



ПРАВИТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 670

от 2 сентября 2013г.

Кишинэу

О проекте закона о внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты

Правительство ПОСТАНОВЛЯЕТ:

Одобрить и представить Парламенту для рассмотрения проект закона о внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты.

Премьер-министр

Контрасигнуют:

Министр внутренних дел

Министр здравоохранения

Министр труда, социальной
защиты и семьи

Министр юстиции

ЮРИЕ ЛЯНКЭ

Дорин Речан

Андрей Усатый

Валентина Булига

Олег Ефрим

ПАРЛАМЕНТ РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА

ЗАКОН

о внесении изменений и дополнений в некоторые
законодательные акты

Парламент принимает настоящий органический закон.

Ст. I – В Уголовный кодекс Республики Молдова № 985-XV от 18 апреля 2002 года (повторное опубликование: Официальный монитор Республики Молдова, 2009 г., № 72-74, ст.195), с последующими изменениями и дополнениями, внести следующие изменения и дополнения:

1. В части (1) статьи 84 слова «предусмотренных различными статьями Особенной части настоящего кодекса» исключить.

2. Статью 158 изложить в следующей редакции:

«Статья 158. Торговля человеческими органами, тканями или клетками

(1) Незаконное изъятие человеческих тканей или клеток путем извлечения их из тела живого или неживого человека не уполномоченными на это лицами и/или в не уполномоченных согласно действующему законодательству учреждениях либо в нарушение правовых положений, касающихся согласия лица на донорство, либо в целях получения дохода, а также продажа, покупка, хищение, использование, хранение, владение, передача, получение, импорт, экспорт или незаконная транспортировка таковых

наказываются лишением свободы на срок от 2 до 5 лет, с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от 2 до 5 лет, а юридическое лицо наказывается штрафом в размере от 1000 до 3000 условных единиц, с лишением права осуществлять определенную деятельность либо с ликвидацией юридического лица.

(2) Те же действия, совершенные с человеческими органами или их частями,

наказываются лишением свободы на срок от 5 до 12 лет, с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной

деятельностью на срок от 2 до 5 лет, а юридическое лицо наказывается штрафом в размере от 3000 до 5000 условных единиц, с лишением права осуществлять определенную деятельность либо с ликвидацией юридического лица.

(3) Действия, предусмотренные частью (2), совершенные:

а) лицом, ранее совершившим деяния, предусмотренные частями (1) и (2);

б) путем физического или психического принуждения;

с) в отношении двух или более лиц;

д) в отношении беременной женщины или ребенка;

е) двумя или более лицами;

ф) публичным лицом, ответственным лицом, лицом, занимающим ответственную государственную должность, иностранным публичным лицом либо международным должностным лицом,

наказываются лишением свободы на срок от 7 до 15 лет, с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от 2 до 5 лет, а юридическое лицо наказывается штрафом в размере от 5000 до 7000 условных единиц, с лишением права осуществлять определенную деятельность либо с ликвидацией юридического лица.

(4) Действия, предусмотренные частями (1), (2) или (3):

а) совершенные организованной преступной группой или преступной организацией;

б) повлекшие причинение тяжкого телесного повреждения, повлекшего смерть или самоубийство лица,

наказываются лишением свободы на срок от 10 до 20 лет, с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от 3 до 5 лет, а юридическое лицо наказывается штрафом в размере от 7000 до 9000 условных единиц, с лишением права осуществлять определенную деятельность либо с ликвидацией юридического лица.».

3. В статье 165:

в части (1):

после слов «тканей» внести слова «а также использования женщины в качестве суррогатной матери»;

в подпункте с) слова «от 5 до 12» заменить словами «от 6 до 12»;

в части (2) пункт е) изложить в следующей редакции:

«е) публичным лицом, ответственным лицом, лицом, занимающим ответственную государственную должность, иностранным публичным лицом либо международным должностным лицом»;

часть (3) дополнить пунктом а¹) следующего содержания:

«а¹) повлекшие заражение венерическим заболеванием либо заболевание СПИДом».

4. Дополнить закон статьей 165¹ следующего содержания:

«Статья 165¹. Использование результатов труда или услуг лица, являющегося жертвой торговли людьми

(1) Использование продукта и/или услуг, которые составляют предмет эксплуатации при преступлении торговли людьми или торговли детьми, предоставляемых лицом, о котором бенефициару известно, что оно является жертвой такого преступления, если это деяние не включает элементы, относящиеся к торговле людьми или торговле детьми,

наказывается лишением свободы на срок от 2 до 5 лет, а юридическое лицо наказывается штрафом в размере от 1000 до 3000 условных единиц, с лишением права осуществлять определенную деятельность.

(2) Лицо, совершившее действия, предусмотренные частью (1), освобождается от уголовной ответственности в случае, если оно добровольно заявило о совершении другими лицами преступлений торговли людьми или торговли детьми, оказало помощь в раскрытии соответствующих преступлений или активно участвовало в расследовании этих случаев».

5. Статью 168 изложить в следующей редакции:

«Статья 168. Принудительный труд

(1) Использование труда лица против его воли, путем принуждения или обмана, если эти действия не включают элементы торговли людьми или торговли детьми,

наказывается лишением свободы на срок от 2 до 6 лет.

(2) То же действие, совершенное:

а) в отношении двух или более лиц;

б) двумя или более лицами;

с) в отношении ребенка, способного к труду, либо беременной женщины;

д) публичным лицом, ответственным лицом, лицом, занимающим ответственную государственную должность, иностранным публичным лицом, либо международным должностным лицом,

наказывается лишением свободы на срок от 6 до 10 лет, с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от 2 до 5 лет, а юридическое лицо наказывается штрафом в размере от 1000 до 2500 условных единиц, с лишением права осуществлять определенную деятельность либо с ликвидацией юридического лица.

(3) Действия, предусмотренные частями (1) или (2), совершенные:

а) организованной преступной группой или преступной организацией;

б) с причинением тяжкого телесного повреждения или вреда здоровью, повлекшего смерть жертвы,

наказываются лишением свободы на срок от 7 до 15 лет, а юридическое лицо наказывается штрафом в размере от 15000 до 3000 условных единиц и ликвидацией юридического лица».

6. В статье 206:

в части (1):

пункт г) исключить;

слова «от 8 до 12» заменить словами «от 10 до 12»;

в части (3):

внести пункт b¹) следующего содержания:

«b¹) совершенное двумя или более лицами;»;

пункт с) изложить в следующей редакции:

«с) публичным лицом, ответственным лицом, лицом, занимающим ответственную государственную должность, иностранным публичным лицом либо международным должностным лицом»;

внести пункт d¹) следующего содержания:

«d¹) повлекшие заражение ребенка венерическим заболеванием либо заболевание СПИДом».

7. Дополнить закон статьей 213¹ следующего содержания:

«Статья 213¹. Реклама в целях незаконного получения человеческих органов, и/или тканей, и/или клеток либо их незаконного донорства

Реклама в целях незаконного получения человеческих органов и/или тканей, и/или клеток, а также публикация или распространение через средства массовой информации объявлений о незаконном донорстве человеческих органов и/или тканей и/или клеток

наказывается штрафом в размере от 100 до 300 условных единиц либо неоплачиваемым трудом в пользу общества на срок от 180 до 240 часов, а для юридического лица – от 300 до 600 условных единиц».

8. В статье 220:

в части (1):

после слов «другое лицо» внести слова «если это деяние не включает элементы торговли людьми»;

слова «от 200 до 800» заменить словами «от 500 до 1000»;

часть (2) изложить в следующей редакции:

«(2) Те же действия, совершенные:

а) в отношении двух или более лиц;

- b) двумя или более лицами;
 - c) в отношении беременной женщины;
 - d) публичным лицом либо ответственным лицом, наказываются лишением свободы на срок от 4 до 7 лет.»;
- внести часть (3) следующего содержания:

«(3) Те же действия, совершенные организованной преступной группой или преступной организацией, наказываются лишением свободы на срок от 5 до 10 лет».

9. Статью 302 изложить в следующей редакции:

«Статья 302. Организация попрошайничества

(1) Организация попрошайничества в целях получения для себя или другого незаконной материальной выгоды, если это деяние не включает элементы торговли людьми,

наказывается штрафом в размере до 1000 условных единиц либо лишением свободы на срок до 3 лет, либо штрафом, применяемым к юридическому лицу, в размере от 1000 до 2500 условных единиц, с лишением права осуществлять определенную деятельность либо с ликвидацией юридического лица.

(2) То же действие, совершенное:

- a) в отношении двух или более лиц;
- b) двумя или более лицами,

наказывается штрафом в размере от 500 до 2500 условных единиц, либо лишением свободы на срок до 5 лет, либо штрафом, применяемым к юридическому лицу, в размере от 2500 до 5000 условных единиц, с лишением права осуществлять определенную деятельность либо с ликвидацией юридического лица».

10. Часть (2) статьи 362¹ дополнить пунктом d) следующего содержания:

«d) публичным лицом, ответственным лицом, лицом, занимающим ответственную государственную должность, иностранным публичным лицом либо международным должностным лицом».

Ст. II. – В Уголовно-процессуальный кодекс Республики Молдова № 122-XV от 14 марта 2003 года (Официальный монитор Республики Молдова, 2003 г., №104-110, ст.447), с последующими изменениями и дополнениями, внести следующие изменения и дополнения:

1. В части (2) статьи 132⁸:

после слов и цифр «частей (2) и (4) статьи 151» внести слова и цифры «частей (2), (3) и (4) статьи 8»;

после слова и цифр «статьи 165» внести слово и цифры «статьи 165¹»;

после слов и цифр «части (2) и (3) статьи 171» внести слова и цифры «статьи 175, статьи 175¹»;

после слова и цифр «статьи 206» внести слово и цифры «статьи 207»;

после слов и цифр «части 3 статьи 217⁴» внести слова и цифры «части (2) и (3) статьи 220»;

после слов и цифр «статей 337-340» внести слова и цифры «части (2) и (43) статьи 362¹».

2. В части (2) статьи 134²:

перед цифрами «189-192» внести цифры «158, 165, 165¹,»;
цифры «362» заменить цифрами «362¹».

Председатель Парламента

ИНФОРМАЦИОННАЯ ЗАПИСКА

к проекту закона о внесении изменений и дополнений
в некоторые законодательные акты

1. Условия, потребовавшие разработки проекта, и преследуемые цели

А) Посредством ратификации Конвенции Совета Европы “О противодействии торговле людьми” от 3 мая 2005 года, Республика Молдова приняла на себя позитивное обязательство оценить возможность принятия законодательных и других необходимых мер по квалификации в качестве преступления, в соответствии с внутренним правом, использования услуг, которые составляют предмет эксплуатации, предусмотренной ст. 4 п. а) вышеупомянутой Конвенции, будучи осведомленным, что соответствующее лицо является жертвой торговли людьми”. Такое же положение содержится и в Директиве 2011/36/ЕС Европейского парламента и Совета Европы от 5 апреля 2011 года “О предупреждении и борьбе с торговлей людьми и защите жертв, а также о замене Рамочного решения 2002/629/JAI Совета”, в п.4) ст.18, об инкриминировании использования услуг жертв торговли людьми. По действующему законодательству, это обязательство исполняется Республикой Молдова только в отношении действия “приема лица в целях эксплуатации”(ст.165, ст.206 УК РМ), что составляет преступление торговли людьми или торговли детьми, но не в отношении использования или коммерциализации результатов труда лица, которое является жертвой торговли людьми.

В) Посредством ратификации европейской “Конвенции о защите прав человека и достоинства человека в связи с применением достижений биологии и медицины: Конвенции о правах человека и биомедицине” от 4 апреля 1997 года, Республика Молдова несет позитивное обязательство по предупреждению нарушений прав человека, предусмотренных данной Конвенцией. В этой связи был принят Закон № 42 от 6 марта 2008 года “О трансплантации человеческих органов, тканей и клеток”, который предусматривает, что торговля и человеческими органами, тканями и клетками является преступлением. Однако, Уголовный кодекс Республики Молдова до настоящего времени не был дополнен таким же составом преступления.

С) В Докладе о торговле людьми за 2011 год Госдепартамента США констатируется, что осуждение за преступления торговли людьми является проблемой для Республики Молдова, поскольку, зачастую, наказания не были соизмеримы с тяжестью преступления. В 2010 году, 31 преступник, признанный виновным, был приговорен к лишению свободы на срок от 1 до 17 лет, в то время как 16 других преступников, признанных виновными, получили наказания с отсрочкой исполнения, либо уплатили штрафы, без приговора в виде лишения свободы. В 2011 году 8 человек были приговорены к наказанию в виде лишения свободы, а 12 человек были приговорены к лишению свободы с условной отсрочкой исполнения наказания.

Д) Отчет Специального представителя ОБСЕ по борьбе с торговлей людьми за 2011 год, в части, посвященной Республике Молдова, содержит следующую рекомендацию:

- необходимость обеспечения согласованности между соответствующими положениями Уголовного кодекса и Закона о борьбе с торговлей людьми. В частности, компоненты преступлений о принудительном труде, (ст. 168) и организации попрошайничества (ст. 302) предусмотренные Уголовным кодексом, должны коррелировать с положениями ст. 165 о торговле людьми и ст. 206 о торговле детьми. Точнее, необходимо обеспечить, чтобы принудительный труд, организованное попрошайничество и торговля людьми рассматривались как преступления равной тяжести, и чтобы жертвам любого из этих преступлений предоставлялся одинаковый уровень помощи и защиты прав.

Е) Отчет о выполнении Республикой Молдова Конвенции Совета Европы о борьбе с торговлей людьми за 2012 год, подготовленный Группой экспертов по вопросам противодействия торговле людьми (GRETA), в контексте рекомендаций относительно идентификации лагун в процедурах расследования и передачи дел в суд, направленных на гарантирование эффективного расследования и преследования преступлений торговли людьми, и, как следствие, соразмерные и сдерживающие наказания, рекомендует властям приоритетно расследовать и преследовать в судебном порядке случаи торговли людьми с предполагаемым участием публичных должностных лиц.

Г) Национальный отчет в области предупреждения и борьбы с торговлей людьми за 2011 год содержит рекомендацию о создании рабочей группы для изменения и гармонизации законодательства в целях более эффективного предупреждения и борьбы с торговлей людьми и торговлей детьми, а также о приведении в соответствие изменений, внесенных в ст. 123 Уголовного кодекса Законом № 245 от 02.12.2011 “Об изменении и дополнении некоторых законодательных актов”, со ст.165 и 206 Уголовного кодекса. Соответственно, одно из действий Национального плана по предупреждению и борьбе с торговлей людьми на 2012-2013 гг., (пункты 1.2.5) предусматривает изменение и /или дополнение ст. 165,168 и 206 Уголовного кодекса Республики Молдовы, в целях разграничения преступлений и установления пропорциональных наказаний.

Е) Выводы Аналитического исследования о расследовании и судебном преследовании случаев торговли людьми и сопутствующих преступлений, подготовленного МОМ и представленного 31 октября 2011 года.

Принимая во внимание все вышеперечисленные условия, национальное сообщество по борьбе с торговлей людьми сосредоточило свои усилия на укреплении нормативно-правовой базы, рассматривая эту задачу в качестве приоритетной.

2. Основные положения проекта и новые элементы

I. Предлагаемые изменения в Уголовный кодекс (статья I проекта)

1) В целях обеспечения соответствия с изменениями, внесенными в Уголовный кодекс Законом РМ № 277 от 18.12.2008 года „Об изменении и дополнении Уголовного кодекса Республики Молдова”, учитывая понятие „Совокупность преступлений”, предусмотренное упомянутым Законом, предлагается изменить и положения ст. 84 УК (Назначение наказания по совокупности преступлений) в целях исключения синтагмы „предусмотренные различными статьями Особенной части настоящего Кодекса”. В результате, использование норм применения санкций будет возможно не только для случаев совокупности разнородных правонарушений, но и в случае однородных правонарушений, то есть совершения двух и более преступлений, предусмотренных одной статьей, параграфом.

2). По действующему законодательству Республики Молдова, человеческое тело не может рассматриваться как товар и не может быть предметом юридических отношений собственности. Этот вывод вытекает в качестве общего принципа, даже несмотря на то, что не предусмотрен прямо действующим законодательством, но может быть выведен из пар. (1) ст.27 Закона № 42 от 06.03.2008 “О трансплантации человеческих органов, тканей и клеток”, который запрещает получение финансовой выгоды от донорства человеческих органов, тканей и клеток. Кроме того, пар(2) ст.28 указанного Закона, прямо предусматривает, что торговля человеческими органами, тканями и клетками является преступлением. Более того, согласно ст. 24 Конституции, государство гарантирует каждому человеку право на жизнь, физическую и психическую неприкосновенность.

Право человека распоряжаться собой выражается как в телесной, физической свободе, в праве распоряжаться собственным телом, так и в виде психических и моральных следствий этого. Это право содержит в себе и право быть донором органов и тканей для трансплантации либо других экспериментов в области медицины и генной инженерии. В любом случае, изъятие либо донорство органов или тканей без согласия донора должно рассматриваться как преступление. На текущем этапе не существует уголовной нормы, которая инкриминировала бы торговлю органами, тканями и клетками, существует лишь уголовная норма, предусматривающая принуждение лица к изъятию у него органов или тканей. С этой точки зрения, уважая дух статьи 19 “Конвенции о правах человека и биомедицине”, законодатель должен принять меры в связи с регулированием таких социальных отношений путем наказания тех, кто забывает о принципах бесплатности донорства органов, тканей и клеток. Этот принцип следует интерпретировать как отсутствие какой-либо выгоды, независимо от ее природы.

Таким образом, изложение в новой редакции ст. 158, включает в объективную сторону преступления торговли человеческими органами, тканями или клетками, множество действий, в том числе незаконное изъятие органов, тканей или клеток путем извлечения их из живого и

неживого тела другого человека лицами, не уполномоченными на это в соответствии с действующим законодательством или в нарушение правовых положений, касающихся согласия лица на донорство, либо в целях получения дохода, а также продажа, покупка, похищение, использование, хранение, владение, передача, получение, импорт, экспорт, или незаконная транспортировка таковых.

3) Что касается инициативы по изменению и дополнению ст. 165 Уголовного кодекса (торговля людьми):

- предлагается увеличить существующие санкции согласно части (1) ст.165 Уголовного кодекса в целях ограничения возможности применения к лицам, осужденным за совершение преступления торговли людьми такого института уголовного права как условная отсрочка исполнения наказания. Даже несмотря на то, что увеличение минимальных санкций с „5” до „6” лет не исключит полностью возможность применения этого института судебными инстанциями при установлении наказания за совершение преступлений торговли людьми, предусмотренных ст.165 частью (1) Уголовного кодекса, применение ст.90 Уголовного кодекса в аналогичных случаях будет возможно только при исключительных обстоятельствах, предусмотренных ст.79 Уголовного кодекса.

В то же время, в целях исполнения норм Закона № 241 от 20.10.2005 г., “О предупреждении и борьбе с торговлей людьми”, в соответствии с которыми (ст. 2 часть. (3) е)) использование женщины в качестве суррогатной матери является эксплуатацией, предлагается дополнить положение ст. 165 в целях введения использования женщины в качестве суррогатной матери в качестве цели преступления.

Дополнение ст. 123 части (2) Общей части Уголовного кодекса понятием „публичное лицо” делает необходимым дополнение такой же синтагмой и Особенной части уголовного закона. Так, понятие „публичное лицо” включает более широкий спектр государственных служащих, которые не соответствуют условиям „должностного лица” также как и “лицом, занимающим ответственную государственную должность”. В случае участия в торговле людьми или торговле детьми должностных лиц, которые не соответствуют предусмотренным законом условиям для особого субъекта в качестве отягчающего обстоятельства, привлечение таковых к уголовной ответственности будет возможно на общих условиях, как при обычных обстоятельствах. Это упущение можно устранить путем дополнения ст.165 и ст. 206 Уголовного кодекса синтагмой „публичное лицо”.

Принимая во внимание базовый транснациональный характер торговли людьми, представляется чрезвычайно уместным рассматривать в качестве отягчающего обстоятельства и участие особой категории субъектов, предусмотренных ст. 123¹ (иностранное публичное лицо и международное должностное лицо) в совершении преступлений.

Учитывая тот факт, что сексуальная эксплуатация жертв в большинстве случаев приводит к драматическим последствиям, наряду с отягчающими обстоятельствами, предусмотренными в пар.3) ст. 165, предлагается новое обстоятельство следующего содержания „сопровожденные заражением венерическими заболеваниями или

заболеванием СПИД”;

4) Использование услуг, предоставляемых жертвами торговли людьми бенефициарам, которые не вовлечены в процесс эксплуатации жертвы торговли людьми, но используют эти услуги, является нарушением, которое должно наказываться в уголовном порядке. Инкриминирование факта использования услуг лица, о котором потребителю известно, что оно является жертвой торговли людьми, необходимо для борьбы с этим преступлением.

Состав, предлагаемый для ст.165¹ Уголовного кодекса, включает факт использования физическим или юридическим лицом услуг, которые заведомо составляют предмет эксплуатации при торговле людьми или торговле детьми, предоставляемых лицом, которое, как известно бенефициару, является жертвой торговли людьми или торговли детьми.

5) Неоднозначная структура ст. 165, 168, 206 Уголовного кодекса и существование риска ошибочной квалификации уголовных деяний, а также тот факт, что преступление, предусмотренное ст. 168 Уголовного кодекса, наказывается более мягко, чем торговля людьми, даже если представляет собой реализацию цели эксплуатации, подпадающей под определение торговли людьми, вызвали необходимость разграничения действий этих преступлений. В настоящее время, соответствующее разграничение является нечетким, предоставляя широкое поле для злоупотреблений со стороны лиц, имеющих право на юридическую квалификацию действий виновного. Классическое разграничение этих двух преступлений не описано четко и убедительно даже в теории. Более того, в Решении Пленума Верховного суда № 37 от 22.11.2004, даже не упоминается о разграничении этих преступлений.

В целях обеспечения однозначной квалификации действий преступника на основании ст. 165, когда преступление торговли людьми совершается в целях трудовой эксплуатации, либо на основании ст. 168, которая предполагает принуждение к труду, было бы целесообразно конкретизировать, какие действия преступника должны быть включены в ст. 168 Уголовного кодекса. Так, для реализации объективной стороны торговли людьми, необходимо наличие, как минимум, одной из разновидностей из первой категории преступных деяний и, как минимум, одной из второй категории упомянутых деяний, то есть действий, указанных в пар. 1 ст.165, совершаемых путем, указанным в пунктах а), с) пар.1, ст.165 УК. В противном случае, из текущей редакции ст. 168 УК, с первого взгляда делается вывод, что условия выполнения такого труда аналогичны торговле людьми, предполагающей трудовую эксплуатацию. Однако, также возникает вывод, что принудительный труд из ст. 168 может приобрести аспект торговли людьми в целях трудовой эксплуатации при условии, что имели место преступные действия объективной стороны торговли людьми, указанные законодательным органом – *„вербовка, транспортировка, укрывательство...”* в сочетании с одним из присущих торговле людьми методов *установленных в подпунктах а-с) части 1 ст. 165 УК*. Более того, принудительный труд не требует наличия конкретной цели, она может быть разной (напр. прибыль, месть, зависть, ревность, и т.д.), не имея значения при квалификации

(принимается во внимание только при индивидуализации наказания), тогда как в случае торговли людьми, цель, в качестве факультативного компонента объективной стороны преступления, играет решающую роль при квалификации (и возникает (формируется, понимается) в сознании преступника еще с момента вербовки). Именно из вышеприведенных соображений, напрашивается необходимость дополнения уже сформированной нормы ст. 168 УК синтагмой: если деяние не соответствует признакам торговли людьми или торговли детьми. В то же время, часто встречаются случаи принудительного труда, сопровождаемые укрывательством. В таких случаях, укрывательство, которое не создает ограничений в праве жертвы на передвижение вне рабочего времени, рекомендуется идентифицировать как принудительный труд, в то время как укрывательство, которое создает ограничения в праве на свободное передвижение, на общение с другими лицами, иногда сопровождаемое и изъятием документов, и т.д., следует идентифицировать как торговлю людьми. В таких обстоятельствах, видится необходимым установить для ст.168 УК, наряду с типовым вариантом, и 2 отягчающих варианта, которые бы предусматривали уголовную ответственность за деяния, установленные в пар. 1, но совершенные двумя или более лицами, в отношении двух и более лиц, в отношении трудоспособного ребенка или беременной женщины, а также ответственным лицом, публичным лицом, или лицом, занимающим ответственную государственную должность, а также совершение преступления организованной преступной группой. Кроме того, предлагается дополнение отягчающим обстоятельством *„с причинением тяжких телесных повреждений или тяжкого вреда здоровью, приведших к смерти потерпевшего”*

Соответственно, в случае дополнения ст. 168 УК двумя частями, следует увеличить и наказания, которые должны включать и наказание для юридических лиц.

6) В статье 206 часть (1) пункт g), предлагается исключить синтагму “оставления за границей”, поскольку на практике не существует торговли людьми в целях оставления за границей, более того, эта синтагма создает проблемы в правильной квалификации деяний в связи со ст. 207 УК, которая содержит элемент оставления ребенка за границей.

Размер наказания в виде лишения свободы в соответствии с частью (1), а именно „от 8 до 12”, не соответствует санкциям, предусмотренным Директивой 2011/36/ЕС Парламента и Совета Европы, которая рекомендует, чтобы минимальный порог наказания за торговлю детьми составлял 10 лет.

В части (3) вводятся отягчающие обстоятельства следующего содержания: „совершенные двумя или более лицами,” и „сопровожденные заражением ребенка венерическим заболеванием или заболеванием СПИД”.

Принимая во внимание базовый транснациональный характер торговли детьми, представляется чрезвычайно уместным рассматривать в качестве отягчающего обстоятельства и участие особой категории субъектов, предусмотренных ст. 123 частями (2), (3) и 123¹ (публичное

лицо, лицо, занимающее ответственную государственную должность, иностранное публичное лицо и международные должностные лица) в совершении преступлений.

7) Даже при том, что ст. 27 часть (4) Закона № 42 от 06.03.2008 “О трансплантации человеческих органов, тканей и клеток” запрещает распространение информации о необходимости трансплантации органов, тканей и /или клеток в целях предложения или получения финансовой прибыли или аналогичных выгод, на практике не существует никаких санкций для таких нарушителей закона. В этой связи, в соответствии с новыми положениями, уголовной ответственности будут подлежать авторы объявлений, а также физические или юридические лица, распространяющие эту информацию. Предлагаемая статья, а именно ст. 213¹, предусматривает наказание за рекламу в целях незаконного получения человеческих органов, тканей и /или клеток или о незаконном донорстве таковых. Следовательно, уголовно наказывается лишь незаконная реклама в целях незаконного получения человеческих органов, тканей или клеток, а также реклама незаконного донорства.

8) Сутнерство является преступлением, сопутствующим торговле людьми, и по результатам аналитического исследования, выполненного МОМ, было констатировано, что подавляющее большинство (69 %) сутенеров были наказаны лишь штрафом, из них 30% были ранее судимы. Исходя из этого, предлагается в статье 220 УК, части (1), увеличить размер уголовного наказания в виде штрафа с “от 200 до 800” до “500 – 1000 условных единиц”.

Учитывая растущую динамику последних 2 лет и существующие тенденции, предлагается часть (2) сформулировать в новой редакции, с указанием следующих отягчающих обстоятельств:

- а) в отношении двух и более лиц;
- б) двумя или более лицами;
- с) в отношении беременной женщины;
- д) публичным лицом либо должностным лицом.

В то же время, отягчающее обстоятельство, указанное в действующем законодательстве в части (2) пункт d), „совершенные с применением насилия, неопасного для жизни или здоровья лица, либо угроз применения такового в отношении лица, занимающегося проституцией, либо в отношении его родственников или близких”, предлагается исключить, поскольку такие обстоятельства являются признаком торговли людьми, предусмотренным ст.165 часть (1) пункт а). Наличие такого отягчающего обстоятельства в ст.220 УК (сутенерство) и ст.165 УК (торговля людьми) на практике создает трудности для правильной квалификации деяний торговли людьми с применением насилия.

9) Поскольку торговля людьми/детьми (в целях эксплуатации путем попрошайничества) имеет определенное сходство со ст.302 УК, на текущем этапе не существует единой практики органов уголовного преследования и судебных инстанций в этой связи, и возникает некоторая путаница в классификации действий преступника. Первое разграничение заключается в разных *целях*, преследуемых преступником при

совершении этих преступлений. В случае преступления, связанного с организацией попрошайничества, цель выражается исключительно в *получении незаконной финансовой выгоды для преступника или другого лица*. В случае преступления торговли людьми, цель, преследуемая преступником, состоит в *эксплуатации жертв через попрошайничество*. В контексте цели, преследуемой преступником, необходимо упомянуть, что при организации попрошайничества, преступник извлекает пользу из попрошайничества жертвы, однако жертва присваивает существенную часть прибыли. В случае торговли людьми ситуация другая, так как прибыль, получаемая в результате попрошайничества, полностью присваивается преступником (или в такой доле, которая означает эксплуатацию). Другой важный момент состоит в том, что при организации попрошайничества жертва дает свое неизменное согласие, желание заниматься попрошайничеством является всецело ее желанием, и выражается в свободной форме, она соглашается свободно и всегда в договоре с преступником на занятие попрошайничеством, в целях получения взаимной выгоды (между организатором попрошайничества и практикующим таковое существуют некоторые добровольные отношения). В случае торговли людьми имеется порок согласия, а иногда даже отсутствие такового. Порок согласия жертвы торговли людьми происходит в результате влияния деяний, принимающих любую из форм, установленных в пунктах а) - с) части (1) и пунктах f),g) части (2) ст. 165 УК. В то же время, в случае, если жертва организации попрошайничества является несовершеннолетним лицом, согласие жертвы, присущее данному составу, теряет свою значимость ввиду ее несовершеннолетия (по причине своего возраста, ребенок не может свободно давать согласие). Лицо, контролирующее несовершеннолетнего, также не может свободно давать согласие. Между тем, часть (1) ст. 206 УК устанавливает преступные действия по совершению торговли детьми (действия объективной стороны: вербовка, транспортировка, и т.д.), которые могут присутствовать и в ст.302 УК (в конечном итоге, в этих действиях состоит организация), без использования форм принуждения жертвы к согласию.

Из вышеизложенных соображений и в целях исключения неоднозначного характера нормы из ст. 302 УК, которая может допустить классификацию действий преступника из ст.165 на основании ст. 302 УК, предлагается новая редакция ст. 302 УК.

10) В статье 362¹ часть (2) после пункта с), предлагается дополнениеотягчающим обстоятельством следующего содержания „публичным лицом, должностным лицом, лицом, занимающим ответственную государственную должность, иностранным публичным лицом или международным должностным лицом”. В практике расследования преступлений организации незаконной миграции, отмечаются случаи участия публичных должностных лиц, что по *действующему законодательству* является обычным обстоятельством. Таким образом, вышеизложенные дополнения ликвидируют эту лакуну.

II. ПРЕДЛАГАЕМЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ В УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ КОДЕКС (СТАТЬЯ II ПРОЕКТА)

Предлагаемые изменения в Статьи 132⁸, 134² и 276 УПК РМ:

Внесение этих изменений обусловлено спецификой выявления, расследования и рассмотрения в суде случаев „торговли людьми”, „сутенерства”, „организации незаконной миграции”, „незаконного вывоза детей из страны”, „развратных действий” или „контактов с детьми в сексуальных целях”.

Так, чтобы успешно доказать совершение преступления или подготовку к совершению преступления, во многих случаях целесообразным является прослушивание телефонных переговоров преступников, а то, что эти преступления не включены в текст параграфа (2) ст. 132⁸ Уголовно-процессуального кодекса, исключает возможность использования органом уголовного преследования и прокурором этого эффективного механизма, поскольку, в соответствии с положениями этой нормы, список составов преступлений является исчерпывающим, и может быть изменен только посредством закона.

Изучая необходимость включения в проект каждой отдельной статьи следует отметить, что объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 175 Уголовного кодекса, включает и такие действия, как „беседы непристойного или циничного содержания о сексуальных отношениях” и „предоставление жертве материалов порнографического содержания”. Таким образом, при создании нормативной базы, которая предназначена для защиты человека от преступлений, относящихся к половой сфере, следует учитывать развитие современных коммуникационных технологий и возможное их использование преступниками при совершении преступлений. Лишение правоохранительных органов возможности прослушивания и регистрации телефонных переговоров преступников, совершающих преступление, предусмотренное ст. 175 Уголовного кодекса, означает, в первую очередь, риск для жертвы, а во вторую очередь, сведение доказательств только к заявлениям жертвы, что впоследствии создаст серьезные трудности для проведения эффективного расследования в разумные сроки.

Что касается включения ст. 175-1 Уголовного кодекса в этот же проект, также необходимо отметить, что это было связано с составом элементов рассматриваемого преступления. Так, объективная сторона преступления включает такие действия, как „Предложение, в том числе посредством информационных технологий и средств связи, встречи с ребенком в целях совершения в отношении него любых преступлений сексуального характера, ...”. Хотя норма уголовного права допускает возможность общения преступника с жертвой с использованием коммуникационных технологий, согласно уголовно-процессуальному законодательству орган уголовного преследования и прокурор лишены механизмов по доказыванию таких действий, будучи ограниченными только заявлениями жертв. В этой связи, уместно отметить, что только сбора информации о телефонных разговорах преступника с жертвой

недостаточно, поскольку она не передает содержания этих разговоров.

Необходимость включения ст. 207 Уголовного кодекса в текст ст. 132⁸ Уголовно-процессуального кодекса обусловлена особым способом совершения таких преступлений. В последнее время наблюдается тенденция нелегального вывоза детей из страны преступниками по просьбе родителей, находящихся незаконно на территории стран назначения. Во многих случаях, преступниками являются лица, являющиеся участниками общественных ассоциаций спортивного или культурного профиля, которые оформляют фальшивые нотариальные декларации от имени родителей детей, вывозят детей из страны под предлогом участия в различных спортивных или культурных мероприятиях, хотя на самом деле цель состоит в организации незаконной миграции этих детей. В таких случаях, имеется организованный характер взаимоотношений между преступниками, их роли четко определены, между ними происходит интенсивный обмен информацией, в том числе через посредство телефонной связи. Соответственно, были зарегистрированы случаи участия нотариусов в оформлении фальшивых деклараций, что также предполагает коммуникацию между сообщниками в совершении преступления. В то же время, нельзя отрицать тот факт, что с преступниками, на всем протяжении совершения преступления связываются по телефону родители или родственники детей, которые интересуются информацией о ходе дел и местонахождении детей. В том же аспекте можно рассматривать и случаи вывоза детей из страны водителями международных авто-рейсов либо проводниками вагонов.

В контексте вышесказанного, обеспечение возможности прослушивания телефонных переговоров преступников, совершающих преступления, предусмотренные ст. 207 Уголовного кодекса, означало бы предоставление в распоряжение правоохранительных органов полезного инструмента для выявления всех участников совершения таких преступлений.

Помимо упомянутых статей, проект предусматривает дополнение ст. 132⁸ Уголовно-процессуального кодекса упоминанием ст. 218¹ (которая должна быть включена предлагаемым проектом), ст. 220 часть (2) и ст. 362¹ часть (3) Уголовного кодекса. В обоих случаях, преступления относятся к категории тяжких, но еще важнее то, что обе нормы содержат отягчающее обстоятельство „совершенные организованной преступной группой”. Совершение преступления организованной преступной группой предполагает существование какой-то коммуникации между членами этого преступного сообщества, однако, получение информации о наличии иерархии среди членов группы, идентификация главы группы, выявление других преступлений, совершенных этой же группой, идентификация других участников криминальной группы и других соответствующих обстоятельств в целях эффективного расследования, предупреждения совершения этой группой новых преступлений и защиты жертв возможны именно через перехват сообщений, в том числе и телефонных, между преступниками. В этом контексте, необходимо отметить, что в большинстве случаев члены преступной группировки достаточно давно

знакомы друг с другом, и следователям под прикрытием сложно, а иногда и невозможно проникнуть в эти группы.

Более того, практика расследования преступлений, связанных с „Сутенерством” и „Организацией незаконной миграции”, демонстрирует, что они выявляются представителями правоохранительных органов по цепочке, при этом большая роль принадлежит прослушиванию телефонных переговоров преступников, поскольку они постоянно связываются друг с другом, либо извне с ними постоянно контактируют потенциальные незаконные мигранты в случаях „Организации незаконной миграции”, либо потребители сексуальных услуг в случаях „Сутенерства”.

Аналогично, учитывая выраженный трансграничный характер этих преступлений, во многих случаях прослушивание телефонных переговоров позволяет идентифицировать сообщников из стран транзита или назначения, а также определять местонахождение жертв для их репатриации, в случае, если им угрожает опасность.

3) Другой аспект проекта связан с дополнением части (2) ст. 134² Уголовно-процессуального кодекса положениями, касающимися ст. 165, 207 и 362¹ Уголовного кодекса. Совершение указанных преступлений имеет целью получение незаконной выгоды преступниками. Хотя составные элементы преступления, предусмотренного ст. 207 Уголовного кодекса, прямо не предусматривают эту цель для преступника, практика расследования и судебного рассмотрения некоторых из таких случаев демонстрирует, что в большинстве случаев, особенно сложных, преступления, связанные с незаконным вывозом детей из страны, совершаются не родителями, а лицами, преследующими цель получения незаконной выгоды. Что касается ст. 165 и 362¹ Уголовного кодекса, цель получения преступником каких-либо незаконных выгод или преимуществ, прямо предусмотрена в составных элементах этих преступлений.

Учитывая вышеизложенное, процедура мониторинга или контроля финансовых операций, а также доступ к финансовой информации, при расследовании преступлений, предусмотренных ст. 165, 207 и 362¹ Уголовного кодекса, необходимы для отслеживания незаконных доходов, полученных преступником в результате совершения преступлений, что позволит применять специальную конфискацию, возмещение судебных издержек и возмещение ущерба, причиненного потерпевшей стороне.

3. Экономико-финансовое обоснование

Внедрение проекта закона не предполагает необходимости выделения финансовых средств из бюджета.

4. Воздействие проекта

Проект закона будет способствовать выполнению международных обязательств, принятых Республикой Молдова в области борьбы с торговлей людьми и сопутствующими преступлениями.

Проект был согласован со всеми заинтересованными учреждениями, возражения и предложения которых отражены в обобщении возражений и предложений, которое содержит и необходимые аргументы.

Соответственно, в целях преодоления расхождений, в контексте завершения названного проекта, было созвано рабочее заседание, в ходе которого прошло обсуждение поправок, предложенных учреждениями,

заинтересованными в результате утверждения документа.

Министр

Дорин РЕЧАН