

В. С. Соков

ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ОБЪЕКТИВНОЙ СТОРОНЫ ОРГАНИЗАЦИИ НЕЗАКОННОЙ МИГРАЦИИ

В статье дается понятие объекта охраны при организации незаконной миграции, приводится авторское определение основного непосредственного объекта организации незаконной миграции как общественных отношений, обеспечивающих законодательно регламентированную деятельность органов государственного управления в сфере регулирования миграционных процессов, касающуюся порядка въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства, их транзитного проезда через территорию Российской Федерации, пребывания (проживания) и (или) трудовой деятельности на территории Российской Федерации. Определены дополнительные непосредственные объекты охраны при организации незаконной миграции.

Ключевые слова: объект преступления, объект уголовно-правовой охраны, объект охраны при организации незаконной миграции.

V. S. Sokov

CERTAIN ASPECTS OF THE OBJECTIVE ELEMENT OF THE ORGANIZATION OF ILLEGAL MIGRATION

The author defines the notion of object of protection during the organization of illegal migration and represents his own definition of the main direct object of the organization of illegal migration that is the social relations providing the legislatively regulated activities of public administration bodies in the sphere of regulation of migration processes relating to the procedure for entry of foreign citizens or individuals without citizenship to the Russian Federation, their transit passage via the territory of the Russian Federation, residence and (or) work activities in the territory of the Russian Federation. The author also determines some additional direct objects of protection during the organization of illegal migration.

Keywords: object of a crime, object of protection by criminal law, object of protection during the organization of illegal migration.

В целях повышения эффективности уголовно-правового противодействия незаконной миграции в России, Федеральным законом от 28.12.2004 г. № 187-ФЗ в Уголовный кодекс Российской Федерации (далее — УК РФ) введена новая норма, регламентирующая ответственность за организацию незаконной миграции [3].

Вместе с тем, несмотря на более чем семилетний период действия данной уголовно-правовой нормы, говорить об устоявшейся практике ее применения на фоне интенсивно развивающегося российского миграционного законодательства пока преждевременно.

Из диспозиции ч. 1 ст. 322. 1. УК РФ следует, что организацией незаконной миграции в Российской Федерации признается организация

незаконного въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства, их незаконного пребывания в Российской Федерации или незаконного транзитного проезда через территорию Российской Федерации.

Объективная сторона этого преступления носит формальный характер и выражается в совершении любого из действий, закрепленных в диспозиции вышеуказанного состава.

В названии статьи 322. 1. УК РФ содержится термин «организация», однако в диспозиции он не раскрывается, а используется повторно, что дает правоприменителю широкое поле для его толкования и как следствие — трудности в привлечении виновных лиц к ответственности [2, с. 34].

Рассматривая организацию незаконной миграции как процесс управленческой деятельности, нами разделяется позиция В. Ф. Козлова, согласно которой организация незаконной миграции представляет собой процесс упорядочения экономической, технической, социально-психологической и правовой структур деятельности незаконных мигрантов, их групп, а также лиц, способствующих их незаконной миграции, выраженный в: разработке преступного замысла; подборе организатором соучастников преступной деятельности и объединении их в преступную группу; координации действий членов преступной группы; приискании лиц, желающих мигрировать; незаконном нахождении мигрантов в стране назначения; создании условий и приискании средств, необходимых для реализации всего механизма преступления, включая финансовые и материально-технические средства, а также принятие мер безопасности и конспирации [2, с. 35].

Обязательным критерием объективной стороны организации незаконной миграции является незаконность въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства, незаконность их пребывания в Российской Федерации или незаконность их транзитного проезда через территорию Российской Федерации.

Учитывая, что по способу описания диспозиция организации незаконной миграции является бланкетной, необходимо знать основные положения действующего законодательства в сфере миграции и охраны Государственной границы Российской Федерации (далее — Государственная граница), которые регулируют порядок въезда в Российскую Федерацию, пребывания в Российской Федерации и транзита через ее территорию иностранных граждан или лиц без гражданства.

Говоря о законности въезда в Российскую Федерацию необходимо отметить, что согласно ст. 24 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» иностранные граждане могут въезжать в Российскую Федерацию при наличии визы по действительным документам, удостоверяющим их личность и признаваемым

Российской Федерацией в этом качестве, а лица без гражданства могут въезжать в Российскую Федерацию при наличии визы по действительным документам, выданным соответствующими органами государства их проживания, удостоверяющим их личность и признаваемым Российской Федерацией в этом качестве, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, международными договорами Российской Федерации или указами Президента Российской Федерации [5].

Наличие у таких лиц действительных документов на право въезда в Российскую Федерацию является основанием для их пропуска через Государственную границу, что в свою очередь подтверждает законность пересечения такими лицами Государственной границы согласно ст. 11 Закона РФ «О Государственной границе Российской Федерации» [4].

Соответственно незаконным въездом в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства является пересечение Государственной границы без действительных документов на право въезда в Российскую Федерацию либо без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Такое положение прямо предусмотрено в ч. 1 ст. 322 УК РФ.

Необходимо отметить, что не подлежат пропуску через Государственную границу иностранные граждане и лица без гражданства, которым в соответствии с законодательством Российской Федерации не разрешен въезд в Российскую Федерацию. Так, согласно ст. 27 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» административно выдворенным за пределы Российской Федерации, депортированным либо переданным Российской Федерацией иностранному государству в соответствии с международным договором Российской Федерации о реадмиссии иностранным гражданам или лицам без гражданства въезд в Российскую Федерацию не разрешается в течение пяти лет со дня административного выдворения за пределы

Российской Федерации, депортации либо передачи иностранному государству в соответствии с международным договором Российской Федерации о реадмиссии.

В документе, удостоверяющем личность иностранного гражданина или лица без гражданства проставляется отметка «Въезд не разрешен», свидетельствующая о запрещении их въезда в Российскую Федерацию [7].

Таким образом, проникновение указанных лиц на территорию Российской Федерации в период действия такого запрета также является незаконным, что согласуется с положением ст. 11 Закона РФ «О Государственной границе Российской Федерации».

На наш взгляд, в целях исключения разногласий в понимании незаконности въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства, а также других форм организации незаконной миграции, которые мы рассмотрим ниже, необходимо включить в статью 322. 1 УК РФ примечания, в которых необходимо отразить признаки такой незаконности в минимально достаточном объеме, что, несомненно, оптимизирует практику расследования данного преступления.

Переходя к рассмотрению незаконности пребывания в Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства следует отметить, что согласно Федеральному закону «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» такие лица на территории России могут временно пребывать (ст. 5), а также временно (ст. 6) или постоянно (ст. 8) проживать [6]. В этой связи выражение незаконного присутствия иностранцев или лиц без гражданства в Российской Федерации через термин «пребывание» не совсем удачно. Получается, что только организация незаконного временного пребывания иностранных граждан или лиц без гражданства в России преследуется уголовно, что, по сути, неверно. Поэтому видится необходимым рассмотреть признаки незаконности, как временного пребывания, так и временного или постоянного проживания.

Такие признаки раскрываются через законодательно закрепленное определение

«незаконно находящихся на территории Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства», данное в ч. 1 ст. 25. 10 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию», под которыми понимаются иностранный гражданин или лицо без гражданства, въехавшие на территорию Российской Федерации с нарушением установленных правил, либо не имеющие документов, подтверждающих право на пребывание (проживание) в Российской Федерации, либо утратившие такие документы и не обратившиеся с соответствующим заявлением в территориальный орган федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, либо уклоняющиеся от выезда из Российской Федерации по истечении срока пребывания (проживания) в Российской Федерации, а равно нарушившие правила транзитного проезда через территорию Российской Федерации.

Вместе с тем, законодатель определяет все разновидности присутствия иностранцев или лиц без гражданства на территории России через понятие «нахождение», к которому относит также и транзитный проезд через территорию государства. В связи, с чем видится целесообразным внести в диспозицию ч. 1 ст. 322. 1. УК РФ изменение, которым термины «незаконное пребывание в Российской Федерации» и «незаконный транзитный проезд через территорию Российской Федерации» необходимо заменить на более универсальное понятие «незаконное нахождение на территории Российской Федерации», с обязательным его раскрытием в примечании.

Анализ следственно-судебной практики показывает, что в большинстве случаев организация незаконного нахождения осуществляется путем предоставления уклоняющимся от выезда из Российской Федерации по истечении срока пребывания (проживания) в Российской Федерации иностранным гражданам или лицам без гражданства жилых или иных помещений (мест

расположений) для ночлега или отдыха с одновременным их трудоустройством, а также обеспечения таких лиц поддельными (недействительными) документами для удостоверения личности и (или) подтверждения права на временное пребывание, временное или постоянное проживание в Российской Федерации, транзитный проезд через территорию Российской Федерации.

Так, например, в феврале 2012 года в Хабаровске была выявлена организованная преступная группа с прочными межрегиональными связями, которая занималась организацией легализации на территории Российской Федерации незаконных мигрантов из среднеазиатских республик, в основном из Кыргызстана, Узбекистана, Таджикистана. Двое ее членов действовали в Хабаровске, еще двое — в Новосибирске. За сумму от 5 до 10 тысяч рублей паспорта иностранцев отправлялись в Новосибирск, где ставились фальшивые печати о том, что владельцы паспортов пересекали границу РФ в положенный срок. Благодаря таким печатям иностранные граждане получали возможность и дальше жить и работать в России. В ходе обысков были обнаружены и изъяты десятки документов с явно фальшивыми печатями. В отношении задержанных членов этой преступной группы было возбуждено уголовное дело по п. «а» ч. 2 ст. 322. 1 УК РФ [9, с. 7].

Говоря о предоставлении работы незаконно находящимся в Российской Федерации иностранным гражданам или лицам без гражданства, как об одном из обязательных составных элементов преступного поведения организатора незаконной миграции при организации незаконного нахождения таких лиц в Российской Федерации, необходимо отметить, что Концепцией государственной миграционной политики Российской Федерации на период до 2025 года, утвержденной Президентом России в 2012 году, перемещения в Российскую Федерацию с нарушением законодательства Российской Федерации, касающегося осуществления иностранными гражданами трудовой деятельности, рассматриваются как самостоятельная разновидность незаконной

миграции [11].

Таким образом, опираясь на положения вышеуказанной Концепции, определяющей совершенствование правовой базы противодействия незаконной миграции как одно из основных направлений государственной миграционной политики Российской Федерации, видится целесообразным выделить поведение организатора незаконной миграции, связанное с незаконным привлечением иностранных граждан или лиц без гражданства к трудовой деятельности в Российской Федерации в отдельную форму организации незаконной миграции.

Согласно ч. 4 ст. 13 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» за исключением отдельных случаев, работодатель или заказчик работ (услуг) имеют право привлекать и использовать иностранных работников при наличии соответствующего разрешения на такое привлечение и использование, а иностранный гражданин или лицо без гражданства имеет право осуществлять трудовую деятельность при наличии разрешения на работу. В соответствии с ч. 1 ст. 13. 3 вышеуказанного Федерального закона граждане Российской Федерации имеют право привлекать к трудовой деятельности по найму на основании трудового договора или гражданско-правового договора на выполнение работ (оказание услуг) для личных, домашних и иных подобных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (далее — трудовая деятельность у физических лиц), законно находящихся на территории Российской Федерации иностранных граждан, прибывших в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, при наличии у каждого такого иностранного гражданина патента, выданного в соответствии с Федеральным законом.

Соответственно привлечение к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства при отсутствии у этих лиц разрешения на работу либо патента, если такие разрешение либо патент требуются в соответствии с федеральным законом, либо

привлечение к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства без получения в установленном порядке разрешения на привлечение и использование иностранных работников, если такое разрешение требуется в соответствии с федеральным законом, является незаконным. Необходимо отметить, что такое поведение работодателя образует состав административного правонарушения, предусмотренного ст. 18.15. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, причем в случае незаконного привлечения к трудовой деятельности в Российской Федерации двух и более иностранных граждан и (или) лиц без гражданства административная ответственность, установленная данной статьей, наступает за нарушение правил привлечения к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства (в том числе иностранных работников) в отношении каждого иностранного гражданина или лица без гражданства в отдельности [1].

Несмотря на установленную административную ответственность, спрос на незаконную иностранную рабочую силу, особенно неквалифицированную, высок. Выступая в январе 2012 года в Москве в Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ на международной научно-практической конференции «Гайдаровский форум — 2012 «Россия и мир: 2012-2020» директор Федеральной миграционной службы К. О. Ромодановский сообщил, что в настоящий момент в России находится 9,2 млн человек: 1,2 млн из них работают законно; 3,7 млн. пребывают в целях, исключающей трудовую деятельность; 4,3 млн — это иностранцы, которые потенциально могут незаконно работать, не платя налоги [12].

Как отмечается в Концепции государственной миграционной политики Российской Федерации на период до 2025 г., ежегодно в стране от 3 до 5 млн иностранных граждан осуществляют трудовую деятельность без официального разрешения. Незаконная миграция, питающая рабочей силой теневой сектор экономики, является одной из

главных причин усиления негативного отношения к мигрантам со стороны части населения Российской Федерации (п. 12).

Работодатели либо заказчики работ (услуг) предпочитают использовать более дешевый труд нелегальных мигрантов, готовых трудиться неофициально и за меньший заработок, выполняя порой самую тяжелую, вредную и непрестижную работу. Нередко условия труда и быта нелегальных мигрантов в местах их размещения и занятости не отвечают необходимым требованиям охраны труда и санитарно-эпидемиологическим нормам, а масштабы привлечения незаконной рабочей силы сопоставим с деятельностью малых предприятий.

Так, в ходе проверки, проведенной сотрудниками Управления ФМС России по Московской области на территории Клинского района Подмосковья было обнаружено законспирированное предприятие, занимавшееся подпольным пошивом одежды и изготовлением колготок, на котором трудились китайцы. Жители Поднебесной практически не выходили за пределы небольшого закрытого помещения. Лишь несколько китайцев, имевших безупречные документы, занимались вывозом готовой продукции с территории и подвозом необходимых материалов и продуктов. Остальные работники практически не покидали свои рабочие места, оборудовав там же «спальни». Рядом без соблюдения каких бы то ни было санитарных норм и правил происходили приготовление и прием пищи. Продукция производилась без заключения договоров с правообладателем и разрешений на производство товара с использованием товарного знака [10, с. 8].

На наш взгляд незаконное привлечение иностранных граждан или лиц без гражданства к трудовой деятельности в Российской Федерации в производственных масштабах, иными словами в большом количестве, носит повышенную опасность, т. к. нарушает оптимальный баланс трудовых ресурсов, негативно влияет на уровень безработицы местного населения.

Приведенные выше цифры наглядно показывают, что мер административного воздействия в данном направлении явно

недостаточно.

Поэтому видится целесообразным выделить организацию незаконного привлечения к трудовой деятельности в Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства в большом количестве в самостоятельную форму организации незаконной миграции.

При этом для разграничения преступления от административного правонарушения предлагается установить числовой показатель незаконно трудящихся лиц у работодателя или заказчика работ (услуг) в одном случае, независимо от законности их нахождения в Российской Федерации.

Поскольку объемы произведенных товаров, выполненных работ или оказанных услуг при организации незаконной трудовой деятельности таких лиц на каком-либо объекте или производстве часто сопоставимы с результатами деятельности малого предприятия, за основу исчисления такого показателя предлагается взять предельное значение средней численности работников для микропредприятия, предусмотренное ст. 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», т. е. пятнадцать человек, что также должно найти соответствующее отражение в примечании к статье [8].

Полагаем, что насколько ясно и четко будет регламентирована законодателем исследуемая уголовно-правовая норма, настолько эффективней будет ее применение в борьбе с незаконной миграцией в Российской Федерации.

Список библиографических ссылок

1. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 1. Ч. 1. Ст. 1.
2. Козлов В. Ф. Организация незаконной миграции: уголовно-правовая и криминалистическая характеристика: монография / под ред. канд. юрид. наук, доц. Н. П. Фролкина. М.: Юрлитинформ, 2011.
3. О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон от 28.12.2004 г. № 187-ФЗ // СЗ РФ. 2005. № 1. Ч. 1. Ст. 13.
4. О Государственной границе Российской Федерации: Закон РФ от 01.04.1993г. № 4730-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 17. Ст. 594.
5. О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию: Федеральный закон от 15. 08. 1996 г. № 114-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4029.
6. О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации: Федеральный закон от 25. 07. 2002 г. № 115-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3032.
7. О проставлении отметки о запрещении въезда в Российскую Федерацию некоторых категорий иностранных граждан и лиц без гражданства: Постановление Правительства РФ от 30. 06. 2003г. № 382 // СЗ РФ. 2003. № 27. Ч. 2. Ст. 2805.
8. О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации: Федеральный закон от 24. 07. 2007 № 209-ФЗ // СЗ РФ. 2007. № 31. Ст. 4006.
9. Пронина Н. Фальшивые печати / Н. Пронина // Ваше право. Миграция. 2012. № 6 (134).
10. Романов Б. Чем оборачивается «забывчивость» / Б. Романов // Ваше право. Миграция. 2011. № 22 (126).
11. <http://www.kremlin.ru/news/15635> (дата обращения: 18. 07. 2012).
12. http://www.fms.gov.ru/press/news/news_detail.php?ID=49963 (дата обращения: 30. 08. 2012).