

## ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

УДК 331.55:343.3/7

**G.A. Agaev, T.O. Boziev**

### **ON CRIMINAL LIABILITY FOR FRAUDULENT MIGRATION REGISTRATION OF FOREIGN CITIZENS AND STATELESS PERSONS**

**Gyuloglan Ali Agaev** – Professor at the Criminal Law Department, Saint-Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of the Russian Federation, Doctor of Law, Professor, Saint-Petersburg; **e-mail:** [guloglanmvd@gmail.com](mailto:guloglanmvd@gmail.com).

**Taulan Boziev** – Head of the Criminal Law Department, State Institute of Economics, Finance, Law and Technologies, PhD in Law, associate professor, Gatchina,; **e-mail:** [yg.pravo14@yandex.ru](mailto:yg.pravo14@yandex.ru).

*The article covers relevant issues of the current state of the Russian criminal legislation with regard to countering fraudulent registration of foreign citizens as well as of stateless persons at the place of residence in the dwelling premises. Attention is paid to the fact that the present legislation has some shortcomings dealing in particular with the lack of clear objectives of subject of a crime as well as of definition of the time of offense completion which sometimes makes difficulties for the classification of crime.*

*The authors suggest that the wording art. 322.3 of the Criminal Code of the Russian Federation should be changed and supplemented with additional indicators of perpetrator.*

**Keywords:** Criminal Code of the Russian Federation; migration mobility of population; illegal migration; fraudulent registration of a foreign citizen or a stateless person at the place of residence in the Russian Federation.

**Г.А. Агаев, Т.О. Бозиев**

### **К ВОПРОСУ ОБ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ФИКТИВНУЮ ПОСТАНОВКУ НА МИГРАЦИОННЫЙ УЧЕТ ИНОСТРАННОГО ГРАЖДАНИНА ИЛИ ЛИЦА БЕЗ ГРАЖДАНСТВА**

**Гюлоглан Алиевич Агаев** – профессор кафедры уголовного права Санкт-Петербургского университета МВД России, доктор юридических наук, профессор, г. Санкт-Петербург; **e-mail:** [guloglanmvd@gmail.com](mailto:guloglanmvd@gmail.com).

**Таулан Османович Бозиев** – заведующий кафедрой уголовно-правовых дисциплин, Государственный институт экономики, финансов, права и технологий, кандидат юридических наук, доцент, г. Гатчина; **e-mail:** [yg.pravo14@yandex.ru](mailto:yg.pravo14@yandex.ru).

*В статье рассматриваются актуальные вопросы современного состояния уголовного законодательства Российской Федерации в области противодействия фиктивной постановке на учет иностранных граждан или лиц без гражданства по месту пребывания в жилом помещении Российской Федерации. Обращается внимание на то, что действующее законодательство в данной сфере имеет ряд недостатков, в частности, отсутствие чёткого указания на субъект преступления и момент окончания рассматриваемого состава преступления, что зачастую затрудняет квалификацию преступлений.*

*Авторы предлагают изменить диспозицию ст. 322.3 УК РФ и установить дополнительные признаки субъекта преступления.*

**Ключевые слова:** Уголовный кодекс РФ; миграционная мобильность населения; незаконная миграция; фиктивная постановка на учет иностранного гражданина или лица без гражданства по месту пребывания в жилом помещении в Российской Федерации.

Для современного периода развития общества характерно возрастание миграционной мобильности населения. По примерным оценкам, в различные формы миграции в мире ежегодно вовлечено около 2–3% населения [5]. Как пространственное передвижение населения, «миграция» характерна для всех групп человеческого общества, однако в связи с особенностями интенсивности, направленности и с учетом качественных и количественных показателей состава миграционных потоков ее экономические, социальные и демографические последствия сильно отличаются от тех процессов, которые были ранее. В связи с этим следует отметить происходящие в последние годы события в Северной Африке, Центральной, Западной и Средней Азии, на юго-востоке Украины, сопровождающиеся бегством населения в некоторых случаях от угрозы жизни и здоровью, в других – от бедности и нищеты, в третьих – в поисках лучшей жизни и т.д. Вследствие этого проблемы нелегальной миграции в международном контексте выражены достаточно остро уже длительное время, практически во всех государствах мира данное негативное явление стало сложным моментом в осуществлении миграционной политики. Следует также отметить, что исследования компании «Pew Research» показывают, что наибольшее количество мигрантов проживает в США – 46 миллионов человек. По оценке «European University Institute», в странах ЕС проживают около 43 миллионов мигрантов, из которых 23 миллиона – внешние мигранты, т.е. лица, въехавшие из других государств. Россия же, занимая второе место по количеству мигрантов в мире, относительно недавно столкнулась с данной проблемой, так как во время существования СССР нелегальная миграция практически отсутствовала. Жители союзных республик были гражданами одной страны и могли свободно перемещаться по всей ее территории, однако после распада СССР и образования независимых государств ситуация резко изменилась.

Сегодня в стране миграция населения считается одной из самых серьезных про-

блем. Особое географическое положение Российской Федерации, а также свободный въезд на территорию России из-за прозрачности границ со странами СНГ привели к формированию достаточных условий для проникновения на территорию страны больших потоков нелегальных мигрантов. По сведениям Федеральной миграционной службы России (далее – ФМС России), в 2014 г. в Россию въехали 17281971 иностранных граждан и лиц без гражданства. Сокращение количества нелегальных мигрантов, находящихся на территории РФ (см. рис. 1), по оценкам замглавы ФМС России Е.Ю. Егоровой, обусловлено падением курса рубля и ужесточением законодательства [7].

Справедливости ради следует отметить, что миграционная мобильность населения – это отчасти процесс объективный и ему свойственны как положительные, так и негативные тенденции. Положительным является то, что она представляет собой один из лучших индикаторов социально-экономического благосостояния общества. Как правило, миграционные потоки ориентированы из менее развитых в более развитые страны и регионы, с более высоким уровнем заработной платы и лучшими социально-экономическими условиями. Негативная сторона этого явления заключается в том, что мигранты, особенно «нелегальные», зачастую злоупотребляют своим правом, что является одной из главных причин усиления негативного отношения к мигрантам со стороны части населения [2; 3. С. 24].

Миграция, особенно незаконная, оказывает негативное влияние на состояние правопорядка. Для России этот вопрос является особенно актуальными, так как миграция, особенно нелегальная, влияет на многие стороны жизнедеятельности общества – на социальное, экономическое, внешнеэкономическое, демографическое развитие, а также на национальную безопасность Российской Федерации (см. рис. 2).

Изменение законодательства, направленное на легализацию пребывания иностранных граждан в Российской Федера-

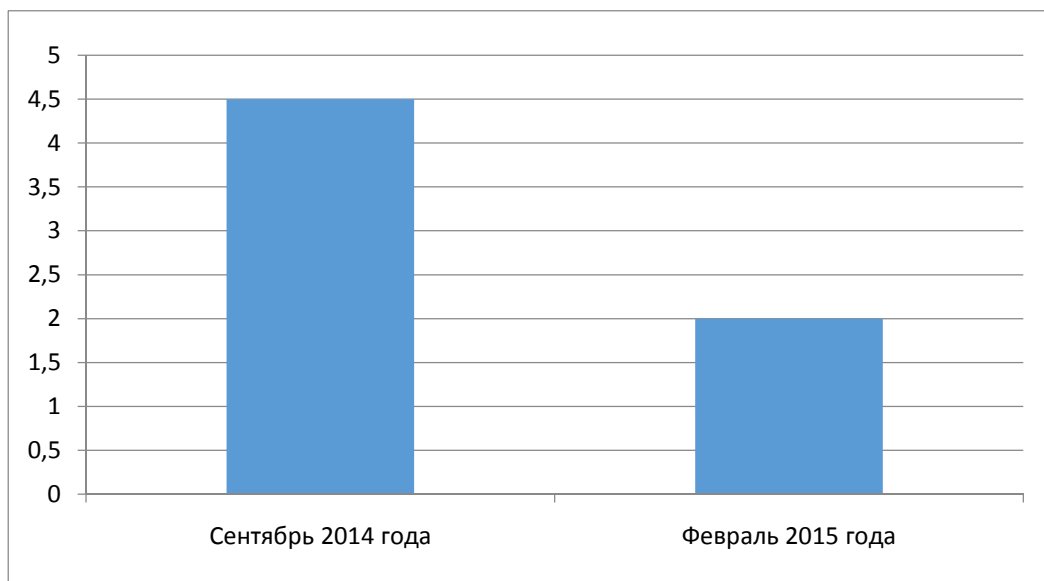


Рис. 1. Количество нелегальных мигрантов, находящихся на территории РФ (млн чел.)



Рис. 2. Влияние миграции на жизнедеятельность общества РФ

ции, к сожалению, привело к возникновению «прописочного» бизнеса, которым занимаются не только физические лица – собственники жилья, но и юридически лица, чаще всего, – агентства недвижимости. Например, в одной квартире площадью 40 кв. м было прописано более 1 тыс. человек [4]. Безусловно, эти тенденции нуждаются в должном правовом регули-

ровании. Примечательно, что отечественное законодательство пытается активно противодействовать нелегальной миграции, совершенствуя организационную и правовую основы. В частности, особо следует отметить федеральные законы от 04.07.2003 г. № 98-ФЗ «О внесении изменений в статью 322 Уголовного кодекса Российской Федерации», от 28.12.2004 г.

№ 187-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», от 08.04.2008 г. № 43-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации» и т.д. Разработана Стратегия национальной безопасности Российской Федерации до 2020 года, утвержденная Указом Президента РФ от 12.09.2009 г. № 537, где среди угроз национальной безопасности России особо выделяется активизация трансграничных преступных групп по организации каналов незаконной миграции. Показательным в этом отношении является и Федеральный закон от 21 декабря 2013 г. № 376-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». Согласно названному Федеральному закону Уголовный кодекс РФ (далее – УК РФ) дополнен ст. 322.3. Законодательная формула, закрепленная в ч. 1 ст. 322.3 УК РФ, определяет деяние следующим образом: «фиктивная постановка на учет иностранного гражданина или лица без гражданства по месту пребывания в жилом помещении в Российской Федерации» [1]. За нарушение миграционного учета предусмотрено наказание в виде штрафа в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет, либо принудительных работ на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового, либо лишения свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового. Вместе с тем, в соответствии с примечанием 2 к ст. 322.3 УК РФ «лицо, совершившее данное преступление, освобождается от уголовной ответственности, если оно способствовало раскрытию этого преступления и если в его действиях не содержится иного состава преступления» [1].

Согласно Пояснительной записке к

проекту Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», целью законопроекта является усиление ответственности за нарушение правил регистрационного учета граждан России по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации и миграционного учета иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации.

Следует напомнить, что состав рассматриваемого преступления не отличается какой-либо спецификой по сравнению с другими посягательствами на установленный порядок управления, коль скоро помещен в главу 32 УК РФ. Поэтому родовым объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения в сфере обеспечения стабильности, нормального существования и функционирования институтов государственной власти, относящихся ко всем ее ветвям, суверенитета, внутренней и внешней безопасности Российской Федерации. В качестве видового объекта выступает установленный порядок управления. Непосредственным объектом данного преступления являются общественные отношения в сфере реализации установленного порядка миграционного учета иностранных граждан или лиц без гражданства по месту пребывания в Российской Федерации. Порядок данного учета, а также порядок регистрации этих лиц определяется Федеральным законом от 18.07.2006 г. № 109-ФЗ «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации», Федеральным законом от 25.07.2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», Постановлением Правительства РФ от 15.01.2007 г. № 9 «О порядке осуществления миграционного учета иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации», Приказом ФМС России от 11.09.2012 г. № 288 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной миграционной службой государственной услуги по регистрационному учету граждан Российской Федерации по месту пре-

бывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации».

Объективная сторона преступления характеризуется совершением противоправных действий, выраженных в незаконной постановке на учет указанных выше лиц. Под фиктивной постановкой на учет иностранных граждан или лиц без гражданства по месту пребывания в жилых помещениях в Российской Федерации, согласно примечанию 1 к ст. 322.3 УК РФ, понимается постановка на учет по месту пребывания (проживания) в жилых помещениях на основании представления заведомо недостоверных (ложных) сведений или документов либо постановка их на учет по месту пребывания в жилых помещениях без намерения принимающей стороны предоставить им эти помещения для пребывания (проживания). Обязательным признаком объективной стороны преступления является отсутствие у гражданина в момент совершения описанных действий намерения фактически предоставить жилое помещение иностранному гражданину для пребывания. Состав преступления, предусмотренного ст. 322.3 УК РФ, является формальным и считается оконченным с момента совершения деяния, образующего объективную сторону. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает фиктивную постановку на учет иностранного гражданина или лица без гражданства по месту пребывания в жилом помещении в РФ и желает совершения таких действий. Субъект преступления специальный – это достигшее 16 лет физическое лицо, являющееся принимающей стороной.

Следует подчеркнуть, что с момента введения в действие ст. 322.3 УК РФ прошло уже более двух лет и на первый взгляд не вызывает сложностей ее правоприменение и привлечение виновных к уголовной ответственности. Однако проведенные исследования показали, что сотрудники правоохранительных органов нередко испытывают затруднения при применении положений, предусмотренных ст. 322.3 УК РФ. Например, с нашей точки зрения, недостаточно ясно обозна-

чен законодателем момент окончания преступления, в связи с чем на практике возникает вопрос, когда преступление считается оконченным – с момента совершения деяния, т.е. «с даты регистрации по месту пребывания или по месту жительства», или «с даты постановки на учет по месту пребывания иностранного гражданина или лица без гражданства ФМС Российской Федерации». У законодателя отсутствуют четкие критерии, позволяющие конкретизировать момент окончания рассматриваемого состава преступления. На первый взгляд сформулированная претензия не совсем основательна. Однако анализ содержания ст. 22 ФЗ от 18.07.2006 г. № 109-ФЗ «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации» дает основание считать, что уведомление о прибытии иностранного гражданина в место пребывания может быть подано в орган миграционного учета либо через многофункциональный центр, предоставляющий государственные и муниципальные услуги (далее – многофункциональный центр), либо в установленном порядке почтовым отправлением или с использованием входящих в состав сети электросвязи средств связи (в случае, предусмотренном частью 10 настоящей статьи – «При нахождении иностранного гражданина в гостинице или в иной организации, оказывающей гостиничные услуги, в санатории, доме отдыха, пансионате, детском оздоровительном лагере, на туристской базе, в кемпинге, медицинской организации, оказывающей медицинскую помощь в стационарных условиях, или организации социального обслуживания, предоставляющей социальные услуги в стационарной форме, в том числе лицам без определенного места жительства, либо в учреждении, исполняющем уголовное или административное наказание, уведомление органа миграционного учета администрацией соответствующих организации или учреждения о прибытии данного иностранного гражданина в указанное место пребывания может осуществляться также с использованием входящих в состав сети электросвязи средств связи в

порядке и на условиях, установленных Правительством Российской Федерации»). Из текста диспозиции ст. 22 ФЗ от 18.07.2006 г. № 109-ФЗ «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации» следует, что законодатель предусматривает четыре самостоятельных порядка уведомления о прибытии иностранного гражданина и лиц без гражданства в Российскую Федерацию в место пребывания: 1) уведомление о прибытии иностранного гражданина и лиц без гражданства в Российскую Федерацию в место пребывания в орган миграционного учета непосредственно; 2) уведомление о прибытии иностранного гражданина и лиц без гражданства в Российскую Федерацию в место пребывания через многофункциональный центр; 3) уведомление о прибытии иностранного гражданина и лиц без гражданства в Российскую Федерацию в место пребывания в установленном порядке почтовым отправлением; 4) уведомление о прибытии иностранного гражданина и лиц без гражданства в Российскую Федерацию в место пребывания с использованием входящих в состав сети электросвязи средств связи. Предлагаемые формулировки, как видно из их содержания, не дают возможности точно определить границы момента окончания рассматриваемого состава преступления. Интересно, что судебно-следственная практика также по-разному решает поставленный вопрос.

Рассмотрим пример. Из обстоятельств дела следует, что М. А.Б. 19 января 2015 года, обладая информацией о необходимости с целью соблюдения установленного порядка регистрации, передвижения и выбора места жительства иностранным гражданам уведомлять органы миграционного контроля об их месте пребывания и понимая, что без данного уведомления их пребывание на территории РФ незаконно, но, не имея на то реальной возможности, воспользовавшись хорошими отношениями с жительницей г. Кунгура, убедив ее, что она не понесет за это ни административной ни уголовной ответственности, путем уговора склонил последнюю к совершению преступления, а

именно, к фиктивной постановке на учет иностранных граждан по месту пребывания в принадлежащем ей жилом помещении, находящемся на территории Российской Федерации, без намерения предоставлять указанное жилое помещение иностранным гражданам для проживания. 19 января 2015 г., в дневное время, указанная женщина, находясь в отделении ФГУП «Почта России» Кунгурского почтамта УФПС Пермского края, действуя в интересах М. А.Б., не имея намерений предоставить иностранным гражданам жилое помещение для пребывания, подписала бланки «Уведомления о прибытии иностранного гражданина или лица без гражданства в место пребывания», заполненные оператором ФГУП «Почта России», на четырех граждан республики Азербайджан, с указанием места прибытия в жилом помещении, расположенном на территории города Кунгура. Далее действуя в интересах М. А.Б., женщина направила бланки через почту России в ОУФМС России по Пермскому краю в г. Кунгуре, тем самым осуществила фиктивную постановку иностранных граждан на учет.

Конечно, данное преступление, по нашему убеждению, окончено с момента совершения деяния, т.е. с даты регистрации по месту пребывания или по месту жительства или даты постановки на учет по месту пребывания иностранного гражданина или лица без гражданства. Согласно ч. 2 ст. 9 УК РФ, временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий. Следовательно, временем совершения преступления, предусмотренного ст. 322.3 УК РФ, является время подачи «принимающей стороной» в орган миграционного учета уведомления о прибытии иностранного гражданина или лица без гражданства. С момента окончания совершения гражданином данного действия преступление считается оконченным.

Второй вопрос, который возникает при анализе состава преступления, предусмотренного ст. 322.3 УК РФ, заключается в поиске ответа, как квалифицировать

деяние в случае, когда лицо поставило на учет нескольких лиц по месту пребывания в жилых помещениях без намерения предоставить им эти помещения для пребывания (проживания). Следует иметь в виду, что в научной среде существуют мнения, что в ст. 322.3 УК РФ предусматривается уголовная ответственность за фиктивные действия по постановке на учет по месту пребывания в отношении одного лица. Поэтому в случае совершения таких действий в отношении нескольких лиц уголовная ответственность наступает по совокупности преступлений [6. С. 911]. На наш взгляд, если указанные действия были охвачены единым умыслом виновного, то совокупность преступлений отсутствует. На это указывает и судебная практика.

Вместе с тем, вышеизложенное подводит нас еще к одной проблеме. В ст. 322.3 УК РФ недостаточно четко указаны признаки субъекта преступления (точнее, законодателем не установлены дополнительные его признаки), из чего следует, что субъектом преступления, предусмотренного ст. 322.3 УК РФ, является общий субъект. Однако характер преступления говорит о том, что его субъектом может быть лишь лицо, осуществляющее регистрацию либо постановку на учет соответствующей категории лиц. Ведь регистрация – это фиксация органом регистрационного учета сведений о месте пребывания гражданина и о его нахождении в данном месте пребывания. То есть действие под названием «регистрация» осуществляет «орган регистрационного учёта». Соответственно, должностные лица этих органов, обладающие правом регистрации граждан, и будут субъектами преступления, предусмотренного ст. 322.3 УК РФ. Не будет лишним указать, что санкции исследуемой нами статьи УК РФ подтверждают наши предположения. В качестве дополнительного вида наказания санкции содержат наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной дея-

тельностью. Вряд ли этот вид наказания можно применять к обычным гражданам, фиктивно предоставившим жилое помещение для регистрации или постановки на учет иностранца или лица без гражданства. Конечно, было бы неразумным наказывать за фиктивную регистрацию именно работника ФМС, в случае если у иностранного гражданина или лица без гражданства нет намерения проживать по месту пребывания в жилых помещениях.

Завершая рассмотрение вопроса об ответственности за фиктивную постановку на миграционный учет иностранного гражданина или лица без гражданства, отметим, что ст. 322.3 УК РФ при всей новизне и положительных моментах далека от совершенства и требует дальнейшей, более интенсивной и глубокой законодательной и научной проработки.

### ЛИТЕРАТУРА

1. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. 17 июня. № 25. Ст. 2954.
2. Агаев Г.А., Зорина Е.А. Современное состояние уголовного законодательства Российской Федерации в области миграционной политики // Научный электронный журнал «Вестник Санкт-Петербургского университета ГПС МЧС России». 2014. № 4. URL: [vestnik.igps.ru](http://vestnik.igps.ru) (дата обращения: 05.04.2016).
3. Бозиев Т.О. Особенности раскрытия имущественных преступлений, совершаемых в отношении иностранных граждан. М., 2009.
4. Лейба А. Нет «резинovým» квартирам // Юрист. 2014. № 8. С. 1–3.
5. Практическая демография / под ред. Л.Л. Рыбаковского. М.: ЦСП, 2005.
6. Уголовное право России. Общая и Особенная части / под ред. И. М. Мацкевича, Н.Г. Кадникова. М., 2015.
7. Официальный сайт Федеральной миграционной службы России. URL: <http://www.fms.gov.ru/press/speeches/item/6845/>