

АКАДЕМИЯ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫХ ОРГАНОВ
ПРИ ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

НҰРПЕЙІС АЙЖАННА АРМАНҚЫЗЫ

Уголовное наказание в виде выдворения за пределы Республики Казахстан
иностранца и лица без гражданства: теоретические аспекты и практика
применения

Диссертация на соискание степени
магистра национальной безопасности и военного дела
7М12303 «Правоохранительная деятельность»
(научное и педагогическое направление)

Научный руководитель:
доцент кафедры специальных
юридических дисциплин Института
послевузовского образования
Алибекова А.М.
кандидат юридических наук,
советник юстиции

г. Косшы, 2023

ТҮЙІНДЕМЕ

Бұл жұмыста шетелдікті және азаматтығы жоқ адамды Қазақстан Республикасының шегінен шығарып жіберу түріндегі қылмыстық жазаны қолданудың теориялық аспектілері мен практикасы қаралды, қаралып отырған жазаның түрін орындау проблемалары зерделенді, Қазақстан Республикасының қылмыстық және қылмыстық-атқару заңнамасын қолдану практикасы бойынша жетілдіру бойынша ұсыныстар әзірленді.

Диссертацияның құрылымы магистрлік диссертацияның мақсаты мен міндеттеріне сәйкес құрылған, оған кіріспе, екі бөлім (бес бөлімнен тұратын), қорытынды, пайдаланылған көздер тізімі және қосымша кіреді.

РЕЗЮМЕ

В данной работе рассмотрены теоретические аспекты и практика применения уголовного наказания в виде выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца и лица без гражданства, изучены проблемы исполнения рассматриваемого вида наказания, выработаны предложения по совершенствованию уголовного и уголовно-исполнительного законодательства Республики Казахстан по практике его применения.

Структура диссертации построена в соответствии с целью и задачами магистерская диссертация включает в себя введение, два раздела (состоящие из пяти подразделов), заключение, список использованных источников и приложение.

RESUME

In this work, the theoretical aspects and practice of the application of criminal punishment in the form of expulsion of a foreigner and a stateless person from the Republic of Kazakhstan were considered, the problems of the execution of the type of punishment under consideration were studied, proposals were developed to improve the criminal and criminal executive legislation of the Republic of Kazakhstan on the practice of its application.

The structure of the dissertation is constructed in accordance with the purpose and objectives of the dissertation research, consists of an introduction, two sections (including five subsections), a conclusion, a list of sources used and an appendix.

СОДЕРЖАНИЕ

ОБОЗНАЧЕНИЯ И СОКРАЩЕНИЯ.....	5
ВВЕДЕНИЕ.....	6
РАЗДЕЛ 1. ВЫДВОРЕНИЕ ЗА ПРЕДЕЛЫ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН ИНОСТРАНЦА ИЛИ ЛИЦА БЕЗ ГРАЖДАНСТВА КАК ВИД УГОЛОВНОГО НАКАЗАНИЯ.....	12
1.1. Выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства: понятие, содержание, правовая природа и юридическое значение.....	12
1.2. Правовой статус лиц, подвергаемых выдворению за пределы Республики Казахстан.....	25
1.3. Уголовные правонарушения, с наказанием выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства.....	35
РАЗДЕЛ 2. ПРОБЛЕМЫ ИСПОЛНЕНИЯ ВЫДВОРЕНИЯ ЗА ПРЕДЕЛЫ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН ИНОСТРАНЦА ИЛИ ЛИЦА БЕЗ ГРАЖДАНСТВА.....	43
2.1. Выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства и депортация: сравнительный теоретический и правовой анализ.....	43
2.2. Выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства: основные проблемы правоприменительной практики и пути совершенствования уголовного законодательства.....	66
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	85
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	100
ПРИЛОЖЕНИЕ.....	104

ОБОЗНАЧЕНИЯ И СОКРАЩЕНИЯ

ЕАЭС - Евразийского экономического союза

КАС РФ - Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации

МВД РК – Министерство внутренних дел Республики Казахстан

ОВД – органы внутренних дел

п. – пункт

РК – Республика Казахстан

СНГ – Содружество Независимых Государств

ст. – статья

УК – Уголовный кодекс

УПК – Уголовно-процессуальный кодекс

ч. – часть

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность проводимого исследования. В современном мире вопросы миграционных потоков населения занимают важную роль при реализации правовой политики каждого государства. Безопасность страны и общества подвергается все большим угрозам, а значит, регулируемые законы в области национальной безопасности должны быть разработаны в соответствии с существующими проблемами на территории определенной страны.

В Послании Главы государства К.-Ж.Токаева народу Казахстана «Единство народа и системные реформы – прочная основа процветания страны» рассмотрен вопрос миграционных процессов и его влияние на рынок труда нашей страны [1]¹. Так как Казахстан является второй страной в СНГ по количеству принимаемых трудовых мигрантов, нужны правильные решения проблем в этой сфере. Глава государства отметил, что правительству предстоит разработать новую Концепцию миграционной политики. Меры миграционной политики принятые Республикой Казахстан могут оказать эффективное, положительное воздействие на миграционные потоки в страну и правовое положение иностранцев внутри страны. Законодательством Республики Казахстан установлено правовое положение иностранцев и лиц без гражданства на территории государства. В отношении указанных лиц, в случае совершения ими уголовного правонарушения, уголовное и уголовно-исполнительное законодательство регламентирует вопросы назначения и применения в качестве уголовного наказания «выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца и лица без гражданства». Правовая особенность выдворения за пределы Казахстана заключается в назначении в качестве основного вида наказания за уголовные проступки, а также дополнительного вида уголовного наказания за совершение

¹Послание Главы государства народу Казахстана от 1 сентября 2021 года. «Единство народа и системные реформы - прочная основа процветания страны»<http://10.61.42.188/rus/docs/K2100002021>

преступления. Указанные особенности правовой регламентации оказывают определенное воздействие на практику применения рассматриваемого вида наказания. В этой связи представляется необходимым изучение вопросов назначения и практики исполнения выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца и лица без гражданства.

Возникает необходимость выработки научно-теоретических рекомендаций в целях совершенствования уголовно-правовой процедуры выдворения с учетом соблюдения прав и свобод иностранных граждан и лиц без гражданства, в отношении которых оно применяется.

Анализ статистических данных и приговор суда с назначением данного вида уголовного наказания показывает, что выдворение за пределы границы страны не в каждом случае исполняется согласно предписания суда. Причиной тому являются немалые затраты со стороны государства, а также отсутствие интеграции в работе государственных органов в сфере миграции. Что в свою очередь снижает эффективность применения и достижения цели уголовного наказания.

Всестороннее комплексное изучение и анализ теоретических аспектов и практики применения назначения и исполнения уголовного наказания в виде выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства с учетом норм действующего уголовного и уголовно-исполнительного наказания обуславливает актуальность темы диссертационного исследования.

Оценка современного состояния решаемой научной проблемы. В настоящее время научных работ, посвященных изучению теоретических и практических проблем правового регулирования уголовного наказания в виде выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца и лица без гражданства, с учетом норм действующего уголовного и уголовно-исполнительного законодательства Республики Казахстан не имеется.

Изучением проблемы института дополнительного наказания занимались как российские, так и казахстанские ученые, такие как Акпарова Р.Н., Антонян Е.А., Жабский В.А., Рахметов С.М., Туякбай Ж.А., Янковская Е.С. и т.д.

Цель исследования- изучение теоретических и практических проблем правового регулирования уголовного наказания в виде выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца и лица без гражданства по уголовному и уголовно-исполнительному законодательству и выработка предложений по совершенствованию действующего законодательства в области назначения и исполнения данного вида наказания.

Задачи исследования:

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в связи с назначением и исполнением наказания в виде выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства.

Предметом исследования выступают: уголовно-правовые нормы, регулирующие правовую природу наказания в виде выдворения иностранца и лица без гражданства, его исполнения, нормативные правовые акты в данной сфере, научные публикации по исследуемым вопросам, практика исполнения данного уголовного наказания, статистические данные, а также закономерности, связанные с выяснением наиболее значимых свойств и сторон изучаемого объекта, позволяющих научными методами познать его сущность и разработать комплекс научных и прикладных рекомендаций по совершенствованию уголовного и уголовно-исполнительного законодательства Республики Казахстан.

Методы и методологические основы проведения исследования составят совокупность общенаучных (анализ, синтез, аналогия), частно-научных (исторический, статистический, социологический) и специальных (сравнительно-правовой и формально юридический) методов познания.

Обоснование научной новизны. Магистерская диссертация является одним из первых научных исследований, в рамках которой будут изучены проблемы правовой регламентации и исполнения уголовного наказания в виде выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца и лица без гражданства, заключающееся в анализе зарубежного и отечественного законодательства, результатов научных работ которые сформированы на основе официальных данных и, представленных в печатных изданиях и в сети Интернет, а также материалы правоприменительной практики по рассматриваемым вопросам.

Положения, выносимые на защиту:

1. С учетом проблем, возникающих при исполнении наказаний, в том числе наказаний, не связанных с лишением свободы, предлагаем применять принудительное выдворение за пределы Республики Казахстан взамен основного наказания, изменив ст. 40 УК в следующей редакции:

«Статья 40. Виды наказаний

1. К лицу, признанному виновным в совершении уголовного проступка, могут применяться следующие основные наказания: 1) выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства; 2) исправительные работы; 3) штраф; 4) привлечение к общественным работам; 5) арест.

2. К лицу, признанному виновным в совершении преступления, могут применяться следующие основные наказания: 1) выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства; 2) исправительные работы; 3) штраф; 4) привлечение к общественным работам; 5) ограничение свободы; 6) арест; 7) лишение свободы.

3. К лицу, признанному виновным в совершении уголовного правонарушения, наряду с основным наказанием могут применяться следующие дополнительные наказания: 1) конфискация имущества; 2) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина,

дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград;
3) лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью; 3-1) лишение гражданства Республики Казахстан.

4. Штраф, исправительные работы, выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства могут применяться в качестве как основных, так и дополнительных видов наказаний».

соответственно внести изменения в ст. 51 УК РК в следующей редакции:

«1. Выдворение за пределы Республики Казахстан назначается в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства взамен как основных видов наказаний, так и в качестве дополнительного наказания.

2. Выдворение за пределы Республики Казахстан взамен основных наказаний назначается при осуждении лица за преступления, небольшой и средней тяжести. С учетом обстоятельств, указанных в ст. 52 УК РК, и нецелесообразности пребывания осужденного на территории Республики Казахстан, выдворение за пределы Республики Казахстан может применяться и за тяжкие преступления.

3. Выдворение за пределы Республики Казахстан в качестве дополнительного наказания назначается при осуждении лица за тяжкие и особо тяжкие преступления к наказанию в виде лишения свободы. Выдворение за пределы Республики Казахстан, назначенное в качестве дополнительного наказания, исполняется после отбытия основного наказания.»

2. В качестве повышения эффективности уголовно-правового инструментария и последующего предупреждения правонарушений со стороны иностранных лиц и лиц без гражданства предлагается:

Лицам, осужденным за преступления, небольшой и средней тяжести, в отношении которых было применено наказание в виде выдворения за пределы Республики Казахстан, ограничивается право въезда в страну в течение пяти

лет, лицам, осужденным за тяжкие преступления, – в течение десяти лет, а к лицам, осужденным за особо тяжкие преступления, – пожизненно.

3. В целях соблюдения ограничений международно-правового характера, а также исключения условий, препятствующих применению наказания в виде выдворения за пределы Республики Казахстан, предлагается внести дополнения в ст. 51 УК РК в следующей редакции:

«5. Принудительное выдворение за пределы Республики Казахстан не назначать к лицам:

1) Состоящим в браке с гражданином (гражданкой) Республики Казахстан к моменту вступления приговора в законную силу, но с обязательным письменным согласием супруги (супруга) о неприменении указанного вида наказания к осужденному.

2) Одним из родителей которых является гражданин (гражданка) Республики Казахстан.

3) На иждивении которых находятся несовершеннолетние, а также недееспособные лица или лица, признанные инвалидами первой или второй группы, являющиеся гражданами Республики Казахстан.

4) В отношении которых имеются достаточные основания предполагать, что они будут подвергаться пыткам или преследованиям в стране, куда придут после выдворения.

5) Выдворение которых противоречит интересам обеспечения национальной безопасности страны.»

Апробация и внедрение результатов. Выводы и положения диссертации направлены на совершенствование уголовного и уголовно-исполнительного законодательства Республики Казахстан, которые опубликованы в научных статьях по исследуемой проблематике, а также внедрены в практическую деятельность (приложение 2).

РАЗДЕЛ 1. ВЫДВОРЕНИЕ ЗА ПРЕДЕЛЫ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН ИНОСТРАНЦА ИЛИ ЛИЦА БЕЗ ГРАЖДАНСТВА КАК ВИД УГОЛОВНОГО НАКАЗАНИЯ

1.1. Выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства: понятие, содержание, правовая природа и юридическое значение

Международное право в области прав человека основывается на идее, что все люди пользуются всеми правами человека без дискриминации. Только в исключительных случаях введение подобных различий является допустимым, когда они служат легитимной цели государства и являются пропорциональными достижению данной цели. Международно-правовыми актами и договорными органами ООН в области прав человека всегда подчеркивается, что ограничения должны соответствовать критериям необходимости и соразмерности. Следует также учитывать такие аспекты как:

1) заинтересованность государства в определенных правах (например, политические права, право на образование, социальное обеспечение, другие экономические права);

2) наличие различных групп лиц, относящихся к негражданам, а также их отношения с этим государством (например, резиденты, временно пребывающие, рабочие-мигранты, лица, ищущие убежища, туристы, работники без документов);

3) является ли заинтересованность государства в проведении разграничений между гражданами и не-гражданами или среди не-граждан или причина подобного разграничения легитимной и пропорциональной [2]².

Ст.26 МПГПП гласит, что все люди равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту закона.

²*The rights of non-citizens, Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights. New York and Geneva, 2006. Электронный доступ: <https://www.ohchr.org/Documents/Publications/noncitizensen.pdf> (дата обращения 22.03.2023)*

В Замечании общего порядка № 15 «Положение иностранцев в соответствии с Пактом» Комитет ООН по правам человека определяет общее правило, заключающееся в том, что каждое из прав, установленных в МПГПП, должно быть гарантировано без дискриминации между гражданами и иностранцами. Некоторые из прав, признаваемых в данном пакте, могут быть применимы либо только к гражданам государства участника (ст.25 МПГПП – право на участие в ведении государственных дел), либо только к иностранцам (ст.13 МПГПП – высылка иностранцев).

Права и обязанности иностранцев в Республике Казахстан регулируются Конституцией Республики Казахстан, законами и международными договорами.

В соответствии с п.4 ст. 12 Конституции Республики Казахстан, иностранцы и лица без гражданства пользуются в Республике правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]³. Если проводить разграничение по виду прав, то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране. Политическими правами и свободами обладают только граждане Казахстана.

Иностранные граждане несут те же обязанности, что и граждане Казахстана, за исключением воинской обязанности.

Более подробно правовое положение иностранных граждан и лиц без гражданства урегулировано Законом Республики Казахстан от 19 июня 1995 года № 2337 «О правовом положении иностранцев» (далее - Закон).

³ Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

Ст. 3 Закона устанавливает, что иностранцы в Республике Казахстан равны перед законом, независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий.

Закон классифицирует иностранных граждан по двум группам: постоянно проживающие и временно пребывающие. Постоянно проживающие иностранцы обладают большим объемом прав нежели временно пребывающие. В рамках некоторых прав постоянно проживающие иностранцы пользуются правами и несут обязанности наравне с гражданами Республики: трудовые права и обязанности, право собственности, право на социальное и пенсионное обеспечение, право вступать в общественные объединения (кроме политических партий), право на получение образования.

В отдельную категорию выделены политические беженцы.

Согласно ст. 16 Закона, ограничения прав иностранцев могут быть установлены актами уполномоченных государственных органов Республики Казахстан, когда это необходимо для обеспечения государственной безопасности, охраны общественного порядка, здоровья и нравственности населения, защиты прав и законных интересов граждан Республики Казахстан. Данная норма соответствует положениям международных соглашений в сфере защиты прав человека, согласно которым то или иное право может быть ограничено государством в целях охраны государственной безопасности, общественного порядка, здоровья или нравственности населения или прав и свобод других [4]⁴.

Закон определяет, в соответствии с Конституцией Республики Казахстан, основные права и обязанности иностранцев, порядок их въезда в Республику Казахстан, пребывание и передвижение по ее территории и выезда из Республики Казахстан. Правовое положение иностранцев в Казахстане может определяться также международными договорами Республики Казахстан. Если

⁴П.3 ст.12 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г.

международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в Законе, то применяются правила международного договора.

Процедура допуска и въезда на территорию страны является одним из первых этапов, на котором начинается правовое регулирование положения иностранных лиц.

Миграционная политика тесно связана с экономическим, социальным и демографическим развитием страны, внешней политикой, интеграционными процессами в рамках Евразийского экономического союза и общими тенденциями глобализации. Управление потоками мигрантов в Республике Казахстан осуществляется согласно стратегическим направлениям общественных преобразований и специально разработанным концепциями миграционной политики.

Концепция миграционной политики Республики Казахстан на 2017-2021 гг. определяет внешние вызовы в сфере миграции для Казахстана, к числу которых относится попадание в страну с потоками миграции деструктивных элементов.

Данные риски, несомненно, влияют на процедуры допуска, въезда и пребывания иностранных граждан на территорию РК, которые регулируются следующими нормативными актами:

- 1) Законом от 19 июня 1995 года «О правовом положении иностранцев»;
- 2) Законом от 22 июля 2011 года «О миграции населения»;
- 3) Постановлением Правительства РК от 29 сентября 2017 года № 602 «Об утверждении Концепции миграционной политики Республики Казахстан на 2017 - 2021 годы и Плана мероприятий по реализации Концепции миграционной политики Республики Казахстан на 2017 - 2021 годы»;
- 4) Постановлением Правительства Республики Казахстан от 21 января 2012 года № 148 «Об утверждении Правил въезда и пребывания иммигрантов в Республике Казахстан, а также их выезда из Республики Казахстан и Правил

осуществления миграционного контроля, а также учета иностранцев и лиц без гражданства, незаконно пересекающих Государственную границу Республики Казахстан, незаконно пребывающих на территории Республики Казахстан, а также лиц, которым запрещен въезд на территорию Республики Казахстан»;

5) Постановлением Правительства Республики Казахстан от 26 ноября 2003 года № 1185 «Об утверждении Правил подтверждения иностранцами и лицами без гражданства, претендующими на получение разрешений на постоянное проживание в Республике Казахстан, своей платежеспособности в период пребывания в Республике Казахстан»

6) Постановлением Правительства Республики Казахстан от 26 августа 2013 года № 852 «Об утверждении Правил оформления, выдачи, замены, сдачи, изъятия и уничтожения паспорта гражданина Республики Казахстан, удостоверения личности гражданина Республики Казахстан, вида на жительство иностранца в Республике Казахстан, удостоверения лица без гражданства и удостоверения беженца».

7) Приказом Министра внутренних дел Республики Казахстан от 4 декабря 2015 года № 992 «Об утверждении Правил выдачи иностранцам и лицам без гражданства разрешения на временное и постоянное проживание в Республике Казахстан»

8) Совместным приказом исполняющего обязанности Министра иностранных дел Республики Казахстан от 24 ноября 2016 года № 11-1-2/555 и Министра внутренних дел Республики Казахстан от 28 ноября 2016 года № 1100 «Об утверждении Правил оформления приглашений, согласования приглашений на въезд иностранцев и лиц без гражданства в Республику Казахстан, выдачи, аннулирования, восстановления виз Республики Казахстан, а также продления и сокращения сроков их действия»

Принудительное удаление иностранцев и лиц без гражданства из государства в качестве основного или дополнительного наказания, присутствует в правовых актах многих стран мира в виде уголовного наказания

и административно-правового воздействия. И применяется оно исключительно в отношении неграждан страны и заключается в принудительном препровождении под конвоем непосредственно до государственной границы. Юридическим основанием такого правового воздействия служит незаконное пересечение границы страны пребывания, прекращение оснований пребывания на территории данного государства, либо совершение противозаконного действия (бездействия). После получения соответствующего предписания иностранец обычно покидает страну пребывания самостоятельно, либо государственные органы устанавливают определённое время и режим пребывания до выезда из страны. Высылки в отношении иностранцев могут быть индивидуальные, то есть в отношении одного или нескольких лиц, которые совершили противоправное деяние, или носить массовый характер, то есть применяться в отношении группы лиц. Конечно, массовое выдворение из страны носит исключительный характер, например, во Франции в 1870 году в связи с войной были высланы массы граждан вражеского государства и их союзников.

В 1892 году в международном праве была сделана попытка классификаций оснований для выдворения из государства, например: нарушение оснований и порядка въезда в страну; угроза здравоохранению; высылка неблагоприятных; высылка виновных в совершении преступления; угроза политическому строю и внутреннему единству страны; национальная безопасность государства. Однако до сегодняшнего нет международно закреплённых, общепризнанных оснований для выдворения за пределы страны. В различных государствах высылка иностранцев называется по-разному «выселение», «выдворение», «изгнание», «принудительная высылка», «запрет находиться на территории» и др. В международно-правовых актах употребляется наиболее общий термин «высылка иностранных граждан» и этот термин употребляется в Международном пакте «О гражданских и

политических правах», принятом 16 декабря 1966 году резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеей ООН (ст. 13).

Принятая 3 мая 1996 года «европейская социальная хартия» предписывает всем государствам «гарантировать законно находящимся на их территории работникам-мигрантам, чтобы они не подверглись высылке, кроме случаев когда они создают угрозу национальной безопасности или наносят ущерб общественному порядку или нравственности» (п.8 ст.19).

В связи с развитием мировых интеграционных процессов миграция граждан между государствами является объяснимой ситуацией, и применение в отношении таких лиц уголовного наказания в виде выдворения в случае совершения ими уголовного правонарушения является современной правовой тенденцией. Так как правоохранительные органы и службы пробации, в частности европейских государств, не занимаются иностранцами, и число иностранных заключённых в местах лишения свободы из года в год растёт, и многие государства склоняются возвращать таковых лиц в страну происхождения. Правовое закрепление данного вида уголовного наказания в различных государствах отличается: высылка (Швейцария, Эстония, КНР), депортация (Латвия), изгнание (Испания), выдворение (Азербайджан, Казахстан). В КНР, как и в Республике Казахстан, данный вид уголовного наказания применяется и как основное, и как дополнительное (ст.35 УК КНР, ст.51 УК РК). Но чаще это наказание применяется как дополнительное (ст.131-30 УК Франции), (ст.43 УК Латвии), (ст.66а-66d Швейцарского УК), (54 УК Эстонской Республики), (ст.52 УК Республики Азербайджан).

С принятием УК РК 2014 года выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства было законодательно закреплён как вид уголовного наказания, а Законом РК от 9 апреля 2016 года были внесены изменения в части конкретизации карательного содержания и оснований назначения.

Выдворение за пределы Республики Казахстан применяется только к иностранцам и лицам без гражданства. Карательное содержание выдворения образует запрет на въезд иностранца или лицу без гражданства на территорию Республики Казахстан. Срок запрета – пять лет.

Согласно ст.12 Конституции РК иностранцы и лица без гражданства пользуются в Республике правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами. В ст.28 Закона РК от 19 июня 1995 года «О правовом положении иностранцев» закреплены основания выдворения иностранца за пределы Республики Казахстан [5]⁵. В этой связи уместно заметить, что выдворение за пределы Республики Казахстан в отношении иностранцев, нарушивших законодательство страны, применяется и как мера административного взыскания (ст.51 КоАП РК), и как уголовное наказание (ст.51 УК РК).

Из смысла ст.51 УК РК следует, что выдворение за пределы Республики Казахстан может быть назначено и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК. Поскольку рассматриваемый вид дополнительного наказания ограничивает свободу передвижения, являющейся одним из основополагающих прав человека, полагаем, что основания его применения в случаях его отсутствия в санкциях Особенной части УК, должны быть детально прописаны в уголовном законе.

При закреплении таких оснований следует руководствоваться Декларацией о правах человека в отношении лиц, не являющихся гражданами страны, согласно которой в отношении иностранцев допускаются такие ограничения, которые необходимы в демократическом обществе для защиты государственной безопасности, общественной безопасности, общественного

⁵Закон Республики Казахстан от 19 июня 1995 года «О правовом положении иностранцев»
[//http://adilet.zan.kz/rus/docs/U950002337_](http://adilet.zan.kz/rus/docs/U950002337_)

порядка, здоровья и нравственности населения или прав и свобод других (ст.5) [6]⁶.

Порядок исполнения наказания в виде выдворения за пределы Республики Казахстан регламентируется ст.70 УИК РК. Выдворение иностранца или лица без гражданства производится в принудительном порядке после вступления в законную силу приговора суда. Выдворение осуществляется органами национальной безопасности и органами внутренних дел Республики Казахстан путем препровождения выдворяемого иммигранта до Государственной границы Республики Казахстан. Расходы по выдворению несет сам иностранец либо лицо без гражданства либо физические или юридические лица, пригласившие его в Республику Казахстан. В случаях отсутствия либо недостаточности у названных лиц средств для покрытия расходов выдворение производится за счет бюджетных средств. Конечно, главным средством реализации целей наказания призваны быть основные наказания, дополнительные же наказания при этом выступают вспомогательным средством, усиливающим карательные и (или) воспитательно-предупредительные возможности основной меры [7]⁷.

Действующему законодательству Республики Казахстан известны различные виды выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца и лица без гражданства.

Так, в п.4 Нормативного Постановления от 13 декабря 2013 года №4 «О судебной практике рассмотрения дел о выдворении иностранцев и лиц без гражданства за пределы Республики Казахстан» Верховный Суд Республики Казахстан разъясняет, что «по содержанию административное выдворение и выдворение в порядке гражданского судопроизводства представляют собой принудительное или контролируемое уполномоченными органами

⁶Декларация о правах человека в отношении лиц, не являющихся гражданами страны, в которой они проживают, принята резолюцией 40/144 Генеральной Ассамблеи ООН от 13 декабря 1985 года
[//http://adilet.zan.kz/rus/docs/O8500000004](http://adilet.zan.kz/rus/docs/O8500000004)

⁷Дуюнов В. К. Система дополнительных наказаний. – //Известия АН Киргизской ССР. – 1982. - № 6.

самостоятельное перемещение иностранцев или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан, осуществляемое на основании постановления (решения) суда за совершение административного правонарушения либо нарушения законодательства».

Развитие международного сотрудничества, привлечение иностранных инвестиций, снятие ограничений на въезд и пребывание иностранцев в Республику Казахстан, привело к увеличению числа иностранных граждан и лиц без гражданства, посещающих Республику Казахстан с различными целями.

В этом году в Казахстан въехало порядка 4,3 млн иностранцев, а выехало 4,1 млн, в том числе граждан Российской Федерации въехало 1,66 млн, а выехало 1,64 млн. Их временное пребывание под учетом, с полной информацией о каждом из них, данных паспортов и датах въезда для контроля пребывания.[8]⁸

Большое количество иностранцев прибывает в Казахстан на временное или постоянное жительство. В связи с этим в последние годы правовое положение иностранцев и лиц без гражданства, а также правила въезда и выезда, включая принудительную высылку иностранцев, приобрели достаточно серьезный характер. Нельзя не отметить, что Республика Казахстан подписала ряд международных договоров и соглашений, в том числе нормы об иностранцах.

В своем выступлении на 7 съезде судей Президент Н.Назарбаев отметил, что «в Казахстане равным образом должны защищаться права и законные интересы как наших соотечественников, так и иностранцев, как общества в целом, так и отдельно взятого индивида, независимо от их происхождения, гражданства, социального положения, убеждений и религиозных воззрений».

⁸Свыше 1,6 млн граждан России въехало в Казахстан с начала 2022 года <https://zonakz.net/2022/09/23/svyshe-1-6-mln-grazhdan-rossii-vexalo-v-kazakhstan-s-nachala-2022-goda/>

В соответствии со [ст. 12](#) Конституции Республики Казахстан иностранцы и лица без гражданства пользуются правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами.

Конституцией Республики Казахстан гарантировано права каждого, кто законно находится на территории Республики Казахстан, свободно передвигаться по ее территории и свободно выбирать местожительство, кроме случаев, оговоренных законом.

В отношении иностранцев, в частности ограничения свободы передвижения и выбора места жительства регулируются ГПК РК, УК РК, КоАП РК и Законом Республики Казахстан "О правовом положении иностранцев". Уголовное законодательство РК выполняет функцию защиты личности, общества и государства от общественно опасных преступных посягательств. Необходимость уголовного наказания за определенные виды правонарушений очевидна и неоспорима. Однако в юридическом сообществе часто ставится под сомнение целесообразность регулирования одних и тех же правоотношений во всех трех формах судопроизводства.

Административное выдворение за пределы Республики Казахстан иностранцев или лиц без гражданства может применяться в качестве основного или дополнительного административного взыскания, налагаемого в порядке и по основаниям, установленным особенной частью КоАП.

Основаниями применения выдворения являются:

- осуществление иностранцами, лицами без гражданства, иностранными юридическими лицами и международными организациями деятельности, препятствующей и (или) способствующей выдвижению и избранию кандидатов, политических партий, выдвинувших партийный список, достижению определенного результата на выборах ([ст. 109](#));
- приставание в общественных местах ([часть 3 ст. 449](#));

- нарушение законодательства о религиозной деятельности и религиозных объединениях ([часть 3 ст. 490](#));
- представление заведомо ложных сведений в государственные органы Республики Казахстан при получении документов, удостоверяющих личность, либо при подаче заявления для получения разрешения на постоянное проживание в Республике Казахстан или о приеме в гражданство Республики Казахстан либо восстановлении в гражданстве Республики Казахстан ([часть 2 ст. 495](#));
- нарушение режима в пунктах пропуска через Государственную границу Республики Казахстан ([часть 2 ст. 513](#));
- нарушение режима Государственной границы Республики Казахстан ([часть 2 ст. 514](#));
- нарушение иностранцем или лицом без гражданства законодательства Республики Казахстан в области миграции населения ([ст. 517](#));
- привлечение иностранной рабочей силы и трудовых иммигрантов с нарушением законодательства Республики Казахстан, незаконное осуществление иностранцем или лицом без гражданства трудовой деятельности в Республике Казахстан ([часть 4 ст. 519](#));
- неповиновение законному распоряжению или требованию военнослужащего в связи с исполнением им обязанностей по охране Государственной границы Республики Казахстан ([часть 2 ст. 516](#)).

В гражданском судопроизводстве рассмотрение дел по заявлению органов внутренних дел о выдворении иностранцев или лиц без гражданства за пределы Республики Казахстан за нарушение законодательства Республики Казахстан осуществляется в порядке особого производства ([глава 49 ГПК](#)).

Институт выдворения в гражданском судопроизводстве введен [Законом](#) РК от 22.07.2011 № 478-IV «О внесении изменений и

дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам миграции населения».

С точки зрения содержания выдворения, административное и гражданское судопроизводство имеют много сходств и особенностей.

Согласно [нормативному постановлению](#) Верховного Суда Республики Казахстан «О судебной практике рассмотрения дел о выдворении иностранных граждан и лиц без гражданства» следует, что по содержанию административное выдворение и выдворение в порядке гражданского судопроизводства представляют собой принудительное или контролируемое уполномоченными органами самостоятельное перемещение иностранцев или лиц без гражданства за пределы Республики Казахстан, осуществляемое на основании постановления (решения) суда за совершение административного правонарушения либо нарушения законодательства.

Основанием как гражданско-правовой, так и административной ответственности иностранца в виде выдворения за пределы Республики Казахстан является совершение деяния, содержащего признаки правонарушения. Большинство гражданских дел о выдворении иностранцев из Казахстана, рассматриваемых судами, связаны с ранее совершенными иностранцами административными правонарушениями, за которые они уже понесли административное наказание.

Примером может служить гражданское дело о выдворении иностранца Шамировой за нарушение Правил дорожного движения. Данное лицо было привлечено к административной ответственности за совершенное административное правонарушение. Затем Министерство внутренних дел подало иск о выдворении в суд в порядке гражданского судопроизводства.

В соответствии со [ст. 41](#) КоАП выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства является видом административного взыскания.

Согласно [ст.40](#) КоАП административное взыскание является мерой государственного принуждения, применяемой уполномоченными на то законом судьей, органами (должностными лицами) за совершение административного правонарушения, и заключается в предусмотренном настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод лица, совершившего такое правонарушение.

Обобщая практику судов по гражданским делам такого рода, можно заметить, что не все административные санкции могут быть использованы в качестве основания для выдворения иностранца. Суды принимают решения в зависимости от степени общественной опасности данного вида административного действия и других примечательных обстоятельств, таких как наличие членов семьи, несовершеннолетних детей, престарелых родителей или других близких родственников. В каждом случае иностранец может столкнуться с целым рядом последствий, таких как распад семьи, оставление детей или потеря бизнеса в нашей стране. Эти критерии оценки обстоятельств являются специфическими для судов административной юрисдикции при рассмотрении административных дел и учитываются при назначении наказания. Такие критерии оценки обстоятельств, как тяжесть совершенного правонарушения и степень общей общественной опасности, являются признаками, которые отсутствуют в гражданском процессе. В связи с этим считаем, что вопрос о выдворении иностранцев в гражданском процессе требует анализа и исследования.

1.2. Правовой статус лиц, подлежащих выдворению за пределы РК

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная

информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государств-участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядка приобретения билетов этим детям.

Таблица 1. Сведения о лицах, совершивших правонарушения [10]

отчетный период	Всего правонарушений	
	Гражданин СНГ	Иностранные граждане
за 2017 год	3077	219
за 2018 год	3067	171
за 2019 год	2449	148
за 2020 год	1846	178
за 2021 год	1542	196
за 2022 год	1308	174

При этом значительно чаще в отношении мигрантов применяется такая мера наказания, как выдворение с территории страны.

Таблица 2. О числе лиц, в отношении которых вынесены судебные акты

отчетный период	Выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства

за 2017 год	628
за 2018 год	945
за 2019 год	328
за 2020 год	251
за 2021 год	269
за 2022 год	237

Следует отметить, что выдворение не может быть применено к гражданам Республики Казахстан, а только к иностранцам и лицам без гражданства.

Выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства как вид уголовного наказания обладает следующими необходимыми признаками:

- 1) принудительность высылки иностранца или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан;
- 2) ограничение прав на выбор места жительства и свободу передвижения, что, соответственно, влечет материальные и моральные ограничения;
- 3) назначение по приговору суда в случае совершения уголовного правонарушения;
- 4) запрет на въезд виновного лица на территорию страны на пять лет.

В соответствии с Законом Республики Казахстан от 19 июня 1995 года №2337 «О правовом положении иностранцев» иностранцами признаются лица, не являющиеся гражданами Республики Казахстан и имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству иного государства. Лицам без гражданства признаются лица, не являющиеся гражданами Республики Казахстане не имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству иного государства (ст.2).

Одной из разновидностей (по правовому статусу) иностранцев и лиц без гражданства являются беженцы. Беженец – иностранец, который в силу

обоснованных опасностей стать жертвой преследования по признаку расы, национальности, вероисповедания, гражданства, принадлежности к определенной социальной группе или политическим убеждениям находится вне страны своей гражданской принадлежности и не может пользоваться защитой своей страны или не желает пользоваться такой защитой вследствие таких опасений, или лицо без гражданства, находящееся вне страны своего постоянного места жительства или гражданской принадлежности, которые не могут или не желают вернуться в нее вследствие этих опасений.

Другой разновидностью иностранцев и лиц без гражданства выступает иммигрант, то есть иностранец или лицо без гражданства, прибывший в Республику Казахстан для временного или постоянного проживания.

На основании Всеобщей декларации прав человек, принятой резолюцией 217А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года, был принят Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах. В ст. 4 данного Международного пакта декларируется: «Участие в настоящем Пакте государства признают, что в отношении пользования теми правами, которые то или иное государство обеспечивает в соответствии с настоящим Пактом, это государство может устанавливать только такие ограничения этих прав, которые определяются законом, и только постольку, поскольку это совместимо с природой указанных прав, и исключительно с целью способствовать общему благосостоянию в демократическом обществе». Законом Республики Казахстан от 21 ноября 2005 года №87 Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах Республикой Казахстан был ратифицирован. В п.3 ст. 4 Конституции установлено, что «международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона».

Согласно ст. 23 Закона Республики Казахстан «О правовом положении иностранцев» иностранцы выезжают из Республики Казахстан по действительным заграничным паспортам или заменяющим их документам при наличии выездных виз, выданных уполномоченными на то государственными органами Республики Казахстан, если иной порядок не установлен соглашением с соответствующей страной или Правительством Республики Казахстан.

Выезд из Республики Казахстан иностранцу не разрешается:

- a) если имеются основания для привлечения его к уголовной ответственности – до окончания производства по делу;
- b) если он осужден за совершение уголовного правонарушения – до отбытия наказания или освобождения от наказания, за исключением случаев его выдворения на основании решения суда;
- c) если он уклоняется от исполнения обязательств, наложенных на него судом – до исполнения обязательств.

Выезд из Республики Казахстан иностранца может быть отсрочен до исполнения им имущественных обязательств, с которыми связаны существенные интересы граждан Республики Казахстан, других физических и юридических лиц.

В свою очередь, в соответствии со ст. 28 Закона Республики Казахстан «О правовом положении иностранцев» иностранец может быть выдворен за пределы Республики Казахстан:

- a) если его действия противоречат интересам обеспечения государственной безопасности или охраны общественного порядка;
- b) если это необходимо для охраны здоровья и нравственности населения, защиты прав и законных интересов граждан Республики Казахстан и других лиц;
- c) если он нарушил законодательство Республики Казахстан

d) в случае признания брака недействительным в порядке, установленном законодательными актами, если заключение брака с гражданином Республики Казахстан явилось основанием для оставления его на постоянное место жительства в Республике Казахстан.

Согласно п.2 ст.18 Закона республики Казахстан от 4 декабря 2009 года №216-IV «О беженцах», в случае отказа лиц, ищущих убежище, и беженцев добровольно покинуть территорию Республики Казахстан принудительное водворение лиц, ищущих убежище, и беженцев производится уполномоченным органом в соответствии с законодательством Республики Казахстан и во исполнение вступивших в законную силу решений суда.

Запрещается возвращать или выдворять лиц, ищущих убежище, и беженцев на границу страны, где их жизни или свободе угрожает опасность по признаку расы, национальности, вероисповедания, гражданства, принадлежности к определенной социальной группе или политическим убеждениям.

В соответствии со ст.48 Закона Республики Казахстан от 22 июля 2011 года №477- IV «О миграции населения» иммигранту запрещается въезд в Республику Казахстан:

- 1) в интересах обеспечения национальной безопасности, охраны общественного порядка и здоровья населения;
- 2) если его действия направлены на насильственное изменение конституционного строя;
- 3) если он выступает против суверенитета и независимости Республики Казахстан, призывает к нарушению единства и целостности ее территории;
- 4) если он разжигает межнациональную, межконфессиональную и религиозную вражду;
- 5) если это необходимо для защиты прав и законных интересов граждан Республики Казахстан и других лиц;

6) если у органов национальной безопасности имеются сведения о его причастности к экстремизму или террористической деятельности, а также в случае признания судом в его действиях опасного рецидива;"

7) если им не исполнено взыскание за совершение уголовного или административного правонарушения, наложенное на него в период предыдущего пребывания в Республике Казахстан;

8) если в период предыдущего пребывания в Республике Казахстан им не представлена декларация по индивидуальному подоходному налогу в случае, когда представление такой декларации предусмотрено законодательством Республики Казахстан;

9) если он не представил подтверждение о наличии средств, необходимых для пребывания и выезда из Республики Казахстан, в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан, за исключением этнических казахов, лиц, родившихся или ранее состоявших в гражданстве Республики Казахстан или Казахской Советской Социалистической Республики, и членов их семей;

10) если при обращении с ходатайством о въезде он сообщил о себе ложные сведения или не представил необходимые документы в срок, установленный законодательством Республики Казахстан;

10-1) если он отказался от прохождения процедуры подтверждения личности по дактилоскопической информации при пересечении Государственной границы Республики Казахстан;

11) при наличии у него заболеваний, являющихся противопоказанием для въезда в Республику Казахстан;

12) если он ранее утратил гражданство Республики Казахстан по основаниям, предусмотренным подпунктом 8) части первой [ст. 21](#) Закона Республики Казахстан от 20 декабря 1991 года "О гражданстве Республики Казахстан";

13) если он ранее лишен гражданства Республики Казахстан по основаниям, предусмотренным [ст. 20-1](#) Закона Республики Казахстан от 20 декабря 1991 года "О гражданстве Республики Казахстан".

Иммигрантам, ранее выдворенным из Республики Казахстан, запрещается въезд в Республику Казахстан в течение пяти лет со дня исполнения решения суда о выдворении. Срок пять лет корреспондирует с нормой ч.1 ст.51 УК РК.

Согласно ч.1 ст.60 Закона Республики Казахстан от 22 июля 2011 года №477- IV «О миграции населения» незаконные иммигранты подлежат выдворению за пределы Республики Казахстан в государство их происхождения (страну гражданства иностранца или постоянного проживания лица без гражданства) в соответствии с законодательством Республики Казахстан.

Явлением, стоящим за преступностью мигрантов, является нелегальная иммиграция - новая угроза, определяющая как преступления, совершаемые нелегальными иммигрантами, так и преступления, совершаемые против них. К сожалению, официальная статистика не отражает взаимосвязь между преступностью мигрантов и нелегальной миграцией. Их наличие можно оценить по косвенным признакам в судебных актах, то есть по данным обвиняемого, потерпевшего и другим обстоятельствам дела.

В связи с этим нормы Уголовного кодекса о выдворении иностранцев и лиц без гражданства за пределы Республики Казахстан нуждаются в пересмотре. В качестве альтернативного основного наказания штрафа, исправлению или принудительным работам должно применяться условие, что осужденный иностранец (лицо без гражданства) не имеет права осуществлять трудовую деятельность на территории Казахстана (нет официального разрешения) и/или не имеет постоянного источника дохода. Эти обстоятельства устанавливаются судом при рассмотрении конкретного дела с учетом обстоятельств совершения преступления и характера лица, его совершившего.

Они также могут быть установлены органом, исполняющим соответствующее наказание.

В этой связи целесообразно предусмотреть как применение данной меры судами, так и основания в Уголовном кодексе для замены наказания в виде штрафа, обязательных, исправительных или принудительных работ этими органами на выдворение за пределы Республики Казахстан.

Как дополнительный вид наказания принудительное выдворение за пределы Республики Казахстан должно применяться только к лишению свободы на определенный срок, имея в виду прежде всего специфику миграционной преступности в Казахстане, половину которой составляют совершение иностранными гражданами и лицами без гражданства тяжких и особо тяжких преступлений. В противном случае не будет обеспечено достижение целей наказания.

Интересны результаты моего исследования законодательных аспектов проблемы повышения безопасности государства от иностранной преступности в рамках научной стажировки сотрудников органов внутренних дел. Результаты опроса показывают, что многие опрошенные сотрудники органов внутренних дел (71,8%) считают необходимым изменение законодательства, регулирующего вопрос пребывания иностранцев на территории Казахстана. Почти все опрошенные (97,8%) согласны с тем, что негативные последствия для иностранцев, совершивших преступления на территории Республики Казахстан, должны быть "более жесткими".

Например, не применять к иностранцам следующее:

- условное наказание (21,9 %); замену неотбытой части наказания более мягким видом наказания (14,8 %); отсрочку отбывания наказания (11,4 %); освобождение от уголовной ответственности по отдельным основаниям (10,9%); освобождение от наказания по отдельным основаниям (9,3 %); погашение судимости (в части установленных сроков) (7,0 %).

Существует несколько путей решения этих проблем, связанных с иностранцами, криминальный опыт которых делает их более опасными для общества.

Например, можно значительно сократить квоту на привлечение в Республику Казахстан неквалифицированной иностранной рабочей силы, ввести визовую систему для граждан стран СНГ, "усилить" проверку соискателей.

1.3. Уголовные правонарушения, связанные с выдворением за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства

В современном мире вопросы миграционных потоков населения занимают важную роль при реализации правовой политики каждого государства. Безопасность страны и общества подвергается все большим угрозам, а значит, регулируемые законы в области национальной безопасности должны быть разработаны в соответствии с существующими проблемами на территории определенной страны.

Так как Казахстан является второй страной в СНГ по количеству принимаемых трудовых мигрантов, нужны правильные решения проблем в этой сфере. Глава государства отметил, что правительству предстоит разработать новую Концепцию миграционной политики. Меры миграционной политики принятые Республикой Казахстан могут оказать эффективное, положительное воздействие на миграционные потоки в страну и правовое положение иностранцев внутри страны.

Анализ статистических данных и приговор суда с назначением данного вида уголовного наказания показывает, что выдворение за пределы границы страны не в каждом случае исполняется согласно предписания суда. Причиной тому являются немалые затраты со стороны государства, а также отсутствие интеграции в работе государственных органов в сфере миграции. Что в свою

очередь снижает эффективность применения и достижения цели уголовного наказания.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]⁹. Если проводить разграничение по виду прав, то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]¹⁰.

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]¹¹

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя

⁹ Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

¹⁰ <https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

¹¹ <https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государств-участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному

административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядка приобретения билетов этим детям.

Сложившаяся судебная практика свидетельствует о принятии в отношении таких иностранных граждан зачастую решений об административном выдворении в форме самостоятельного контролируемого выезда из Республики Казахстан.

Но все же, единого подхода в принятии решений о выдворении указанной категории лиц в судебском сообществе не сложилось и, следуя требованиям Конвенции о правах ребёнка, рядом судей принимаются решения о принудительном выдворении иностранных граждан с их несовершеннолетними детьми и содержанием последних в специальном учреждении совместно с родителями. Другими судьями решения о помещении в специальное учреждение несовершеннолетних и их выдворении вместе с родителями вообще не принимаются в целях недопущения нарушения конституционных прав ребёнка, а также права человека на уважение его личной и семейной жизни.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]¹².

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных

¹²<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]¹³

В современном мире вопросы миграционных потоков населения занимают важную роль при реализации правовой политики каждого государства. Безопасность страны и общества подвергается все большим угрозам, а значит, регулируемые законы в области национальной безопасности должны быть разработаны в соответствии с существующими проблемами на территории определенной страны.

Так как Казахстан является второй страной в СНГ по количеству принимаемых трудовых мигрантов, нужны правильные решения проблем в этой сфере. Глава государства отметил, что правительству предстоит разработать новую Концепцию миграционной политики. Меры миграционной политики принятые Республикой Казахстан могут оказать эффективное, положительное воздействие на миграционные потоки в страну и правовое положение иностранцев внутри страны.

Анализ статистических данных и приговор суда с назначением данного вида уголовного наказания показывает, что выдворение за пределы границы страны не в каждом случае исполняется согласно предписания суда. Причиной тому являются немалые затраты со стороны государства, а также отсутствие интеграции в работе государственных органов в сфере миграции. Что в свою очередь снижает эффективность применения и достижения цели уголовного наказания.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]¹⁴. Если проводить разграничение по виду прав,

¹³<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

¹⁴ Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]¹⁵.

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]¹⁶

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них

¹⁵<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

¹⁶<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государственных участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы

Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядка приобретения билетов этим детям.

Сложившаяся судебная практика свидетельствует о принятии в отношении таких иностранных граждан зачастую решений об административном выдворении в форме самостоятельного контролируемого выезда из Республики Казахстан.

Но все же, единого подхода в принятии решений о выдворении указанной категории лиц в судебском сообществе не сложилось и, следуя требованиям Конвенции о правах ребёнка, рядом судей принимаются решения о принудительном выдворении иностранных граждан с их несовершеннолетними детьми и содержанием последних в специальном учреждении совместно с родителями. Другими судьями решения о помещении в специальное учреждение несовершеннолетних и их выдворении вместе с родителями вообще не принимаются в целях недопущения нарушения конституционных прав ребёнка, а также права человека на уважение его личной и семейной жизни.

Выдворение за пределы Республики Казахстан предусмотрен в санкциях следующих уголовных правонарушений:

1) ст.392 УК РК Умышленное незаконное пересечение Государственной границы Республики Казахстан вне пунктов пропуска через Государственную границу, а равно умышленное незаконное пересечение Государственной границы Республики Казахстан в указанных пунктах, совершенное по подложным документам или с обманным использованием действительных документов третьих лиц, а равно с нарушением установленного порядка

2) ст. 405 УК РК Организация и участие в деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых имеется вступившее в законную силу решение суда о запрете их деятельности или ликвидации в связи с осуществлением ими экстремизма или терроризма.

Из смысла ст.51 УК РК следует, что выдворение за пределы Республики Казахстан может быть назначено и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК. Поскольку рассматриваемый вид дополнительного наказания ограничивает свободу передвижения, являющейся одним из основополагающих прав человека, полагаем, что основания его применения в случаях его отсутствия в санкциях Особенной части УК, должны быть детально прописаны в уголовном законе.

РАЗДЕЛ 2. ПРОБЛЕМЫ ИСПОЛНЕНИЯ ВЫДВОРЕНИЯ ЗА ПРЕДЕЛЫ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН ИНОСТРАНЦА ИЛИ ЛИЦА БЕЗ ГРАЖДАНСТВА

2.1. Выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства и депортация: сравнительный теоретический и правовой анализ

На формирование системы уголовного наказания влияет множество факторов. Влияние международного права на формирование отечественного и зарубежного уголовного законодательства справедливо подчеркивают О.Н.Дядькин и А.В.Звонов в своей комплексной оценке. [21]¹⁷. Соглашаясь с данными учеными, следует также подчеркнуть, что законодательства разных стран взаимодействуют друг с другом в части решения тех или иных правовых проблем, особенно в части заимствования опыта развития систем исполнения наказаний.

При анализе международных документов в области реагирования уголовного правосудия нельзя игнорировать тенденцию последних десятилетий к расширению списка мер реагирования путем введения новых необязательных

¹⁷Звонов А.В., Дядькин О.Н. Факторы формирования системы уголовных наказаний в современных условиях: краткий аналитический обзор // Криминологический журнал Байкальского государственного университета экономики и права. 2016. Т. 10, № 1. С. 82–89

мер.[22]18. Одним из наиболее важных документов по этому вопросу являются Минимальные стандартные правила ООН в отношении необязательных мер 1990 года (Токийские правила). В параграфе 1.5 подчеркивается, что правило разработано с целью повышения доступности необязательных мер наказания. Пункты 2.3 и 8.1 Токийских правил Пункты 2.3 и 8.1 Токийских правил рекомендуют национальным законодателям предоставить широкий спектр альтернатив лишению свободы и приводят список из 11 рекомендуемых мер и двух вариантов их сочетаний. В современном мире вопросы миграционных потоков населения занимают важную роль при реализации правовой политики каждого государства. Безопасность страны и общества подвергается все большим угрозам, а значит, регулируемые законы в области национальной безопасности должны быть разработаны в соответствии с существующими проблемами на территории определенной страны.

Так как Казахстан является второй страной в СНГ по количеству принимаемых трудовых мигрантов, нужны правильные решения проблем в этой сфере. Глава государства отметил, что правительству предстоит разработать новую Концепцию миграционной политики. Меры миграционной политики принятые Республикой Казахстан могут оказать эффективное, положительное воздействие на миграционные потоки в страну и правовое положение иностранцев внутри страны.

Анализ статистических данных и приговор суда с назначением данного вида уголовного наказания показывает, что выдворение за пределы границы страны не в каждом случае исполняется согласно предписания суда. Причиной тому являются немалые затраты со стороны государства, а также отсутствие интеграции в работе государственных органов в сфере миграции. Что в свою очередь снижает эффективность применения и достижения цели уголовного наказания.

¹⁸Расторопов С.В., Полуэктов А.Г. Освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа в законодательстве зарубежных стран // Пробелы в российском законодательстве. 2017. № 6. С. 220–224.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]¹⁹. Если проводить разграничение по виду прав, то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]²⁰.

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению. [18] [19] [20]²¹

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных

¹⁹ Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

²⁰ <https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

²¹ <https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государств-участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних

вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядка приобретения билетов этим детям.

Сложившаяся судебная практика свидетельствует о принятии в отношении таких иностранных граждан зачастую решений об административном выдворении в форме самостоятельного контролируемого выезда из Республики Казахстан.

Но все же, единого подхода в принятии решений о выдворении указанной категории лиц в судебском сообществе не сложилось и, следуя требованиям Конвенции о правах ребёнка, рядом судей принимаются решения о принудительном выдворении иностранных граждан с их несовершеннолетними детьми и содержанием последних в специальном учреждении совместно с родителями. Другими судьями решения о помещении в специальное учреждение несовершеннолетних и их выдворении вместе с родителями вообще не принимаются в целях недопущения нарушения конституционных прав ребёнка, а также права человека на уважение его личной и семейной жизни.²²

Уголовное, миграционное и административное законодательство Российской Федерации не позволяет в полной мере достичь целей наказания (восстановление социальной справедливости, исправление осужденного, предупреждение совершения новых преступлений) в отношении иностранных граждан, осужденных к наказаниям, не связанным с изоляцией от общества. Причиной тому является несогласованность вышеперечисленных отраслей права. Но на сегодняшний день Российская Федерация не имеет в своём уголовном законодательстве такой вид уголовного наказания.

²²Заседание Совета по развитию гражданского общества и правам человека. 11.12.2018 г. Официальный сайт Президента РФ: URL: <http://www.kremlin.ru/events/president/news/59374>.

Срок депортации в Швейцарии зависит от вида наказания:

- Депортация на срок от пяти до 15 лет. Если осужден и приговорен за преступление, предусмотренное статьей 66а Уголовного кодекса Швейцарии;

- от 3 до 15 лет, если осужден и приговорен за фелонию или мисдиминор или за меры, предусмотренные статьями 59-61 или 64 Уголовного кодекса Швейцарии.

- 20 лет, если ранее высланное лицо совершило другое преступление, предусмотренное статьей 66а Уголовного кодекса Швейцарии.

- Если преступление было совершено в то время, когда лицо было ранее выслано, оно может быть выслано пожизненно.

Как показывает анализ уголовного законодательства стран, выдворение иностранцев и лиц без гражданства с территории государства является инструментом государственного принуждения, что способствует уменьшению количества людей в концентрационных лагерях и устранению длительного содержания в центрах для иностранцев в ожидании депортации.

Необходимо также в определенной степени ограничить применение данного вида наказания, опираясь на опыт Азербайджанской Республики и Эстонии.

Помимо уголовного выдворения, правовые системы повторного въезда, депортации, административных наказаний и экстрадиции также рассматриваются в национальном законодательстве как часть эффективных механизмов контроля нелегальной миграции и превентивных мер против преступности.

Международное право в области прав человека основывается на идее, что все люди пользуются всеми правами человека без дискриминации. Только в исключительных случаях введение подобных различий является допустимым, когда они служат легитимной цели государства и являются пропорциональными достижению данной цели. Международно-правовыми актами и договорными органами ООН в области прав человека всегда

подчеркивается, что ограничения должны соответствовать критериям необходимости и соразмерности. Следует также учитывать такие аспекты как:

2) заинтересованность государства в определенных правах (например, политические права, право на образование, социальное обеспечение, другие экономические права);

2) наличие различных групп лиц, относящихся к негражданам, а также их отношения с этим государством (например, резиденты, временно пребывающие, рабочие-мигранты, лица, ищущие убежища, туристы, работники без документов);

3) является ли заинтересованность государства в проведении разграничений между гражданами и не-гражданами или среди не-граждан или причина подобного разграничения легитимной и пропорциональной [2]²³.

Ст.26 МПГПП гласит, что все люди равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту закона.

В Замечании общего порядка № 15 «Положение иностранцев в соответствии с Пактом» Комитет ООН по правам человека определяет общее правило, заключающееся в том, что каждое из прав, установленных в МПГПП, должно быть гарантировано без дискриминации между гражданами и иностранцами. Некоторые из прав, признаваемых в данном пакте, могут быть применимы либо только к гражданам государства участника (ст.25 МПГПП – право на участие в ведении государственных дел), либо только к иностранцам (ст.13 МПГПП – высылка иностранцев).

Таблица № 1 Виды удаления граждан с территории Республики Казахстан

Выдворение	ст. 51 УК РК	ст. 51 КоАП РК
	Уголовное	Административное

²³*The rights of non-citizens, Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights. New York and Geneva, 2006. Электронный доступ: <https://www.ohchr.org/Documents/Publications/noncitizensen.pdf> (дата обращения 22.03.2023)*

	<p>выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства исполняется в принудительном порядке с установлением запрета на въезд этого лица на территорию Республики Казахстан сроком на пять лет</p>	<p>выдворение за пределы Республики Казахстан иностранцев или лиц без гражданства является основной и дополнительной мерой административного взыскания и применяется судьей в порядке и по основаниям, которые предусмотрены Особенной частью КРКоАП.</p>
Рездмиссия	<p>передача (возвращение) в соответствии с международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан, компетентными органами одного государства и прием компетентными органами другого государства лиц, въехавших или находящихся на территории одного государства в нарушение законодательства по вопросам въезда, выезда, пребывания или проживания иностранцев и лиц без гражданства</p>	
Депортация	<p>(лат. deportatio «изгнание, высылка») или выдворение - принудительная высылка лица или целой категории лиц в другое государство или другую местность, обычно - под конвоем.</p>	
Экстрадиция	<p>Выдача государству лица, разыскиваемого для привлечения к уголовной ответственности или исполнения приговора (ст.7 УПК РК)</p>	

Все вышеперечисленные процедуры имеют форму выдворения иностранных граждан с территории Республики Казахстан. Депортация является ответом государства на нарушение национального закона о

незаконном пребывании иностранцев на территории Казахстана и осуществляется в форме принудительного перемещения таких лиц через государственные границы Казахстана.

В словарях даются понятия депортации (лат. *Deportatio* «изгнание, высылка») или выдворение - принудительная высылка лица или целой категории лиц в другое государство или другую местность, обычно — под конвоем [27]²⁴.

Правила въезда и пребывания иммигрантов в Республике Казахстан, а также их выезда из Республики Казахстан утверждены постановлением Правительства Республики Казахстан от 21 января 2012 года № 148. Кроме того, этим нормативным правовым актом утверждены Правила осуществления миграционного контроля, а также учета иностранцев и лиц без гражданства, незаконно пересекающих Государственную границу Республики Казахстан, незаконно пребывающих на территории Республики Казахстан, а также лиц, которым запрещен въезд на территорию Республики Казахстан [28]²⁵.

То есть учет иностранных граждан и лиц без гражданства, к которым можно применить депортацию, утвержден на уровне Правительства РК, но нет понятия депортации и не акцентировано внимание на исполнение этой меры принудительной высылки с территории Республики Казахстан.

В этой связи обосновано, что понятие депортации должно быть сформулировано на уровне кодифицированного законодательства, а механизм реализации этой меры принуждения утвержден постановлением Правительства Республики Казахстан от 21 января 2012 года № 148 в отношении лиц:

1) иностранцев и лиц без гражданства, незаконно пересекающих Государственную границу Республики Казахстан,

²⁴ Лесовик И.В., Супонина Е.А. *Административная деятельность полиции. /Словарь. Воронеж, 2016. С-14.*

²⁵ *Об утверждении Правил въезда и пребывания иммигрантов в Республике Казахстан, а также их выезда из Республики Казахстан и Правил осуществления миграционного контроля, а также учета иностранцев и лиц без гражданства, незаконно пересекающих Государственную границу Республики Казахстан, незаконно пребывающих на территории Республики Казахстан, а также лиц, которым запрещен въезд на территорию Республики Казахстан. Постановление Правительства Республики Казахстан от 21 января 2012 года № 148* <https://adilet.zan.kz/rus/docs/P1200000148>.

- 2) незаконно пребывающих на территории Республики Казахстан;
- 3) которым запрещен въезд на территорию Республики Казахстан.

Еще одним из видов удаления иностранного гражданина или лица без гражданства можно считать административное выдворение за пределы Республики Казахстан. Этот вид удаления является мерой наказания за административные правонарушения, который урегулирован ст. 51 КРКоАП.

Но, несмотря на это процесс выдворения иностранцев с территории Казахстана не лишен недостатков. В Послании Конституционного Совета Республики Казахстан от 27 мая 2020 года было указано на общие положительные тенденции, характеризующие ситуацию в сфере исполнения решений Конституционного Совета, направленных на укрепление режима конституционной законности в стране, но также было отмечено, что пока не нашли своей реализации рекомендации по:

- 1) законодательному установлению порядка (сроков) санкционирования судом такой меры индивидуальной профилактики как превентивное ограничение свободы передвижения и оснований отказа в даче санкции;

- 2) дальнейшему совершенствованию законодательного регулирования сроков задержания при выдворении лица за пределы страны [30]²⁶.

Почти такая же проблема существует не только в отечественном законодательстве. В России 8 марта 2015 года приняли новый КАС РФ, который предусматривает регулирование вопросов удаления граждан с территории Российской Федерации [31]²⁷.

Почти такая же проблема существует не только в отечественном законодательстве. В России 8 марта 2015 года приняли новый КАС РФ,

²⁶ *О состоянии конституционной законности в Республике Казахстан (оглашено на совместном заседании Палат Парламента Республики Казахстан 22 июня 2020 года). Послание Конституционного Совета Республики Казахстан от 27 мая 2020 года № 10-01-04/1.*

²⁷ *Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195. /Собрание законодательства РФ, 2015. № 10. Ст. 1391.*

который предусматривает регулирование вопросов удаления граждан с территории Российской Федерации [31]²⁸.

Жербцов А.Н., в своей статье обратил внимание на отдельные недостатки административно-процессуального регулирования производства по административным делам о помещении иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, в специальное учреждение или о продлении срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, в специальном учреждении (гл. 28 КАС РФ). Он предлагает необходимым в рамках производства, предусмотренного гл. 28 КАС РФ, закрепить полномочия суда, а не органа миграционного контроля по санкционированию решения о депортации и реадмиссии иностранного гражданина (лица без гражданства), требующего помещения в специальное учреждение [32]²⁹.

В Казахстане ученые предлагают решить эту проблему путем совершенствования ст. 70 УИК РК от 5 июля 2014 года сформулировали дополнения в порядок исполнения наказаний в виде выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства [33]³⁰.

То есть абзац второй части первой ст. 70 УИК РК был изложен в следующей редакции: «Выдворяемый иностранец или лицо без гражданства на основании постановления органов внутренних дел о превентивном ограничении свободы передвижения, санкционированного судом, помещается в специальное учреждение органов внутренних дел на срок, необходимый для организации его

²⁸ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195. /Собрание законодательства РФ, 2015. № 10. Ст. 1391.

²⁹ Жербцов А.Н. Некоторые проблемные вопросы процессуального регулирования производства по административным делам о помещении иностранного гражданина, подлежащего депортации, реадмиссии, в специальное учреждение или о продлении срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, в специальном учреждении. //Актуальные проблемы административной деятельности полиции : материалы Всерос.науч.-практ. конф., 20 ноября 2015 г. – Краснодар : Краснодарский университет МВД России, 2016. –С.34-40. (468 с.).

³⁰ Уралбаева К.Б. Проблемы и перспективы совершенствования процесса выдворения правонарушителей за пределы Республики Казахстан. Материалы международной дистанционной НПК от 30 октября 2020 года «Проблемы и перспективы совершенствования законодательства и правоприменительной практики ОВД». Караганда, 2020. –С.213-218. (248с.).

выдворения за пределы Республики Казахстан, но не более чем на тридцать суток» [16]³¹.

Параллельно, свыше обоснованной поправкой в УИК РК, необходимо в уголовно-процессуальном законодательстве предусмотреть вопросы, разрешаемые судом при вынесении постановления приговора о выдворении, превентивно ограничивать свободу иностранца или лица без гражданства с их помещением в специальное учреждение ОВД. То есть, при исполнении наказания в виде выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства, необходима правовая регламентация этих вопросов в ст.ст.390 и 398 УПК РК, разрешаемых судом при вынесении приговора с целью соответствия со ст. 75 УК РК и новым поправкам к ст. 70 УИК РК. В ст. 398 УПК РК следует предусмотреть правовые основания указывать в резолютивной части обвинительного приговора решение о выдворении иностранца или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан.

Законодательство Республики Казахстан допускает задержание (в уголовном и административном порядке) граждан без санкции суда на сроки, установленные кодифицированным законодательством. Например, согласно ст. 789 КРКоАП лица, не имеющие при себе документов, могут быть задержаны до установления их личности, не более чем на сорок восемь часов [38]³².

На основании ст. 28 Закона Республики Казахстан от 19 июня 1995 года «О правовом положении иностранцев», если лицо, в отношении которого принято решение суда о выдворении, не покинет территорию Республики Казахстан в указанный в решении срок, оно подлежит с санкции прокурора задержанию и выдворению в принудительном порядке. Задержание допускается при этом на срок, необходимый для выдворения. Его содержание

³¹ Уголовно-исполнительный кодекс Республики Казахстан от 5 июля 2014 года № 234-V ЗРК.

³² Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414.

производится в специальных учреждениях органов внутренних дел в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан [34]³³.

При рассмотрении дел о выдворении иностранцев и лиц без гражданства, необходимо разграничивать административное выдворение, применяемое в порядке реализации норм КРКоАП, и выдворение, осуществляемое в порядке особого производства, предусмотренного ГПК РК, а также исполнение вступившего в законную силу приговора суда по выдворению за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства в принудительном порядке (ст. 70 УИК РК).

Нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан от 13 декабря 2013 года № 4 разъяснено, что сроки, устанавливаемые судом для выдворения должны быть разумными [35]³⁴.

То есть под разумным сроком следует понимать срок достаточный для исполнения постановления и приговора, с учетом сроков обжалования судебных решений, установленной административной и уголовной ответственности за невыполнение иностранцем или лицом без гражданства, принятого в отношении него решения о выдворении, а также необходимо учитывать особенности финансирования процедур выдворения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 883 Кодекса об административных правонарушениях постановление суда о выдворении иностранца или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан вступает в законную силу после его вынесения. В случае, если выдворение назначено в качестве дополнительного взыскания к основной мере взыскания, постановление суда вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении,

³³ О правовом положении иностранцев: Закон Республики Казахстан от 19 июня 1995 года № 2337 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2023 г) <https://adilet.zan.kz/rus/docs/U950002337>.

³⁴ О судебной практике рассмотрения дел о выдворении иностранцев или лиц без гражданства за пределы Республики Казахстан. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 13 декабря 2013 года № 4.

если оно не было обжаловано или не принесено апелляционное ходатайство [38]35.

Часть 1 ст. 51 КРКоАП определяет, что ее положения не распространяются на случаи выдворения иностранцев или лиц без гражданства, применяемого в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан [38]36.

Рассмотрение дел по заявлению органов внутренних дел о выдворении иностранцев или лиц без гражданства за пределы Республики Казахстан за нарушение законодательства Республики Казахстан осуществляется в порядке особого производства (глава 49 ГПК). В гражданском порядке судья принимает решение о выдворении иностранца или лица без гражданства по заявлению ОВД о нарушении законодательства Республики Казахстан. К заявлению о выдворении иностранца или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан прилагаются документы, подтверждающие совершение иностранцем или лицом без гражданства нарушения законодательства Республики Казахстан³⁷.

Часть 2 ст. 916 КРКоАП является бланкетной и гласит, что лицо, не исполнившее решение суда о выдворении и не покинувшее территорию Республики Казахстан в указанный в решении срок, подлежит выдворению в порядке, установленном законодательством. Редакция этой нормы была изменена Законом Республики Казахстан от 28 декабря 2017 года № 127-VI «О внесении изменений и дополнений в Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях» [38]38.

³⁵ *О постановлении суда по делу об административном правонарушении. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 20 апреля 2018 года № 5.*

³⁶ *Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 года № 235.*

³⁷ *Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377*

³⁸ *О внесении изменений и дополнений в Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях. Закон Республики Казахстан от 28 декабря 2017 года № 127.*

До 2018 года в Кодексе указывалось, что лица, отказавшиеся добровольно исполнить решение суда о депортации, могут быть принудительно выдворены из страны.

Однако, поскольку административная ответственность за неисполнение решения о выдворении приобрела статус уголовного преступления в 2015 году (ст. 393 УК РК), административное законодательство не предусматривало процедуру принудительного выдворения.

То есть, до 1 января 2109 года невыполнение иностранцем либо лицом без гражданства, принятого в отношении него решения о выдворении за пределы Республики Казахстан, была предусмотрена уголовная ответственность в порядке, предусмотренном ст. 393 УК РК [15]³⁹. Но, по нашему мнению, мы считаем, что в УК РК ст. 393 следовало оставить.

Соответственно принудительное исполнение вступившего в законную силу приговора суда по выдворению за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства производится в принудительном порядке, в порядке статьи 70 УИК РК. Исполнение вступившего в законную силу приговора суда по выдворению за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства производится в принудительном порядке. Выдворение осуществляется путем препровождения выдворяемого иммигранта до Государственной границы Республики Казахстан в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан, с установлением запрета на въезд на территорию Республики Казахстан сроком на пять лет [39]⁴⁰.

Порядок принудительного выдворения утвержден постановлением Правительства Республики Казахстан от 6 апреля 2017 года № 175. Органы внутренних дел в течение трех рабочих дней с момента получения соответствующей информации проводят мероприятия по организации выдворения иностранца или лица без гражданства (определение маршрута,

³⁹ Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226.

⁴⁰ Уголовно-исполнительный кодекс Республики Казахстан от 5 июля 2014 года № 234-V ЗРК.

места пересечения Государственной границы и приобретение проездных билетов), а также информируют Пограничную службу Комитета национальной безопасности Республики Казахстан о предстоящем выдворении.

Выдворение иностранца или лица без гражданства осуществляется путем его препровождения органами внутренних дел до пункта пропуска через Государственную границу на железнодорожном транспорте. При отсутствии железнодорожного сообщения (маршрута) выдворение осуществляется иными видами транспорта (воздушным, автомобильным или водным). В случае нахождения выдворяемого иммигранта в одном населенном пункте с пунктом пропуска через Государственную границу, его препровождение осуществляется на автомобильном транспорте или в пешем порядке [40]⁴¹.

Вместе с тем, в Законе Республики Казахстан «О порядке и условиях содержания лиц в специальных учреждениях, специальных помещениях, обеспечивающих временную изоляцию от общества» от 29 декабря 2010 года отсутствуют четкие сроки и правовой механизм задержания и выдворения иностранцев и лиц без гражданства. В соответствии со ст. 46-3 этого Закона, превентивное ограничение свободы и помещение в приемник-распределитель лиц, не имеющих определенного места жительства и (или) документов, удостоверяющих личность, осуществляется на основании постановления органов внутренних дел, санкционированных судом на срок до тридцати суток [40]⁴².

В этой связи актуальным является предложение в послании Конституционного Совета Республики Казахстан от 20 июня 2019 года о необходимости дополнительного

⁴¹ Постановление Правительства Республики Казахстан от 6 апреля 2017 года № 175 «Об утверждении Правил выдворения за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства в принудительном порядке, а также содержания в специальном учреждении органов внутренних дел выдворяемого лица, в отношении которого вынесено решение суда о превентивном ограничении свободы передвижения» (с изменениями по состоянию на 12.04.2021 г.).

⁴² О порядке и условиях содержания лиц в специальных учреждениях, специальных помещениях, обеспечивающих временную изоляцию от общества. Закон Республики Казахстан от 30 марта 1999 года № 353-І.

законодательного регулирования условий содержания под стражей при депортационных и иных видах судопроизводства иностранцев и лиц без гражданства. [41]43.

На основании изложенного, статью 28 Закона Республики Казахстан от 19 июня 1995 года "О правовом положении иностранцев" обоснованно усовершенствовать, заменив слово "задержание" на "превентивное ограничение свободы передвижения", как это предусмотрено статьей 29 Закона Республики Казахстан от 29 апреля 2010 года "О профилактике правонарушений". [42]44.

Также санкционировать превентивное ограничение свободы передвижения должен не прокурор, а судья. То есть, иностранцев и лиц без гражданства, подлежащих выдворению в принудительном порядке на основании вступившего в законную силу приговора (постановления) суда, а равно не покинувших территорию Республики Казахстан в срок, указанный в решении (постановлении) суда о выдворении следует не задерживать, а применять превентивное ограничение свободы передвижения. Причем срок превентивного задержания устанавливается конкретно до 30 суток.

Ранее мы предлагали часть первую и вторую ст. 29 Закон Республики Казахстан от 29 апреля 2010 года № 271-IV ЗРК «О профилактике правонарушений» следует изложить в следующей редакции:

1. Превентивное ограничение свободы передвижения является мерой индивидуальной профилактики в отношении:

1) лиц, не имеющих определенного места жительства и (или) документов, удостоверяющих личность, при отсутствии в их действиях признаков уголовных и административных правонарушений и невозможности установления его личности иными способами;

⁴³ О состоянии конституционной законности в Республике Казахстан. Послание Конституционного Совета Республики Казахстан, оглашено на совместном заседании Палат Парламента Республики Казахстан 20 июня 2019 года.

⁴⁴ Закон Республики Казахстан от 29 апреля 2010 года № 271-IV «О профилактике правонарушений» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 19.12.2020 г.).

2) иностранцев и лиц без гражданства, подлежащих выдворению в принудительном порядке на основании приговора или решения (постановления) суда о выдворении.

2. Превентивное ограничение свободы передвижения применяется органами внутренних дел с санкции суда и состоит из временной изоляции лиц, а также иностранцев и лиц без гражданства, подлежащих принудительному выдворению за пределы Республики Казахстан, в специальном учреждении органов внутренних дел на срок до тридцати суток [43]⁴⁵.

Некоторые наши предложения по совершенствованию ст. 29 Закона РК «О профилактике правонарушений» частично были реализованы Законом РК от 19 декабря 2020 года № 385 «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования сроков задержания при выдворении лиц за пределы Республики Казахстан». То есть появились правовые основания временного помещения лиц, подлежащих принудительному удалению с территории Казахстана, в приемники распределители ОВД для содержания лиц, проживающих без определенного места жительства и документов [43]⁴⁶.

Но, несмотря на это еще не внесены изменения и дополнения в подзаконные нормативно-правовые акты. Например, в п. 2 Правил по организации деятельности приемников-распределителей ОВД, утвержденных приказом МВД РК от 23 мая 2011 года № 233, еще не внесли дополнения, что там могут содержаться лица, подвергнутые судом принудительному выдворению с территории РК [44]⁴⁷.

⁴⁵ Уралбаева К.Б. Проблемы и перспективы совершенствования процесса выдворения правонарушителей за пределы Республики Казахстан. Материалы международной дистанционной НПК от 30 октября 2020 года «Проблемы и перспективы совершенствования законодательства и правоприменительной практики ОВД». Караганда, 2020. –С.213-218. (248с.).

⁴⁶ О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования сроков задержания. Закон Республики Казахстан от 19 декабря 2020 года № 385.

⁴⁷ Приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан от 23 мая 2011 года № 233 «Об утверждении Правил организации деятельности приемников-распределителей органов внутренних дел» (с изменениями от 05.05.2020 г.).

Мы также не согласны с новой редакцией статьи 29 Закона от 29 апреля 2010 года "О предупреждении преступности". Во-первых, пункт 2 части 1 этой статьи следует изложить в следующей редакции: "Иностранцы и лица без гражданства, принудительно высланные на основании приговора или решения (определения) суда о высылке". То есть, если состоялось решение или вынесен приговор суда о принудительном выдворении с территории РК, то не надо ожидать пока эти судебные акты вступят в законную силу, а сразу правонарушителя помещать в специальное учреждение ОВД. Это действие не будет считаться задержанием, а будет продолжаться оставаться мерой индивидуальной профилактики в виде превентивного ограничения свободы передвижения. Далее мы в своей диссертации обосновали, что выдворение следует считать мерой обеспечения производства об административном правонарушении, а не мерой индивидуальной профилактики. Так же, если лицо, принудительно удаляемое с территории РК, вновь откажется исполнять решение суда, то ОВД не надо будет опять принимать усилия по розыску такого лица.

Во-вторых, часть вторую ст. 29 Закона РК от 29 апреля 2010 года «О профилактике правонарушений» следует изложить в следующей редакции: «Превентивное ограничение свободы передвижения применяется органами внутренних дел с санкции суда и состоит из временной изоляции лиц, указанных в первом абзаце части первой настоящей статьи». Дополнить часть вторую ст. 29 вторым абзацем следующего содержания: «Превентивное ограничение свободы передвижения применяется органами внутренних дел по приговору или решению (постановлению) суда и состоит из временной изоляции лиц, указанных во втором абзаце части первой настоящей статьи специальном учреждении органов внутренних дел на срок необходимый для принудительного выдворения, но на срок не более тридцати суток».

Мы не разделяем точку зрения Панковой О.В., что административное выдворение тесно связано с депортацией, однако при раскрытии сущности и

правовой природы данного понятия выделяются и определенные различия. Конечно, депортация – это мера принуждения, но она является мерой административного правового пресечения, а не административной ответственности [45]⁴⁸.

Следующей мерой пресечения, рассматриваемой в контексте удаления с территории Республики Казахстан, выступает реадмиссия. Понятие реадмиссии не было утверждено на законодательном уровне до мая 2020 года, но такое понятия было предусмотрено международными Соглашениями между государствами о реадмиссии.

Например, в Соглашении между Правительством Республики Казахстан и Правительством Республики Беларусь реадмиссия – это передача компетентными органами государства запрашивающей Стороны и прием компетентными органами государства запрашиваемой стороны в порядке, на условиях и в целях, предусмотренным международным Соглашением, лиц, въехавших или находящихся на территории государства запрашивающей стороны в нарушение законодательства этого государства по вопросам въезда, выезда и пребывания иностранных граждан и лиц без гражданства [46]⁴⁹.

13 мая 2020 года был подписан Закон Республики Казахстан № 327 «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования миграционных процессов», который закрепил понятие реадмиссии, путем дополнения ст. 1 новым пунктом 13-5 в Закон Республики Казахстан от 22 июля 2011 года «О миграции населения» [47]⁵⁰.

⁴⁸ Панкова О.В. Административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства: вопросы правоприменения // Судья. 2015. № 11; 2016. № 3. –С.52-56.

⁴⁹ О подписании Соглашения между Правительством Республики Казахстан и Правительством Республики Беларусь о реадмиссии и Исполнительного протокол о порядке реализации Соглашения между Правительством Республики Казахстан и Правительством Республики Беларусь о реадмиссии. Постановление Правительства РК от 2 октября 2013 года № 1044.

⁵⁰ О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования миграционных процессов. Закон Республики Казахстан от 13 мая 2020 года № 327.

Согласно этому закону реадмиссия – это передача (возвращение) в соответствии с международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан, компетентными органами одного государства и прием компетентными органами другого государства лиц, въехавших или находящихся на территории одного государства в нарушение законодательства по вопросам въезда, выезда, пребывания или проживания иностранцев и лиц без гражданства [48]⁵¹.

Производство по административным делам о помещении иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, в специальное учреждение или о продлении срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, в специальном учреждении должно регулироваться на законодательном уровне, как мы уже отмечали выше.

Следует отметить, что данная система включена в законодательство в рамках двусторонних или многосторонних договоров как неотъемлемая часть международного права. В то же время, разрешения на повторный въезд наиболее активно используются в европейских странах.

Условиями для повторного въезда иностранца являются наличие соглашения о повторном въезде и нарушение иностранцем иммиграционного законодательства. В отличие от повторного въезда и депортации, депортация является видом уголовного наказания и приводится в исполнение в рамках обвинительного приговора по уголовному делу и, следовательно, на основании решения суда.

В то же время важно отметить, что административное выдворение не может быть применено к иностранцу, если истек срок привлечения к административной ответственности. Однако повторный въезд или депортация могут быть применены к иностранцу в любое время.

⁵¹ *О миграции населения: Закон Республики Казахстан от 22 июля 2011 года № 477-IV (с изменениями и дополнениями по состоянию на 30.04.2023 г.) // [http:// www.adilet.kz/](http://www.adilet.kz/).*

Понятие экстрадиции дано ст. 7 УПК РК, а механизм ее реализации предусмотрен главой 60 этого же Кодекса. Экстрадиция – это выдача государству лица, разыскиваемого для привлечения к уголовной ответственности или исполнения приговора⁵².

По мнению Понежина М.Ю. экстрадиция - это форма международного сотрудничества между государствами в борьбе с преступностью. Это арест и передача (по просьбе последнего) лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления (для суда) или уже осужденного судебными органами другого государства (для исполнения приговора), из одного государства в другое^[49]⁵³.

На основании ст. 9 УК РК граждане Республики Казахстан, совершившие уголовное правонарушение на территории другого государства, не подлежат выдаче, если иное не установлено международным договором Республики Казахстан. Никто не может быть выдан иностранному государству, если существуют серьезные основания полагать, что ему в этом государстве может угрожать применение пыток, насилие, другое жестокое или унижающее человеческое достоинство обращение или наказание, а также в случае угрозы применения смертной казни, если иное не предусмотрено международными договорами Республики Казахстан.

Данная норма основана на положениях ст. 11 Конституции Республики Казахстан, предусматривающих, что граждане Казахстана не подлежат выдаче другому государству и не могут быть высланы за пределы государства, если иное не установлено международными договорами Республики. Республика Казахстан гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами⁵⁴.

⁵² Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231-V ЗРК.

⁵³ Понежин М.Ю. Некоторые вопросы удаления с территории Российской Федерации иностранных граждан. Журнал Юрист-Правоведь, 2017, № 4 (83). -С.127-132.

⁵⁴ Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года.

Как мы уже отмечали, механизм экстрадиции предусмотрен главой 60 УПК. К гражданину, подлежащему экстрадиции, применяется экстрадиционный арест на срок до 40 суток по решению суда, но предварительное задержание осуществляется ОВД с санкции прокурора сроком до 72 часов в порядке ст. 131 УПК. Освобождение лица, к которому применено временное содержание под стражей, осуществляется прокурором, если:

- 1) в течение сорока суток от запрашивающей стороны не поступило требование о выдаче (экстрадиции);
- 2) в течение сорока суток не применен экстрадиционный арест;
- 3) стали известны обстоятельства, исключающие возможность выдачи (экстрадиции)⁵⁵.

Таким образом, каждый из видов удаления иностранных граждан с территории Республики Казахстан представляет собой отдельный правовой институт, требующий более глубокого изучения, а проблемы, рассмотренные в настоящем подразделе, не являются исчерпывающими, что дает возможность для проведения новых исследований.

Представляется, что предложенные направления совершенствования как материально-правовых институтов депортации и реадмиссии, так и производства по принятию решения о помещении иностранного гражданина (лица без гражданства), подлежащего депортации или реадмиссии, в специальное учреждение или о продлении срока его пребывания в указанном учреждении будут способствовать повышению защиты прав и свобод мигрантов в Республике Казахстан.

В пункт 2 Правил по организации деятельности приемников-распределителей ОВД, утвержденных приказом МВД РК от 23 мая 2011 года №

⁵⁵ Жербцов А.Н. Некоторые проблемные вопросы процессуального регулирования производства по административным делам о помещении иностранного гражданина, подлежащего депортации, реадмиссии, в специальное учреждение или о продлении срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, в специальном учреждении. //Актуальные проблемы административной деятельности полиции : материалы Всерос.науч.-практ. конф., 20 ноября 2015 г. – Краснодар : Краснодарский университет МВД России, 2016. –С.34-40. (468 с.).

233, следует изложить в следующей редакции: «Приемники-распределители предназначены для приема и содержания лиц:

1) не имеющих определенного места жительства и (или) документов, удостоверяющих личность, при отсутствии в их действиях признаков административных правонарушений и преступлений и невозможности установления их личности иными способами;

2) лица, подвергнутые судом принудительному выдворению с территории Республики Казахстан.

Следует внести изменения и дополнения в редакцию ст. 29 Закона Республики Казахстан от 29 апреля 2010 года «О профилактике правонарушений, а именно часть вторую ст. 29 изложить со следующим содержанием: «Превентивное ограничение свободы передвижения применяется органами внутренних дел по приговору или решению (постановлению) суда и состоит из временной изоляции лиц, указанных во втором абзаце части первой настоящей статьи в специальном учреждении органов внутренних дел на срок необходимый для принудительного выдворения, но не более тридцати суток».

2.2. Выдворение за пределы Республики Казахстан иностранца или лица без гражданства: основные проблемы правоприменительной практики и пути совершенствования уголовного законодательства

Международное право в области прав человека основывается на идее, что все люди пользуются всеми правами человека без дискриминации. Только в исключительных случаях введение подобных различий является допустимым, когда они служат легитимной цели государства и являются пропорциональными достижению данной цели. Международно-правовыми актами и договорными органами ООН в области прав человека всегда подчеркивается, что ограничения должны соответствовать критериям необходимости и соразмерности.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]⁵⁶. Если проводить разграничение по виду прав, то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране. Политическими правами и свободами обладают только граждане Казахстана.

Принудительное удаление иностранцев и лиц без гражданства из государства в качестве основного или дополнительного наказания, присутствует в правовых актах многих стран мира в виде уголовного наказания и административно-правового воздействия. И применяется оно исключительно в отношении неграждан страны и заключается в принудительном препровождении под конвоем непосредственно до государственной границы. Юридическим основанием такого правового воздействия служит незаконное пересечение границы страны пребывания, прекращение оснований пребывания на территории данного государства, либо совершение противозаконного действия (бездействия). После получения соответствующего предписания иностранец обычно покидает страну пребывания самостоятельно, либо государственные органы устанавливают определённое время и режим пребывания до выезда из страны. Высылки в отношении иностранцев могут быть индивидуальные, то есть в отношении одного или нескольких лиц, которые совершили противоправное деяние, или носить массовый характер, то есть применяться в отношении группы лиц. Конечно, массовое выдворение из страны носит исключительный характер, например, во Франции в 1870 году в связи с войной были высланы массы граждан вражеского государства и их союзников.

⁵⁶ Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

В 1892 году в международном праве была сделана попытка классификаций оснований для выдворения из государства, например: нарушение оснований и порядка въезда в страну; угроза здравоохранению; высылка неблагоприятных; высылка виновных в совершении преступления; угроза политическому строю и внутреннему единству страны; национальная безопасность государства. Однако до сегодняшнего нет международно закрепленных, общепризнанных оснований для выдворения за пределы страны. В различных государствах высылка иностранцев называется по-разному «выселение», «выдворение», «изгнание», «принудительная высылка», «запрет находиться на территории» и др. В международно-правовых актах употребляется наиболее общий термин «высылка иностранных граждан» и этот термин употребляется в Международном пакте «О гражданских и политических правах», принятом 16 декабря 1966 году резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеей ООН (ст. 13).

В связи с развитием мировых интеграционных процессов миграция граждан между государствами является объяснимой ситуацией, и применение в отношении таких лиц уголовного наказания в виде выдворения в случае совершения ими уголовного правонарушения является современной правовой тенденцией. Так как правоохранительные органы и службы пробации, в частности европейских государств, не занимаются иностранцами, и число иностранных заключённых в местах лишения свободы из года в год растёт, и многие государства склоняются возвращать таковых лиц в страну происхождения. Правовое закрепление данного вида уголовного наказания в различных государствах отличается: высылка (Швейцария, Эстония, КНР), депортация (Латвия), изгнание (Испания), выдворение (Азербайджан, Казахстан). В КНР, как и в Республике Казахстан, данный вид уголовного наказания применяется и как основное, и как дополнительное (ст.35 УК КНР, ст.51 УК РК). Но чаще это наказание применяется как дополнительное (ст.131-

30 УК Франции), (ст.43 УК Латвии), (ст.66a-66d Швейцарского УК), (54 УК Эстонской Республики), (ст.52 УК Республики Азербайджан).

В современном мире вопросы миграционных потоков населения занимают важную роль при реализации правовой политики каждого государства. Безопасность страны и общества подвергается все большим угрозам, а значит, регулируемые законы в области национальной безопасности должны быть разработаны в соответствии с существующими проблемами на территории определенной страны.

Так как Казахстан является второй страной в СНГ по количеству принимаемых трудовых мигрантов, нужны правильные решения проблем в этой сфере. Глава государства отметил, что правительству предстоит разработать новую Концепцию миграционной политики. Меры миграционной политики принятые Республикой Казахстан могут оказать эффективное, положительное воздействие на миграционные потоки в страну и правовое положение иностранцев внутри страны.

Анализ статистических данных и приговор суда с назначением данного вида уголовного наказания показывает, что выдворение за пределы границы страны не в каждом случае исполняется согласно предписания суда. Причиной тому являются немалые затраты со стороны государства, а также отсутствие интеграции в работе государственных органов в сфере миграции. Что в свою очередь снижает эффективность применения и достижения цели уголовного наказания.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]⁵⁷. Если проводить разграничение по виду прав, то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и

⁵⁷ Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]⁵⁸.

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]⁵⁹

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

⁵⁸<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

⁵⁹<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государств-участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядок приобретения билетов этим детям.

Сложившаяся судебная практика свидетельствует о принятии в отношении таких иностранных граждан зачастую решений об административном выдворении в форме самостоятельного контролируемого выезда из Республики Казахстан.

Но все же, единого подхода в принятии решений о выдворении указанной категории лиц в судебном сообществе не сложилось и, следуя требованиям Конвенции о правах ребёнка, рядом судей принимаются решения о принудительном выдворении иностранных граждан с их несовершеннолетними детьми и содержанием последних в специальном учреждении совместно с родителями. Другими судьями решения о помещении в специальное учреждение несовершеннолетних и их выдворении вместе с родителями вообще не принимаются в целях недопущения нарушения конституционных прав ребёнка, а также права человека на уважение его личной и семейной жизни.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]⁶⁰.

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]⁶¹

В современном мире вопросы миграционных потоков населения занимают важную роль при реализации правовой политики каждого государства. Безопасность страны и общества подвергается все большим

⁶⁰<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

⁶¹<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

угрозам, а значит, регулируемые законы в области национальной безопасности должны быть разработаны в соответствии с существующими проблемами на территории определенной страны.

Так как Казахстан является второй страной в СНГ по количеству принимаемых трудовых мигрантов, нужны правильные решения проблем в этой сфере. Глава государства отметил, что правительству предстоит разработать новую Концепцию миграционной политики. Меры миграционной политики принятые Республикой Казахстан могут оказать эффективное, положительное воздействие на миграционные потоки в страну и правовое положение иностранцев внутри страны.

Анализ статистических данных и приговор суда с назначением данного вида уголовного наказания показывает, что выдворение за пределы границы страны не в каждом случае исполняется согласно предписания суда. Причиной тому являются немалые затраты со стороны государства, а также отсутствие интеграции в работе государственных органов в сфере миграции. Что в свою очередь снижает эффективность применения и достижения цели уголовного наказания.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]⁶². Если проводить разграничение по виду прав, то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из

⁶² Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]⁶³ .

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]⁶⁴

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания

⁶³<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

⁶⁴<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государств-участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядок приобретения билетов этим детям.

Сложившаяся судебная практика свидетельствует о принятии в отношении таких иностранных граждан зачастую решений об административном выдворении в форме самостоятельного контролируемого выезда из Республики Казахстан.

Но все же, единого подхода в принятии решений о выдворении указанной категории лиц в судебском сообществе не сложилось и, следуя требованиям Конвенции о правах ребёнка, рядом судей принимаются решения о принудительном выдворении иностранных граждан с их несовершеннолетними детьми и содержанием последних в специальном учреждении совместно с родителями. Другими судьями решения о помещении в специальное учреждение несовершеннолетних и их выдворении вместе с родителями вообще не принимаются в целях недопущения нарушения конституционных прав ребёнка, а также права человека на уважение его личной и семейной жизни.

При анализе международных документов в области реагирования уголовного правосудия нельзя игнорировать тенденцию последних десятилетий к расширению списка мер реагирования путем введения новых необязательных мер.^[22]⁶⁵ Одним из наиболее важных документов по этому вопросу являются Минимальные стандартные правила ООН в отношении необязательных мер 1990 года (Токийские правила). В параграфе 1.5 подчеркивается, что правило разработано с целью повышения доступности необязательных мер наказания. Пункты 2.3 и 8.1 Токийских правил Пункты 2.3 и 8.1 Токийских правил рекомендуют национальным законодателям предоставить широкий спектр альтернатив лишению свободы и приводят список из 11 рекомендуемых мер и двух вариантов их сочетаний. В современном мире вопросы миграционных потоков населения занимают важную роль при реализации правовой политики каждого государства. Безопасность страны и общества подвергается все большим угрозам, а значит, регулируемые законы в области национальной безопасности должны быть разработаны в соответствии с существующими проблемами на территории определенной страны.

⁶⁵Расторопов С.В., Полуэктов А.Г. Освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа в законодательстве зарубежных стран // Пробелы в российском законодательстве. 2017. № 6. С. 220–224.

Так как Казахстан является второй страной в СНГ по количеству принимаемых трудовых мигрантов, нужны правильные решения проблем в этой сфере. Глава государства отметил, что правительству предстоит разработать новую Концепцию миграционной политики. Меры миграционной политики принятые Республикой Казахстан могут оказать эффективное, положительное воздействие на миграционные потоки в страну и правовое положение иностранцев внутри страны.

Анализ статистических данных и приговор суда с назначением данного вида уголовного наказания показывает, что выдворение за пределы границы страны не в каждом случае исполняется согласно предписания суда. Причиной тому являются немалые затраты со стороны государства, а также отсутствие интеграции в работе государственных органов в сфере миграции. Что в свою очередь снижает эффективность применения и достижения цели уголовного наказания.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]⁶⁶. Если проводить разграничение по виду прав, то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]⁶⁷.

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны

⁶⁶ Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

⁶⁷ <https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]⁶⁸

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними

⁶⁸<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государств-участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядка приобретения билетов этим детям.

Сложившаяся судебная практика свидетельствует о принятии в отношении таких иностранных граждан зачастую решений об административном выдворении в форме самостоятельного контролируемого выезда из Республики Казахстан.

Но все же, единого подхода в принятии решений о выдворении указанной категории лиц в судебном сообществе не сложилось и, следуя требованиям Конвенции о правах ребёнка, рядом судей принимаются решения о принудительном выдворении иностранных граждан с их несовершеннолетними детьми и содержанием последних в специальном учреждении совместно с

родителями. Другими судьями решения о помещении в специальное учреждение несовершеннолетних и их выдворении вместе с родителями вообще не принимаются в целях недопущения нарушения конституционных прав ребёнка, а также права человека на уважение его личной и семейной жизни.⁶⁹

Необходимо также в определенной степени ограничить применение данного вида наказания, опираясь на опыт Азербайджанской Республики и Эстонии.

Помимо уголовного выдворения, правовые системы повторного въезда, депортации, административных наказаний и экстрадиции также рассматриваются в национальном законодательстве как часть эффективных механизмов контроля нелегальной миграции и превентивных мер против преступности.

Международное право в области прав человека основывается на идее, что все люди пользуются всеми правами человека без дискриминации. Только в исключительных случаях введение подобных различий является допустимым, когда они служат легитимной цели государства и являются пропорциональными достижению данной цели. Международно-правовыми актами и договорными органами ООН в области прав человека всегда подчеркивается, что ограничения должны соответствовать критериям необходимости и соразмерности. Следует также учитывать такие аспекты как:

3) заинтересованность государства в определенных правах (например, политические права, право на образование, социальное обеспечение, другие экономические права);

⁶⁹Заседание Совета по развитию гражданского общества и правам человека. 11.12.2018 г. Офис. сайт Президента РФ: URL: <http://www.kremlin.ru/events/president/news/59374>.

2) является ли заинтересованность государства в проведении разграничений между гражданами и не-гражданами или среди не-граждан или причина подобного разграничения легитимной и пропорциональной [2]⁷⁰.

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними

⁷⁰*The rights of non-citizens, Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights. New York and Geneva, 2006. Электронный доступ: <https://www.ohchr.org/Documents/Publications/noncitizensen.pdf> (дата обращения 22.03.2023)*

родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государств-участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядка приобретения билетов этим детям.

Сложившаяся судебная практика свидетельствует о принятии в отношении таких иностранных граждан зачастую решений об административном выдворении в форме самостоятельного контролируемого выезда из Республики Казахстан.

Но все же, единого подхода в принятии решений о выдворении указанной категории лиц в судебном сообществе не сложилось и, следуя требованиям Конвенции о правах ребёнка, рядом судей принимаются решения о принудительном выдворении иностранных граждан с их несовершеннолетними детьми и содержанием последних в специальном учреждении совместно с

родителями. Другими судьями решения о помещении в специальное учреждение несовершеннолетних и их выдворении вместе с родителями вообще не принимаются в целях недопущения нарушения конституционных прав ребёнка, а также права человека на уважение его личной и семейной жизни.

При рассмотрении дел о выдворении иностранцев и лиц без гражданства необходимо разграничивать административное выдворение, применяемое в порядке реализации норм [КоАП РК](#), и выдворение, осуществляемое в порядке особого производства, предусмотренного [ГПК РК](#).

Например, очень часто создаются компании, которые приглашают мигрантов в качестве работников и предоставляют им все необходимые документы. Однако через некоторое время эти компании перестают легально существовать, то есть закрываются, а мигранты, приглашенные на работу в эти компании, продолжают работать, не зная о произошедших изменениях. В результате они занимаются незаконной трудовой деятельностью и неосознанно нарушают закон о пребывании в Казахстане.

Еще одной проблемой процесса высылки и депортации является то, что расходы, связанные с административными мерами, несет государство. По некоторым данным, в среднем на одного мигранта приходится около 41,6 тыс. тенге, которые тратятся на обратный билет. Для решения существующих проблем необходимы активные действия. Это означает, что законодательство и миграционная политика должны быть усилены в плане более жесткого контроля въезда на территорию страны. Процесс высылки также необходимо более тщательно контролировать. Необходимо обеспечить соблюдение сроков высылки и максимальную экономическую эффективность этого процесса для государства.

Однако необходимо также уделить внимание соблюдению прав иностранцев и лиц без гражданства, поскольку нередки случаи обращения в

ЕСПЧ по поводу нарушения их прав, когда к ним не допускаются адвокаты, а процесс высылки противоречит установленным нормам.

Особое внимание следует уделить случаям, когда по ошибке были зарегистрированы фальшивые миграционные карты, так как отделы миграционной службы обязаны их проверять.

Преступность оказывает значительное влияние на социальное спокойствие и качество жизни людей. Поэтому государство принимает необходимые меры по борьбе с преступностью. Одним из важных инструментов в этой борьбе является наказание. Чтобы наказание было эффективным, оно должно применяться правильно.

Однако, к сожалению, в процессе применения наказания часто нарушается закон и его принципы, что негативно сказывается на эффективности наказания.

Существует ряд причин, которые препятствуют эффективности наказания. Одна из них - несовершенство законодательства, в том числе уголовного, которое является нормой, регулирующей вопросы, связанные с наказанием.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Международное право в области прав человека основывается на идее, что все люди пользуются всеми правами человека без дискриминации. Только в исключительных случаях введение подобных различий является допустимым, когда они служат легитимной цели государства и являются пропорциональными достижению данной цели. Международно-правовыми актами и договорными органами ООН в области прав человека всегда подчеркивается, что ограничения должны соответствовать критериям необходимости и соразмерности.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]⁷¹. Если проводить разграничение по виду прав, то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране. Политическими правами и свободами обладают только граждане Казахстана.

Принудительное удаление иностранцев и лиц без гражданства из государства в качестве основного или дополнительного наказания, присутствует в правовых актах многих стран мира в виде уголовного наказания и административно-правового воздействия. И применяется оно исключительно в отношении неграждан страны и заключается в принудительном препровождении под конвоем непосредственно до государственной границы. Юридическим основанием такого правового воздействия служит незаконное пересечение границы страны пребывания, прекращение оснований пребывания на территории данного государства, либо совершение противозаконного действия (бездействия). После получения соответствующего предписания

⁷¹ Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

иностранец обычно покидает страну пребывания самостоятельно, либо государственные органы устанавливают определённое время и режим пребывания до выезда из страны. Высылки в отношении иностранцев могут быть индивидуальные, то есть в отношении одного или нескольких лиц, которые совершили противоправное деяние, или носить массовый характер, то есть применяться в отношении группы лиц. Конечно, массовое выдворение из страны носит исключительный характер, например, во Франции в 1870 году в связи с войной были высланы массы граждан вражеского государства и их союзников.

В 1892 году в международном праве была сделана попытка классификаций оснований для выдворения из государства, например: нарушение оснований и порядка въезда в страну; угроза здравоохранению; высылка неблагоприятных; высылка виновных в совершении преступления; угроза политическому строю и внутреннему единству страны; национальная безопасность государства. Однако до сегодняшнего нет международно закреплённых, общепризнанных оснований для выдворения за пределы страны. В различных государствах высылка иностранцев называется по-разному «выселение», «выдворение», «изгнание», «принудительная высылка», «запрет находиться на территории» и др. В международно-правовых актах употребляется наиболее общий термин «высылка иностранных граждан» и этот термин употребляется в Международном пакте «О гражданских и политических правах», принятом 16 декабря 1966 году резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеей ООН (ст. 13).

В связи с развитием мировых интеграционных процессов миграция граждан между государствами является объяснимой ситуацией, и применение в отношении таких лиц уголовного наказания в виде выдворения в случае совершения ими уголовного правонарушения является современной правовой тенденцией. Так как правоохранительные органы и службы пробации, в частности европейских государств, не занимаются иностранцами, и число

иностранных заключённых в местах лишения свободы из года в год растёт, и многие государства склоняются возвращать таковых лиц в страну происхождения. Правовое закрепление данного вида уголовного наказания в различных государствах отличается: высылка (Швейцария, Эстония, КНР), депортация (Латвия), изгнание (Испания), выдворение (Азербайджан, Казахстан). В КНР, как и в Республике Казахстан, данный вид уголовного наказания применяется и как основное, и как дополнительное (ст.35 УК КНР, ст.51 УК РК). Но чаще это наказание применяется как дополнительное (ст.131-30 УК Франции), (ст.43 УК Латвии), (ст.66а-66d Швейцарского УК), (54 УК Эстонской Республики), (ст.52 УК Республики Азербайджан).

В современном мире вопросы миграционных потоков населения занимают важную роль при реализации правовой политики каждого государства. Безопасность страны и общества подвергается все большим угрозам, а значит, регулируемые законы в области национальной безопасности должны быть разработаны в соответствии с существующими проблемами на территории определенной страны.

Так как Казахстан является второй страной в СНГ по количеству принимаемых трудовых мигрантов, нужны правильные решения проблем в этой сфере. Глава государства отметил, что правительству предстоит разработать новую Концепцию миграционной политики. Меры миграционной политики принятые Республикой Казахстан могут оказать эффективное, положительное воздействие на миграционные потоки в страну и правовое положение иностранцев внутри страны.

Анализ статистических данных и приговор суда с назначением данного вида уголовного наказания показывает, что выдворение за пределы границы страны не в каждом случае исполняется согласно предписания суда. Причиной тому являются немалые затраты со стороны государства, а также отсутствие интеграции в работе государственных органов в сфере миграции. Что в свою

очередь снижает эффективность применения и достижения цели уголовного наказания.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]⁷². Если проводить разграничение по виду прав, то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]⁷³.

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]⁷⁴

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя

⁷² Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

⁷³ <https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

⁷⁴ <https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государств-участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному

административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядка приобретения билетов этим детям.

Сложившаяся судебная практика свидетельствует о принятии в отношении таких иностранных граждан зачастую решений об административном выдворении в форме самостоятельного контролируемого выезда из Республики Казахстан.

Но все же, единого подхода в принятии решений о выдворении указанной категории лиц в судебском сообществе не сложилось и, следуя требованиям Конвенции о правах ребёнка, рядом судей принимаются решения о принудительном выдворении иностранных граждан с их несовершеннолетними детьми и содержанием последних в специальном учреждении совместно с родителями. Другими судьями решения о помещении в специальное учреждение несовершеннолетних и их выдворении вместе с родителями вообще не принимаются в целях недопущения нарушения конституционных прав ребёнка, а также права человека на уважение его личной и семейной жизни.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]⁷⁵.

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных

⁷⁵<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]⁷⁶

В современном мире вопросы миграционных потоков населения занимают важную роль при реализации правовой политики каждого государства. Безопасность страны и общества подвергается все большим угрозам, а значит, регулируемые законы в области национальной безопасности должны быть разработаны в соответствии с существующими проблемами на территории определенной страны.

Так как Казахстан является второй страной в СНГ по количеству принимаемых трудовых мигрантов, нужны правильные решения проблем в этой сфере. Глава государства отметил, что правительству предстоит разработать новую Концепцию миграционной политики. Меры миграционной политики принятые Республикой Казахстан могут оказать эффективное, положительное воздействие на миграционные потоки в страну и правовое положение иностранцев внутри страны.

Анализ статистических данных и приговор суда с назначением данного вида уголовного наказания показывает, что выдворение за пределы границы страны не в каждом случае исполняется согласно предписания суда. Причиной тому являются немалые затраты со стороны государства, а также отсутствие интеграции в работе государственных органов в сфере миграции. Что в свою очередь снижает эффективность применения и достижения цели уголовного наказания.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]⁷⁷. Если проводить разграничение по виду прав,

⁷⁶<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

⁷⁷ Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]⁷⁸.

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]⁷⁹

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них

⁷⁸<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

⁷⁹<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государственных участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы

Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядка приобретения билетов этим детям.

Сложившаяся судебная практика свидетельствует о принятии в отношении таких иностранных граждан зачастую решений об административном выдворении в форме самостоятельного контролируемого выезда из Республики Казахстан.

Но все же, единого подхода в принятии решений о выдворении указанной категории лиц в судебном сообществе не сложилось и, следуя требованиям Конвенции о правах ребёнка, рядом судей принимаются решения о принудительном выдворении иностранных граждан с их несовершеннолетними детьми и содержанием последних в специальном учреждении совместно с родителями. Другими судьями решения о помещении в специальное учреждение несовершеннолетних и их выдворении вместе с родителями вообще не принимаются в целях недопущения нарушения конституционных прав ребёнка, а также права человека на уважение его личной и семейной жизни.

При анализе международных документов в области реагирования уголовного правосудия нельзя игнорировать тенденцию последних десятилетий к расширению списка мер реагирования путем введения новых необязательных мер.^[22]⁸⁰ Одним из наиболее важных документов по этому вопросу являются Минимальные стандартные правила ООН в отношении необязательных мер 1990 года (Токийские правила). В параграфе 1.5 подчеркивается, что правило разработано с целью повышения доступности необязательных мер наказания. Пункты 2.3 и 8.1 Токийских правил Пункты 2.3 и 8.1 Токийских правил рекомендуют национальным законодателям предоставить широкий спектр альтернатив лишению свободы и приводят список из 11 рекомендуемых мер и двух вариантов их сочетаний. В современном мире вопросы миграционных

⁸⁰ *Расторопов С.В., Полуэктов А.Г. Освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа в законодательстве зарубежных стран // Пробелы в российском законодательстве. 2017. № 6. С. 220–224.*

потоков населения занимают важную роль при реализации правовой политики каждого государства. Безопасность страны и общества подвергается все большим угрозам, а значит, регулируемые законы в области национальной безопасности должны быть разработаны в соответствии с существующими проблемами на территории определенной страны.

Так как Казахстан является второй страной в СНГ по количеству принимаемых трудовых мигрантов, нужны правильные решения проблем в этой сфере. Глава государства отметил, что правительству предстоит разработать новую Концепцию миграционной политики. Меры миграционной политики принятые Республикой Казахстан могут оказать эффективное, положительное воздействие на миграционные потоки в страну и правовое положение иностранцев внутри страны.

Анализ статистических данных и приговор суда с назначением данного вида уголовного наказания показывает, что выдворение за пределы границы страны не в каждом случае исполняется согласно предписания суда. Причиной тому являются немалые затраты со стороны государства, а также отсутствие интеграции в работе государственных органов в сфере миграции. Что в свою очередь снижает эффективность применения и достижения цели уголовного наказания.

Казахстанскими учеными в рамках Научно-практического комментария к Конституции РК, отмечается, что Конституцией установлено полное равенство иностранцев с казахстанскими гражданами в части реализации личных (гражданских) прав и свобод [3]⁸¹. Если проводить разграничение по виду прав, то в рамках пользования социально-экономическими и культурными правами и свободами, для иностранных граждан могут существовать определенные ограничения, которые во многом зависят от основания их нахождения в стране.

По сведениям МВД РК, с 2018 года по сентябрь 2020 года за нарушение законодательства Казахстана из страны выдворили 25,5 тысячи иностранцев, из

⁸¹ Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.

них почти 2 000 не исполнили судебные акты. Есть среди них и лица, которые совершили административные и уголовные правонарушения. [20]⁸² .

Согласно статданным МВД РК, за 2018-2019 годы и 8 месяцев 2020 года прибывшие в Казахстан иностранцы (ежегодно на территорию страны въезжают около 6 миллионов человек) совершили 220 тысяч административных и 4 000 уголовных правонарушений. Более 1 300 иностранцев отбывают наказание в местах лишения свободы и многие из них подлежат выдворению.[18] [19] [20]⁸³

По казахстанскому законодательству бремя по приобретению проездных документов для неплатежеспособных мигрантов, подлежащих выдворению, ложится на МВД. Однако какие суммы на это закладываются, неизвестно: на официальной странице комитета миграционной службы МВД бюджетная информация отсутствует, а отчет МВД об освоении бюджетных средств за 2022 год нужной детализации не имеет.

Если порядок выдворения иностранных граждан, а так-же расходования бюджетных средств на мероприятия по выдворению, включающие в себя вопросы приобретения проездных документов как на выдворяемых иностранных граждан, так и на сопровождающих их уполномоченных должностных лиц определён, то в практической деятельности должностных лиц правоохранительных органов часто возникает вопрос о порядке принудительного выдворения иностранных граждан при наличии у них несовершеннолетних детей, пребывающих совместно с ними на территории Казахстана.

Конечно, в соответствии со ст. 28 КоАП РК иностранцы, достигшие шестнадцатилетнего возраста, самостоятельно несут административную ответственность за нарушение законодательства РК в сфере миграции и размещаются до выдворения в Центре временного содержания

⁸²<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

⁸³<https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html>

несовершеннолетних правонарушителей. А как же быть с детьми, не достигших возраста наступления административной ответственности?

Сложившаяся практика различна. Одни несовершеннолетние при привлечении к административной ответственности их законных представителей остаются в Казахстане и проживают вместе со своими дальними родственниками, другим теми же родственниками, знакомыми либо национальными диаспорами приобретаются билеты для следования на родину совместно с выдворяемыми родителями. А дети, у которых кроме родителей нет иных лиц, кому они могли бы быть переданы на попечение, помещаются в учреждение медицинской и социальной реабилитации детей либо транзитную организацию, перевозящую детей, самовольно ушедших из семей или организаций для детей-сирот внутри Казахстана, а также государств-участников СНГ.

Следует отметить, что принцип неразлучности несовершеннолетних с их родителями закреплён в Конвенции о правах ребёнка, за исключением случаев, когда это разделение требуется для соблюдения интересов ребёнка.

Конечно, правилами содержания в специальных учреждениях территориальных органов МВД лиц, подлежащих принудительному административному выдворению, депортации либо реадмиссии предусмотрена возможность содержания в указанных учреждениях несовершеннолетних вместе с близкими родственниками — иностранными гражданами. Однако, более законодатель не определяет ни порядок принятия решений о принудительном выдворении иностранных граждан и их следование за пределы Казахстана совместно с их несовершеннолетними детьми, ни основания и порядок приобретения билетов этим детям.

Сложившаяся судебная практика свидетельствует о принятии в отношении таких иностранных граждан зачастую решений об административном выдворении в форме самостоятельного контролируемого выезда из Республики Казахстан.

Но все же, единого подхода в принятии решений о выдворении указанной категории лиц в судебском сообществе не сложилось и, следуя требованиям Конвенции о правах ребёнка, рядом судей принимаются решения о принудительном выдворении иностранных граждан с их несовершеннолетними детьми и содержанием последних в специальном учреждении совместно с родителями. Другими судьями решения о помещении в специальное учреждение несовершеннолетних и их выдворении вместе с родителями вообще не принимаются в целях недопущения нарушения конституционных прав ребёнка, а также права человека на уважение его личной и семейной жизни.⁸⁴

Необходимо также в определенной степени ограничить применение данного вида наказания, опираясь на опыт Азербайджанской Республики и Эстонии.

Помимо уголовного выдворения, правовые системы повторного въезда, депортации, административных наказаний и экстрадиции также рассматриваются в национальном законодательстве как часть эффективных механизмов контроля нелегальной миграции и превентивных мер против преступности.

Международное право в области прав человека основывается на идее, что все люди пользуются всеми правами человека без дискриминации. Только в исключительных случаях введение подобных различий является допустимым, когда они служат легитимной цели государства и являются пропорциональными достижению данной цели. Международно-правовыми актами и договорными органами ООН в области прав человека всегда подчеркивается, что ограничения должны соответствовать критериям необходимости и соразмерности. Следует также учитывать такие аспекты как:

⁸⁴Заседание Совета по развитию гражданского общества и правам человека. 11.12.2018 г. Официальный сайт Президента РФ: URL: <http://www.kremlin.ru/events/president/news/59374>.

4) заинтересованность государства в определенных правах (например, политические права, право на образование, социальное обеспечение, другие экономические права);

2) является ли заинтересованность государства в проведении разграничений между гражданами и не-гражданами или среди не-граждан или причина подобного разграничения легитимной и пропорциональной [2]⁸⁵.

Однако, к сожалению, в процессе применения наказания часто нарушается закон и его принципы, что негативно сказывается на эффективности наказания.

Существует ряд причин, которые препятствуют эффективности наказания. Одна из них - несовершенство законодательства, в том числе уголовного, которое является нормой, регулирующей вопросы, связанные с наказанием.

⁸⁵*The rights of non-citizens, Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights. New York and Geneva, 2006. Электронный доступ: <https://www.ohchr.org/Documents/Publications/noncitizensen.pdf> (дата обращения 22.03.2023)*

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Послание Главы государства народу Казахстана от 1 сентября 2021 года. «Единство народа и системные реформы - прочная основа процветания страны» <http://10.61.42.188/rus/docs/K2100002021> (дата обращения: 20.06.2022)
2. The rights of non-citizens, Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights. NewYorkandGeneva, 2006. Электронный доступ: <https://www.ohchr.org/Documents/Publications/noncitizensen.pdf> (дата обращения 22.03.2023)
3. Конституция Республики Казахстан. Научно-практический комментарий. – Астана: 2018. – 640 с.
4. П.3 ст.12 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г.
5. Закон Республики Казахстан от 19 июня 1995 года «О правовом положении иностранцев» [О правовом положении иностранцев - ИПС "Эділет" \(zan.kz\)](#) (дата обращения: 16.07.2022)
6. Декларация о правах человека в отношении лиц, не являющихся гражданами страны, в которой они проживают, принята резолюцией 40/144 Генеральной Ассамблеи ООН от 13 декабря 1985 года [Декларация о правах человека в отношении лиц, не являющихся гражданами страны, в которой они проживают - ИПС "Эділет" \(zan.kz\)](#) (дата обращения: 16.07.2022)
7. Дуюнов В. К. Система дополнительных наказаний. – //Известия АН Киргизской ССР. – 1982. - № 6.
8. Свыше 1,6 млн граждан России въехало в Казахстан с начала 2022 года <https://zonakz.net/2022/09/23/svyshe-1-6-mln-grazhdan-rossii-vexalo-v-kazakhstan-s-nachala-2022-goda/> (дата обращения: 09.12.2022)
9. О правовом положении иностранцев: Закон Республики Казахстан от 19 июня 1995 года № 2337 (с изменениями и дополнениями по состоянию на

01.01.2023 г) <https://adilet.zan.kz/rus/docs/U950002337> (дата обращения: 12.01.2023)

10. Аналитика Комитета правовой статистики и специальных учетов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан. Damgor.gov.kz/a№analytics/i№dex.html.

11. Антонян Ю.М. и др. Бедность как криминогенный фактор // Lexrussica. 2014. № 4. С. 450-468.

12. Уголовный кодекс Республики Беларусь от 09.07.1999 № 275-3 https://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=1977 (дата обращения: 20.06.2022).

13. Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/ (дата обращения: 20.06.2022)

14. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 02.02.2017 № 19. URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34350840#pos=12;-53 (дата обращения: 20.06.2022).

15. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 03.07.2014 № 226-V. URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575252#pos=4;-183 (дата обращения: 20.06.2022)

16. Уголовно-исполнительный кодекс Республики Казахстан от 05.07.2014 № 234-V ЗПК https://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=68581 (дата обращения: 20.06.2022)

17. World Prison Brief. URL: <http://www.prisonstudies.org> (дата обращения: 25.04.2022).

18. Комитет по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры Республики Казахстан Форма №10. О числе лиц, в отношении которых вынесены судебные акты за 12месяца 2018 года

19. Комитет по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры Республики Казахстан Форма №10. О числе лиц, в отношении которых вынесены судебные акты за 12месяца 2020 года

20. В Казахстане обсудили выдворение иностранцев-нарушителей за пределы страны <https://ru.sputnik.kz/20200909/kazakhstan-vydvoreniye-inostrantsy-14913203.html> (дата обращения: 27.07.2022)

21. Звонов А.В., Дядькин О.Н. Факторы формирования системы уголовных наказаний в современных условиях: краткий аналитический обзор // Криминологический журнал Байкальского государственного университета экономики и права. 2016. Т. 10, № 1. С. 82–89

22. Расторопов С.В., Полуэктов А.Г. Освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа в законодательстве зарубежных стран // Пробелы в российском законодательстве. 2017. № 6. С. 220–224.

23. Додонов В.Н. Сравнительное уголовное право. Общая часть / под общ.ред. С.П. Щербы М, 2009 448 с.], а также Франции [Новый Уголовный кодекс Франции / под.научн.редН.Ф.КузнецовойЭ.Ф.Побегайло М., 1993.212 с.

24. Сыч К. А. Система наказаний, действующая в УК РФ, и пути ее совершенствования // Уголовноисполнительная система в современном обществе и перспективы ее развития : сб. тез. выступ. участников Междунар. науч.-практ. конф. (Рязань, ноябрь 2014). Рязань, 2014. Т. 1.

25. Заседание Совета по развитию гражданского общества и правам человека. 11.12.2018 г.Официальный сайт Президента РФ: URL: <http://www.kremlin.ru/events/president/news/59374>. (дата обращения: 22.07.2022)

26. Тарабычина А.П. К вопросу о видах удаления с территории Российской Федерации иностранных граждан // Миграционное право. 2017. № 1. –С.45.

27. Лесовик И.В., Супонина Е.А. Административная деятельность полиции. /Словарь. Воронеж, 2016. С-14.

28. Об утверждении Правил въезда и пребывания иммигрантов в Республике Казахстан, а также их выезда из Республики Казахстан и Правил осуществления миграционного контроля, а также учета иностранцев и лиц без

гражданства, незаконно пересекающих Государственную границу Республики Казахстан, незаконно пребывающих на территории Республики Казахстан, а также лиц, которым запрещен въезд на территорию Республики Казахстан. Постановление Правительства Республики Казахстан от 21 января 2012 года № 148 <https://adilet.zan.kz/rus/docs/P1200000148>. (дата обращения: 19.01.2023)

29. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 № 268 (Общая часть).

30. О состоянии конституционной законности в Республике Казахстан (оглашено на совместном заседании Палат Парламента Республики Казахстан 22 июня 2020 года). Послание Конституционного Совета Республики Казахстан от 27 мая 2020 года № 10-01-04/1.

за 2017 год		выд ворение за пределы Республики Казахстан
Всего уголовных правонарушений		628
из них	небольшой тяжести	101
	средней тяжести	9
	тяжкие	18
	особо тяжкие	5
По преступлениям		133
<i>из них по делам частного обвинения</i>		
По проступкам		495
<i>из них по делам частного обвинения</i>		
в т.ч. по протокольной форме (из стр.9)		479

за 2018 год		выдв орение за пределы Республики Казахстан
Всего уголовный правонарушений		945
из них	небольшой тяжести	121
	средней тяжести	12
	тяжкие	28
	особо тяжкие	13
По преступлениям		174

По проступкам	771
в т.ч. по протокольной форме (из стр.9)	769
по приказному производству (из стр.10)	2

за 2019 год		ВЫДВ орение за пределы Республики Казахстан
Всего уголовный правонарушений		328
ИЗ НИХ	небольшой тяжести	117
	средней тяжести	48
	тяжкие	66
	особо тяжкие	12
По преступлениям		243
По проступкам		85
в т.ч. по протокольной форме (из стр.9)		84
Изнасилование (ст.120 ч.4)		2
Развращение малолетних(ст.124 ч.1)		1
Кража (ст.188 ч.1)		3
Кража (ст.188 ч.2)		4

за 2020 год		ВЫДВ орение за пределы Республики Казахстан
Всего уголовный правонарушений		251

ИЗ НИХ	небольшой тяжести	107
	средней тяжести	45
	тяжкие	64
	особо тяжкие	16
По преступлениям		232
По проступкам		19
в т.ч. по протокольной форме (из стр.10)		18
Убийство (ст.99 ч.1)		1
Убийство (ст.99 ч.2)		2
Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст.106 ч.1)		8
Изнасилование (ст.120 ч.1)		1
Изнасилование (ст.120 ч.3-1)		2
Изнасилование (ст.120 ч.4)		3
Насильственные действия сексуального характера (ст.121 ч.2)		1
Насильственные действия сексуального характера (ст.121 ч.4)		3
Половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст.122 ч.3)		1
Развращение малолетних(ст.124 ч.3)		1
Мелкое хищение (ст.187 ч.2)		1
Кража (ст.188 ч.1)		8
Кража (ст.188 ч.2)		5
Кража (ст.188 ч.3)		12
Кража (ст.188 ч.4)		6
Скотокрадство (ст.188-1 ч.2)		1

Мошенничество (ст.190 ч.1)	1
Мошенничество (ст.190 ч.2)	1
Организация незаконной миграции (ст.394 ч.2)	4

за 2021 год		выдв орение за пределы Республики Казахстан
ВСЕГО		269
из них	небольшой тяжести	148
	средней тяжести	45
	тяжкие	55
	особо тяжкие	11
По преступлениям		259
По проступкам		10
<i>из них по делам частного обвинения</i>		1
в т.ч. по протокольной форме (из стр.10)		9
Оскорбление (ст.131 ч.2)		1