

Бикмашев Виталий Абдулхаевич

кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры уголовного права и криминологии,
Краснодарский университет МВД России
milena.555@mail.ru

Vitaly A. Bikmashev

Candidate of Law Sciences, associate professor,
associate professor of criminal law and criminology,
Krasnodar university Ministry of Internal Affairs of the Russian Federation
milena.555@mail.ru

**НА ЧЬЕЙ СТОРОНЕ ЗАКОН: К ВОПРОСУ О КОНФЛИКТЕ
В КЕРЧЕНСКОМ ПРОЛИВЕ 25 НОЯБРЯ 2018 ГОДА**

**ON WHOSE SIDE IS THE LAW: ON THE ISSUE OF CONFLICT
IN THE KERCH STRAIT, NOVEMBER 25, 2018**

***Аннотация.** Данная статья посвящена анализу международных документов, регламентирующих порядок пересечения государственной границы сопредельных государств, а также объективным и субъективным признакам незаконного пересечения государственной границы по уголовному законодательству России и Украины. Подводя итог вышеизложенному, автор отмечает, что объективные и субъективные признаки незаконного пересечения государственной границы по законодательству России и Украины соответствуют друг другу.*

***Ключевые слова:** Керченский пролив, государственная граница, объективные и субъективные признаки пересечения государственной границы, международное право, уголовный закон России и Украины.*

***Annotation.** This article is devoted to the analysis of international documents regulating the procedure for crossing the state border of contiguous states, as well as objective and subjective signs of illegal crossing the state border under the criminal legislation of Russia and Ukraine. In summary, the author notes that the objective and subjective signs of illegal crossing of the State border according to the legislation of the Russian Federation and Ukraine correspond to each other.*

***Keywords:** Kerch Strait, state border, objective and subjective signs of crossing the state border, international law, criminal law of Russia and Ukraine.*

*Границы установлены для того, чтобы было из-за чего воевать.
Кароль Буниш[1]*

25 ноября 2018 года в акватории Черного и Азовского морей произошел пограничный вооруженный конфликт, в ходе которого Вооружённые силы РФ и корабли Береговой охраны Пограничной службы ФСБ России с применением оружия задержали корабли Военно-морских сил Украины, пытавшиеся пройти из Одессы в Мариуполь через Керченский пролив.

Данному факту в зарубежных средствах массовой информации были даны различные оценки, содержание которых сводилось к одному выводу, что Россия нарушила международное право.

Как нам представляется, прежде чем давать оценку тому, что произошло, необходимо проанализировать нормы международного права, законодательство Российской Федерации и Республики Украина.

В соответствии с договором о границе между Россией и Украиной от 28 января 2003 года, а также договором от 24 декабря 2003 года о сотрудничестве в использовании и состоянии Керченского пролива и Азовского моря, можно сделать вывод о том, что на сегодняшний день нет четкого урегулирования вопроса о принадлежности Керченского пролива какой-либо стороне.

Конвенция ООН по морскому праву от 10 декабря 1982 года (с изменениями и дополнениями от 23 июля 1994 года) ссылается на понятие «мирного прохода». Согласно §19 Конвенции, для признания мирного прохода необходимо соблюсти определенные условия, содержание которых сводится к следующему:

Во-первых, проход является мирным, если только им не нарушается мир, добрый порядок или безопасность прибрежного государства. Такой проход должен совершаться в соответствии с Конвенцией ООН и отдельными нормами международного права.

Во-вторых, проход любого иностранного судна считается нарушающим мир или безопасность прибрежного государства, если он осуществляется любым противоправным действием:

1) угрозой силы или ее применением против суверенитета, территориальной целостности или политической независимости прибрежного государства, а также действием в нарушение принципов, которые предусмотрены международным правом;

2) любым маневром или учением с применением оружия;

3) любым актом сбора информации в ущерб обороне или безопасности прибрежного государства;

4) пропагандой, имеющей целью посягательство на оборону или безопасность прибрежного государства;

5) подъемом в воздух, посадкой или принятием на борт любого летательного аппарата или устройства военного назначения;

6) погрузкой или выгрузкой любого товара или валюты, посадкой или высадкой любого лица вопреки таможенным, фискальным, иммиграционным или санитарным законам и правилам прибрежного государства;

7) любым актом преднамеренного и серьезного загрязнения окружающей среды;

8) любой рыболовной деятельностью;

9) проведением исследовательской или гидрографической деятельности;

10) любым актом, направленным на создание помех функционированию любых систем связи или любых других сооружений или установок прибрежного государства;

11) любой другой деятельностью, которая не имеет прямого отношения к проходу.

Исходя из вышеизложенного, следует, что Конвенция ООН по морскому праву наделяет прибрежное государство правом вводить правила для передвижения судов в своем территориальном море, в частности, введение схем движения. Данный порядок схемы движения в районе порта Керчь регламентируется приказом Минтранса России № 313 от 21 октября 2015 года, в соответствии с которым все суда, желающие пересечь Керченский пролив, должны предупредить о таком намерении администрацию Керченского порта за 48 часов, за 24 часа, а затем еще раз – за 4 часа.

Перейдем к анализу объективных и субъективных признаков, предусматривающих ответственность за незаконное пересечение государственной границы по законодательству России и Украины. Начнем с анализа статьи 322 УК РФ «Незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации». В соответствии с 10 разделом, родовым объектом выступают основы государственной власти. Видовым объектом, согласно главы 32, – порядок управления. Непосредственным объектом статьи 322 УК РФ – режим Государственной границы Российской Федерации.

Понятие Государственной границы дано в Законе РФ «О государственной границе Российской Федерации» от 1 апреля 1993 года (в редакции от 3 июля 2016 года)[2]. Граница считается неохраняемой, если ее охрана с использованием имеющихся средств объективно невозможна.

Объективная сторона части 1 статьи 322 УК РФ выражается в форме действия, то есть пересечении Государственной границы Российской Федерации:

а) без действительных документов на право въезда в Российскую Федерацию;
б) без действительных документов на право выезда из Российской Федерации;
в) без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

По законодательной конструкции описания содержание части 1 статьи 322 УК РФ относится к формальному составу и поэтому считается оконченным с момента совершения любого из действий, которые описаны в диспозиции.

Поскольку диспозиция бланкетная, то при определении содержания объективной стороны преступления необходимо руководствоваться: Федеральным законом от 15.08.1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»; Законом РФ от 01.04.1993 г. № 4730-1 «О государственной границе Российской Федерации»; Постановлением Правительства РФ от 14.03.1997 г. № 298 «Об утверждении образцов и описаний бланков основных документов, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации за пределами Российской Федерации»; Постановлением Конституционного суда РФ от 15.01.1998 г. № 2-п по делу о проверке конституционности положений части 1 и 3 статьи 8 Федерального закона от 15.08.1996 г. «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию»; Постановлением Правительства РФ от 01.10.1998 г. № 1142 «О реализации отдельных норм Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию».

Вторым обязательным признаком, характеризующим объективную сторону преступления, наряду с действием выступает место совершения преступления – Государственная граница.

В качестве квалифицирующего признака, предусмотренного частью 2 статьи 322 УК РФ, выступают действия, перечисленные в Законе о Государственной

границе. Это могут быть: нарушение правил пересечения границы, подлог документов, наличие непогашенной судимости и прочее.

Особо квалифицирующий признак незаконного пересечения Государственной границы РФ устанавливает, что преступление может быть совершено группой лиц по предварительному сговору, организованной группой лиц, а также с применением насилия или с угрозой его применения.

Субъектом преступления, исходя из содержания статьи 19 и статьи 20 УК РФ, может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. По части 2 статьи 322 УК РФ субъектами преступления выступают иностранные граждане либо лица без гражданства, въезд которым в Российскую Федерацию запрещен по основаниям, предусмотренным законодательством РФ. В качестве исключения допускается прибытие граждан для предоставления им политического убежища при условии, что в их действиях отсутствует иной состав преступления.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного статьей 322 УК РФ, характеризуется умышленной формой вины, вид умысла прямой.

Уголовное законодательство Украины за нарушение государственной границы предусматривает 3 состава преступления:

1. Статья 332[3] «Незаконная переправка лиц через государственную границу Украины».

2. Статья 322-1[4] «Нарушение порядка въезда на временно оккупированную территорию Украины и выезда из нее».

3. Статья 332-2[5] «Незаконное пересечение государственной границы Украины».

Небезынтересным представляется анализ содержания последней из приведенных статей.

Видовым объектом 14 раздела УКУ «Преступления в сфере охраны государственной тайны, неприкосновенности государственных границ, обеспечения призыва и мобилизации» выступает «сфера охраны государственной тайны, порядок пересечения государственной границы, установленный порядок комплектования Вооруженных Сил Украины, порядок, обеспечивающий переход экономики с мирного на военное положение, и привлечение трудовых и материально-технических ресурсов для ликвидации последствий стихийных бедствий, аварий, катастроф»[6].

Понятие «государственная границы Украины» отражено в Законе Украины от 4 ноября 1991 г. № 1777-ХІІ.

В соответствии с действующим законодательством Украины и международными договорами, железнодорожное, автомобильное, морское, речное, воздушное и иное сообщение через государственную границу Украины осуществляется в пунктах пропуска, которые устанавливаются Правительством Украины.

Непосредственным объектом выступает порядок пересечения государственной границы Украины.

Объективная сторона преступления проявляется в следующих действиях:

1) пересечение государственной границы Украины с целью причинения вреда интересам государства;

2) пересечение государственной границы Украины лицом, которому запрещен въезд на территорию Украины;

3) пересечение государственной границы Украины представителями подразделений вооруженных сил или других силовых ведомств государства-агрессора в любой способ в обход пунктов пропуска через государственную границу Украины или в пунктах пропуска через государственную границу Украины без соответствующих документов или по документам, содержащим недостоверные сведения.

Квалифицирующим признаком части 2 статьи 322-2 УКУ выступают те же действия, совершенные:

- 1) повторно;
- 2) группой лиц.

Особо квалифицирующий признак предусматривает, что действия, предусмотренные частями 1 или 2 статьи 322-2 УКУ, сочетаются с:

- 1) насилием;
- 2) применением оружия.

По законодательной конструкции описания статья 322-2 УКУ относится к формальному составу, т. е. преступление считается оконченным с момента совершения любого из действий, предусмотренных диспозицией данной нормы.

Субъектом преступления выступают физические вменяемые лица, достигшие 16-летнего возраста. Признаками специального субъекта выступают:

- а) лицо, которому запрещен въезд на территорию Украины;
- б) представители подразделений вооруженных сил;
- в) представители силовых ведомств государства-агрессора.

Действие статьи 322-2 УКУ не распространяется на лиц в случае:

- 1) возвращения в Украину без установленных документов граждан Украины, которые стали жертвами преступлений, связанных с торговлей людьми;
- 2) прибытия в Украину иностранцев или лиц без гражданства с намерением получить убежище или быть признанными в Украине беженцами или лицами, нуждающимися в дополнительной защите.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Вид умысла прямой. Вторым обязательным признаком, характеризующим субъективную сторону преступления, помимо вины, выступает цель совершения преступления, что в свою очередь отграничивает часть 1 статьи 332-2 УКУ от состава административного правонарушения, предусмотренного статьей 204-2 Кодекса Украины об административных правонарушениях. При отсутствии указанной цели соответствующие действия необходимо квалифицировать как административное правонарушение.

Подводя итог вышеизложенному, следует отметить, что объективные и субъективные признаки незаконного пересечения государственной границы по законодательству России и Украины соответствуют друг другу.

Таким образом, нарушив границу Российской Федерации, военнослужащие Украины действовали умышленно, осознавая противоправность своих действий. Хотя сделать этот проход кораблей из Черного в Азовское море можно было совершенно легально. Достаточно было официально заявить о своем желании кораблям ВМС Украины «Бердянск», «Никополь» и «Яны Капу» проследовать через Керченский пролив, поскольку разрешение на проход по морскому праву носит уведомительный характер.

Литература:

1. *Кароль Буниш (1898 — 1987) — польский писатель.*
2. *Закон РФ "О Государственной границе Российской Федерации" от 01.04.1993 N 4730-1 (последняя редакция) / URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_3140/*
3. *Уголовный кодекс Украины. Статья 332. Незаконная переправка лиц через государственную границу Украины / URL: https://kodeksy.com.ua/ka/ugolovnyj_kodeks_ukraini/statja-332.htm*
4. *Уголовный кодекс Украины. Статья 332-1. Нарушение порядка въезда на временно оккупированную территорию Украины и выезда из нее / URL: https://kodeksy.com.ua/ka/ugolovnyj_kodeks_ukraini/332-1.htm*
5. *Уголовный кодекс Украины. Статья 332-2. Незаконное пересечение государственной границы Украины / URL: https://kodeksy.com.ua/ka/ugolovnyj_kodeks_ukraini/332-2.htm*
6. *Уголовный кодекс Украины / URL: https://kodeksy.com.ua/ka/ugolovnyj_kodeks_ukraini.ht*

Literature:

1. *Karol Bunsh (1898 — 1987) is the Polish writer.*
2. *Act of the Russian Federation "About Frontier of the Russian Federation" of 01.04.1993 N 4730-1 (latest revision) / URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_3140/*
3. *Criminal code of Ukraine. Article 332. An illegal transportation of persons through frontier of Ukraine / URL: https://kodeksy.com.ua/ka/ugolovnyj_kodeks_ukraini/statja-332.htm*
4. *Criminal code of Ukraine. Article 332-1. Violation of an order of entrance on temporarily occupied territory of Ukraine and departure from it / URL: https://kodeksy.com.ua/ka/ugolovnyj_kodeks_ukraini/332-1.htm*
5. *Criminal code of Ukraine. Article 332-2. Illegal crossing of frontier of Ukraine / URL: https://kodeksy.com.ua/ka/ugolovnyj_kodeks_ukraini/332-2.htm*
6. *Criminal code of Ukraine / URL: https://kodeksy.com.ua/ka/ugolovnyj_kodeks_ukraini.htm*