



UNODC

Управление Организации Объединенных Наций
по наркотикам и преступности



Базовое учебное пособие по расследованию дел о незаконном ввозе мигрантов и судебному преследованию виновных

Модуль 7
Вопросы законодательства



Публикация настоящего издания стала возможной благодаря финансированию, полученному от Европейского союза.

**Базовое учебное пособие
по расследованию дел о незаконном
ввозе мигрантов и судебному
преследованию виновных**

Модуль 7

Вопросы законодательства



© Управление Организации Объединенных Наций по наркотикам и преступности, май 2010 год

Описание или классификация стран или территорий и изложение материала в настоящем издании не означают выражения со стороны Секретариата Организации Объединенных Наций какого бы то ни было мнения относительно правового статуса страны, территории, города или района, или их властей, или относительно делимитации их границ, или относительно их экономической системы или уровня развития.

Подготовка к изданию: UNOV/DM/CMS/EPLS/Electronic Publishing Unit.

Модуль 7. Вопросы законодательства

А. Цели обучения

В настоящем модуле рассматриваются некоторые вопросы законодательства, касающиеся расследования дел о незаконном ввозе мигрантов, в частности законодательная база в отношении данного преступления, а также альтернативных преступлений, подлежащих уголовному преследованию в тех случаях, когда отсутствует факт преступления незаконного ввоза мигрантов или нет достаточных улик для поддержки обвинения в незаконном ввозе мигрантов. По окончании изучения настоящего модуля вы сможете:

- понимать законодательную базу в отношении расследования дел о незаконном ввозе мигрантов и связанных с этим преступлений;
- определять другие преступления, которые могли быть совершены во время незаконного ввоза мигрантов;
- определять потенциально сильные и слабые места, которые необходимо учитывать при осуществлении уголовного преследования.

В. Законодательная база

Ваше законодательство

Подписав Протокол о незаконном ввозе мигрантов, государства-участники получили инструмент для противодействия незаконному ввозу мигрантов, а также прочную основу для сотрудничества с другими странами. В целях содействия данному процессу ЮНОДК разработало типовой закон о незаконном ввозе мигрантов.

Расследования, проводимые в разных юрисдикциях, регулируются разными законодательными требованиями. Необходимость получения соответствующих полномочий и соблюдения соответствующих законодательных процедур может серьезно осложнить действия правоохранительных органов, стремящихся эффективно приступить к расследованию или творчески применить его тактические приемы.

В некоторых юрисдикциях имеется специальное законодательство в отношении незаконного ввоза мигрантов, в то время как в других незаконный ввоз мигрантов можно криминализировать по уголовному кодексу. В ряде стран незаконный ввоз мигрантов может не подпадать под криминализацию согласно тому или иному правовому инструменту. В последней из вышеупомянутых ситуаций прокуроры, по-видимому, вынуждены проводить аналогию с альтернативными преступлениями, с тем чтобы выносить приговор лицам, занимающимся незаконным ввозом мигрантов.



При взаимодействии с другими юрисдикциями вы должны учитывать правила и законы, действующие в данной стране. Несоблюдение правил и законоположений может иметь фатальные последствия для расследуемого вами дела!

Криминализация

В статье 6 Протокола о незаконном ввозе мигрантов перечислены следующие виды преступного поведения, которые государствам-участникам следует криминализировать.

- Обеспечение, с целью получения материальной выгоды, незаконного въезда в какое-либо государство-участник любого лица, которое не является его гражданином или не проживает постоянно на его территории (пункт 1 а) статьи 6).
- Изготовление, приобретение, предоставление поддельных документов на въезд/выезд или удостоверений личности или владение ими, когда они совершаются в целях создания условий для незаконного ввоза мигрантов (пункт 1 б) статьи 6).
- Предоставление какому-либо лицу, которое не является гражданином соответствующего государства или не проживает постоянно на его территории, возможности находиться в этом государстве без соблюдения необходимых требований для законного пребывания в нем путем использования незаконных способов (пункт 1 с) статьи 6).
- Организация других лиц или руководство ими с целью совершения вышеперечисленных преступлений (пункт 2 с) статьи 6).
- Покушение на совершение какого-либо из вышеперечисленных преступлений, при условии соблюдения основных принципов правовой системы государства-участника (пункт 2 а) статьи 6).
- Участие в качестве сообщника в совершении какого-либо из вышеперечисленных преступлений, при условии соблюдения основных принципов правовой системы государства-участника (пункт 2 б) статьи 6).

Подпункт б) статьи 3 определяет незаконный въезд как пересечение (международных) границ без соблюдения необходимых требований для законного въезда в принимающее государство.

По этому поводу вам необходимо руководствоваться вашим внутренним законодательством и обращаться за консультацией к судебным органам, в то же время вышеперечисленные положения Протокола о незаконном ввозе мигрантов четко определяют международно признанное отношение к криминализации. Это должно помочь вам выбрать тот вид поведения, которого следует придерживаться при сборе доказательств.

В некоторых юрисдикциях человека могут привлечь к ответственности за то, что он, как говорится, закрывал глаза на незаконный ввоз мигрантов, то есть он или она могут не принимать активного участия в преступлении, но признаются виновными в силу его или ее бездействия в отношении данного преступления.



Пример: уголовное законодательство – Нидерланды

Уголовный кодекс, статья 197а, Незаконный ввоз людей

1. Лицо, которое предоставляет помощь другому лицу в получении въезда в Нидерланды или транзита через Нидерланды, другое Государство – Член Европейского союза, Исландию, Норвегию или любое Государство, присоединившееся к Протоколу против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху, заключенному 15 ноября 2000 года в Нью-Йорке и дополняющему Конвенцию против транснациональной организованной преступности, подписанную 15 ноября 2000 года в Нью-Йорке, или которое предоставляет такому лицу возможность, или средства, или информацию, позволяющие ему поступать подобным образом, осознавая при этом или имея серьезное основание полагать, что означенный въезд или транзит является противозаконным, признается виновным в незаконном ввозе людей, и ему назначается уголовное наказание в виде лишения свободы сроком до четырех лет или денежный штраф пятой категории.

2. Лицу, которое, стремясь получить выгоду, предоставляет помощь другому лицу в том, чтобы получить вид на жительство в Нидерландах или другом Государстве – Члене Европейского союза, Исландии, Норвегии или любом Государстве, присоединившемся к Протоколу, упомянутому в первом пункте, или которое предоставляет такому лицу возможность, или средства, или информацию, позволяющие ему поступать подобным образом, осознавая при этом или имея серьезное основание полагать, что означенный вид на жительство является противозаконным, назначается уголовное наказание в виде лишения свободы сроком до четырех лет или денежный штраф пятой категории.

3. В случае если одно из преступлений, описываемых в первом и втором пунктах, совершено лицом при исполнении каких-либо должностных обязанностей или при осуществлении какой-либо профессиональной деятельности, то данному лицу назначается уголовное наказание в виде лишения свободы сроком до шести лет или денежный штраф пятой категории, а также может быть назначено освобождение от должности или запрет на осуществление профессиональной деятельности, и судья может издать постановление о публичном оглашении приговора ему/ей.

4. В случае если одно из преступлений, описываемых в первом и втором пунктах, совершено лицом, которое сделало подобные деяния своей профессией или совершает их регулярно либо совершено группой лиц, действовавших в сговоре, то назначается уголовное наказание в виде лишения свободы сроком до восьми лет или денежный штраф пятой категории.

5. В случае если одно из преступлений, описываемых в первом и втором пунктах, привело к тяжким телесным повреждениям или имеются опасения, что может возникнуть угроза жизни человека, то назначается уголовное наказание в виде лишения свободы сроком до двенадцати лет или денежный штраф пятой категории.

6. В случае если одно из преступлений, описываемых в первом и втором пунктах, привело к смерти, назначается уголовное наказание в виде лишения свободы сроком до пятнадцати лет и денежный штраф пятой категории.

Отягчающие и смягчающие факторы

Вам также следует учитывать возможное наличие отягчающих обстоятельств. Согласно пункту 3 статьи 6 Протокола о незаконном ввозе мигрантов, государства-участники должны принимать законодательные и другие меры, с тем чтобы признать в качестве отягчающих такие обстоятельства, которые:

- ставят или могут поставить под угрозу жизнь или безопасность соответствующих мигрантов; или
- связаны с бесчеловечным или унижающим достоинство обращением с такими мигрантами, в том числе в целях эксплуатации.

Ниже приведены примеры подобных обстоятельств (перечень не исчерпывающий):

- Насилие над ребенком или злоупотребление доверием или властью в силу служебного положения.
- Причастность к другим преступлениям, таким как контрабанда наркотиков и торговля людьми; например, мигрантов, возможно, принуждают перевозить наркотики, когда они сами являются объектом незаконного ввоза¹.

¹ Следует отметить, что эксплуатация кого-либо из мигрантов посредством принуждения его или ее к тому, чтобы перевозить наркотики или совершать иные противозаконные деяния во время незаконного ввоза, могла бы означать, что он или она является жертвой торговли людьми.

- Условия, в которых осуществляется незаконный ввоз мигрантов: было ли в лодке, автобусе или автомобиле особенно жарко, холодно, сыро, душно или тесно? Была ли транспортировка морем особенно тяжелой?

Относительно отягчающих (и смягчающих) обстоятельств см. также модуль 3.

Ниже представлены некоторые из вероятных отягчающих и смягчающих факторов, которые могут быть учтены при вынесении приговора.

<i>Отягчающий фактор</i>	<i>Смягчающий фактор</i>
Используемые методы: высокая степень риска для тех, кого незаконно ввозят, например людей сажают одних в лодку, которая не предназначена для передвижения по морю.	Используемые методы незаконного ввоза не сопряжены с риском для мигрантов.
Значительное число перевозимых мигрантов.	Незначительное число перевозимых мигрантов.
Случаи смерти среди мигрантов.	Мигранты содержались в безопасности и под охраной.
Преступное прошлое, свидетельствующее о неоднократных преступлениях, имеющих отношение к незаконному ввозу мигрантов.	Первое задержание (например, молодой правонарушитель без криминального прошлого).
Плохие условия транспортировки (духота, отсутствие воды и пищи, предельно высокие или предельно низкие температуры и небезопасные погодные условия на море).	Более или менее благоприятные условия транспортировки.
Высокая сумма выгоды, например доход в виде чистой прибыли.	Невысокая сумма прибыли.
Применение насилия в отношении мигрантов, например нападения на мигрантов, с тем чтобы руководить ими во время транспортировки.	Неприменение насилия.
Эксплуатация мигрантов или потенциальные возможности для торговли людьми.	
Сопrotивление аресту, применение насилия или иные действия, свидетельствующие об отказе сотрудничать с правоохранительными органами.	Сотрудничество с полицией; предоставление свидетельских показаний в отношении сети незаконного ввоза мигрантов.
Присутствие детей.	
Вовлечение государственных должностных лиц.	
Совершение других преступлений (например, насилие в отношении незаконно ввозимых мигрантов, такое как посягательство сексуального характера во время транспортировки).	

Некриминализация

Крайне важно помнить, что в Протоколе о незаконном ввозе мигрантов ни в коей мере не криминализируется причастность самих мигрантов к тому, что их незаконно ввозили, в силу статьи 5 Протокола, которая гласит:

“Настоящий Протокол не применяется для уголовного преследования мигрантов в силу только того обстоятельства, что они стали объектом деяний, указанных в статье 6 настоящего Протокола”.



Вопросы и упражнения

- Имеется ли в вашей стране конкретное законодательство по борьбе с незаконным ввозом мигрантов?
- Если в вашей стране имеется подобное законодательство, то как оно отличается от Протокола о незаконном ввозе мигрантов?

Например, признаются ли в нем уголовно наказуемыми нижеперечисленные деяния:

<i>Преступное поведение</i>	<i>Криминализируется? Да/нет</i>	<i>Соответствующий внутренний закон</i>	<i>Пример поведения</i>
Обеспечение, с целью получения материальной выгоды, незаконного въезда в какое-либо государство-участник любого лица, которое не является его гражданином или не проживает постоянно на его территории.			Г-н D. получает 1500 долл. США за перевоз г-на M. на пять километров от границы в государство, куда тот, как ему известно, проникает незаконно.
Изготовление, приобретение, предоставление поддельных документов на въезд/выезд или удостоверений личности или владение ими, когда они совершаются в целях создания условий для незаконного ввоза мигрантов.			Г-н P. предоставляет г-же M. паспорт г-жи O. за 1500 долл. США, с тем чтобы г-жа M. имела возможность незаконно въехать в страну.
Предоставление какому-либо лицу, которое не является гражданином страны или не проживает в ней постоянно, возможности находиться в этой стране без соблюдения требований для законного пребывания в ней путем использования незаконных средств.			Г-н A., школьный администратор, лично получает 1500 долл. США за то, чтобы зарегистрировать г-на M. как учащегося его школы, зная о том, что г-н M. не намеревается учиться, а просто желает остаться в стране.
Организация других лиц или руководство ими с целью совершения вышеперечисленных преступлений.			Г-н S. организует г-на P. на предоставление поддельного паспорта для г-жи M., с тем чтобы она могла совершить незаконный въезд в страну.
Покушение на совершение какого-либо из вышеперечисленных преступлений.			Г-н D. получает плату за перевоз г-на M. в государство, куда тот, как ему известно, проникает незаконно, однако на границе его задерживают.
Участие в качестве сообщника в совершении какого-либо из вышеперечисленных преступлений.			Г-н B. сопровождает г-жу M. во время поездки в страну назначения на случай, если у нее возникнут проблемы при пересечении границы с поддельным паспортом.

- Приведите еще какой-нибудь пример каждого из преступлений, перечисленных в колонке “Пример поведения”.

- Если в вашей стране отсутствует законодательство по противодействию незаконному ввозу мигрантов, то за совершение каких других преступлений можно наказать лиц, занимающихся незаконным ввозом мигрантов?
- Имеется ли в странах, с которыми вы обычно состоите в партнерских отношениях, специальное законодательство по противодействию незаконному ввозу мигрантов?
Если нет, то какие другие положения законодательства распространяются на вашу совместную работу?
- Если вам неизвестны соответствующие законы стран, с которыми вы состоите в партнерских отношениях, то каким образом вы могли бы ознакомиться с содержанием этих законов? К кому вы обратились бы за помощью?
- Подлежит ли наказанию в вашей стране бездействие в отношении незаконного ввоза мигрантов?
Каковы могут быть последствия, если какое-либо лицо, будучи сотрудником полиции или государственным чиновником, закрывает глаза на такие преступления?
- Насколько в законодательстве, которым вы руководствуетесь, соблюдается баланс между криминализацией и правами человека?
- Принимаются ли в законодательстве вашей страны во внимание отягчающие обстоятельства? Если да, то каковы они?
- Имеется ли у вас опыт расследования или уголовного преследования по делам о незаконном ввозе мигрантов с отягчающими обстоятельствами?
- Как изменяется приговор, если в деле о незаконном ввозе мигрантов обнаруживаются отягчающие обстоятельства?

С. Другие преступления

В ходе незаконного ввоза мигрантов чрезвычайно высока вероятность того, что будут совершены другие преступления. Следователям может потребоваться, в зависимости от национального законодательства и принципов политики, расследовать все такие преступления. И наоборот, они могут постараться доказать другие преступления, если изначальное подозрение относительно незаконного ввоза мигрантов нельзя подкрепить доказательствами (по всем его составляющим) или если законодательство о незаконном ввозе мигрантов отсутствует в стране как таковое.

Ниже перечислены многие другие преступления или их разновидности, которые могут быть совершены во время незаконного ввоза мигрантов. Перечень не является исчерпывающим, и не делается попытка охватить все разнообразие правовых систем и внутренних законов. Его цель состоит в том, чтобы просто дать вам представление о типах преступлений, которые могут быть совершены. Следует также помнить о том, что, когда в обвинении фигурирует слишком много преступлений, дело может стать неуправляемым.

К другим преступлениям можно отнести.

- преступления, связанные с транспортом
транспортировка без декларирования груза в автомобиле,
неправильное указание груза или личности на границе;
- преступления, связанные с документами/мошеннические преступления:
подлог/подделка документов,
неправильное обращение (например, с украденными паспортами);
- преступления, связанные с нарушением иммиграционных требований
тайный въезд,

ложные сведения, сообщенные сотруднику пограничной службы,
укрывательство нарушителя иммиграционных законов,
отказ сдать иммиграционным службам;

- мошеннические преступления
 - отмывание денег,
 - кража (в частности, паспортов),
 - подделка,
 - обман,
 - подлог,
 - подкуп,
 - злоупотребление служебными полномочиями;
- другие преступные деяния
 - убийство,
 - непредумышленное убийство,
 - нападение,
 - временное лишение свободы или незаконное ограничение свободы,
 - похищение или насильственный увоз людей,
 - преступления, связанные с наркотиками (владение, поставка или незаконный оборот),
 - фиктивный брак,
 - лжесвидетельство (при заключении брака),
 - двоеженство/двоемужество (как указано выше),
 - торговля людьми,
 - участие в организованной преступной группе,
 - нанесение телесных повреждений или ранений,
 - преступления на сексуальной почве,
 - пытки либо бесчеловечное или унижающее достоинство обращение,
 - преступления с применением оружия,
 - угроза жизни в отличие от угрозы достоинству,
 - препятствование отправлению правосудия,
 - давление на свидетелей,
 - прочее.

При рассмотрении различных преступлений следователям необходимо помнить о том, что преступления, которые действительно совершены и которые можно доказать, нельзя упрощенно рассматривать как отягчающие обстоятельства². Попытка расценивать эти преступления именно так часто приводит к “развалу” дела, которое следовало бы открыть ввиду серьезности преступлений.

Если другие потенциальные преступления не представляются, в плане максимально возможного срока наказания, более серьезными, чем незаконный ввоз мигрантов, следует проявлять осторожность, чтобы не слишком отклониться от первоочередных целей расследования. Очевидно, что, если ваше расследование случая незаконного ввоза мигрантов превращается в расследование убийства, приоритетным становится преступление убийства. Всегда стремитесь доказывать наиболее серьезное преступление с помощью улик, которые у вас имеются или которые вы можете получить.

² См. раздел В, выше, касающийся отягчающих и смягчающих обстоятельств.

Незаконный ввоз мигрантов – это смертоносный бизнес

При проведении операций по незаконному ввозу мигрантов преступники часто практически безразличны к жизни перевозимых ими людей.

По сообщениям Би-би-си, за один только 2006 год около 6 тыс. мигрантов из Африки умерли или пропали без вести во время их транспортировки морем на острова одной из западно-европейских стран.

Каждый год тысячи людей спасаются бегством от конфликтов, насилия, засухи и нищеты, царящих в странах Африканского Рога, пытаясь пересечь Аденский залив в поисках относительной безопасности. В 2007 году таких беглецов насчитывалось около 30 тыс., и только за первые пять месяцев 2008 года их численность уже составила 20 тыс. человек. Многие из тех, кто отважился на столь рискованное путешествие, прибегали к услугам лиц, занимающихся незаконным ввозом мигрантов, чтобы пересечь коварный Аденский залив; действующие на этом маршруте контрабандисты широко известны своей жестокостью. Показатели смертности здесь весьма высоки. Выжившие рассказывают леденящие душу истории о выпавших на их долю тяжких испытаниях: в лодки, рассчитанные на 30–40 пассажиров, набивалось более 100 человек; иллюминаторов в трюмах не было; людям приходилось неподвижно сидеть в подтекающей из щелей морской воде, смешанной с мочой, испражнениями или рвотной массой; пищу и воду не давали; некоторые начинали задыхаться от того, что на их плечах сидели другие несчастные; у людей требовали дополнительных денег за то, чтобы выйти на воздух, но, забрав деньги, охранники вталкивали людей обратно в трюм; контрабандисты нападали на мужчин, женщин и детей, избивая их палками, металлическими прутьями и прикладами или угрожая ножами.

В апреле 2008 года 54 человека умерли в закрытом кузове грузовика, после того как вышла из строя система кондиционирования воздуха. Те, кому удалось выжить, рассказывали, что они направлялись в одну из стран Юго-Восточной Азии в поисках работы, когда минут через 30 после отъезда стало невыносимо душно, и люди начали задыхаться. Бедняги стучали по стенам кузова и в панике звонили на мобильный телефон водителю, однако тот из-за боязни, что шум привлечет полицию, не останавливался и советовал сохранять спокойствие. Когда водитель все же припарковался в укромном месте и открыл двери грузовика, обнаружилось, что многие мигранты, в основном женщины и дети, мертвы. Испугавшись, водитель сбежал. Один из тех, кому удалось выжить, 30-летний Соу Вин, выходец из другой страны в Юго-Восточной Азии, вспоминал: «Еще бы полчаса такой езды, и я бы точно умер».

В июле 2008 года 13 человек были найдены мертвыми в окрестностях столицы одной западноазиатской страны. Они задохнулись в закрытом грузовике, и их тела сбросили в поле возле дороги.



Вопросы и упражнения

- Какие еще преступления помимо перечисленных выше могут быть инкриминированы в вашей стране лицу, занимающемуся незаконным ввозом мигрантов?
- Разберите ситуацию Соу Вина, описанную во врезке «Незаконный ввоз мигрантов – это смертоносный бизнес».

Перечислите как можно больше преступлений, в которых, на ваш взгляд, можно было бы потенциально обвинить водителя грузовика.

Перечислите отягчающие обстоятельства, которые можно использовать при рассмотрении дела водителя.

Перечислите любые смягчающие обстоятельства, которые можно использовать при рассмотрении дела водителя.

D. Вопросы уголовного преследования

Требование actus reus

Требование *actus reus*, или наличие материальных доказательств незаконного ввоза мигрантов, зависит от законодательства вашей страны. В случаях, касающихся преступления незаконного ввоза мигрантов, как это определено в Протоколе о незаконном ввозе мигрантов, вышеуказанное требование подразумевает следующее:

- содействие в незаконном въезде или незаконном пребывании другого лица;
- въезд в другую страну лица, которое не является ее гражданином и не проживает постоянно на ее территории;
- договоренность о получении финансовой или иной материальной выгоды.

Протокол о незаконном ввозе мигрантов не определяет понятие “содействие”. В общем оно относится к акту достижения конкретного результата; в отношении незаконного ввоза мигрантов это незаконный въезд того или иного лица в страну.

Требование mens rea

Требование *mens rea* отражает психическое состояние лица, обвиняемого в каком-либо преступлении. Только лица с достаточно “виновным разумом” могут быть признаны подлежащими ответственности за уголовное преступление. В определенных юрисдикциях и в определенных случаях уголовное наказание может быть наложено за преступления “строгой ответственности”, причем даже при отсутствии *mens rea*.

Необходимый психический элемент в делах о незаконном ввозе мигрантов заключается в подтверждении того, что лицо совершило эти деяния преднамеренно и в целях получения прямой или косвенной финансовой или иной материальной выгоды. Таким образом, незаконный ввоз мигрантов без цели получения выгоды не подпадает под положения Протокола о незаконном ввозе мигрантов.

Наличие психического элемента можно доказать несколькими способами. Следует отметить, что Протокол о незаконном ввозе мигрантов требует от стран криминализировать незаконный ввоз мигрантов только тогда, когда деяние имеет международный масштаб, как изложено в пункте 1 статьи 6. Там говорится о психическом элементе. Вместе с тем странам не возбраняется устанавливать требование *mens rea* посредством введения меньшего стандарта, то есть таких факторов, как грубая неосторожность, умышленное попустительство или даже преступная халатность, поскольку все зависит от требований внутренней правовой системы.

Кроме того, важно помнить о том, что закрепленное в Протоколе о незаконном ввозе мигрантов обязательство криминализировать незаконный ввоз мигрантов не требует, чтобы внутреннее законодательство использовало точную формулировку понятия “незаконный ввоз мигрантов”. Внутреннее законодательство, скорее, следует разрабатывать таким образом, чтобы оно соответствовало вашим внутренним правовым нормам, при обязательном включении составляющих

элементов, перечисленных в определении этого понятия. Важно также отметить, что, согласно Протоколу о незаконном ввозе мигрантов, мигранты не подлежат уголовному преследованию в силу только того обстоятельства, что они стали объектом незаконного ввоза, как изложено в статье 5 Протокола.

Подготовка дела для уголовного преследования и обеспечение допустимости доказательств

Приступая к расследованию, определите, какие преступления могли быть совершены, и проанализируйте, что именно вам необходимо доказать, чтобы доказательства были приемлемыми в суде и по преступлениям были предъявлены обвинения. Данный процесс представлен в таблице ниже.

Пример подготовки дела для уголовного преследования

<i>Преступление</i>	<i>Факты</i>	<i>Пункты, подлежащие доказыванию</i>	<i>Способы получения приемлемых для суда доказательств</i>
Незаконный ввоз мигрантов	На границе останавливают автомобиль. За рулем находится г-н В. В багажнике обнаруживают спрятанную под одеялом г-жу М.	Г-н В. получает финансовую или материальную выгоду.	Обыск автомобиля. Обыск г-на В. Финансовые расследования. Обыск г-жи М.
		Г-жа М. не проживает постоянно на территории страны назначения.	Поиск документации. Консультирование с иммиграционными службами.
		Г-жа М. въезжает в страну незаконно.	Получение заявления от сотрудника иммиграционной службы. Обнаружение документации.
		Г-ну В. известно о том, что г-жа М. въезжает в страну незаконно.	Установление того, что багажник был закрыт, а в мобильных телефонах г-на В. и г-жи М. есть номера друг друга.

Следователь должен собирать доказательства по имеющимся фактам, с тем чтобы представлять их и излагать такие доказательства в приемлемой для суда форме. Зачастую основу доказательств составляют письменные заявления³.

См. раздел D модуля 2 для ознакомления с руководящими принципами оформления заявлений свидетелей при расследовании случаев незаконного ввоза мигрантов.

Помимо фактов, которые можно доказать, следователю необходимо собирать как можно больше косвенных улик и подкрепляющих доказательств. Хотя одни только косвенные улики вряд ли станут доказательствами в деле, их весомое количество, указывающее на вину преступника, может стать подкрепляющим фактором, когда прямых доказательств мало или нет совсем. Ниже представлен пример того, как косвенные улики использовались для вынесения приговора.

³ Образец заявления свидетеля приводится в Приложении I.

**Пример: косвенные улики**

В январе была замечена группа мигрантов, идущих по берегу. С их одежды стекала вода. Проверка базовой станции мобильного телефона владельца лодки показала, что он находится где-то неподалеку. Его лодки не было на причале в соответствующее время. Впоследствии он был осужден за содействие незаконному въезду.

При подготовке дела для уголовного преследования всегда стремитесь к тому, чтобы все возможные и относящиеся к делу доказательства были собраны и представлены таким образом, чтобы суд счел их убедительными. Если нельзя получить конкретные доказательства, но можно собрать схожие и относящиеся к делу, подумайте о представлении “наилучшего из имеющихся доказательств”. Ниже дан пример подобного подхода.

**Пример: “наилучшее доказательство”**

Человек прибывает в страну по поддельному паспорту. Впоследствии полиция уничтожает этот паспорт. Тем не менее у полицейских остается фотокопия паспорта. Она-то и становится наилучшим доказательством.

Наконец, собирая доказательства, всегда помните о том, что дело может закончиться в суде. С доказательствами следует обращаться надлежащим образом, чтобы избежать рисков, которые могут свести на нет ваши усилия по наказанию лиц, занимающихся незаконным ввозом мигрантов.

**Пример**

На границе некто А предъявляет сотруднику пограничной службы поддельное удостоверение личности.

Сотрудник придерживается следующего порядка проверки:

Факты:

- Некто А находится на границе.
- Некто А предъявляет поддельный документ.
- Сотрудником проведен допрос.
- Проверив отпечатки пальцев, сотрудник приходит к выводу, что данный человек – это некто В.

Доказательство:

- Отпечатки пальцев были взяты, сопоставлены и проанализированы экспертами.
- Если бы сотрудника пограничной службы вызвали для дачи показаний в суд, кто засвидетельствовал бы, что он или она первыми обратили внимание на человека по имени А (который в действительности оказался человеком по имени В).
- Предъявлен: поддельный паспорт.

Приемлемость для суда:

В каждой юрисдикции существуют свои правила приемлемости для суда. Узнайте, какие правила имеются в вашей юрисдикции.

- Стремитесь соблюдать законодательство, конституцию и защиту прав.
- Сотрудник, действуя в рамках своих полномочий, придерживался норм соответствующего законодательства и процедуры, обеспечил уведомление, раскрытие как неоспоримых, так и юридически небесспорных фактов.

Использование свидетелей

В модуле 2 рассматривались вопросы, касающиеся привлечения незаконно ввезенных мигрантов в качестве свидетелей. Нередко такие свидетели могут стать вашим наилучшим ресурсом, и вам следует всегда стараться по возможности их использовать. Поступая таким образом, следует уделять должное внимание их правам и безопасности. Перед вами может встать дилемма: с одной стороны, незаконно ввезенных мигрантов необходимо содержать в вашей стране, если они прибыли в страну назначения или находятся в стране транзита, а с другой стороны, их необходимо депортировать. В одних юрисдикциях допускается выдача временных виз, с тем чтобы незаконно ввезенные мигранты имели возможность остаться и дать свидетельские показания. В других юрисдикциях им разрешается оставаться в течение неограниченного периода времени. Однако, если в вашей стране нет соответствующих законодательных положений, вам необходимо рассмотреть следующие варианты действий:

- своевременно привезти мигранта из его или ее родной страны для участия в судебных заседаниях, а затем вернуть его или ее обратно; или
- записать показания на видео или составить их в письменной форме, с тем чтобы передать свидетельские показания из его или ее страны; или
- в некоторых странах иногда допускается замещать свидетеля в суде представителем какой-либо неправительственной организации или сотрудником правоохранительных органов, проводившим опрос свидетеля.

Вышеизложенные соображения зависят в первую очередь от правовых требований, действующих внутри вашей страны, и ресурсов, которыми вы располагаете. Два последних варианта могут оказаться полезными для физической защиты свидетеля. Если подобные методы прежде не рассматривались или не применялись, то, возможно, следует взглянуть на них по-новому, учитывая должным образом, как можно обеспечить защиту мигранта и его или ее семьи при использовании таких методов.

При взаимодействии со свидетелями необходимо всегда помнить о том, что свидетели и/или их семьи могут подвергаться угрозам со стороны лиц, занимающихся незаконным ввозом мигрантов. Здесь также играют роль прочие культурные аспекты: некоторые мигранты верят в заклęcia или исповедуют культ вуду и, возможно, дали клятву или имеют иную причину не сотрудничать с уголовным судопроизводством. В подобных ситуациях целесообразно применять творческий подход. Сотрудники правоохранительных органов и прокуроры могут взаимодействовать с людьми, которые хорошо знакомы с методами традиционной практики и могут снять со свидетелей наложенное на них “заклęcie”, которое запрещает им говорить.

См. раздел D модуля 2 для ознакомления с руководящими принципами проведения опросов.

Юрисдикция

Предпринимая усилия по отправлению уголовного правосудия, следователи, ведущие дела о незаконном ввозе мигрантов, должны всегда помнить о том, что преступления часто совершаются в нескольких странах, а значит, могут подлежать преследованию в любой из них. Человека нельзя наказывать дважды за одно и то же преступление⁴. Таким образом, крайне важно как можно скорее выявить те случаи, которые могут подлежать уголовному преследованию более чем в одной юрисдикции, а затем определить, в какой из юрисдикций целесообразнее проводить уголовное преследование данных случаев. Как правило, уголовное преследование проводится в той юрисдикции, где было совершено больше всего преступлений или нанесен наибольший ущерб, однако решение всегда следует принимать по каждому отдельному случаю, руководствуясь нижеизложенными принципами.

- Наличие законодательства
Предусмотрено ли в законодательстве данной юрисдикции такое преступление, как незаконный ввоз мигрантов?
- Полномочия по назначению наказания
Отражает ли наказание тяжесть преступления?
- Местонахождение обвиняемого
Возможно ли уголовное преследование в данной юрисдикции?
Возможны ли процедуры передачи или выдачи?
- Разделение судебного преследования
Дела могут быть достаточно сложными и к тому же носить транснациональный характер. Нежелательно осуществлять уголовное преследование более чем в одной стране.
Какие практические и реально осуществимые меры можно принять, с тем чтобы уголовное преследование проводилось в одной юрисдикции?
- Присутствие свидетелей
Обеспечьте принятие мер по наилучшей, насколько это возможно, поддержке свидетелей из числа потерпевших.
Если свидетели находятся в других юрисдикциях, подумайте о том, как можно получить свидетельские показания в ином виде (видеозапись/письменные показания).
Поддерживайте контакт со свидетелями (предоставьте им мобильный телефон, узнайте, могут ли они воспользоваться электронной почтой, и т. д.).
- Помощь свидетелям или защита свидетелей
Какую помощь можно предоставить свидетелю в конкретной юрисдикции?
Имеются ли в данной юрисдикции правовые основы, предполагающие защиту свидетеля или оказание ему помощи?
Если таких правовых основ нет, предусмотрена ли программа оказания помощи свидетелям или иная защита в зависимости от каждого конкретного случая?
Что свидетельствует о том, что такая программа эффективна?
Существует ли вероятность того, что лицо, занимающееся незаконным ввозом мигрантов, может причинить вред свидетелю в конкретной юрисдикции?
Имеются ли какие-либо другие конфликты или потенциальные конфликты, которые могут повлиять на возможность защиты свидетелей?

⁴ Данный принцип выражается латинским термином *ne bis in idem*.

- **Отсрочка**
Имеются ли проблемы, могущие отсрочить рассмотрение дела? По мере возможности отсрочки следует минимизировать.
Каковы потенциальные временные рамки для представления дела в суде в конкретной юрисдикции?
- **Интересы жертв преступления**
Будет ли нанесен ущерб интересам жертв преступления в результате изменения юрисдикции?
- **Вопросы, касающиеся доказательств**
Дела следует рассматривать на основании наилучших из имеющихся доказательств. Приемлемость для суда доказательств зависит от каждой конкретной юрисдикции.
Учитывая имеющиеся доказательства и правила в отношении их приемлемости для суда, какая из юрисдикций содействовала бы наиболее успешному уголовному преследованию?
- **Требования законодательства**
Решения о том, рассматривать ли дела в суде, нельзя принимать исходя из стремления избежать соблюдения требований законодательства той или иной юрисдикции.
- **Доходы от преступной деятельности**
Где содержатся доходы?
Как наилучшим образом обеспечить конфискацию доходов?
Будут ли юрисдикции обмениваться информацией о вскрытых доходах с другими юрисдикциями?
Имеют ли жертвы преступлений доступ к каким-либо вскрытым доходам в качестве компенсации?
- **Ресурсы и затраты на уголовное преследование**
Данный вопрос следует рассматривать только в том случае, когда в равной степени сбалансированы все прочие факторы.



Вопросы и упражнения

- Полицейские обыскивают дом в месте N, где ими обнаружены 10 незаконно находящихся в стране мигрантов. Дом принадлежит г-ну А. Заполните таблицу ниже с целью предъявления г-ну А. обвинений в определенных преступлениях и обеспечения приемлемости для суда доказательств: сотрудник полиции, основываясь на проверке отпечатков пальцев, приходит к заключению, что данное лицо является г-ном В.

<i>Преступление</i>	<i>Факты</i>	<i>Пункты, подлежащие доказыванию</i>	<i>Способы получения приемлемых для суда доказательств</i>

- Имеется ли у вас опыт расследования дела о незаконном ввозе мигрантов, который оказался безуспешным в силу доказательной базы? Если да, то заполните приведенную выше таблицу применительно к этому случаю.

- С какими трудностями вы столкнулись при работе со свидетелями в вашей стране?
Как вы решали эти проблемы?
- Могут ли выдаваться временные визы незаконно ввезенным мигрантам, намеревающимся остаться в стране и выступить в качестве свидетелей?
- Каковы некоторые из недорогих мер, которые можно использовать для защиты свидетелей в период до и во время судебного процесса?
- С кем вам следовало бы сотрудничать в целях защиты семьи свидетеля, если дело слушается в другой юрисдикции?
- Как вы узнали бы о том, какие соответствующие законы и нормы применимы в других юрисдикциях? С кем вы установили бы контакт?

Е. Заключительные замечания

Приступая к расследованию дела о незаконном ввозе мигрантов, важно помнить о характере совершенного преступления. Одновременно принимайте во внимание другие преступления, которые могли быть совершены во время незаконного ввоза мигрантов, а также доказательный стандарт, требуемый правовой системой вашей страны.

Рассмотрите все преступления, которые могли быть совершены, и решите совместно с работниками прокуратуры, судьями или старшими сотрудниками, какие обвинения следует предъявить, после чего по возможности согласуйте наилучшие доказательства, требуемые для поддержки данного судебного преследования или выдвинутых обвинений.

Наконец, всегда помните о том, что судебные преследования не обязательно следует проводить в вашей стране. Уголовное преследование лиц, занимающихся незаконным ввозом мигрантов, может оказаться эффективным и даже более эффективным в другой стране. В этой связи вам поможет своевременное начало сотрудничества с прокурорами, судьями и международными партнерами.



Предпринимая действия по расследованию и уголовному преследованию лиц, занимающихся незаконным ввозом мигрантов, вам следует неизменно помнить о правах человека. Детально ознакомьтесь с соответствующими договорами и положениями вашего внутреннего законодательства. Соблюдение прав незаконно ввезенных мигрантов и лиц, занимающихся незаконным ввозом мигрантов, не только является обязательным в силу гуманитарных соображений, но и повысит возможность судебного преследования благодаря устранению оперативных ошибок в ходе расследования.

Для получения более подробной информации о правах человека см. модуль 9.



Вопросы для самопроверки

- Какие международные и внутренние инструменты обеспечивают законодательную базу для расследования дел о незаконном ввозе мигрантов?
- Каковы составляющие элементы незаконного ввоза мигрантов?
- Какие другие преступления могут быть совершены во время незаконного ввоза мигрантов?
- Какие законодательные положения, касающиеся незаконного ввоза мигрантов, наиболее существенны для вас и вашей работы с учетом внутренних условий?
- Что можно рассматривать как отягчающие и смягчающие обстоятельства в делах о незаконном ввозе мигрантов?
- Какие факторы следует учитывать при определении того, подлежит ли рассмотрению в суде дело о незаконном ввозе мигрантов?
- В чем смысл проведения опросов свидетелей и взятия у них письменных показаний в делах о незаконном ввозе мигрантов?



UNODC

Управление Организации Объединенных Наций
по наркотикам и преступности

Vienna International Centre, PO Box 500, 1400 Vienna, Austria
Tel.: (+43-1) 26060-0, Fax: (+43-1) 26060-5866, www.unodc.org