

## К вопросу о пределах применения наказаний и иных мер воздействия в отношении иностранных граждан

**И.А. ПЕТРОВА** – доцент кафедры уголовного права Северо-Западного института (филиала) Университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук

В нашем государстве провозглашено равенство граждан Российской Федерации и иностранных граждан в установлении общих оснований и пределов уголовной ответственности. В статье обосновывается непоследовательность законодателя в регулировании вопросов, связанных с назначением некоторых видов наказаний и иных мер воздействия в отношении иностранных граждан.

**Ключевые слова:** иностранный гражданин; наказание; обязательные работы; исправительные работы; ограничение свободы; условное осуждение.

## On the Limits of the administer penalties and other sanctions application for foreign citizens

**I.A. PETROVA** – Assistant Professor of the Chair for Criminal Law of the Northwestern's Institute (branch) of the Kutafin University (MSLA), PhD in Law

In the Russian Federation is established the equality of citizens of Russia and foreign citizens in establishing common grounds and limits of criminal liability. The article substantiates the inconsistency of the legislator on the regulation of matters relating to certain penalties and other sanctions with respect to foreigners.

**Key words:** a foreign citizen; punishment; obligatory work; corrective labour; restrain of liberty; probation.

Уголовная ответственность в Российской Федерации основывается на конституционном принципе равенства человека и гражданина перед законом. В ст. 4 УК РФ этот принцип формулируется следующим образом: «Лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств». К другим обстоятельствам в данном случае абсолютно обоснованно можно отнести принадлежность человека к гражданству иностранного государства или отсутствие гражданства какого-либо государства.

Таким образом, в Российской Федерации имеет место равенство своих и иностранных граждан в установлении общих оснований и пределов уголовной ответственности, общих оснований к освобождению

от уголовной ответственности и наказания, общих оснований и условий к погашению правовых последствий судимости. Кроме того, в соответствии с ч. 1 ст. 11 УК РФ лицо, совершившее преступление на территории Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по УК РФ. Согласно закону за преступления, совершенные на территории нашей страны, несут ответственность и граждане Российской Федерации, и иностранные граждане, и лица без гражданства. Указанная норма корреспондирует с ч. 3 ст. 62 Конституции Российской Федерации, устанавливающей, что иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в России правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, регламентированных федеральным законом или международным договором Российской Федерации, а также с аналогичной нормой Федерального закона от 25.07.2002 г. «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (далее – фе-

деральный закон «О правовом положении иностранных граждан»<sup>1</sup>.

Несмотря на то, что уголовная ответственность основывается на принципе равенства прав человека и гражданина перед законом, в некоторых случаях возможно установление пониженной или повышенной уголовной ответственности для отдельных категорий лиц как проявление принципов справедливости и гуманизма. Как верно утверждают некоторые ученые, анализ УК РФ позволяет сделать вывод о том, что политико-правовая связь с определенным государством принимается во внимание при конструировании различных средств «дифференциации уголовно-правового воздействия» в сравнении с иными субъектами в меньшей степени<sup>2</sup>.

Действительно, уголовный закон не предусматривает ни специальных видов освобождения от уголовной ответственности и наказания иностранных граждан и лиц без гражданства, ни специальных мер наказания в отношении них. Законодатель не устанавливает ограничений по применению в отношении указанной категории лиц ни условного осуждения, ни отсрочки отбывания наказания, ни других видов освобождения от наказания и норм поощрительного характера. Лишь единожды, в своем постановлении от 21.04.2009 г. «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания», Пленум Верховного Суда Российской Федерации указал, что при рассмотрении судом ходатайства об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или представления о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания в отношении иностранного гражданина, не имеющего постоянного места жительства на территории Российской Федерации, наряду с другими сведениями, характеризующими осужденного, подлежат оценке также данные, свидетельствующие о наличии либо отсутствии со стороны осужденного или иностранного государства гарантий исполнения приговора в части гражданского иска, достигнутого соглашения о передаче осужденного на условиях, предусмотренных международным договором Российской Федерации, для осуществления контроля за поведением осужденного и возможности возложения на него дополнительных обязанностей, подлежащих исполнению в период условно-досрочного освобождения на территории иностранного государства<sup>3</sup>.

До недавнего времени законодательство не предусматривало и пределов применения уголовных наказаний в отношении иностранных граждан. Но в связи с введением в действие с 10.01.2010 г. Федерального закона от 27.12.2009 г. «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы»<sup>4</sup> уголовное наказание в виде ограничения свободы претерпело существенные изменения. Они затронули как сущность, так и функциональное назначение данного наказания.

Новое содержание ограничения свободы потребовало от законодателя определения и нового круга лиц, которым оно не может быть назначено. Помимо военнослужащих и граждан Российской Федерации, не имеющих постоянного места жительства, ограничение свободы не может быть назначено иностранным гражданам и лицам без гражданства.

Вместе с тем невозможность применения ограничения свободы к иностранным гражданам и лицам без гражданства вызывает сомнение. По нашему мнению, законодатель допустил ошибку, включив данную категорию лиц в соответствующий перечень.

Приведем ряд аргументов в обоснование нашей позиции. В соответствии с федеральным законом «О правовом положении иностранных граждан» иностранные граждане в зависимости от причин нахождения в России могут быть:

- временно пребывающими в Российской Федерации (это иностранные граждане, прибывшие в Российскую Федерацию на основании визы или в порядке, не требующем получения визы, и получившие миграционную карту, но не имеющие вида на жительство или разрешения на временное проживание);
- временно проживающими в Российской Федерации (это иностранные граждане, получившие разрешение на временное проживание);
- постоянно проживающими в Российской Федерации (это иностранные граждане, получившие вид на жительство. Вид на жительство – это документ, выданный иностранному гражданину или лицу без гражданства в подтверждение его права на постоянное проживание в Российской Федерации, а также права на свободный выезд

из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию).

Следует заметить, что, согласно указанному закону, понятие «иностранец» включает в себя понятие «лицо без гражданства», кроме случаев, когда федеральным законом в отношении лиц без гражданства устанавливаются специальные правила, отличающиеся от правил, действующих для иностранных граждан.

Без сомнения, применить ограничение свободы к временно пребывающим в Российской Федерации иностранным гражданам весьма сложно, так как в соответствии со ст. 5 федерального закона «О правовом положении иностранных граждан» срок временного пребывания в нашей стране определяется сроком действия выданной визы. Срок временного пребывания в Российской Федерации иностранного гражданина, прибывшего в страну в порядке, не требующем получения визы, не может превышать 90 суток, за исключением некоторых случаев. Временно пребывающий в Российской Федерации иностранец обязан выехать из страны по истечении срока действия его визы или иного срока временного пребывания. При выполнении этой обязанности осужденный может сразу стать нарушителем, поскольку не будет иметь возможности соблюдать требования, предъявляемые к исполнению наказания в виде ограничения свободы.

Но к указанной категории иностранных граждан по тем же причинам сложно будет применить и исправительные работы, и обязательные работы. Вместе с тем УК РФ не содержит запрета на назначение этих видов наказания иностранным гражданам. В судебной практике нередки случаи осуждения иностранных граждан к исправительным работам. При этом чаще всего такие лица не имеют регистрации по месту пребывания или вида на жительство в Российской Федерации. Многие из них (особенно это касается граждан государств СНГ) возвращаются на родину, и приговоры российских судов остаются неисполненными. Кроме того, в связи с особенностями регулирования труда иностранцев в нашей стране наказания в виде обязательных и исправительных работ практически не могут быть реализованы в отношении этой категории лиц<sup>5</sup>.

Срок действия разрешения на временное проживание для иностранных граждан составляет три года. Вид на жительство выдается иностранцам на пять лет. По окончании срока своего действия вид на жительство по

заявлению иностранного гражданина может быть продлен на пять лет. Количество продлений срока действия вида на жительство не ограничено. Ввиду сказанного применение ограничения свободы к временно проживающим или постоянно проживающим в Российской Федерации иностранным гражданам не представляется столь уж невозможным.

В юридической литературе не раз обращалось внимание на не совсем обоснованное содержание ограничения свободы в новой редакции. В соответствии с ч. 1 ст. 53 УК РФ ограничение свободы заключается в установлении судом осужденному следующих ограничений: не уходить из дома (квартиры, иного жилища) в определенное время суток, не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях, не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы. По мнению многих ученых, в новой редакции ограничение свободы представляет собой не что иное, как условное осуждение<sup>6</sup>.

С этим сложно не согласиться. Ограничения, предусмотренные ст. 53 УК РФ, во многом совпадают с требованиями, предъявляемыми к условно осужденным (ст. 73 УК РФ). Обязанности, возлагаемые судом на условно осужденного в соответствии с ч. 5 ст. 73 УК РФ, заключаются в запрете менять постоянное место жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного; запрете посещать определенные места; обязанности пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, трудиться (трудоустроиться) либо продолжить обучение в общеобразовательном учреждении. Определенное сходство можно усмотреть в основаниях отмены условного осуждения в случае систематического или злого неисполнения возложенных на лицо обязанностей с нормами уголовного закона, регулирующими порядок замены другим видом наказания ограничения свободы в случае злого уклонения от его отбывания.

Вместе с тем в ст. 73 УК РФ не установлены ограничения по применению условного осуждения по кругу лиц. Таким образом, не существует ограничения и по применению условного осуждения в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства. В этой связи уместно обратиться к законодательному опыту Республики Беларусь. Согласно п. 7 ч. 4 ст. 49 Уголовного кодекса Республики Беларусь общественные работы (аналог обязательных работ) не могут быть назначены иностранным гражданам и не проживающим постоянно в Республике Беларусь лицам без гражданства, равно как и исправительные работы (п. 7 ч. 3 ст. 52 УК РБ).

Можно предположить, что ограничение на применение общественных и исправительных работ в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства, постоянно не проживающих в Республике Беларусь, связано именно со сложностями, возникающими при отбытии этих наказаний та-

кими лицами. Но и условное осуждение в этом государстве не может быть применено к указанной категории лиц. Так, согласно ст. 78 УК РБ условное неприменение наказания не может быть назначено лицу, осуждаемому за тяжкое преступление, за исключением лиц, совершивших такое преступление в возрасте до восемнадцати лет, а также мужчин, достигших возраста шестидесяти лет, и женщин, достигших возраста пятидесяти пяти лет, инвалидов I и II групп, или за особо тяжкое преступление, а равно иностранному гражданину и не проживающему постоянно в Республике Беларусь лицу без гражданства.

Таким образом, по нашему мнению, российский законодатель проявил непоследовательность в установлении пределов применения отдельных видов наказаний в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства, что ведет к нарушению принципов справедливости и равенства человека и гражданина перед законом.

## ПРИМЕЧАНИЯ

<sup>1</sup> См.: СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3032.

<sup>2</sup> См.: Чучаев А.И., Крупцов А.А. Уголовно-правовой статус иностранного гражданина: понятие и характеристика. М., 2010. С. 62.

<sup>3</sup> См.: Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. № 7. С. 5.

<sup>4</sup> СЗ РФ. 2009. № 52 (ч. 1). Ст. 6453.

<sup>5</sup> См. подр.: Петрова И.А. Проблемы назначения и отбытия наказания в виде исправительных работ в отношении иностранных граждан // Актуальные проблемы российского права. 2012. № 2. С. 224–231.

<sup>6</sup> См., напр.: Дядькин Д. Конкуренция норм о назначении наказания в виде ограничения свободы с нормами об условном осуждении // Уголовное право. 2010. № 3. С. 34–37; Тепляшин П.В. Новый закон об уголовном наказании в виде ограничения свободы // Законность. 2011. № 3; Соколов И. Проблемы назначения уголовного наказания в виде ограничения свободы // Уголовное право. 2011. № 5. С. 35–43; Борисова Н.Ф. Соотношение ограничения свободы с условным осуждением // Уголовно-исполнительная система: право, экономика, управление. 2012. № 2.

<sup>1</sup> См.: SZ RF. 2002. № 30. St. 3032.

<sup>2</sup> См.: Chuchaev A.I., Krupcov A.A. Ugolovno-pravovoj status inostrannogo grazhdanina: ponjatie i harakteristika. M., 2010. S. 62.

<sup>3</sup> См.: Bjuulleten' Verhovnogo Suda RF. 2009. № 7. S. 5.

<sup>4</sup> SZ RF. 2009. № 52 (ch. 1). St. 6453.

<sup>5</sup> См. подр.: Petrova I.A. Problemy naznachenija i otbyvanija nakazanija v vide ispravitel'nyh rabot v otnoshenii inostrannyh grazhdan // Aktual'nye problemy rossijskogo prava. 2012. № 2. S. 224–231.

<sup>6</sup> См., напр.: Djad'kin D. Konkurencija norm o naznachenii nakazanija v vide ogranichenija svobody s normami ob uslovnom osuzhdenii // Ugolovnoe pravo. 2010. № 3. S. 34–37; Tepljashin P.V. Novyj zakon ob ugovnom nakazanii v vide ogranichenija svobody // Zakonnost'. 2011. № 3; Sokolov I. Problemy naznachenija ugovnogo nakazanija v vide ogranichenija svobody // Ugolovnoe pravo. 2011. № 5. S. 35–43; Borisova N.F. Sootnoshenie ogranichenija svobody s uslovnym osuzhdeniem // Ugolovno-ispolnitel'naja sistema: pravo, jekonomika, upravlenie. 2012. № 2.