

дами прав; 7) орієнтоване на міжнародні стандарти; 8) регламентоване на рівні поточного законодавства; 9) має підвищений рівень гарантованості; 10) належить виключно громадянам України; 11) є індивідуальними можливостями кожного, може бути реалізоване групою осіб; 12) його належна реалізація дає можливість громадянам України захищати інші свої права.

4. В якості рекомендацій пропонуємо внести зміни до Закону України «Про вибори народних депутатів України» від 7 липня 2005 р., прийнявши його у новій редакції, і закріпити змішану систему виборів до Верховної Ради України.

Список використаної літератури:

1. Букач В.В. Поняття конституційних політичних прав і свобод // *Держава і право*: Зб. наук. праць. – 2001. – Вип. 10. – С. 187-192.
2. Правознавство: Навч. посіб. / За ред. В.В. Копейчикова. – К., 1999.
3. Кононенко О. Проблеми реалізації конституційного прав громадян на збори, мітинги, походи і демонстрації // *Право України*. – 1998. – № 12. – С. 48-50.
4. Кравченко В.В. Конституційне право України: Навч. посіб. – К., 2000.
5. Мишин А.А. Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учеб. – Изд. 9-е, испр. и доп. – М., 2002.
6. Негодченко О.В. Забезпечення прав і свобод людини органами внутрішніх справ України: Монографія. – Дніпропетровськ, 2002.
7. Олійник А.Ю. Поняття і класифікація конституційних свобод людини та громадянина в Україні // *Науковий вісник Київ. нац. ун-ту внутр. справ*. – 2009. – № 2. – С. 52-60.
8. Погорілко В.Ф., Федоренко В.Л. Конституційне право України: Підруч. – К., 2003.
9. Рабинович П. Проблеми юридичного забезпечення прав людини (загальнотеоретичний аспект) // *Український часопис прав людини*. – 1995. – № 2. – С. 16-23.
10. Конституційне право України: Підруч. для студ. вищих навч. закладів / За ред. Ю.М. Тодики, В.С. Журавського. – К., 2002.
11. Фрицький О.Ф. Конституційне право України: Підруч. – К., 2002.
12. Совгиря О.В., Шукліна Н.Г. Конституційне право України: Навч. посібник. – К., 2008.
13. Якушев А.В. Конституционное право зарубежных стран: Курс лекций. – СПб., 2002.
14. Глухарева Л.И. Права человека в современном мире (социально-философские основы и государственно-правовое регулирование). – М., 2003.
15. Про політичні партії в Україні: Закон України від 5 квітня 2001 р. // *ВВР*. – 2001. – № 23. – Ст. 118.

Надійшла до редакції 14.02.2012

ФАТУЛЛАЕВА М.Д., дисертант
(Інститут філософії, соціології і права
Національної академії наук Азербайджана)

УДК 341.2

НЕЛЕГАЛЬНАЯ МИГРАЦИЯ И МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЙ СТАТУС НЕЛЕГАЛЬНЫХ МИГРАНТОВ

Розглянуто міжнародно-правові засади свободи пересування індивіда як його природного та невід'ємного права.

Ключові слова: міграція, іммігрант, емігрант, мігруючий робітник, нелегальна міграція, свобода пересування, незаконність, Співдружність Незалежних Держав, особи без громадянства, сторони, іноземці, трудовий договір.

Рассматриваются международно-правовые основания свободы передвижения индивида как его естественного и неотъемлемого права.

Ключевые слова: миграция, иммигрант, эмигрант, мигрирующий работник, нелегальная миграция, свобода передвижения, незаконность, Содружество Независимых Государств, лица, не имеющие гражданства, стороны, иностранцы, трудовой договор.

In the article an international law grounds of freedom of movement of individual as his absolute and inalienable laws are examined.

Keywords: migration; immigrant; emigrant; migrant worker; illegal immigration; freedom of movement; lawless; Commonwealth of Independent States (CIS); regional; individuals without citizenship; parts; foreigners; labor contract.



Указанное в статье 28 Конституции Азербайджанской Республики право свободы гарантирует и право передвижения. Указанная гарантия выражена так: «Каждый законно находящийся на территории Азербайджанской Республики может свободно передвигаться, выбирать себе место жительства и выезжать за пределы Азербайджанской Республики. Право на свободу может быть ограничено только в предусмотренном законом порядке путем задержания, ареста или лишения свободы. Гражданин Азербайджанской Республики обладает правом в любое время беспрепятственно возвратиться в свою страну».

Обсуждение перспектив усовершенствования права свободы передвижения человека началось в 60-е годы прошлого века, в ходе международного обсуждения в 1972 г. была принята Декларация о праве выезда за границу и праве возвращения в страну, после этого в 1986 г. прошло совещание экспертов, организованное международным институтом по правам человека в Страсбурге. Здесь было указано, что наряду со свободой изменения местоположения товаров, услуг и капитала в условиях создания интеграционных объединений свобода передвижения выступает в качестве одной из четырех интеграционных свобод.

Определение статуса нелегальных эмигрантов в системе современных межгосударственных отношений и его международно-правовое регулирование имеет огромное значение в современных условиях глобализации. Одним из важных базовых актов в сфере совместной деятельности против нелегальной миграции является соглашение от 6 марта 1998 г. «О сотрудничестве стран – участниц СНГ в борьбе с нелегальной миграцией». В соглашении предусмотрено осуществление иммиграционного контроля относительно иностранцев, прибывающих на территорию Сторон, обмен сведениями о нелегальных миграционных каналах. Но отсутствие разработанного механизма исполнения, а также невключение в указанное Соглашение Туркменистана и Узбекистана делает его недействительным.

Регулирование статуса лиц, ставших нелегальными эмигрантами в результате незаконной миграции, имеет большое значение в современной системе межгосударственных отношений. Широкое распространение нелегальной миграции, охватившей все государства, дополнительно усиливает важность решения указанной проблемы. Исследователь В.А. Ионцев относит нелегальную миграцию к основным закономерностям международной миграции населения в современном мире. Как утверждает К. Хейлброннер, трудность феномена незаконной миграции исходит не из его природы, а из правовых вопросов. «Незаконность» является необъективной концепцией, установленной соответствующими правовыми нормами.

В настоящий момент не существует единого международно-правового акта, в котором комплексно решались бы вопросы нелегальной миграции и было бы указано это понятие.

Наряду с этим понятие нелегальной миграции было определено некоторыми документами, принятыми на региональном уровне. Так, в ст. 1 Соглашения от 6 марта 1998 г. о сотрудничестве стран – участниц СНГ в борьбе с нелегальной миграцией указывается, что незаконные мигранты – граждане третьих государств и лица без гражданства, нарушившие правила въезда, выезда, пребывания или транзитного проезда через территории Сторон, а также граждане Сторон, нарушившие правила пребывания на территории одной из Сторон, установленные ее национальным законодательством.

В протоколе против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху, дополняющем Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности от 15 ноября 2000 г., незаконная перевозка мигрантов определяется как нелегальное прибытие в какое-либо государство лиц, не являющихся его гражданином, или лиц, постоянно не проживающих на его территории, с целью приобретения финансовой или иной материальной прибыли непосредственным или опосредованным путем. В Конвенции об учреждении Европейской Полицейской Организации от 18 июня 1995 г. было закреплено понятие нелегальной перевозки иммигрантов: это намеренное действие по упрощению прибытия, проживания и занятости иммигрантов на территории стран – участниц Европейского Союза, противоречащее правилам и условиям, применяемым в указанных государствах, с целью приобретения финансовых прибылей.

Незаконная миграция существует во всех точках мира. По сведениям Международной Миграционной Организации, число незаконных мигрантов в мире достигло 40 млн. Наиболее привлекательным местом для мигрантов, желающих приобрести прибыль, является Европа. Так,



страны Европы за год стали убежищем около полумиллиона мигрантов. Наряду с этим исследования показывают, что в России существует около 3 500 000 мигрантов, в частности, 2 000 000 рабочих без документов из Центральной Азии, из них 600 000 из Таджикистана и 500 000 из Киргизии. Но первое место в мире по числу незаконных мигрантов занимает Германия.

Незаконная трудовая иммиграция – это прибытие граждан одного государства на территорию другого государства для осуществления на его территории незаконной трудовой деятельности и, соответственно, оставление территории своей страны для осуществления незаконной трудовой деятельности.

Фактически незаконно прибывшие мигранты имеют равные права и несут равные обязанности с иностранцами и лицами без гражданства, с особо указанными исключениями. В международных актах по правам человека в первую очередь отмечается, что вне зависимости от местонахождения каждый человек имеет право признания себя как правового субъекта. Указанное право играет роль базовой нормы среди прав незаконно прибывших мигрантов. Так, в указанных документах отмечается, что каждый имеет права и обязанности, которые должны быть признаны всеми лицами и органами, в том числе правительственными органами страны, в которую он прибыл. При предотвращении уполномоченными государственными органами нелегальной миграции и выведении с территории страны незаконно прибывших эмигрантов нужно уважать право каждого человека на жизнь и свободу.

В настоящее время наряду с увеличением скорости незаконной миграции в мире отмечаются изменения в самом процессе. Нелегальная миграция не только превращается в организованную деятельность на международном уровне, но и развивается наряду с другими видами организованной преступности. Наряду с этим нужно отметить, что нелегальная миграция не всегда становится отрицательным феноменом: большинство нелегальных мигрантов являются трудоспособными лицами, имеющими определенное образование и уровень специальности.

Протокол против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху, дополняющий Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности от 15 ноября 2000 г., направлен на решение двух основных задач: предотвращение транснациональной организованной преступности в виде нелегального ввоза эмигрантов и сотрудничество государств в борьбе с ней. В протоколе указаны некоторые обязательства государств относительно борьбы с нелегальным ввозом мигрантов. К ним в первую очередь относятся принятие соответствующих внутригосударственных законодательных актов против нелегального ввоза мигрантов, определение занимающихся этой деятельностью и создающих условия для ее осуществления лиц, групп лиц, организаций, а также применение в их отношении необходимых мер.

Одной из распространенных форм нелегальной миграции является трудовая миграция, осуществляемая с нарушением национального законодательства соответствующей страны, определяющим правила и условия разрешения на осуществление трудовой деятельности иностранцами, а также лицами, не имеющими гражданства. Даже в развитых странах, имеющих устойчивую юридическую базу, удельный вес нелегальных эмигрантов достиг больших размеров. С этой целью правительственные органы страны проводят расследования по изучению деятельности нелегально мигрирующих работников, работающих в предприятиях.

Нормы международного права по нелегальной трудовой миграции определяются некоторыми универсальными и региональными международными договорами. Нужно особо отметить конвенцию международной организации труда за № 143 «О злоупотреблениях в области миграции и об обеспечении трудящимся-мигрантам равенства возможностей и обращения» от 24 июня 1975 г., Конвенцию ООН о защите прав всех трудовых мигрантов и членов их семей от 18 декабря 1990 года, Соглашение о сотрудничестве стран – участниц СНГ в борьбе с нелегальной миграцией от 6 марта 1998 г.

Конвенция МОТ за № 143 от 24 июня 1975 г. «О злоупотреблениях в области миграции и об обеспечении трудовым мигрантам равенства возможностей и обращения», с одной стороны, направлена на обеспечение определенных прав нелегальным мигрантам, а с другой – на предотвращение нелегальной миграции. Как указано в преамбуле Конвенции, ввиду существования незаконной или тайной миграции рабочей силы желательно было бы принять новые нормы, специально направленные на борьбу с такими злоупотреблениями. При этом ратификация



каким-либо членом МОТ Конвенции от 1975 г. не выражает его обязательного согласия с правовыми нормами, указанными в Конвенции. Так, на основании п. 1 ст. 16 Конвенции каждый член Организации, ратифицирующий настоящую Конвенцию, может путем декларации, прилагаемой к своей ратификации, исключить принятие разделов I или II настоящей Конвенции. При анализе Конвенции в первую очередь необходимо отметить статьи 8 и 9, направленные на предотвращение потери законного статуса мигрирующих работников. Статья 8 Конвенции утверждает, что при условии, если трудовой мигрант проживал на законных основаниях в стране с целью занятости, он не рассматривается как лицо, находящееся на незаконном или нарушающем правовые нормы положении только вследствие факта потери своей занятости, которая сама по себе не влечет отмены вида на жительство или, в случае необходимости, его разрешения на право работы. Соответственно, он пользуется равными правами с местным населением, в частности, в отношении гарантий обеспечения занятости, предоставления другой работы, а также временной работы в случае безработицы и переподготовки. В ч. 4 ст. 9 указанной Конвенции отмечается, что ни одно из положений настоящей Конвенции не препятствует государствам-членам предоставлять лицам, незаконно находящимся или работающим в стране, право проживания и поступления на работу на законных основаниях, т.е. никакое положение настоящей Конвенции не препятствует осуществлению процедуры законности нахождения нелегальных мигрирующих рабочих на территории страны.

В Конвенции о защите прав всех трудовых мигрантов и членов их семей от 18 декабря 1990 г. закреплены несколько норм, касающихся незаконной трудовой миграцией. В Конвенции отмечается необходимость ужесточения ограничений, связанных с незаконной миграцией, и расширения соответствующей деятельности с целью предотвращения и ликвидации незаконного и скрытого передвижения и ввоза мигрирующих работников с условием соблюдения основных свобод человека. В Конвенции имеют место две взаимодополняющие друг друга нормы в отношении компетенции государств по регулированию проблем нелегальной миграции. Так, в соответствии со ст. 69 Конвенции государства-участники в случае, если в пределах их территории находятся трудящиеся-мигранты и члены их семей, не имеющие постоянного статуса, принимают надлежащие меры, с тем чтобы не допустить сохранения такого положения. Статья 68 Конвенции посвящена международному сотрудничеству в области занятости с целью предотвращения и устранения нелегальной миграции. В части 1 указанной статьи говорится, что государства-участники, в том числе государства транзита, сотрудничают в деле предотвращения или пресечения незаконных или тайных переездов и найма трудящихся-мигрантов, не имеющих постоянного статуса.

Генеральная Ассамблея ООН в своем постановлении за № 48/102 от 8 марта 1994 г. «О предотвращении вывоза иностранцев путем контрабанды» призывает государства предпринять соответствующие меры по предотвращению деятельности лиц, осуществляющих вывоз иностранцев путем контрабанды, с соблюдением международного и внутригосударственного права.

Отдельные регионы мира осуществляют сотрудничество в рамках предотвращения незаконной международной миграции. Среди указанных регионов в первую очередь нужно отметить Европу. Уровень развития Европы по сравнению с другими регионами мира, наличие более прибыльных мест работы создает условия для широкого распространения нелегальных международных миграционных потоков в этом регионе. В связи с этим нерегулируемый характер международной нелегальной миграции создает трудности в установлении его точных пределов.

Изменения, внесенные в законодательную систему промышленно развитых стран, направлены в основном на предотвращение нелегальной миграции. Например, в начале 90-х годов из Франции каждый год депортировали около 15 тыс. нелегальных иммигрантов. Трудности, вызванные с потоком эмигрантов из регионов военных действий и нелегальным ввозом иммигрантов, стали причиной усиления мер контроля.

Стараясь защитить свои границы от нежелательной миграции, правительства промышленно развитых стран предприняли несколько новых мер по контролю и ограничению въезда на свою территорию. С целью предотвращения злоупотреблений в области предоставления приюта и регулирования потоков нелегальной миграции в Западной Европе был создан новый феномен под названием «Европейская крепость». По сведениям, имеющимся к концу 90-х го-



дов, в связи с выдворением нелегальных мигрантов, т.е. их возвращением в исходное государство из стран Западной Европы, было подписано более 30 соглашений.

Несмотря на то, что страны Европы не имеют единого документа, направленного на предотвращение потоков нелегальной миграции, некоторые акты, принятые в рамках Союза, включают в себя определенные нормы в указанной сфере.

Миграция, осуществляемая на законных основаниях, во многих случаях называется регулируемой миграцией. Нерегулируемая миграция предусматривается перемещение, происходящее в противоречии с миграционным законодательством отправляющей, принимающей и транзитной страны.

У нерегулируемой миграции не имеется конкретного и общепринятого определения. С точки зрения страны назначения, нерегулируемая миграция – это незаконный приезд в страну, проживание и работа в стране без наличия законного разрешения или документов на въезд в страну, проживание или работу там, а с точки зрения отправляющей страны – это переход лицом международной границы без наличия паспорта или дорожного документа или с нарушением административных правил выезда из страны.

Государства регулируют трудовую миграцию путем применения квоты на привлечение в работу трудящихся мигрантов, выдачи специального разрешения на посредническую деятельность по трудоустройству граждан в иностранных государствах, выдачи специальных и частных разрешений юридическим и физическим лицам, привлекающим к работе в страну иностранцев, а также путем регулирования соответствующего законодательства.

В случаях, предусмотренных законодательством, трудовая миграция граждан страны в иностранные государства может быть временно ограничена по отдельным специальностям со стороны соответствующих исполнительных властей.

Выдача специального разрешения на привлечение иностранной рабочей силы на территорию Азербайджанской Республики и ее использование, индивидуального разрешения на осуществление иностранцем трудовой деятельности в Азербайджанской Республике с оплатой труда и специального разрешения, выдаваемого юридическим лицам на осуществление посреднической деятельности по трудоустройству граждан Азербайджанской Республики в зарубежных странах, осуществляется Государственной Миграционной Службой. Срок индивидуального разрешения не может быть более 1 года.

Индивидуальные разрешения могут быть ликвидированы в порядке, предусмотренном законодательством, соответствующим органом исполнительной власти, осуществляющим их выдачу, или их срок может быть продлен не более 4 раз.

Документы, дающие право на проживание в стране трудовых мигрантов, выдаются на срок действия индивидуального разрешения.

При окончании срока действия индивидуального разрешения или при расторжении трудового договора трудовой мигрант должен покинуть страну.

При досрочном расторжении трудового договора по причинам, не зависящим от трудящегося-мигранта, затраты по возвращению мигранта и членов его семьи в свою страну оплачиваются юридическим или физическим лицом, принявшим его на работу.

Иностранец, привлекаемый к работе юридическим или физическим лицом, может прибыть в соответствующую страну на основании визы, выданной индивидуальным разрешением соответствующего органа исполнительной власти, дающей право на осуществление трудовой деятельности на территории указанной страны.

Юридические лица, зарегистрированные в государственном реестре стран – участниц СНГ, могут быть посредниками в трудоустройстве граждан указанных государства в иностранных странах.

Для осуществления указанной деятельности юридические лица должны получить специальное разрешение в соответствии с законодательством.

Юридические лица, получившие специальное разрешение, дающее право на осуществление посреднической деятельности, могут привлекать к оплачиваемой трудовой деятельности в иностранных государствах граждан страны после утверждения договоров, заключенных с юридическими или физическими лицами иностранных государств соответствующим органом исполнительной власти. В договорах должна быть предусмотрена социальная защита работни-



ков-мигрантов в соответствии международными нормами.

Физические лица не могут осуществлять деятельность подобного рода.

Совместная деятельность стран СНГ в направлении предотвращения нелегальной миграции требует таких мер:

- заключения соглашений с приграничными государствами, предусматривающих обязательства и ответственность в борьбе с незаконной миграцией;
- осуществления рациональной деятельности для формирования единой учетной системы (миграционного справочного центра) иностранцев и лиц, не имеющих гражданства;
- обеспечения продолжительного изучения и обобщения международной практики в сфере регулирования миграционных процессов;
- осуществления усовершенствования и имплементации миграционных правил страны в соответствии с международными стандартами;
- обеспечения рационального сотрудничества с Международной миграционной организацией;
- разработки миграционных программ;
- прогнозирования миграционных процессов и сотрудничества по вопросу государственного управления в сфере международной миграции;
- обеспечения защиты прав эмигрантов, проживающих в странах СНГ, как приоритета миграционной политики.

Список использованной литературы:

1. Трудовая миграция стран СНГ и защита прав трудящихся-мигрантов. – М., 2004.
2. Конвенция о правах и основных свободах: Принята СНГ от 26 марта 1995 г. // Международные акты о правах человека: Сб. документов. – М., 2002.
3. Декларация о правах в отношении лиц, не являющихся гражданами страны, в которой они проживают: Принята 13 декабря 1985 г. Резолюцией 40/144 на 116-м пленарном заседании 40-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН.
4. Хартия социальных прав и гарантий граждан независимых государств: Принята МПА СНГ от 29 октября 1994 г. // Социальные права и гарантии: Документы Межпарламентской Ассамблеи государств – участников Содружества Независимых Государств. – М., 1995.
5. Бондырева С.К. Миграция (сущность и явление). – Воронеж, 2007.
6. Бородко Н.П. Международная организация труда. – М., 2006.
7. Большой юридический словарь / Под ред. Ф.Я. Сахарова, В.Е. Крутских. – М., 2004.
8. Волгин Н.А. Демография. – М., 2002.
9. Гольдин Г.Г. Миграция населения: проблемы политико-правового регулирования: Автореф. дис. ... д-ра полит. наук. – М., 2001.
10. Трудовая миграция в странах СНГ и защита прав трудящихся-мигрантов: Доклад на Национальном форуме «Настоящее и будущее народонаселения России». – М., 2004.
11. Материалы международной конференции по проблемам перемещенных внутри страны лиц. – М., 2002.
12. Миграция и национальная безопасность. – М., 2003.
13. Об иммиграции: Закон Украины от 7 июня 2001 г. // ВВР Украины. – 2001. – № 41.
14. О беженцах: Закон Украины от 21 июня 2001 г. // ВВР Украины. – 2001. – № 47.

Поступила в редакцию 12.01.2012

