

Кайназарова Д.Б.
**Уголовно-правовой статус
иностранных граждан и лиц
без гражданства в Республике
Казахстан**

Kainazarova D.B.
**Criminal legal status of foreign
citizens and persons with no in
the Republic of Kazakhstan**

Кайназарова Д.Б.
**Қазақстан Республикасындағы
шет ел азаматы және
азаматтығы жоқ тұлғалардың
қылмыстық-құқықтық мәрте-
бесі**

В статье рассматриваются вопросы, характеризующие уголовно-правовой статус иностранных граждан и лиц без гражданства. На основе анализа отечественного и международного законодательства делается вывод о том, что в нормах УК РК не в полной мере реализованы положения ряда международных правовых актов, регламентирующие права иностранных граждан и лиц без гражданства.

Ключевые слова: уголовно-правовой статус, иностранный гражданин, иностранец, лицо без гражданства, уголовная ответственность.

The article discusses issues characterizing the criminal-legal status of foreign citizens and stateless persons. Based on the analysis of domestic and international law, it is concluded that in the norms of the Criminal Code of Kazakhstan is not fully implemented the provisions of international legal acts regulating the rights of foreign citizens and stateless persons.

Key words: a criminal-legal status, a foreign citizen, a foreigner, a stateless person, criminal responsibility.

Мақалада шет ел азаматы және азаматтығы жоқ тұлғалардың қылмыстық-құқықтық мәртебесі сипаттамасының сұрақтары қарастырылған. Сараптаманың негізінде отандық және халықаралық заңнамаға қорытынды жасай келе, Қазақстан Республикасының қылмыстық кодексінде шет ел азаматы және азаматтығы жоқ тұлғалардың құқығын реттейтін халықаралық құқықтық актілердің бірқатар ережелері толық арада қарастырылмаған.

Түйін сөздер: қылмыстық-құқықтық мәртебе, шет ел азаматы, шет елдік, азаматтығы жоқ тұлға, қылмыстық жауапкершілік.

**УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ
СТАТУС
ИНОСТРАННЫХ
ГРАЖДАН И ЛИЦ БЕЗ
ГРАЖДАНСТВА
В РЕСПУБЛИКЕ
КАЗАХСТАН**

С обретением Республикой Казахстан свободной внешнеэкономической деятельности, привлечением иностранных инвестиций, снятием административных запретов и ограничений на въезд и пребывание, развитием туризма актуализируется изучение вопросов, характеризующих уголовно-правовой статус иностранных граждан.

В настоящее время сформирована достаточная законодательная база, которая определяет правовой статус иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Казахстан. К ним следует отнести Закон Республики Казахстан от 22 июля 2011 года № 477-IV «О миграции населения» [1], Закон Республики Казахстан от 19 июня 1995 года № 2337 «О правовом положении иностранцев» [2].

Как отмечено в ст. 1 Закона РК «О правовом положении иностранцев», правовое положение иностранцев в Республике Казахстан может определяться также международными договорами Республики Казахстан. При этом, если международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в Законе «О правовом положении иностранцев», то применяются правила международного договора.

Таким образом, при наличии международного договора, определяющего правовой статус иностранных граждан и лиц без гражданства, их правовое положение в нашей стране определяется положениями международного договора путем издания специального правового акта.

Прежде чем говорить об уголовно-правовом статусе иностранных граждан и лиц без гражданства, необходимо выяснить правовое содержание самих понятий «иностранец» и «лицо без гражданства», т.к. оно имеет важное значение для определения правового статуса соответствующих категорий, установления объема прав и обязанностей индивидов, находящихся на территории нашего государства.

Следует отметить, что во многих документах международного характера для обозначения иностранных граждан используется термин «иностранец». В документах и конвенциях, а также во многих работах западных юристов для обозначения

рассматриваемой категории лиц используется также термин «иностранец».

Термин «иностранец» используется и в отечественном законодательстве. Так, в ст. 2 Закона РК «О правовом положении иностранцев» под «Иностранцами в Республике Казахстан признаются лица, не являющиеся гражданами Республики Казахстан и имеющие доказательство своей принадлежности к гражданству иного государства».

Что же касается *лиц без гражданства*, то, согласно ст. 2 Закона РК «О правовом положении иностранцев», таковыми являются лица, не являющиеся гражданами Республики Казахстан и не имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству иного государства.

Таким образом, различие между иностранцем и лицом без гражданства очевидно по признаку гражданской принадлежности. Так, иностранцы подчиняются не только установленному правопорядку в государстве пребывания, но и сохраняют права и обязательства перед своим государством.

Отметим, что понятия, содержащиеся в Законе РК «О правовом положении иностранцев», не являются единственным легальным определением. В других нормативных правовых актах содержатся иные определения, отражающие характер и специфику той сферы правоотношений, в которой могут участвовать иностранные граждане и *лица без гражданства*.

Анализ приведенных норм показывает, что понятие «нерезидент», являясь синонимом понятия «иностранный гражданин», в ряде случаев не соответствует содержанию этого понятия. Более того, нерезидентом может оказаться и казахстанский гражданин, поскольку в приведенном перечне физических лиц, относящихся к нерезидентам, учитывается не столько признак гражданства, сколько срок проживания человека на территории Казахстана или за ее пределами.

Следовательно, встречающиеся в законодательстве «родственные» юридические понятия «иностранный гражданин» и «нерезидент» не являются взаимозаменяемыми и служат для обозначения различных правовых ситуаций, т.е. с правовой точки зрения они не являются синонимами.

Таким образом, учитывая имеющиеся особенности и различия в содержании родственных юридических понятий, необходимо четко оговаривать те сферы правоотношений, в которых используется тот или иной термин. Соответственно, исследование вопроса о видах

правового статуса иностранцев, требует, прежде всего, четкого обозначения границ правового поля, сферы правоприменения, в пределах которых используется тот или иной термин.

С учетом многообразия общественных отношений, в которых участвуют иностранные граждане и лица без гражданства, их правовой статус включает конституционно-правовой, гражданско-правовой, административно-правовой, уголовно-правовой и иные аспекты, которые находятся в системном единстве.

В сфере действия уголовного права правовой статус иностранных граждан и лиц без гражданства может быть проанализирован в трех аспектах. Во-первых, уголовное право конкретизирует сферу правовой свободы личности в обществе, уточняя границы юридических возможностей посредством установления уголовно-правового запрета. Во-вторых, действенность и актуальность уголовно-правового законодательства является одной из главных гарантий обеспечения реализации субъектами права своих прав и исполнения обязанностей. В-третьих, уголовный закон связан с наложением дополнительных обременений, обусловленных привлечением лица к уголовной ответственности и назначением наказания (иной меры воздействия) [3].

Согласно ч. 2 ст. 1 УК РК [4], отечественное уголовное законодательство основывается на общепризнанных принципах и нормах международного права, вместе с тем ничего не говорится о международных договорах, которые в соответствии с п. 3 ст. 4 Конституции РК обладают преимущественной силой по сравнению с нормами внутреннего законодательства [5].

В соответствии с Законом Республики Казахстан от 30 мая 2005 г. «О международных договорах Республики Казахстан» [6] и Нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан от 10 июля 2008 года «О применении норм международных договоров Республики Казахстан» [7] судам при осуществлении правосудия надлежит исходить из того, что международные договоры и иные обязательства Республики являются составной частью действующего права в Республике Казахстан. Если международным договором Республики Казахстан установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Учитывая это, суд при рассмотрении дела не вправе применять нормы закона, регулирующего возникшие правоотношения, если вступившим в силу для

Республики Казахстан международным договором решение о согласии, на обязательность которого для Республики Казахстан было принято в форме закона, установлены иные правила, чем предусмотренные законом. В этих случаях применяются правила международного договора Республики Казахстан. При этом судам необходимо иметь в виду положения международных договоров, не требующие издания законов для применения, действуют в Республике Казахстан непосредственно. В иных случаях, наряду с международным договором, следует применять и соответствующий закон, принятый для реализации положений ратифицированного международного договора. Так как нормы международно-правовых актов не имеют санкций, они не имеют прямого действия на территории Республики Казахстан и могут быть реализованы только в случае, когда эти нормы будут включены во внутригосударственное уголовное право. В этом случае следует говорить о приоритете внутригосударственных уголовно-правовых норм над нормами международного права [8].

Отечественное уголовное законодательство реализует нормы международного уголовного права. Наиболее разработанными являются основания привлечения иностранных граждан и лиц без гражданства к уголовной ответственности в пределах действия уголовного закона во времени и пространстве, по кругу лиц (ст. 5-9 УК РК).

Применительно к действию уголовного закона в пространстве и по кругу лиц следует отметить, что хотя этот вопрос традиционно рассматривался в рамках национального уголовного права, он связывается с территорией государства, его суверенитетом, гражданством, многие аспекты данной проблемы имеют международно-правовой характер [9].

В частности, в соответствии с международным правом и международными договорами определяется понятие территории государства; устанавливаются правила действия уголовного закона за пределами государства в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства; регламентируется статус лиц, обладающих дипломатическим иммунитетом от уголовной юрисдикции; регулируется порядок выдаче лиц, совершивших уголовные правонарушения.

В уголовном законодательстве Казахстана установлено равенство граждан РК, иностранных граждан и лиц без гражданства в установлении общих оснований и пределов уголовной ответст-

венности, общих оснований к освобождению от уголовной ответственности и наказания, общих оснований и условий к погашению правовых последствий судимости. Кроме этого, в соответствии с территориальным принципом действия уголовного закона в пространстве, лицо, совершившее уголовное правонарушение на территории Казахстана, подлежит уголовной ответственности по УК РК (ч. 1 ст. 7 УК).

Регламентируя вопросы действия территориального принципа, УК РК не проводит различий между иностранными гражданами и лицами без гражданства, временно пребывающими, временно проживающими или постоянно проживающими на территории РК, чего нельзя сказать о содержании иных принципов.

Так, при определении пределов действия уголовного закона в пространстве в ч. 1 ст. 8 УК установлено, что граждане Республики Казахстан, а также лица без гражданства, постоянно проживающие на территории Республики Казахстан, в независимости от места совершения преступления в случаях совершения террористического или экстремистского преступления либо преступления против мира и безопасности человечества несут уголовную ответственность по УК РК.

Кроме того, иностранцы, а также лица без гражданства, постоянно не проживающие на территории Республики Казахстан, совершившие преступление за пределами Республики Казахстан, подлежат уголовной ответственности по УК РК в случаях: 1) если это деяние направлено против интересов Республики Казахстан, и 2) в случаях, предусмотренных международным договором Республики Казахстан, если они не были осуждены в другом государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Республики Казахстан (ч. 4 ст. 8 УК РК).

Следует отметить, что действия правовой нормы в отношении лиц без гражданства, постоянно проживающих на территории данного государства, закреплены в ряде международных конвенций. В частности, Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности, в которой предусмотрено: «Каждое государство-участник применяет свою юрисдикцию, если преступление совершено гражданином этого государства-участника или лицом без гражданства, которое обычно проживает на его территории».

Вместе с тем, в нормах УК РК при установлении особенностей уголовной ответст-

ности лиц без гражданства законодатель не приравнивает всех лиц без гражданства (постоянно и не постоянно проживающих) по своему уголовно-правовому статусу к иностранным гражданам и гражданам Казахстана.

Кроме того, существуют коллизии норм Особенной части УК РК и международно-правовых обязательств Республики Казахстан, в случаях когда, с одной стороны, УК РК основывается на общепризнанных принципах и нормах международного права (ч. 2 ст. 1 УК РК), а с другой – преступность деяния, его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только УК РК (ч. 1 ст. 4 УК РК).

Так, например, в нормах УК РК не в полной мере реализованы положения ряда международных правовых актов, регламентирующие права иностранных граждан и лиц без гражданства:

- Конвенции относительно рабства (1926 г.) и Дополнительной конвенции об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством (1956 г.);
- Конвенции о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ (1988 г.), Единой конвенции о

наркотических веществах (1971 г.) и Конвенции о психотропных веществах (1971 г.), поскольку содержание главы 11 УК РК не охватывает всех перечисленных в этих конвенциях злоупотреблений с наркотическими средствами и психотропными веществами;

– Европейской конвенции об «отмывании», выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности (1990 г.), так как содержание ст. 218 УК РК не предусматривает всех видов операций по «отмыванию» преступных доходов.

Таким образом, уголовно-правовой статус иностранных граждан и лиц без гражданства основан на принципе национального режима. При этом, учитывая законодательные различия в объеме прав между гражданами Казахстана и иностранными гражданами и лицами без гражданства, он имеет существенное практическое значение. Рассмотрение данной проблемы в свете расширения участия Казахстана в международных отношениях является актуальным и способствует оценке эффективности регулирования уголовно-правового статуса иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Казахстан.

Литература

- 1 Закон Республики Казахстанот 22 июля 2011 г. «О миграции населения»// Электронный ресурс: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1100000477>
- 2 Закон Республики Казахстанот 19 июня 1995 г. «О правовом положении иностранцев» // Электронный ресурс: http://adilet.zan.kz/rus/docs/U950002337_
- 3 Крупцов, А. А. Уголовно-правовой статус иностранного гражданина: автореферат дисс...канд... юрид... наук.. – М., 2010. – С. 3.
- 4 Уголовный кодекс РК от 03 июля 2014 г. // Электронный ресурс: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1400000226>
- 5 Конституция Республики Казахстан // Электронный ресурс: http://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000_
- 6 Закон Республики Казахстан от 30 мая 2005 г. «О международных договорах Республики Казахстан» // Электронный ресурс: http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000054_
- 7 Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 10 июля 2008 года «О применении норм международных договоров Республики Казахстан» // Электронный ресурс: http://adilet.zan.kz/rus/docs/P08000001S_
- 8 Борчашвили И.Ш. Комментарий к Уголовному кодексу Республики Казахстан (ч. Общая). – Алматы, 2016.
- 9 Цепелев В.Ф. Международное сотрудничество в борьбе с преступностью: уголовно-правовые, криминологические и организационно-правовые аспекты: монография. – М., 2001. – С. 99.

References

- 1 Zakon Respubliki Kazahstanot 22 ijulja 2011 g. «O migracii naselenija»// Jelektronnyj resurs: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1100000477>
- 2 Zakon Respubliki Kazahstanot 19 ijunja 1995 g. «O pravovom polozhenii inostrancev» // Jelektronnyj resurs: http://adilet.zan.kz/rus/docs/U950002337_
- 3 Krupcov, A. A. Ugolovno-pravovoj status inostrannogo grazhdanina. Avtoreferat diss...kand... jurid... nauk.. – M.,2010. – S. 3.
- 4 Ugolovnyj kodeks RK ot 03 ijulja 2014 g. // Jelektronnyj resurs: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1400000226>

- 5 Konstitucija Respubliki Kazahstan // Jelektronnyj resurs: http://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000_
- 6 Zakon Respubliki Kazahstan ot 30 maja 2005 g. «O mezhdunarodnyh dogovorah Respubliki Kazahstan» // Jelektronnyj resurs: http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000054_
- 7 Normativnoe postanovlenie Verhovnogo Suda Respubliki Kazahstan ot 10 ijulja 2008 goda «O primenenii norm mezhdunarodnyh dogovorov Respubliki Kazahstan» // Jelektronnyj resurs: http://adilet.zan.kz/rus/docs/P08000001S_
- 8 Borchashvili I.Sh. Kommentarij k Ugolovnomu kodeksu Respubliki Kazahstan (ch. Obshhaja). – Almaty, 2016.
- 9 Cepelev V.F. Mezhdunarodnoe sotrudnichestvo v bor'be s prestupnost'ju: ugovovno-pravovye, kriminologicheskie i organizacionno-pravovye aspekty. Monografija. – M., 2001. – S. 99.