Проект

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№

г. Москва __2020 г.

О судебной практике по делам о незаконном пересечении Государственной границы Российской Федерации и преступлениях, связанных с незаконной миграцией

В целях обеспечения единообразного применения судами законодательства об уголовной ответственности за незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации, организацию незаконной миграции, фиктивную регистрацию граждан Российской Федерации по месту жительства или по месту пребывания, фиктивную регистрацию иностранных граждан или лиц без гражданства по месту жительства в жилом помещении в Российской Федерации, а также фиктивную постановку на учет иностранных граждан или лиц без гражданства по месту пребывания в Российской Федерации (статьи 322, 322_1, 322_2, 322_3 Уголовного кодекса Российской Федерации) Пленум Верховного Суда Российской Федерации, руководствуясь статьей 126 Конституции Российской Федерации, статьями 2 и 5 Федерального конституционного закона от 5 февраля 2014 года № 3-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации», постановляет дать судам следующие разъяснения:

1. Обратить внимание судов на необходимость при рассмотрении уголовных дел о преступлениях, предусмотренных статьями 322, 322_1, 322_2, 322_3 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ), учитывать требования законодательства Российской Федерации, регламентирующего правила пересечения Государственной границы Российской Федерации, въезда в Российскую Федерацию, проезда через территорию Российской Федерации, пребывания на территории Российской Федерации и выезда из Российской Федерации, в частности, содержащиеся в Законах Российской Федерации от 1 апреля 1993 года № 4730-I «О Государственной границе

Российской Федерации», от 25 июня 1993 года № 5242-I «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации»; Федеральных законах от 15 августа 1996 года № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию», от 25 июля 2002 года № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» и от 18 июля 2006 года № 109-ФЗ «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации», а также в принятых в их развитие актах Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации.

2. В части 1 статьи 322 УК РФ под действительными документами на право въезда в Российскую Федерацию или выезда из Российской Федерации следует понимать выданные в установленном порядке документы, удостоверяющие личность гражданина Российской Федерации (паспорт, заграничный паспорт, дипломатический или служебный паспорт, удостоверение личности военнослужащего, временное удостоверение личности гражданина Российской Федерации и др.) либо удостоверяющие личность иностранного гражданина или лица без гражданства (паспорт гражданина иностранного государства, разрешение на временное проживание или вид на жительство лица без гражданства), а также иные документы, признаваемые в этом качестве международными договорами Российской Федерации, федеральными законами, указами Президента Российской Федерации или постановлениями Правительства Российской Федерации (например, удостоверение беженца, свидетельство о предоставлении временного убежища на территории Российской Федерации, свидетельство на возвращение в Российскую Федерацию и др.).

Под надлежащим разрешением, полученным в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, понимается, в частности, выданное уполномоченным государственным органом разрешение на въезд в Российскую Федерацию и пребывание в Российской Федерации или транзитный проезд через территорию Российской Федерации (виза), разрешение на местное приграничное передвижение, разрешение Правительства Российской Федерации либо пограничного органа (например, в целях неоднократного пересечения Государственной границы либо для проведения работ на Государственной границе).

3. Как пересечение Государственной границы Российской Федерации без действительных документов на право въезда в Российскую Федерацию или выезда из Российской Федерации надлежит квалифицировать прохождение лицом пограничного контроля с использованием заведомо поддельных (подложных) документов (например, документов с внесенными ложными сведениями о личности владельца, включая его фамилию, имя, отчество, дату рождения, а равно документов, подделанных иным способом) либо с использованием подлинных документов, принадлежащих другому лицу.

4. С учетом определения Государственной границы, содержащегося в статье 1 Закона Российской Федерации от 1 апреля 1993 года № 4730-I «О Государственной границе Российской Федерации», преступления, предусмотренные статьей 322 УК РФ, признаются оконченными с момента фактического пересечения лицом линии Государственной границы независимо от места и способа ее пересечения (пешком, на любом виде транспорта, тайно или открыто, с прохождением пограничного контроля в пункте пропуска через Государственную границу или без такового).

5. Судам следует иметь в виду, что преступления, предусмотренные статьей 322 УК РФ, могут совершаться только с прямым умыслом, при котором виновный осознает факт пересечения им Государственной границы с нарушением установленных требований.

6. При квалификации содеянного по части 2 статьи 322 УК РФ суду необходимо установить, что иностранный гражданин или лицо без гражданства были осведомлены о том, что въезд в Российскую Федерацию им не разрешен по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации. Об осведомленности лица о таком запрете могут свидетельствовать, в частности, наличие в документе, удостоверяющем личность, отметки о запрещении въезда в Российскую Федерацию, предусмотренной частью 2 статьи 27 Федерального закона от 15 августа 1996 года № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию», вручение лицу под роспись уведомления о принятии в отношении его решения о неразрешении въезда в Российскую Федерацию или составление акта об отказе в получении данного уведомления и др.

7. В тех случаях, когда виновный два или более раза незаконно пересек Государственную границу при обстоятельствах, свидетельствующих о наличии у него единого умысла на осуществление таких действий, содеянное не образует совокупности преступлений и подлежит квалификации по соответствующей части статьи 322 УК РФ как одно преступление.

В частности, на единство умысла лица на неоднократное незаконное пересечение Государственной границы, образующее одно преступление, может указывать совершение таких действий в течение непродолжительного времени, а также их направленность на достижение общей цели (например, незаконное пересечение Государственной границы при сопровождении незаконных мигрантов или незаконном перемещении товаров на территорию Российской Федерации с последующим возвращением в другое государство).

8. Нарушение правил пересечения Государственной границы (например, ее пересечение вне установленных пунктов пропуска через Государственную границу), не образует состав преступления, предусмотренного частью 1 статьи 322 УК РФ, если оно совершено лицом, имеющим при себе действительные документы на право въезда в Российскую Федерацию или выезда из Российской Федерации и надлежащее разрешение,

полученное в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Состав преступления, предусмотренного частью 2 статьи 322 УК РФ, отсутствует в случаях, когда въезд в Российскую Федерацию с нарушением этих правил совершен иностранным гражданином или лицом без гражданства, в отношении которых не имеется действительного решения уполномоченных органов власти, запрещающего данным лицам въезд в Российскую Федерацию по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации, в том числе решения о нежелательности пребывания (проживания) в Российской Федерации, решения о назначении административного наказания в виде административного выдворения за пределы Российской Федерации, решения о депортации.

Обратить внимание судов на то, что нарушением правил пересечения Государственной границы не является ее вынужденное пересечение в силу чрезвычайных обстоятельств, указанных в статье 9 Закона Российской Федерации от 1 апреля 1993 года № 4730-I «О Государственной границе Российской Федерации» (например, вследствие несчастного случая, аварии, стихийного бедствия, угрожающего безопасности судна).

9. В статье 322_1 УК РФ под организацией незаконной миграции понимается умышленное совершение действий, создающих условия для осуществления одним или несколькими иностранными гражданами или лицами без гражданства незаконного въезда в Российскую Федерацию, незаконного пребывания в Российской Федерации, незаконного транзитного проезда через территорию Российской Федерации, включая въезд в Российскую Федерацию иностранных граждан по туристическим визам с целью незаконной миграции в другое государство с использованием территории Российской Федерации в качестве транзитной.

Организация незаконной миграции квалифицируется как оконченное преступление с момента умышленного создания виновным лицом условий для осуществления хотя бы одного из соответствующих незаконных действий независимо от того, совершены ли такие действия или нет.

Квалификация деяния как организации незаконной миграции не зависит от того, были ли привлечены к ответственности иностранные граждане или лица без гражданства, в интересах которых оно совершено, в частности, по той причине, что данные лица покинули территорию Российской Федерации.

10. Если организация незаконной миграции наряду с другими действиями организационного характера включает совершение фиктивной регистрации (постановки на учет) иностранных граждан или лиц без гражданства по месту жительства (месту пребывания) в Российской Федерации, содеянное подлежит квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных соответствующей частью статьи 322_1 УК РФ и статьей 322_2 УК РФ или статьей 322_3 УК РФ.

В случаях, когда действия лица по организации незаконной миграции состоят только в осуществлении фиктивной регистрации (постановке на учет) иностранных граждан или лиц без гражданства по месту жительства (месту пребывания) в целях создания условий для незаконного пребывания данных лиц в Российской Федерации, содеянное квалифицируется по статье 322_2 УК РФ или статье 322_3 УК РФ и не требует дополнительной квалификации по статье 322_1 УК РФ.

11. Создание с единым умыслом условий для осуществления иностранным гражданином или лицом без гражданства нескольких указанных в части 1 статьи 322_1 УК РФ нарушений миграционного законодательства (например, незаконного въезда в Российскую Федерацию и незаконного пребывания на территории Российской Федерации), а равно для совершения одного или нескольких таких незаконных действий одновременно двумя или более иностранными гражданами или лицами без гражданства следует квалифицировать как одно преступление, предусмотренное соответствующей частью статьи 322_1 УК РФ.

12. По пункту «б» части 2 статьи 322_1 УК РФ следует квалифицировать организацию незаконной миграции в целях совершения на территории Российской Федерации конкретного преступления с участием или в отношении иностранных граждан или лиц без гражданства, в том числе и в тех случаях, когда указанные лица не были осведомлены об участии в совершении этого преступления. Лицо, организовавшее незаконную миграцию в целях совершения конкретного преступления на территории Российской Федерации, при наличии к тому оснований подлежит уголовной ответственности за соучастие в данном преступлении, если оно охватывалось его умыслом.

13. В случаях, когда лицо организовало незаконный въезд на территорию Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства путем незаконного пересечении ими Государственной границы, содеянное им охватывается соответствующей частью статьи 322_1 УК РФ и дополнительной квалификации по части 3 статьи 33 и статье 322 УК РФ не требует.

Если лицо, организовавшее незаконную миграцию, при совершении этого преступления само незаконно пересекло Государственную границу (например, выступив в качестве проводника), то при наличии к тому оснований его действия подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных статьями 322 и 322_1 УК РФ.

14. При рассмотрении дел о преступлениях, предусмотренных статьями 322_2 и 322_3 УК РФ, судам необходимо принимать во внимание содержание понятий места жительства и места пребывания, фиктивной регистрации (постановки на учет), а также иные положения, содержащиеся в статье 2 Закона Российской Федерации от 25 июня 1993 года № 5242-I «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» и в статье 2 Федерального закона от 18 июля 2006 года № 109-ФЗ

«О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации».

15. Судам следует учитывать, что общественно опасное деяние, ответственность за которое предусмотрена статьей 322^2 УК РФ или статьей 322^3 УК РФ, состоит в направлении или непосредственном представлении в органы регистрационного (миграционного) учета заведомо недостоверных (ложных) сведений или документов, необходимых для регистрации (постановки на учет) гражданина Российской Федерации, иностранного гражданина или лица без гражданства по месту жительства (месту пребывания), либо в направлении или непосредственном представлении в указанные органы необходимых сведений и документов при отсутствии у данных лиц намерения проживать (пребывать) в соответствующем помещении, либо при отсутствии у собственника (нанимателя) жилого помещения намерения предоставить им это помещение для проживания, либо в случаях, когда иностранный гражданин или лицо без гражданства не осуществляют трудовую или иную не запрещенную законодательством Российской Федерации деятельность по адресу организации, указанной в качестве места их пребывания, с целью незаконной фиксации органами регистрационного (миграционного) учета представленных сведений о месте жительства или месте пребывания гражданина Российской Федерации, иностранного гражданина или лица без гражданства. В связи с этим такое деяние квалифицируется как оконченное преступление с момента незаконной фиксации органами регистрационного (миграционного) учета указанных сведений о месте жительстве или месте пребывания гражданина Российской Федерации, иностранного гражданина или лица без гражданства.

16. Обратить внимание судов на то, что за совершение преступления, предусмотренного статьей 322^2 УК РФ, ответственность несет собственник или наниматель соответствующего жилого помещения, представивший в орган регистрационного (миграционного) учета сведения или документы для фиктивной регистрации по адресу данного помещения.

Субъектом преступления, предусмотренного статьей 322^3 УК РФ, является собственник или наниматель жилого или иного помещения, руководитель или иной уполномоченный работник организации, в которой иностранный гражданин или лицо без гражданства в установленном порядке не осуществляют трудовую или иную не запрещенную законодательством Российской Федерации деятельность, представивший в орган регистрационного (миграционного) учета сведения или документы для фиктивной постановки соответствующего лица на учет по месту пребывания.

В тех случаях, когда сотрудник органа регистрационного (миграционного) учета, зафиксировавший представленные сведения о месте жительства или месте пребывания гражданина Российской Федерации, иностранного гражданина или лица без гражданства, был заведомо осведомлен о фиктивности регистрации (постановки на учет) данных лиц, он несет ответственность за соисполнительство в преступлении,

предусмотренном статьей 322^2 УК РФ или статьей 322^3 УК РФ.

17. Преступления, предусмотренные статьями 322^2 и 322^3 УК РФ, могут совершаться только с прямым умыслом, при котором виновное лицо осознает фиктивность регистрации (постановки на учет), в том числе недостоверность (ложность) сведений или документов, представляемых или фиксируемых им для такой регистрации (постановки на учет), либо отсутствие намерения соответствующего гражданина Российской Федерации, иностранного гражданина или лица без гражданства проживать (пребывать) в помещении, в котором они регистрируются (ставятся на учет), либо отсутствие у виновного лица намерения предоставить помещение для проживания (пребывания) указанных лиц, а равно представление или фиксацию сведений для постановки на учет по месту пребывания по адресу организации, в которой иностранный гражданин или лицо без гражданства в установленном порядке не осуществляют трудовую или иную не запрещенную законодательством Российской Федерации деятельность.

Если единым умыслом виновного лица охватывалось осуществление фиктивной регистрации (постановки на учет) по одному и тому же месту жительства или по месту пребывания одновременно двух или более граждан Российской Федерации, иностранных граждан или лиц без гражданства, содеянное им образует одно преступление, предусмотренное соответственно статьей 322^2 УК РФ или статьей 322^3 УК РФ.

18. Освобождение лица от уголовной ответственности за совершение преступления, предусмотренного статьей 322^2 или статьей 322^3 УК РФ, на основании примечаний к указанным статьям, не препятствует привлечению к уголовной ответственности этого лица за иные совершенные им незаконные действия, если они подлежат самостоятельной квалификации (например, за организацию незаконной миграции, подделку паспорта гражданина в целях его использования).

19. При правовой оценке действий, связанных с организацией незаконной миграции без отягчающих обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 322^1 УК РФ, либо с осуществлением фиктивной регистрации (постановки на учет) по месту жительства (месту пребывания), судам необходимо принимать во внимание положения части 2 статьи 14 УК РФ о том, что не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

20. Рекомендовать судам при рассмотрении уголовных дел о преступлениях, связанных с незаконным пересечением Государственной границы Российской Федерации и (или) незаконной миграцией, выявлять обстоятельства, способствовавшие совершению данных преступлений, нарушению прав и свобод граждан, а также другие нарушения закона, допущенные при производстве предварительного расследования или при рассмотрении уголовного дела нижестоящим судом, и в соответствии с частью 4 статьи 29 Уголовно-процессуального кодекса Российской

Федерации частными определениями (постановлениями) обращать на них внимание соответствующих организаций и должностных лиц.

Председатель Верховного Суда
Российской Федерации В.М. Лебедев

Секретарь Пленума,
судья Верховного Суда
Российской Федерации В.В. Момотов