 УК КР, будет неизбежно сопровождаться определенными трудностями. Последнее легко прогнозируется исходя из анализа следственной и судебной практики разграничения таких признаков, как «совершение преступления по предварительному сговору группой лиц» и «совершение преступления организованной группой».

В отличие от группы лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления, организованная группа характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее

составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла.

Об устойчивости организованной группы может свидетельствовать не только большой временной промежуток ее существования, неоднократность совершения преступлений членами группы, но и их техническая оснащенность, длительность подготовки даже одного преступления, а также иные обстоятельства (например, специальная подготовка участников организованной группы к проникновению в хранилище для изъятия денег (валюты) или других материальных ценностей).

При признании этих преступлений, совершенными организованной группой, действия всех соучастников независимо от их роли в содеянном подлежат квалификации как соисполнительство без ссылки на статью 30 УК КР.

Организация незаконной миграции нередко осуществляется именно организованными группами, включающими в свой состав лиц, имеющих связи с представителями государственных служб. В подобных ситуациях не только упрощается организация незаконной миграции, но и повышается степень безопасности лиц, занимающихся ею, увеличивается возможность систематического и более масштабного занятия этой деятельностью, что, естественно, увеличивает доходность данного вида преступной деятельности.

Частью 2 ст. 204-1 предусмотрен еще один квалифицирующий признак – совершение деяний, ответственность за которые установлена ч. 1 или ч. 2 ст. 204-1, лицом с использованием своих служебных полномочий.

Особенность данного квалифицирующего состава преступления, отличающая его от составов преступлений, предусмотренных ч. 1 и ч. 2 ст. 204-1 УК КР – специальный субъект. Таковыми являются лица, статус которых определен в примечании к ст. 304 и ч. 1 примечания к ст. 221 УК КР. Для наличия данного квалифицирующего признака необходимо, чтобы лицо, относящееся к любой из перечисленных категорий, совершило деяния, предусмотренные ч. 1 или ч. 2 ст. 204-1 УК КР, с

использованием своих служебных полномочий. При этом виновный сознает, что занимает то или иное из перечисленных служебное положение и совершает преступление с использованием этого положения.

Субъект преступления, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 204-1 УК КР, – физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста. На основании ч. 3 ст. 30 УК КР «Исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами, а также совершившее преступление посредством использования других лиц, в силу закона не подлежащих уголовной ответственности».

Субъективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 204-1 УК КР, характеризуется виной в форме прямого умысла.

Следует отметить, что при установлении наличия умысла на организацию незаконной миграции необходимо учитывать не только действия преступника, но и все другие объективные обстоятельства совершения преступления, которые нашли отражение в материалах конкретного уголовного дела.

В качестве санкций за организацию незаконной миграции (ч. 1 ст. 204-1 УК КР) законодатель предусмотрел наказание в виде штрафа в размере от пятисот до тысячи расчетных показателей или лишением свободы на срок до трех лет.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Государственно-правовые основы миграции населения в Российской Федерации. – М., 2006. С. 9.
2. Бриллиантов А.В. Организация незаконной миграции // Российский следователь. 2005. № 5. С. 48, 103.
3. Бышевский Ю.Ю. Миграция как криминологическая проблема и ее специфика на Северном Кавказе: Дис. ... канд. юрид. наук. – Ставрополь, 2005. С. 100.
4. Козлов В.Ф., Фролкин Н.П. Организация незаконной миграции: уголовно-правовая и криминалистическая характеристика. – М., Изд-во «Юрлитинформ». 2011. С. 29.