

# ЯВЛЯЕТСЯ ЛИ БЕЖЕНЕЦ “НЕЛЕГАЛОМ-НАРУШИТЕЛЕМ” ?

Лариса Васильева

**П**равовой основой осуществления деятельности государственных органов Республики Беларусь в сфере миграции в первую очередь являются Конституция Республики Беларусь, законы “О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь” 1993 г., “О гражданстве Республики Беларусь” 1991 г., “О беженцах” 1995 г., Указ Президента Республики Беларусь № 229 от 29 ноября 1994 г., которым утверждено Положение о порядке рассмотрения вопросов предоставления убежища иностранным гражданам и лицам без гражданства.

Данные правовые акты регламентируют порядок осуществления контроля со стороны государства в основном за легальным перемещением населения, въездом граждан и лиц без гражданства на территорию Республики Беларусь и выездом за ее пределы.

В то же время многие проблемы нелегальной и вынужденной миграции остаются нерешенными (например, задержание и выдворение нелегальных мигрантов, контроль за пребыванием беженцев и др.).

Выбор мер государственного воздействия в сфере неконтролируемой миграции зависит, прежде всего, от оценки влияния того или иного миграционного потока на состояние национальной безопасности и общественного порядка<sup>1</sup>.

Степень же индивидуальной ответственности мигрантов в таких случаях обусловлена не только влиянием миграционных потоков на правоохраняемые интересы, но и рядом других факторов: обстоятельствами, вынудившими людей к пересечению границы, способом ее пересечения; целями прибытия, а в некоторых случаях и последующим поведением в стране пребывания.

Несмотря на то, что действия нелегальных и вынужденных мигрантов (беженцев) (переход государственной границы, незаконное пребывание на территории республики и т. д.) внешне схожи и не санкционированы властями нашей страны, оценка таких нарушений с точки зрения наказуемости прямо противоположна.

Понятие “нелегальный” означает “незаконный, подпольный”; нелегальное положение — скрытое, незаконное проживание, в том числе под чужим именем<sup>2</sup>.

Таким образом, нелегальный мигрант, по нашему мнению, — это лицо, которое скрытно, в нарушение норм национального законодательства прибывает на территорию Беларуси. Такое лицо умышленно обходит процедуру получения разрешения на въезд и сознательно нарушает правила пребывания в стране. Поведение нелегального мигранта с момента созревания негативного миграционного настроения, затем умысла на совершение конкретных нескольких преступлений<sup>3</sup>, осуществление намеченного плана на территории “принимающего” государства с последующим выездом за его пределы — подчинено единой противоправной цели.

Основание для привлечения нелегального мигранта к ответственности в соответствии с законодательством Республики Беларусь возникает с момента нарушения им государственной границы, так как налицо состав преступления, предусмотренный статьей 80 Уголовного кодекса Республики Беларусь “Умышленное незаконное пересечение государственной границы Республики Беларусь”:

**объект** — установленный порядок пересечения государственной границы Республики Беларусь;

**объективная сторона** — действие, выразившееся в незаконном пересечении государственной границы Республики Беларусь. Формы: пересечение государственной границы вне пунктов пропуска без соответствующего разрешения или документов; пересечение государственной границы в пунктах пропуска без соответствующего разрешения или по подложным документам. Возможные способы: пешком; вплавь; на наземных транспортных средствах; на воздушных судах, летательных аппаратах; на плавсредствах.

Состав данного преступления: формальный. Преступление считается оконченным с момента пересечения государственной границы Республики Беларусь;

**субъективная сторона** — умышленная вина в форме прямого умысла: лицо сознает, что незаконно пересекает государственную границу и желает этого;

**субъект** — общий, с 16 лет.

Квалифицирующим признаком данного состава являются действия, совершенные повторно либо по предварительному сговору группой лиц<sup>4</sup>.

Являются ли “нелегалами-нарушителями” подпадающие под статус беженца?

При наличии события преступления, предусмотренного статьей 80 УК Республики Беларусь, в действиях беженца нет состава преступления, так как отсутствует умысел на незаконное пересечение государственной границы. В данном случае пересечение границы является необходимым условием спасения от преследования. Беженец вынужден использовать такой путь. В случаях, вынудивших людей к бегству, нет возможности выполнить иммиграционные формальности<sup>5</sup>.

Лицо становится беженцем, как только начинает отвечать критериям, содержащимся в Конвенции о статусе беженцев, т. е. “... в силу вполне обоснованных опасений стать жертвой преследований по признаку расы, вероисповедания, гражданства, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений находится вне страны и не может пользоваться защитой этой страны или не желает пользоваться такой защитой вследствие таких опасений; или, не имея определенного гражданства и находясь вне страны своего прежнего обычного местожительства в результате подоб-

Васильева Лариса Александровна — старший преподаватель кафедры охраны общественного порядка Академии Министерства внутренних дел Республики Беларусь

ных событий, не может или не желает вернуться в нее вследствие таких опасений”<sup>6</sup>.

Признание статуса беженца носит характер декларации, т. е. объявления того факта, что данное лицо является беженцем. “Человек не становится беженцем вследствие его признания таковым; человек признается беженцем, поскольку он таковым является”<sup>7</sup>.

В Декларации о территориальном убежище 1967 г. говорится, что “каждый человек имеет право искать убежища от преследования в других странах и пользоваться этим убежищем”<sup>8</sup>.

Там же обращается внимание на то, что “ни к какому лицу, ищущему убежище, не должны применяться такие меры, как отказ от разрешения перехода границы, или, если оно уже вступило на территорию, на которой ищет убежище, высылка или принудительное возвращение в какую-либо страну, где это лицо может подвергнуться преследованию”<sup>9</sup>.

Такое положение международных правовых норм мы определяем как встречный правовой эффект.

В то же время “у каждого беженца существуют обязательства в отношении страны, в которой они находятся, в силу которых, в частности, он должен подчиняться законам и распоряжениям, а также мерам, принимаемым для поддержания общественно-го порядка”<sup>10</sup>.

В соответствии с Конституцией Республики Беларусь в 1995 г. введен в действие закон “О беженцах”, который определяет правовой статус беженцев, регулирует порядок его приобретения и утраты, устанавливает правовые, экономические и социальные гарантии защиты беженцев на территории Республики Беларусь. В зависимости от перечня взаимных прав и обязанностей данной категории мигрантов и государства, непосредственное пребывание в нашей стране лиц, попадающих под статус беженца, условно можно разделить на три этапа:

- 1) с момента прибытия на территорию государства до обращения с ходатайством о предоставлении статуса беженца в компетентные государственные органы;
- 2) с момента регистрации ходатайства, рассмотрения такового до принятия решения по существу;
- 3) дальнейшее пребывание, в зависимости от принятого решения.

Если иностранец, прибывший на законном основании в Республику Беларусь и продолжительное время проживавший на ее территории, имеет намерение получить статус беженца в Республике Беларусь, он должен обратиться в территориальный орган Комитета по миграции<sup>11</sup> по месту своего проживания с ходатайством, которое будет являться основанием для начала процедуры о признании такого иностранца беженцем<sup>12</sup>.

Иностранец, вынужденный незаконно пересечь государственную границу Республики Беларусь по причинам, определенным в статье 1 закона “О беженцах”, должен сразу заявить об этом любому сотруднику, проводящему иммиграционный контроль. Права иностранца, обратившегося с ходатайством о признании его беженцем, и беженца могут быть ограничены в целях обеспечения защиты и безопасности государства, охраны основ конституционного строя, моральности, здоровья, прав и законных интересов других лиц на основаниях, предусмотрен-

ных законодательством Республики Беларусь. Закон определяет основания, по которым иностранцу, подавшему ходатайство о признании его беженцем в Республике Беларусь, может быть отказано в регистрации такого ходатайства. Регистрация ходатайства является актом нормативного характера, устанавливающим законность временного пребывания этого лица на территории Республики Беларусь.

При рассмотрении ходатайства о признании иностранца беженцем территориальные органы Комитета по миграции всесторонне оценивают доводы заявителя, содержание представленных документов, выводы правоохранительных органов, иные документы и надлежащим образом оформленные показания свидетелей. Территориальный орган Комитета по миграции имеет право требовать для рассмотрения ходатайства документы и материалы государственных органов, представляющих необходимую информацию в установленном порядке.

После регистрации ходатайства о признании беженцем иностранец получает временное свидетельство установленного образца.

Закон определяет, что вся процедура рассмотрения ходатайства о признании иностранца беженцем в Республике Беларусь до принятия решения по этому ходатайству не может превышать трех месяцев. В течение этого периода иностранец обязан:

- сообщать соответствующим органам миграционной службы сведения, необходимые для рассмотрения ходатайства;

- исполнять законодательство Республики Беларусь, проходить медицинское освидетельствование по требованию органов здравоохранения.

Такой иностранец имеет право:

- проживать в семье гражданина Республики Беларусь или постоянно проживающего в Республике Беларусь иностранца при наличии согласия их семей на совместное проживание независимо от размеров занимаемой жилой площади;

- получать единовременную либо иную денежную помощь в порядке, определяемом Советом Министров Республики Беларусь, медицинские и социально-бытовые услуги. Решение о признании иностранца беженцем Республики Беларусь (или отказ в этом) принимается руководителем Комитета по миграции на основании представленного заключения соответствующей областной, Минской городской миграционной службой с учетом проведенной процедуры, а также материалов личного дела иностранца не позднее 30 дней после их получения.

Иностранцу, признанному беженцем, и членам его семьи, достигшим 16 лет, выдается удостоверение беженца установленного образца. Данное удостоверение является документом, свидетельствующим о личности беженца и дающим ему право находиться на территории Республики Беларусь на законном основании.

Если иностранцу отказано в признании его беженцем, ему в пятидневный срок со дня принятия решения об этом выдается письменное сообщение с указанием причин отказа и порядка обжалования принятого решения.

Иностранец, которому было отказано в регистрации ходатайства о признании его беженцем, обязан в трехдневный срок зарегистрироваться в соответствующем органе внутренних дел по месту рас-

смотрения ходатайства для разрешения вопроса о его дальнейшем нахождении на территории Республики Беларусь. Подача иностранцем жалобы приостанавливает действия органов внутренних дел по организации его выезда с территории Беларуси.

Иностранец, приобретший статус беженца, имеет право на:

— проживание в одном из населенных пунктов, предложенных территориальными органами Комитета по миграции, или в населенном пункте, выбранном беженцем самостоятельно; он может поселиться в семье гражданина Республики Беларусь либо постоянно проживающего в Республике Беларусь иностранца при наличии согласия их семей на совместное проживание, если при вселении беженца размер жилой площади будет составлять не менее шести квадратных метров на каждого проживающего;

— получение при содействии соответствующих органов государственного управления сведений о родственниках, проживающих в государстве, территорию которого оставил беженец, а также об оставленном там имуществе;

— приобретение в соответствии с законодательством Республики Беларусь гражданства Республики Беларусь;

— охрану здоровья в порядке, предусмотренном законодательством для граждан Республики Беларусь;

— получение денежной помощи и других видов помощи в порядке, определяемом Советом Министров Республики Беларусь.

Беженец обязан выполнять Конституцию Республики Беларусь, другие законодательные акты Республики Беларусь, решения и распоряжения государственных органов и органов местного самоуправления. В других правах и обязанностях, не определенных законом “О беженцах”, беженцы уравниваются с иностранцами, имеющими разрешение на постоянное проживание в Республике Беларусь.

В целом правовое положение беженцев сохраняет свои особенности, однако, в случае совершения противоправных деяний, эти лица привлекаются к ответственности на общих основаниях, что закреплено статьей 18 закона Республики Беларусь “О беженцах”: “лица, виновные в нарушении настоящего Закона, несут ответственность, предусмотренную законодательством Республики Беларусь”.

Политика Республики Беларусь в сфере миграции основывается на принципах гуманизма, уважения прав человека, соблюдения законности, неотвратимости и действенности административной ответственности иностранцев за нарушение законодательства Республики Беларусь.

Правовая же оценка внешне схожих действий нелегального мигранта и беженца имеет принципиальные отличия, что, в одном случае, влечет возникновение уголовно-правовых отношений, а в другом — исключает ответственность определенного круга лиц. Это обстоятельство и определяет позицию государственных органов Республики Беларусь, осуществляющих деятельность в сфере миграции.

<sup>1</sup> См.: Кохан Н. Нелегальная миграция и поиск адекватного противодействия // Беларусь в мире. 1997. № 4.; Наркевич Г. Нелегальная миграция и европейская безопасность // Беларусь в мире. 1996. № 2.

<sup>2</sup> Краткий словарь современных понятий и терминов: 2-е изд. / Н. Т. Бунимович, Г. Г. Жаркова, Т. М. Корнилова и др.; Сост. и общ. ред. В. А. Макаренко. М.: Республика, 1995. 510 с.

<sup>3</sup> В данном случае можно однозначно говорить о совокупности преступлений, первое из которых — пересечение государственной границы. Более подробно см.: Мороз В. В., Безлюдов О. А. Уголовное право Республики Беларусь (общая часть): Учебник. Мн.: БелНИУФЭ. 1997. Гл. II.

<sup>4</sup> См.: Уголовное право Республики Беларусь (особенная часть): Учебн. и практ. пособ. / Под общ. ред. доцента А. И. Лукашова. Мн.: Тесей, 1997. С. 47.

<sup>5</sup> См.: Гудвин-Гилл Г. С. Статус беженца в международном праве / Пер. с англ. Под ред. М. И. Левиной. М.: ЮНИТИ, 1997. С. 187.

<sup>6</sup> Конвенция о статусе беженцев // Сборник международных договоров. Т. 1 (часть вторая). Универсальные договоры. Нью-Йорк; Женева: ООН, 1994. С. 741.

<sup>7</sup> Определение статуса беженца: Учеб. модуль. Женева: УВКБ, 1992. С. 7.

<sup>8</sup> Декларация о территориальном убежище // Сборник международных договоров. Т. 1 (часть вторая). Универсальные договоры. Нью-Йорк; Женева: ООН, 1994. С. 772.

<sup>9</sup> Там же. С. 774.

<sup>10</sup> Конвенция о статусе беженцев // Сборник международных договоров. Т. 1. С. 743.

<sup>11</sup> Положение о Комитете по миграции при Министерстве труда в Республике Беларусь утверждено Постановлением Совета Министров Республики Беларусь № 337 от 14.04.1997 г.

<sup>12</sup> Здесь и далее см.: О беженцах: Закон Республики Беларусь. Мн., 1995. Статьи 6—8, 10—12.

## SUMMARY

The article “Is the Refugee a Law Offender?” considers an important problem concerning the rights of refugees and asylum-seekers on the territory of the Republic of Belarus.

The government of the Republic of Belarus takes measures in order to perfect the legislation what concerns the solution of social and economic issues, security provision to this category of migrants on the basis of humanitarian principles of international law and taking into consideration the standards recommended by the international norms of treatment of the given individuals. However, some problems of illegal and forced migration remain unsolved (e. g. definition and eviction of illegal migrants, control of the refugee’s residence...).

The selection of measures of state influence in the sphere of uncontrolled migration mostly depends on the evaluation of the impact of any migrational flow on national security and social order.

The level of individual responsibility of migrants in such cases is determined not only by the influence of the migrational flow on the interests safeguarded by law, but it also depends on a number of other factors: the reasons which caused people to cross borders, the means of crossing, the aims of coming and, in some cases, further behavior in the country of residence.

Although the activities of illegal and forced migrants — crossing of the state border, illegal residence on the territory of the republic — seem to be similar and are not authorized by the authorities of the Republic of Belarus, the evaluation of the given violations from the point of view of punishment is directly opposite.

It is this particular question that is discussed by the author. The summarized work gives a comparative legal analysis of the activities of the migrant and the basis of the provisions of international and national legislation norms. The article deepens the content of the notions: “an illegal migrant”, “a forced migrant” and presents a list of mutual rights and responsibilities of states and the individuals who fall under the refugee status during the residence of the latter on the territory of our country; it also gives a definition of the position of national bodies of the Republic of Belarus towards the evaluation of the actions of these individuals in the light of national migration policy.