

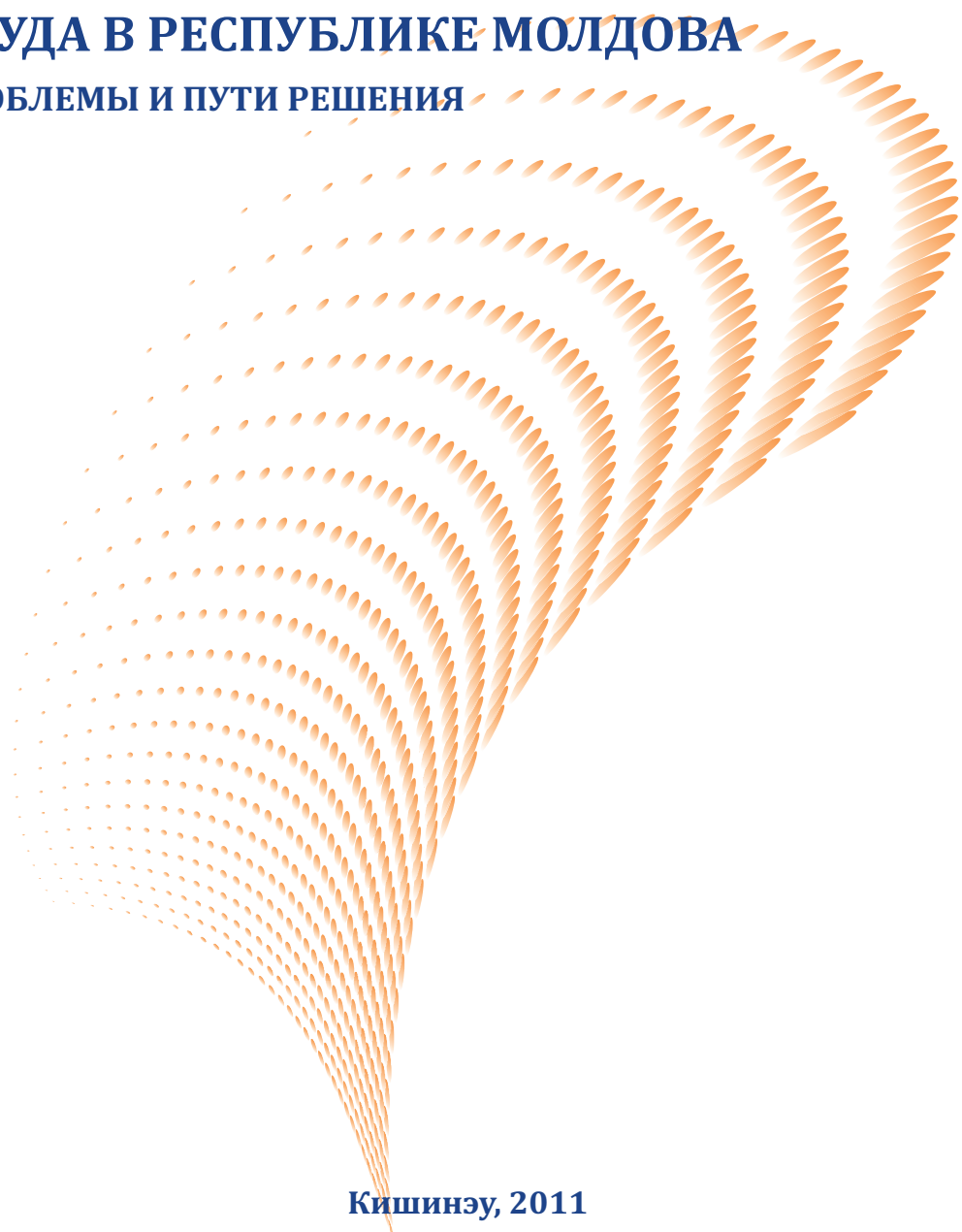


ТОРГОВЛЯ ЛЮДЬМИ В ЦЕЛЯХ ЭКСПЛУАТАЦИИ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ТРУДА В РЕСПУБЛИКЕ МОЛДОВА ПРОБЛЕМЫ И ПУТИ РЕШЕНИЯ

Кишинэу, 2011



**ТОРГОВЛЯ ЛЮДЬМИ В ЦЕЛЯХ
ЭКСПЛУАТАЦИИ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО
ТРУДА В РЕСПУБЛИКЕ МОЛДОВА
ПРОБЛЕМЫ И ПУТИ РЕШЕНИЯ**



Кишинэу, 2011

Настоящее исследование было выполнено и опубликовано в рамках программы «Поддержка эффективного партнерства в борьбе с торговлей людьми в Республике Молдова», осуществляемого Международным женским правозащитным центром «Ла Страда», Молдова, при финансовой поддержке Государственного Департамента США. Изложенные в настоящей публикации результаты исследования, интерпретация фактов, выводы и рекомендации отражают точку зрения автора, за которые несет ответственность Международный центр «Ла Страда», и необязательно отражают позицию Государственного Департамента США.

Автор:

Татьяна Фомина,
Международный женский правозащитный центр «Ла Страда»
Кишинэу, Республика Молдова

Составитель и издатель:

Международный женский правозащитный центр «Ла Страда», 2011

Все права защищены. Отдельные материалы этой публикации могут бесплатно копироваться и воспроизводиться без предварительного согласия автора только для учебных, научных и др. целей, не преследующих извлечение прибыли, при условии, что будут указаны автор и источник информации.

За дополнительной информацией, связанной с настоящей публикацией, обращайтесь по адресу:

Международный центр «Ла Страда»
г. Кишинэу, MD-2012, п/я 259, Республика Молдова
Тел.: (+373 22) 234906
Факс: (+373 22) 234907
e-mail: office@lastrada.md
<http://www.lastrada.md>

Дизайн: Ион Паланчан

СОДЕРЖАНИЕ

| | |
|--|------------|
| КРАТКОЕ СОДЕРЖАНИЕ ОТЧЕТА | 7 |
| ПРЕДИСЛОВИЕ | 15 |
| ВЫРАЖЕНИЕ ПРИЗНАТЕЛЬНОСТИ | 21 |
| I. Рамки исследования | 25 |
| 1.1. Цели и задачи исследования..... | 25 |
| 1.2. Методология исследования..... | 26 |
| II. Торговля людьми и принудительный труд в нормах международного права и научной литературе. Терминологические и концептуальные проблемы | 33 |
| 2.1. Определение «торговля людьми» Палермского протокола и его элементы..... | 33 |
| 2.2. Принудительный труд и торговля людьми..... | 36 |
| 2.3. Эксплуатация труда и достойный труд..... | 44 |
| III. Торговля людьми и принудительный труд в нормах национального права. Криминализация торговли людьми | 55 |
| 3.1. Задачи и проблемы криминализации торговли людьми..... | 55 |
| 3.2. Торговля людьми в нормах уголовного права..... | 59 |
| 3.3. Принудительный труд в различных отраслях и нормах права..... | 66 |
| IV. Проблемы в уголовном преследовании и судебном разбирательстве | 79 |
| V. Сопоставительный анализ судебной практики | 85 |
| 5.1. Проблемы правоприменительной практики..... | 85 |
| 5.2. Участники уголовного процесса..... | 98 |
| 5.3. Признаки торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда..... | 103 |
| ВЫВОДЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ | 123 |



КРАТКОЕ СОДЕРЖАНИЕ ОТЧЕТА



КРАТКОЕ СОДЕРЖАНИЕ ОТЧЕТА

Настоящий отчет является результатом изучения форм проявления в Молдове феномена торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, а также проблем, существующих в уголовном преследовании и судебном разбирательстве по уголовным делам, связанным с преступлениями торговли людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда.

Основные задачи исследования включали:

- 1) анализ понятий «торговли людьми» и «принудительного труда» в документах международного права и научной литературе по проблематике;
- 2) определение и анализ проблем в криминализации преступлений торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, установление связи и влияния концепций «торговли людьми» и «принудительного труда» в документах международного права на криминализацию торговли людьми в нормах национального права;
- 3) сбор данных, обработку и анализ правоприменительной практики по уголовным делам, связанным с преступлениями торговли людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда, сосредотачиваясь на проблемах практического применения соответствующих статей Уголовного кодекса и их связи с правовой конструкцией преступлений.

Отчет содержит рекомендации для руководства страны и организаций-участников противодействия торговле людьми по преодолению проблем, существующих в уголовном преследовании и судебном разбирательстве по уголовным делам, связанным с преступлениями торговли людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда

Торговля людьми и принудительный труд в нормах международного права и научной литературе. Терминологические и концептуальные проблемы

В отчете отмечается, что для правильного применения на практике положений Палермского протокола и соблюдения соответствующих

международных обязательств Республики Молдова важно понимать концепцию понятия торговли людьми. Эта концепция является довольно сложной и вызывает споры экспертов по проблематике, особенно в части торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда. Особую сложность вызывает то, что Палермский протокол не содержит определенных элементов, входящих в понятие торговли людьми, без которых невозможно его применение на практике.

При разработке определений в национальном праве используются конвенции МОТ, посвященные принудительному труду. Однако понятие «принудительного труда» из Конвенции МОТ №29 нельзя напрямую использовать при толковании определения «торговли людьми» Палермского протокола, поскольку концепция принудительного труда МОТ имеет значительные отличия от концепции Палермского протокола. Эти отличия носят чисто научный характер, но они могут оказать существенное влияние на то, как государства будут выявлять и защищать жертв торговли людьми и принудительного труда.

Анализ научной литературы по проблематике показал, что понятия «эксплуатация труда» и «принудительный труд» в соотношении с понятием торговли людьми не концептуализированы и не имеют общепризнанного определения, и пока не выработаны общие подходы к концептуализации. Эксперты только отмечают необходимость стандартизации этих понятий на международном уровне.

Наиболее легкие формы трудовой эксплуатации, такие как нарушение правил техники безопасности, превышение установленной продолжительности рабочего дня, задержка заработной платы и др., представляют собой нарушения работодателями трудового законодательства. За эти нарушения работодатель несет ответственность в рамках трудового и административного права. Когда в добавление к этим нарушениям работодатель сам или при помощи других людей использует запрещенные способы воздействия для вовлечения и удержания работников в ситуации эксплуатации, тогда ситуация может классифицироваться как принудительный труд и/или торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда, которые подлежат уголовному преследованию.

Торговля людьми и принудительный труд в нормах национального права. Криминализация торговли людьми

При криминализации торговли людьми и принудительного труда в Республике Молдова были допущены недочеты и ошибки. Прежде всего, разработчики соответствующих норм уголовного права не учли, что понятие «торговля людьми» в Палермском протоколе не является правовым, оно отражает сложное социальное явление, включающее различные формы эксплуатации человека. При переносе этого понятия из международного права в уголовное право страны следовало преобразовать социальную реальность в правовую и создать правовую конструкцию «торговли людьми», удобную для практического применения с учетом специфики и традиций национального права. Однако этого достичь не удалось. Разработанные статьи Уголовного кодекса получились очень сложными для понимания и неудобными для практического применения.

Кроме того, в статье 165 «Торговля людьми», 206 «Торговля детьми» и 168 «Принудительный труд» Уголовного кодекса были включены разные способы воздействия для вовлечения и удержания человека в ситуации принудительного труда, т.е. в эти статьи включены разные признаки принудительного труда. Затем Высшая судебная палата при разработке разъяснений по данным статьям дала еще и другое толкование этого понятия и используемых преступных способов воздействия. Все это может создавать сложности при практическом применении этих статей.

Анализ также показал, что ст. 168 предусматривает гораздо более мягкое наказание за принудительный труд, чем статьи 165 и 206 за торговлю людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда. При конкуренции этих норм квалификация преступления по статье 168 позволяет применять условное осуждение и закрывать дело в связи с примирением сторон, что не допускается законом, если деяния обвиняемого квалифицированы по ст.165 или ст.206.

Проблемы в уголовном преследовании и судебном разбирательстве

В отчете отмечено, что проблемы в применении на практике норм уголовного права о торговле людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда отмечаются уже на протяжении ряда лет. Анализ различной информации приводит к выводу, что проблемы в уголовном

преследовании и судебном разбирательстве связаны не только с уже хорошо известными недостатками в подготовке кадров, организации их работы и дефицитом необходимых ресурсов. Эти проблемы могут быть обусловлены влиянием следующих факторов:

- а) проблемы в криминализации, а именно - изъяны в правовой конструкции преступлений торговли людьми/детьми и принудительного труда, которые не позволяют эффективно осуществлять уголовное преследование (слишком сложный состав преступления, недостатки или отсутствие разъяснений по квалифицирующим признакам состава, несоответствие норм уголовного права реалиям уголовных преступлений и т.п.);
- б) изъяны избранного в стране подхода к противодействию торговле людьми в целях эксплуатации принудительного труда (излишняя концентрация на уголовном преследовании при игнорировании иных правовых или организационно-технических средств противодействия);
- с) отсутствие в стране опыта создания эффективных юридических механизмов реализации достоинства личности.

Сопоставительный анализ судебной практики

Анализ судебной практики по делам о торговле людьми выявил небольшую судебную практику по делам о торговле людьми в целях эксплуатации принудительного труда, а также наличие следующих проблем:

- Судебные инстанции не используют возможность обвинения по ст.165 и 206 УК за преступления торговли людьми/детьми, совершенные внутри Республики Молдова;
- Уголовные дела рассматриваются в судебных инстанциях в течение длительного времени (по несколько лет);
- Уголовное преследование ведется неэффективно и в результате многим обвиняемым удается избежать наказания;
- Допускаются ошибки при принятии судебных решений (неоправданное оправдание, применение необоснованно мягких наказаний, назначение наказания в виде штрафа по тем статьям Уголовного кодекса, которые не предусматривают такого наказания и др.);
- Материальный и моральный ущерб в пользу потерпевших взыскивается крайне редко;

- Судебные инстанции допускают ошибки при квалификации преступлений (не всегда правильно решают вопросы о разграничении торговли людьми от принудительного труда и организации попрошайничества, не признают перевозку доказанной, если вербовщик лично не сопровождал людей при перевозке и др.);
- Очень часто происходит перекалфикация дел со ст. ст. 165 и 206 УК РМ на ст.168, что позволяет обвиняемым избежать наказания или получить очень мягкое наказание;
- Пострадавшие часто меняют свои показания в ходе судебного разбирательства и по разным причинам не являются на судебные заседания;
- Многие свидетели подвергались запугиванию и давлению со стороны обвиняемых;
- Среди уголовных дел не было дел, которые касались бы торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, совершаемой в ряде стран (Турция, ОАЭ, Израиль, Греция, Чехия, Польша), которые упоминаются в различных исследованиях, как страны, в которых граждане Молдовы подвергаются принудительному труду.

Кроме того, анализ судебной практики позволил собрать полезную информацию о феномене торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда. Выяснилось, что в ряде случаев выгоду от эксплуатации труда пострадавших получал не только работодатель, но и посредник, который делал все, чтобы вовлечь и удержать пострадавших в этой ситуации. В тоже время на работодателях была прямая вина за нарушение условий организации и оплаты труда. Это несколько затрудняет преследование этих случаев, поскольку они плохо вписываются в существующую концепцию эксплуатации, в которой ответственность за эксплуатацию несет только работодатель. В упомянутых случаях наказание за эксплуатацию должны были понести и работодатель и посредник. Но на практике такие посредники несут легкое наказание, а работодатели – вообще не несут никакого наказания, поскольку находятся в другой стране.

Выводы и рекомендации

Отчет завершает перечень наиболее существенных выводов по результатам исследования и соответствующих рекомендаций.



ПРЕДИСЛОВИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ

Феномен торговли людьми уходит корнями в глубокое прошлое к временам существования работорговли, когда с человеком обращались, как с вещью, обладание рабом считалось общественной привилегией и поддерживалось государством. С развитием общественной морали работорговля трансформировалась из привилегии в преступление, но не исчезла с лица земли, а приняла разнообразные новые формы, которые в начале 90-х годов в XX-ого века стали именовать торговлей людьми. Это социальное явление больше не поддерживается государствами и их законодательством, как это было в минувшие эпохи, когда людей, захваченных в одних странах, открыто продавали, как вещь, на невольничьих рынках в других странах, а затем они и их потомство были обречены пожизненно на подневольный и неоплачиваемый труд, бесправное существование. В наши дни торговцы людьми действуют иначе. Используя преступные способы воздействия, они добиваются того, что другие люди, как правило, относящиеся к социально-уязвимым слоям, с их помощью перемещаются из страны их проживания в другую страну, в надежде улучшить свое положение. Но вместо этого они попадают в еще более тяжелую жизненную ситуацию, их нещадно эксплуатируют, попирая права и свободы человека, в целях обогащения. Люди, попавшие в ситуацию торговли людьми в другой стране, становятся еще более уязвимыми, чем у себя на родине, поскольку они, как правило, нарушают установленные правила пребывания в стране, работают вне официального рынка труда и не владеют языком этой страны. Торговцы людьми используют всевозможные уловки, чтобы удержать их в состоянии эксплуатации, ограничить их свободу передвижения. Поэтому жертвам торговли людьми трудно высвободиться из этой ситуации и найти справедливость. Таким образом, жажда наживы приводит некоторых наших современников к тому, что они начинают использовать подобных себе людей, как вещи. Именно поэтому используется понятие «торговля людьми», чтобы подчеркнуть, что и в наши дни существует такое социальное явление, когда людей используют как вещи, но конечно, в это понятие вкладывается более глубокий и широкий смысл, чем сделка купли – продажи, объектом которой является человек.

Сложность и многоплановость природы феномена торговли людьми вызывали и вызывают трудности в концептуализации

понятия «торговля людьми». Эксперты по проблеме предлагают различные подходы к концептуализации, и споры не утихают по сей день. Первое, признанное на международном уровне, определение термина «торговля людьми» появилось в 2000 году в Протоколе о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми и наказании за нее, дополняющем Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности, который специалисты часто называют Палермским протоколом. В то время особое внимание и обеспокоенность мирового сообщества вызывали участившиеся случаи вывоза-ввоза женщин с целью сексуальной эксплуатации из страны происхождения в страну назначения, как правило, с более высоким уровнем экономического развития. Объектом этих преступлений чаще всего становились молодые женщины в возрасте от 18 до 25 лет, изначально введенные в заблуждение по поводу их будущей работы в стране назначения. Часто эти преступления осуществлялись организованными преступными группами. Права и достоинство пострадавших женщин грубо попирались, к ним применялись различные формы принуждения, похищение, обман и т.п., с тем, чтобы заставить их работать в сфере секс - бизнеса, что неприемлемо для большинства людей и представляет крайнее унижение достоинства личности.

Первоначально задача разработчиков Палермского протокола заключалась в разработке документа только о торговле женщинами и детьми, которые чаще всего подвергаются сексуальной эксплуатации, но затем эта задача была расширена. Поэтому первое определение понятия «торговля людьми» в документах международного права охватывало феномен в его разных проявлениях и учитывало, что торговля людьми может осуществляться не только в целях сексуальной эксплуатации, но и в целях эксплуатации принудительного труда, услуг, а также в других целях. Более того, Палермский протокол и разъясняющие документы к нему указывали на необходимость криминализации всех проявлений данного феномена, а не только связанных с сексуальной эксплуатацией пострадавших и осуществленных при участии организованной преступной группы и с элементом транснациональности. Но, все же на протяжении ряда лет у большинства людей торговля людьми в основном ассоциировалась с сексуальной эксплуатацией женщин. Во многих странах уголовное преследование осуществлялось только за торговлю людьми в целях сексуальной эксплуатации.

Только спустя несколько лет после принятия Палермского протокола, по настоянию международных правозащитных организаций и особенно после принятия в 2005 году Конвенции Совета Европы о противодействии торговле людьми¹, все чаще стали обращать внимание на случаи торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, вводить соответствующие изменения в уголовное право разных стран. При этом выяснилось, что разрешение данных случаев требует гораздо больше усилий специалистов, реже бывает успешным, а для выработки общих подходов в организации противодействия торговле людьми с учетом таких случаев, нужны иные подходы, чем в случаях торговли людьми в целях сексуальной эксплуатации.

Молдова тоже испытывает трудности в борьбе со случаями торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда. Руководство нашей страны подвергается критике за то, что преступления торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда редко расследуются, а преступники остаются безнаказанными². Молдове настоятельно рекомендуют предпринять дополнительные усилия для преодоления этого положения дел, используя уже накопленный страной за прошедшие годы успешный опыт в борьбе со случаями торговли людьми в целях сексуальной эксплуатации.

Настоящее исследование Международного женского правозащитного центра «Ла Страда», Молдова (далее – Международный центр «Ла Страда») является попыткой проанализировать причины существующих трудностей в уголовном преследовании и судебном разбирательстве по уголовным делам, связанным с торговлей людьми в целях эксплуатации принудительного труда и выработать некоторые рекомендации для руководства страны и организаций – участников противодействия торговле людьми.

¹ Ратифицирована Законом Республики Молдова № 67-XVI от 30 марта 2006 года «О ратификации Конвенции Совета Европы по борьбе с торговлей людьми». (Официальный монитор Республики Молдова, 2006 г., № 66-69, ст. 277).

² U.S. Department of State, “Trafficking in Persons” Report, June 2011, page 260. Can be accessed at: www.state.gov/g/tip/rls/tiprpt/2011.



ВЫРАЖЕНИЕ ПРИЗНАТЕЛЬНОСТИ



ВЫРАЖЕНИЕ ПРИЗНАТЕЛЬНОСТИ

Мы благодарим специалистов государственных, неправительственных и межправительственных организаций, которые оказали нам помощь в проведении данного исследования:

- Раиса Ботезату и Станислав Рэу, Высшая судебная палата Республики Молдова;
- Ирина Тодорова и Инна Русу, Международная организация по миграции, Миссия в Молдове;
- Василе Ротару, Думитру Роман, Анатолий Дончу и Диана Ионица – члены исследовательской группы, созданной в рамках проекта миссии Международной организации по миграции в Молдове «Предотвращение коррупции и безнаказанности в борьбе с торговлей людьми посредством повышения потенциала средств массовой информации и создания благоприятных условий для сотрудничества гражданского общества и правоохранительных органов».



I. Рамки исследования



I. Рамки исследования

1.1. Цели и задачи исследования

Настоящее исследование направлено на выявление и изучение форм проявления в Молдове феномена торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, а также проблем, существующих в уголовном преследовании и судебном разбирательстве по уголовным делам, связанным с преступлениями торговли людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда.

В результате исследования должны быть выработаны рекомендации для руководства страны и организаций-участников противодействия торговле людьми по следующим аспектам организации противодействия торговле людьми в целях эксплуатации принудительного труда:

- a) усилению преследования виновных, в т.ч. по улучшению юридических норм в данной области;
- b) защите и помощи пострадавшим;
- c) предотвращению данных случаев, в т.ч. по усилению материалов для обучения специалистов.

Основные задачи исследования включают:

- 1) анализ понятий «торговли людьми» и «принудительного труда» в документах международного права и научной литературе по проблематике;
- 2) определение и анализ проблем в криминализации преступлений торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, установление связи и влияния концепций «торговли людьми» и «принудительного труда» в документах международного права на криминализацию торговли людьми в нормах национального права;
- 3) сбор данных, обработку и анализ правоприменительной практики по уголовным делам, связанным с преступлениями торговли людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда, сосредотачиваясь на проблемах практического применения соответствующих статей Уголовного кодекса и их связи с правовой конструкцией преступлений;
- 4) анализ информации о реальных случаях торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда и сходных практик

с выделением их элементов, особенно преступных способов воздействия, и последующей концептуализацией понятий;

- 5) выработку рекомендаций для преодоления проблем, существующих в уголовном преследовании и судебном разбирательстве по уголовным делам, связанным с преступлениями торговли людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда

1.2. Методология исследования

Методология проведения исследования включала несколько этапов и осуществлялась в рамках нескольких проектов. В начале 2010 года был проведен предварительный опрос специалистов правоохранительных органов, в рамках другого исследования Международного центра «Ла Страда»³. Этот опрос носил разведывательный характер и был нацелен на выявление существующих проблем в уголовном преследовании за совершение преступлений торговли людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда.

Затем в начале 2011 года был проведен вторичный анализ исследований и других имеющихся материалов по данной проблематике, выработана гипотеза исследования и подход к разработке программы исследования, в т.ч. методам сбора первичных данных. Программа исследования предусматривала:

- 1) анализ существующих концептуальных подходов к трактовке понятий «торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда» и «принудительный труд» в международном праве, на базе которых осуществлялась криминализация в рамках национального права, а также в научной литературе по проблематике;
- 2) анализ правовой конструкции «торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда» и «принудительного труда» в национальном праве;
- 3) сбор, обработку, анализ и интерпретацию данных правоприменительной практики по уголовным делам, связанным с преступлениями торговли людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда (ст. ст. 165 и 206 УК РМ).

³ Обзор феномена торговли детьми в Республике Молдова. Международный центр «Ла Страда», Кишинэу, 2010. Электронную версию публикации на румынском, русском и английском языке можно загрузить из Интернета : <http://www.lastrada.md/date/rapoarte>.

В феврале-апреле 2011 года был осуществлен сбор первичной информации о реальных случаях торговли людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда, уголовном преследовании по этим преступлениям и судебном разбирательстве. Применялись следующие методы сбора и обработки первичных данных:

- a) анализ материалов судебной практики по уголовным делам, связанным с торговлей людьми (ст. 165 УК РМ) и торговле детьми (ст. 206 УК РМ), связанных с торговлей людьми в целях эксплуатации принудительного труда и попрошайничества (24 уголовных дела);
- b) анализ случаев торговли детьми людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда из базы данных Международного центра «Ла Страда» (25 выявленных случаев, по которым была оказана непосредственная помощь и 580 предполагаемых случаев, по которым была оказана консультационная помощь по телефону специалистами Горячей линии Международного центра «Ла Страда»);
- c) анализ освещения проблем в средствах массовой информации (далее - СМИ).

Доступ к материалам уголовных дел для членов исследовательской группы был обеспечен при содействии представителей Высшей судебной палаты Республики Молдова в рамках проекта миссии Международной организации по миграции в Молдове «Предотвращение коррупции и безнаказанности в борьбе с торговлей людьми посредством повышения потенциала средств массовой информации и создания благоприятных условий для сотрудничества гражданского общества и правоохранительных органов». Указанный проект осуществлялся при финансовой поддержке Государственного департамента США. Уголовные дела были предоставлены для исследования представителями Высшей судебной палаты с соблюдением всех формальностей по защите персональной информации. Доступ к первичной информации, полученной в ходе исследования, имели только члены исследовательской группы, которые обязались соблюдать при проведении исследования этические стандарты Международной организации по миграции и не разглашать полученную персональную информацию. Все собранные в научных целях данные при обработке были обезличены. Всего было предоставлено 370 уголовных дел, из которых были отобраны все

дела, которые были связаны с торговлей людьми в целях эксплуатации принудительного труда и попрошайничества (24 уголовных дела). Каждое дело рассматривалось, как источник информации о проявлении отдельных элементов и признаков феномена торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда. Поэтому в отчет включены описания отдельных случаев, которые позволяют понять, как именно проявляется тот или иной признак и как он влияет на общую оценку ситуации торговли людьми.

В виду небольшого количества уголовных дел и длительности периода времени (2001-2008 г.г.), в течение которого произошли описываемые в них события, т.е. от 1 до 5 изучаемых случаев в каждом году, для анализа, интерпретации данных, формулировании выводов и рекомендаций, полученная из материалов уголовных дел информация сопоставлялась с данными других исследований, информацией из базы данных Международного центра «Ла Страда», а также описаниями аналогичных случаев из СМИ.

В этих целях из базы данных Международного центра «Ла Страда», которая содержит описание свыше 500 случаев торговли людьми, были выбраны 25 анкет, заполненных в результате опроса лиц, пострадавших от торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда в 2001-2011 годы. Структурированные интервью с пострадавшими людьми проводились обученными специалистами центра в разные годы по мере выявления этих случаев с использованием стандартной анкеты, состоящей из 20 вопросов. Кроме того, в отчете были использованы описания случаев торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, которые накоплены сотрудниками Горячей линии Международного центра «Ла Страда» в ходе анонимных консультаций, которые они оказывали трудовым мигрантам и членам их семей. Все детали изученных случаев были тщательно учтены.

Все упомянутые в отчете имена лиц, вовлеченных в ситуации торговли людьми, являются вымышленными.

Полученная в результате обработки и анализа эмпирическая информация была сопоставлена с теорией в данной области, документами международного права, законодательства Республики

Молдовы, имеющимися данными других исследований, передовым опытом других стран в данной области и рекомендациями литературы по проблематике. Анализ осуществлялся с учетом подхода к проблеме торговле людьми, как грубейшему нарушению прав человека, с учетом таких базовых принципов демократического права, как достоинство личности, социальная справедливость и др.

Выводы и рекомендации настоящего исследования были предварительно обсуждены с экспертами по проблематике и скорректированы с учетом их замечаний и предложений.

Продолжая тему ограничений, следует отметить, что в рамках данного исследования в основном применялся метод качественного анализа информации, при некотором использовании также метода количественного анализа. В виду дефицита информации по проблеме и высокой степени латентности феномена не ставилась задача количественной оценки степени распространенности в Молдове торговли людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда, поскольку собранная информация не достаточна для осуществления подобной работы. Исследование также не включало задачу анализа признаков состава преступлений (объекта, субъекта, объективной и субъективной стороны преступления) торговли людьми, торговли детьми и принудительного труда, закрепленных в нормах уголовного права Республики Молдова.



**II. Торговля людьми и
принудительный труд в
нормах международного права
и научной литературе.
Терминологические и
концептуальные проблемы**



II. Торговля людьми и принудительный труд в нормах международного права и научной литературе. Терминологические и концептуальные проблемы

2.1. Определение «торговля людьми» Палермского протокола и его элементы

Первое международно-признанное определение торговли людьми появилось в 2000 году в Палермском протоколе. Как отмечалось, это определение охватывает различные формы эксплуатации, в т.ч. принудительный труд:

- а) «Торговля людьми» означает осуществляемые в целях эксплуатации вербовку, перевозку, передачу, укрывательство или получение людей путем угрозы силой или ее применения или других форм принуждения, похищения, мошенничества, обмана, злоупотребления властью или уязвимостью положения, либо путем подкупа в виде платежей или выгод для получения согласия лица, контролирующего другое лицо. Эксплуатация включает, как минимум, эксплуатацию проституции других лиц или другие формы сексуальной эксплуатации, принудительный труд или услуги, рабство или обычаи, сходные с рабством, подневольное состояние или извлечение органов;*
- б) согласие жертвы торговли людьми на запланированную эксплуатацию, о которой говорится в подпункте а настоящей статьи не принимается во внимание, если было использовано любое из средств воздействия, указанных в подпункте а;*
- с) вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение ребенка для целей эксплуатации считаются «торговлей людьми» даже в том случае, если они не связаны с применением какого-либо из средств воздействия, указанных в подпункте а настоящей статьи;*
- д) «ребенок» означает любое лицо, не достигшее 18-летнего возраста.*

Статья 3 Протокола о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми и наказании за нее, дополняющего Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности.⁴

⁴ Ратифицирован Законом Республики Молдова №17-XV от 17.02.2005 (Официальный монитор Республики Молдова, 2005 г., №36-38, ст. 126).

Определение «торговля людьми» из Палермского протокола сыграло чрезвычайно важную роль в разработке законодательства Республики Молдова, а также национального законодательства других стран, в сфере противодействия торговле людьми, направленного на практическое внедрение данного протокола. Поэтому важно разобраться в элементах этого определения.

Исходя из текста статьи 3 Палермского протокола, принято делить определение «торговля людьми» на **три основные группы элементов**:

- А) **Действия** - вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение людей;
- В) **Способы воздействия** - угроза силой или ее применение или другие формы принуждения, похищение, мошенничество, обман, злоупотребление властью или уязвимостью положения, подкуп в виде платежей или выгод для получения согласия лица, контролирующего другое лицо;
- С) **Цели** – эксплуатация, которая включает, как минимум, эксплуатацию проституции других лиц или другие формы сексуальной эксплуатации, принудительный труд или услуги, рабство или обычаи, сходные с рабством, подневольное состояние или извлечение органов.

Для практического использования и соблюдения положений Палермского протокола – организации противодействия явлению торговли людьми важно точно понимать значение каждого элемента, уметь определять их признаки. Например, вербовка потенциального мигранта для выполнения какой-то работы в другой стране сама по себе не является преступной - помощь в трудоустройстве за рубежом на законных основаниях оказывают десятки агентств в Молдове, имеющих соответствующую лицензию на выполнение этой работы. Перевозка людей за границу тоже в большинстве случаев не является преступлением. Эти действия превращаются в элементы торговли людьми только в сочетании с другими элементами или признаками торговли людьми, прежде всего, если эти действия совершаются с применением запрещенных способов воздействия, направленных на вовлечение и удержание человека в ситуации эксплуатации. Важно также понимать что такое эксплуатация и каковы ее признаки.

Следует также отметить, что данная классификация довольно условна. Действия, причисленные к группе А, также часто рассмат-

риваются, как последовательные этапы вовлечения человека в ситуацию торговли людьми, предшествующие завершающему этапу - эксплуатации. Способы воздействия из подгруппы В представляют собой также некоторые действия, предпринимаемые преступниками на всех этапах торговли людьми в целях удержания жертв в этой ситуации.

Поэтому очень важно иметь точное описание каждого элемента торговли людьми. Только в этом случае можно выявить случаи торговли людьми, т.е. отделить их от других случаев нахождения мигрантов в трудной ситуации. Но здесь появляются трудности, т.к. Палермский протокол не определяет элементы, входящие в понятие торговли людьми, предоставляя тем самым простор для законотворчества на национальном уровне.

В Палермском протоколе также отсутствует определение «принудительного труда». Этот документ международного права только дает понять, что принудительный труд, наряду с сексуальной эксплуатацией, рабством, обычаями сходными с рабством и др. представляет собой одну из форм эксплуатации. Т.е. Палермский протокол понимает под трудом то, что мы собственно понимаем под трудом в обиходе - деятельность в экономической сфере, как в рамках официального рынка труда, так и вне его.

Отсутствие определений элементов понятия «торговля людьми» вызывает трудности в практическом применении Палермского протокола, закреплении его положений в нормах национального права. Кроме того, торговля людьми, как концепция, закрепленная в нормах международного права, в последнее время все чаще подвергается критике. Звучат мнения, что торговля людьми может рассматриваться, как способ вовлечения человека в ситуацию принудительного труда. Вербовщики лгут потенциальным жертвам и помогают в перемещении в страну назначения, в которой они становятся уязвимы без знания языка, не имея денег и знакомых, имея долг за организацию переезда. Работодатель в стране назначения извлекает выгоду из такого положения работника, назначая мизерную оплату за его труд, которая гораздо ниже рыночной, или заставляя работать на себя бесплатно.

Чтобы разобраться в существующих концептуальных подходах, далее мы более подробно рассмотрим концепцию таких понятий, как «принудительный труд» и «эксплуатация труда», поскольку они имеют важное значение для целей настоящего исследования. Для этого необходимо обратиться к другим международным документам.

В отношении понятия «принудительного труда», как элемента торговли людьми, ООН рекомендует, **когда это применимо**, использовать концепции, разработанные в других конвенциях Международной организации труда (далее - МОТ)⁵.

Следует отметить, что Конвенция Совета Европы о противодействии торговле людьми (Варшава, 16 мая 2005 г.) в основном повторяет концепцию «торговли людьми» Палермского протокола, несколько углубляя и развивая ее. Поскольку определение «торговля людьми» из Палермского протокола идентично определению «торговли людьми» из названной Конвенции Совета Европы, мы не будем подробно останавливаться на последнем определении.

2.2. Принудительный труд и торговля людьми

Понятие принудительного труда концептуализировано Международной организацией труда (далее - МОТ). Существует несколько конвенций МОТ, посвященных принудительному труду, таких как Конвенция о принудительном труде 1930 года (Конвенция МОТ №29) и Конвенция об упразднении принудительного труда 1957 года (Конвенция МОТ № 105). В своей первой конвенции по данному вопросу 1930 года МОТ дает следующее определение принудительного труда:

«Принудительный труд или обязательный труд» означает всякую работу или службу, требуемую от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания, для выполнения которой это лицо не предложило своих услуг добровольно.
(Конвенция МОТ №29, ст.2, часть 1).

⁵ См. Типовой закон о борьбе с торговлей людьми. ООН, Вена, 2010, стр.15. Электронную версию публикации можно загрузить из Интернета:
http://www.unodc.org/documents/human-trafficking/TIP_Model_law_Ru_0986359pdf.pdf

То. определение принудительного труда МОТ содержит **два основных элемента**:

- 1) работа должна выполняться под **угрозой наказания** и
- 2) работа должна выполняться **не добровольно**, т.е. в отсутствии согласия работника.

Следует учитывать, что это определение было разработано давно - более 80 лет назад. Поэтому МОТ периодически дает разъяснения по этому определению с учетом реалий настоящего времени. Так, подробные разъяснения касательно двух элементов этого определения приведены в публикации Международного Бюро Труда «Глобальный альянс против принудительного труда. Глобальный доклад, представленный в соответствии с механизмом реализации Декларации МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда»⁶, изданной в 2005 году. В этой публикации МОТ дает токование определения «принудительный труд» с учетом итогов деятельности его контрольных органов за 75 лет, прошедших со времени принятия Конвенции №29.

Касательно первого элемента принудительного труда - **угрозы наказания**, МОТ отмечает, что в настоящее время следует понимать под угрозой наказания различные средства удержания человека в ситуации принудительного труда. К таким средствам МОТ относит фактическое наличие или явную угрозу:

- физического насилия в отношении работника или его семьи или близких;
- сексуального насилия;
- чрезмерного возмездия;
- заключения в тюрьму или иного физического ограничения свободы действий;
- денежных штрафов;
- выдачи властям (полиции, службам иммиграции и т.п.) и депортации;
- увольнения с нынешней работы;
- недопущения к будущей работе;
- исключения из общины и общественной жизни;
- лишения прав и привилегий;

⁶ Глобальный альянс против принудительного труда. Глобальный доклад, представленный в соответствии с механизмом реализации Декларации МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда. Женева, 2005 г..

- лишения пищи, крова или иных средств существования;
- перевода на работу, с худшими условиями;
- потери социального статуса.

Все перечисленное МОТ называет формами угрозы⁷. На наш взгляд, это является большой натяжкой, с тем, чтобы подвести реалии жизни под определение принудительного труда, принятое на международном уровне. Угроза - это словесное обещание наказания в случае неповиновения, но не активные действия, используемые как средства (способы, инструменты) удержания человека в ситуации принудительного труда. Более правильно говорить о первом элементе принудительного труда не как об угрозе наказания, а как и в Палермском протоколе, о способах воздействия, т.к. понятие «способы» шире, чем «угроза» (способы воздействия включают в себя и угрозу).

Что касается второго элемента принудительного труда – **отсутствия добровольности или отсутствия согласия** на осуществляемую работу, то в настоящее время МОТ считает, что даже если человек и дал первоначально свое согласие на труд, оно не должно приниматься во внимание при анализе ситуации принудительного труда. «Многие жертвы попадают в ситуацию принудительного труда по собственному согласию, хотя и с помощью обмана и мошенничества, и лишь впоследствии осознают, что они не имеют свободы действий, чтобы отказаться от этого труда. Впоследствии они не могут бросить работу из-за юридических, физических или психологических факторов, используемых в качестве инструмента принуждения.»⁸

В то же время, МОТ называет отсутствие согласия «путем» к принудительному труду (вовлечением в ситуацию принудительного труда?) и относит к нему:

- рождение/наследование в ситуации «рабства» или долговой кабалы;
- физическое похищение человека;
- продажа человека в собственность другого человека;

⁷ Глобальный альянс против принудительного труда. Глобальный доклад, представленный в соответствии с механизмом реализации Декларации МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда. Женева, 2005 г., стр. 6, п.14

⁸ Глобальный альянс против принудительного труда. Глобальный доклад, представленный в соответствии с механизмом реализации Декларации МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда. Женева, 2005 г., стр. 6, п.15

- физическое удержание на месте производственной деятельности (в тюрьме или частных владениях);
- психологическое принуждение, т.е. приказание о выполнении работ, подкрепленное угрозой наказания за непослушание;
- вынужденная задолженность (за счет подделки счетов, завышения цен, снижения стоимости товаров или услуг, завышения процентных ставок и т.п.);
- обман или лживые обещания относительно вида и условий труда;
- задержка и невыплата заработной платы;
- удержание удостоверений личности или иных личных ценностей.

Токование «отсутствия согласия», как «пути» к принудительному труду, тоже вызывает много вопросов. Это довольно спорное логическое построение. Перечень элементов из этой группы, по нашему мнению, во многом схож с элементами первой группы и также представляет собой способы воздействия, но на этапе вовлечения человека в ситуацию принудительного труда (за исключением первого элемента, который не относится к действиям).

МОТ рекомендует использовать на практике перечисленные элементы из двух групп для выявления случаев принудительного труда, но не разъясняет, как именно это нужно делать. Но как следует из самого определения принудительного труда, должна быть выявлена комбинация, как минимум, двух таких элементов, чтобы говорить о случае принудительного труда. Но эти элементы во многом схожи, и их можно разделить только в том случае, если рассматривать ситуацию принудительного труда в развитии во времени - от момента вовлечения и далее.

Следует отметить, что основные элементы принудительного труда связаны только со способами вовлечения и удержания человека в ситуации принудительного труда. Ни само определение принудительного труда, ни его основные элементы в современной трактовке МОТ ничего не говорят об условиях труда и быта работника, о продолжительности рабочего дня, размере оплаты труда. Между тем многие жертвы принудительного труда работают и живут в ужасных условиях, их рабочий день может длиться по

18 часов, а оплата труда гораздо ниже рыночной. Однако ситуация принудительного труда, по мнению МОТ, определяется не столько трудными и вредными условиями труда, сколько **характером отношений между работником и работодателем**. МОТ отмечает: «Принудительный труд нельзя просто приравнять к низкой заработной плате или плохим условиям труда. Это понятие не охватывает чистой экономической необходимости, когда работник считает, что он не может покинуть рабочее место из-за реального или мнимого отсутствия альтернативной занятости. Принудительный труд представляет собой грубое нарушение прав человека и ограничение человеческих свобод...»⁹.

Итак, анализ определения принудительного труда и его двух основных элементов из Конвенции МОТ №29 и их современной трактовки в публикациях МОТ показывает, что само определение очень лаконичное, что дает большую свободу в его толковании МОТ. Между тем, это толкование и используемая при этом терминология публикаций довольно противоречивы. Перечень элементов из двух групп основных элементов принудительного труда не дает полной характеристики ситуации принудительного труда, достаточной для выявления таких случаев на практике. Так, например, МОТ рассматривает обман только как «путь» к принудительному труду, но обман часто используется и как способ удержания в ситуации принудительного труда. Например, работодатели часто обещают сельхозработникам выплатить заработную плату после реализации урожая, а строителям – после сдачи строительного объекта в эксплуатацию, но затем эти обещания не выполняют. На наш взгляд угроза и обман во многом схожи. И то и другое – словесные обещания, которые применяются для того, чтобы заставить человека принять нужное решение, подчинить его поведение. Но обман обещает будущую выгоду, вводит человека в заблуждение и создает иллюзию свободы в принятии решения, а угроза обещает вред, вызывает страх и грубо заставляет подчиниться.

Кроме того, определение принудительного труда МОТ ничего не говорит об уязвимости жертвы. Человек, попавший в ситуацию принудительного труда, не может адекватно ответить или восполь-

⁹ Глобальный альянс против принудительного труда. Глобальный доклад, представленный в соответствии с механизмом реализации Декларации МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда. Женева, 2005 г., стр. 5

зоваться защитой государства в силу своей уязвимости (трудной жизненной ситуации). По нашему мнению, уязвимость жертвы, которая заставляет его подчиниться, также является важным элементом принудительного труда.

Определение принудительного труда ничего не говорит об условиях труда, продолжительности рабочего дня, размере оплаты труда. Между тем, это важные характеристики для практического выявления случаев принудительного труда, особенно когда используются утонченные способы принуждения. И сам МОТ рекомендует использовать эти признаки как показатели эксплуатации при оценке ситуации торговли людьми по разработанной этой организацией методологии DELPHI.¹⁰

Как отмечалось выше, МОТ относит принудительный труд к грубому нарушению прав человека и ограничению человеческих свобод. Действительно, способы воздействия, применяемые для вовлечения и удержания человека в ситуации принудительного труда, а также условия труда и размер оплаты, унижают достоинство личности. Проблема в том, что это утверждение остается на уровне декларации и далее не развивается при концептуальном осмыслении понятия «принудительного труда». «Достоинство личности» - глубокое диалектическое понятие. **Необходимо развить подход к проблеме принудительного труда с точки зрения прав человека и разработать юридический механизм защиты достоинства личности в этой сфере, который поможет перейти с декларативного уровня рассуждений о достоинстве личности на практический уровень реализации этого базового принципа демократического права. Для этого нужно ввести понятие «достойного труда».**

Если же говорить об отличиях в концепции принудительного труда МОТ и концепции торговли людьми Палермского протокола, то, как уже отмечалось, Палермский протокол отделяет принудительный труд от других форм эксплуатации - сексуальной эксплуатации, рабства, обычаев, сходных с рабством, подневольного состояния и извлечения органов. МОТ же понимает под трудом «всякую работу или службу», т.е. любой вид человеческой деятельности, как легальный, так и нелегальный (в т.ч. проституцию, попрошайничество и др.). МОТ считает, что «...тот или иной вид деятельности не обязательно

¹⁰ Can be accessed at: www.ilo.org/forcedlabour

должен получить официальное признание, как *экономический вид деятельности*, чтобы потенциально попадать под категорию *принудительного труда*.¹¹ МОТ относит сексуальную эксплуатацию под угрозой насилия, рабство, обычаи, сходные с рабством и подневольное состояние человека к формам принудительного труда. Поскольку понятие «принудительного труда» МОТ поглощает эксплуатацию человека во всех сферах человеческой деятельности, а также содержит такой элемент, как «путь» к принудительному труду, МОТ считает торговлю людьми одной из форм принудительного труда.

Говоря о разнице между торговлей людьми и принудительным трудом, следует также отметить, что согласно международным конвенциям государства ни в коем случае не должны поддерживать торговлю людьми. В то же время государства официально используют некоторые формы принудительного труда по идеологическим, политическим и иным мотивам. Это допускается международными конвенциями. Так Конвенция МОТ №29 ст. 2 часть 2 допускает применение принудительного труда в следующих сферах:

- а) любую работу или службу, требуемую в силу законов об обязательной воинской службе и применяемую для работ чисто военного характера;
- б) любую работу или службу, являющуюся частью обычных гражданских обязанностей граждан полностью самоуправляющейся страны;
- в) любую работу или службу, требуемую от какого-либо лица вследствие приговора, вынесенного решением судебного органа, при условии, что эта работа или служба будет производиться под надзором и контролем государственных властей и что указанное лицо не будет уступлено или передано в распоряжение частных лиц, компаний или обществ;
- д) любую работу или службу, требуемую в условиях чрезвычайных обстоятельств, то есть в случаях войны или бедствия или угрозы бедствия, как-то: пожары, наводнения, голод, землетрясения, сильные эпидемии или эпизоотии, нашествия животных, насекомых или паразитов растений, и вообще обстоятельств, ставящих под угрозу или могущих поставить под угрозу жизнь

¹¹ Глобальный альянс против принудительного труда. Глобальный доклад, представленный в соответствии с механизмом реализации Декларации МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда. Женева, 2005 г., стр. 7, п.16.

или нормальные жизненные условия всего или части населения;

- е) мелкие работы общинного характера, то есть работы, выполняемые для прямой пользы коллектива членами данного коллектива, и которые поэтому могут считаться обычными гражданскими обязанностями членов коллектива при условии, что само население или его непосредственные представители имеют право высказать свое мнение относительно целесообразности этих работ.

Кроме того, не запрещен принудительный труд осужденных, существуют только некоторые ограничения на его использование. Однако, по оценке МОТ, только 20% всего принудительного труда используется государствами. Основная часть используется частными агентами, которые злоупотребляют положением уязвимых людей.

Итак, анализ показывает, что определение «принудительного труда» в Конвенции МОТ №29 слишком лаконичное и нуждается в улучшении. Это позволяет широко и по-разному трактовать это понятие не только на международном уровне, но и при переносе в национальное законодательство.

Концепция «принудительного труда» в современной трактовке, изложенная в публикациях МОТ, довольно сложна, противоречива, используемые логические построения вызывают много вопросов. Но эти публикации имеют несомненную ценность в части подробного описания способов воздействия, используемых для вовлечения и удержания людей в ситуации принудительного труда, что может быть использовано в национальном праве.

Однако понятие «принудительного труда» нельзя напрямую использовать при толковании определения «торговли людьми» Палермского протокола, поскольку концепция принудительного труда МОТ имеет значительные отличия от концепции Палермского протокола. Эти отличия носят чисто научный характер, но они могут оказать существенное влияние на то, как государства будут выявлять и защищать жертв торговли людьми и принудительного труда и должны быть учтены при разработке национального законодательства в целях практического применения положений Палермского протокола.

2.3. Эксплуатация труда и достойный труд

Согласно Палермскому протоколу, эксплуатация, как цель торговли людьми «...включает, как минимум, эксплуатацию проституции других лиц или другие формы сексуальной эксплуатации, принудительный труд или услуги, рабство или обычаи, сходные с рабством, подневольное состояние или извлечение органов». В последние годы в публикациях ряда международных организаций и экспертов по проблематике, а также в ходе различных дискуссий на международном уровне используется еще понятие «трудовая эксплуатация» в контексте торговли людьми, хотя его нет в определении «торговли людьми» Палермского протокола. Более того, «торговля людьми в целях трудовой эксплуатации» была криминализована в ряде европейских стран¹². Поэтому попытаемся проанализировать понятие «трудовой эксплуатации», используя разные источники информации.

Всемирно признанного определения «эксплуатации», как цели торговли людьми, не существует. Слово «эксплуатация» происходит от французского «exploitation» - использование, извлечение выгоды (от чужого труда, природных ресурсов, транспорта, средств труда). Хотя в наше время использование чужого труда – повсеместно распространенное явление, тем не менее, эксплуатация чужого труда или трудовая эксплуатация, как понятие, имеет отрицательный подтекст.

Наиболее полно понятие эксплуатации исследовано в трудах Карла Маркса, но он связывал это понятие исключительно с экономической сферой. Маркс считал, что наиболее яркой формой эксплуатации является рабство, которое базируется на полном юридическом бесправии раба, физическом принуждении к бесплатному труду и изъятии результатов труда.

Рабство кардинально отличается от других форм эксплуатации. Лицо, находящееся в рабстве, неизбежно принуждается к труду, причем эта ситуация носит постоянный характер и часто передается по наследству. Постоянство – важная характеристика рабства. Социальный статус раба закрепляется государством через законы, которые утверждают «условия существования человека, в отношении которого осуществляются все полномочия, связанные с реализацией

¹²А. Боршевский. Нарушение конституционных прав граждан: торговля людьми. Противоположное действие торговле людьми в зарубежных странах. «Закон и жизнь», 2010 №1, стр. 37.

права собственности»¹³. Хозяину раба принадлежат все права собственности на раба - владение, пользование, распоряжение. Осуществление хозяином прав собственности разрушает человеческую индивидуальность, как лица, являющегося носителем индивидуальных прав. Рабство низводит человека в правовом отношении до положения движимого имущества, у раба – нет никаких прав. В наши дни рабство в классическом виде сохранилось только в одной из африканских стран. Но во многих странах продолжают использовать обычаи или условия, сходные с рабством, подневольное состояние.

Труды Маркса хорошо освещают понятие рабства и помогают понять, что **рабство не нуждается в криминализации на национальном уровне, как элемент торговли людьми, т.к. оно не может существовать без поддержки государства**. Только государство может провозгласить право собственности на рабов. Если же государство поддерживает рабство, то оно не станет преследовать его по закону. Даже самые ужасные условия труда, которые могут быть выявлены в наши дни, могут быть классифицированы только, как условия, сходные с рабством. **Это показывает, что не все элементы торговли людьми из Палермского протокола должны быть криминализованы на национальном уровне.**

При капитализме, согласно теории Маркса, уже не наблюдается физического принуждения к труду, бесплатного изъятия результатов труда и полного юридического бесправия работников. При капитализме работник добровольно заключает трудовой договор с работодателем. Он в любое время может расторгнуть этот договор и заключить договор с другим работодателем. Обе стороны выступают равноправными участниками сделки. Однако, Маркс считал, что при капитализме эксплуатация все же существует. Корни эксплуатации при капитализме Маркс видел в собственности эксплуататора на средства производства и в достижении определенного уровня развития производительных сил. Согласно марксистской теории, в капиталистической экономике капиталист, как владелец средств производства, присваивает себе разницу между созданной наёмными рабочими новой стоимостью и стоимостью их рабочей силы в форме заработной платы («прибавочную стоимость»). Материальной

¹³ Конвенция Лиги Наций о рабстве, 1926 г., п.1. ст.1.

предпосылкой для эксплуатации является такой уровень развития производительных сил, при котором человек может производить продукт не только для покрытия своих минимальных потребностей (необходимый продукт), но и некоторый излишек (прибавочный продукт), который и присваивается владельцами средств производства. Таким образом, по Марксу эксплуатация заключается в извлечении выгоды работодателем из труда рабочих.

Немарксистские экономические теории обычно тоже негативно относятся к эксплуатации, но считают её необходимым элементом рыночной экономики, уменьшающимся вместе с её развитием. Они считают, что новая стоимость создается при равном участии всех факторов производства, а не только наёмными рабочими. **Как теория Маркса, так и немарксистские экономические теории сходятся с Палермским протоколом только в том, что труд относится к экономической сфере.** В то же время экономические теории не дают четкого понимания того, как можно измерить уровень эксплуатации и установить ответственность работодателя за превышение некоторого уровня.

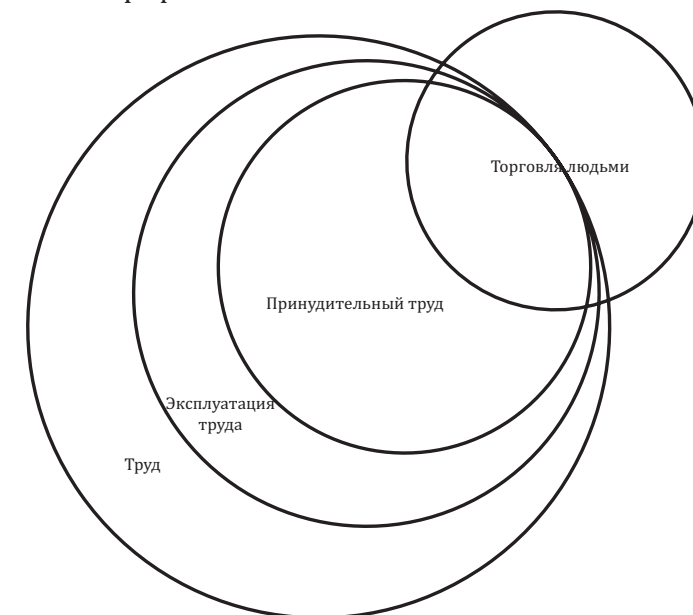
Поэтому понятие «эксплуатация труда» нужно рассматривать в связи с понятием «достойный труд». **Труд человека в демократическом обществе должен быть достойным, т.е. обеспечивающим развитие человеческой индивидуальности.** На практике в силу разных причин работодатели не всегда создают достойные условия труда и оплаты для работников, тем самым подвергая их **эксплуатации.** **Уровень эксплуатации может быть разным, в зависимости от этого эксплуатация может принимать разнообразные формы, от легких форм до самых жестких, к которым относится принудительный труд и рабство.** Для того, чтобы четко определить формы эксплуатации, необходима четкая система признаков эксплуатации.

Однако единого мнения по вопросу форм эксплуатации труда и их признаков на международном уровне – нет. Большинство экспертов сходятся в том, что трудовая эксплуатация, это что-то, что лежит за рамками достойных условий труда рабочего и рыночного уровня его заработной платы, но в то же время что-то менее тяжелое, чем принудительный труд. В то же время в ряде стран криминализуется не торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда, а торговля людьми в целях трудовой эксплуатации. Очевидно, это связано с отсутствием четкой терминологии.

Ясно только, что **понятия «эксплуатация труда» и «принудительный труд» связаны с организацией труда и быта работников, оплатой труда, условиями работы, продолжительностью рабочего дня, характером отношений работника с работодателем и тяжестью последствий труда для работника.**

Специалисты разных стран выражают озабоченность по поводу отсутствия единой терминологии в данном вопросе и пытаются как-то классифицировать и соотнести понятия «достойный труд», «трудовая эксплуатация», «принудительный труд» и «торговля людьми».

Так, например, известная в сфере противодействия торговле людьми международная неправительственная организация **Глобальный Альянс против Торговли Женщинами (GAATW)** в одной из своих недавних публикаций попыталась как-то дифференцировать понятия «труд», «трудовая эксплуатация», «принудительный труд» и «торговля людьми». При этом авторы жалуются на то, что эти понятия очень сложные, во многом пересекающиеся и сложно разработать для них какие-то теоретические рамки. С тем, чтобы хоть как-то представить различия между этими понятиями авторы используют следующий схематический график¹⁴:



¹⁴ Beyond Borders: Exploring Links between Trafficking and Labour. GAATW Working Papers Series, 2010.

Следует отметить, что этот график, как и любая модель сложных процессов, не отражает полностью реальные процессы. Кроме того, по нашему мнению, надпись «эксплуатация труда» следует заменить на «легкие формы эксплуатации труда», поскольку принудительный труд это тоже эксплуатация труда.

Специалисты Вашингтонского юридического колледжа Американского университета, в одной из недавних публикаций¹⁵ в феврале 2011 года также попытались провести какую-то грань между вышеуказанными понятиями. Для оценки уровня эксплуатации труда они предложили использовать следующую шкалу оценки от 1 до 10:

| 1-2 | 3-5 | 6-8 | 9-10 |
|---------------------|--|---|---|
| Принудительный труд | Эксплуатация касательно заработной платы и условий труда | Некоторые проблемы, связанные с оплатой труда и безопасностью | Рыночная заработная плата, безопасные условия труда |

Оценка 9-10 соответствует уровню достойного труда. В тоже время, в отличие от публикации GAATW авторы выделяют два уровня эксплуатации между достойным трудом и принудительным трудом. Кроме того, сами авторы признают, что нет четкого раздела на шкале между 2 и 3, потому что возможны случаи, когда рабочие получают высокую заработную плату за работу в тяжелых эксплуатирующих условиях. По мнению авторов, только суд может точно установить в каком случае работодатель перешел грань между эксплуатацией и принудительным трудом. Но каких-то критериев для судов авторы не предлагают, что может быть оправдано для стран прецедентного права, но никак не приемлемо для стран континентального права, в число которых входит Республика Молдова.

Бэрбел Хайде Уль, член экспертной группы по торговле людьми Европейской Комиссии и известный автор различных публикаций на тему торговли людьми и прав человека, считает, что термин «эксплуатация» является основным элементом дефиниции торговли людьми из Палермского протокола¹⁶. В то же время протокол не

¹⁵ Slavery, Forced Labor, Debt Bondage and Human Trafficking: from conceptual confusion to targeted solutions. Issue paper 2. Center for Human Rights and Humanitarian Law, Washington College on Law, American University, 2011. Can be accessed at: <http://rightswork.org/2011/02/slavery-forced-labor-debt-bondage-and-human-trafficking-from-conceptual-confusion-to-targeted-solutions/>

¹⁶ Terminology matters: what do we mean when we refer to “exploitation”? Baerbel Heide Uhl, 2011. Can be accessed at: <http://rightswork.org/2011/02/terminology-matters-what-do-we-mean-when-we-refer-to-exploitation%E2%80%99/>

содержит четкое определение этого термина, и пока не выработан даже подход к тому, как можно измерить уровень эксплуатации. Все это затрудняет идентификацию жертв трудовой эксплуатации и обеспечение доступа этих людей к необходимой помощи общества. Бэрбел Уль отмечает, что долгое время в международных конвенциях использовали не понятие «в целях сексуальной эксплуатации», а понятие «аморальные цели». Слово «аморальный» означает безнравственный, противоречащий нравственности/морали. Мораль или нравственность - духовные и душевные качества, необходимые человеку в обществе, правила, определяющие поведение человека в обществе. Мораль имеет тесную связь с правом и влияет на его развитие. Только в 1949 году понятие «эксплуатации» впервые было распространено на неэкономические сферы человеческой деятельности (Попрошайничество и проституция), но это не привело к тому, что всех жертв торговли людьми стали воспринимать как работников, которые вынуждены зарабатывать себе на жизнь в силу экономической необходимости.

Несмотря на очень интересную информацию данной публикации, следует отметить, что автор не предлагает какую-то новую идею для решения терминологических проблем, а только подчеркивает назревшую необходимость в критическом осмыслении терминов «эксплуатация», «принудительный труд», «рабство» в соотношении с понятием «торговля людьми» и выработке стандартов, прежде всего - в терминологии.

Есть еще множество публикаций ОБСЕ, посвященных проблемам торговли людьми, принудительного труда и трудовой эксплуатации. ОБСЕ не только уделяет огромное внимание этим проблемам, но эта организация даже провозгласила борьбу с торговлей людьми в целях трудовой эксплуатации одним из приоритетных направлений в своей политике. Интересные наработки есть у неправительственной организации из Великобритании «Antislavery International»¹⁷ и других организаций. Но пока это все экспертные мнения. На практике же ощущается потребность выработки стандартной терминологии в данной сфере, общепринятой на международном уровне.

Торговля людьми в целях трудовой эксплуатации или в целях эксплуатации принудительного труда по сути дела представляет собой

¹⁷ Klara Skrinvankova. Between decent work and forced labor: examining the continuum of exploitation . 2010.

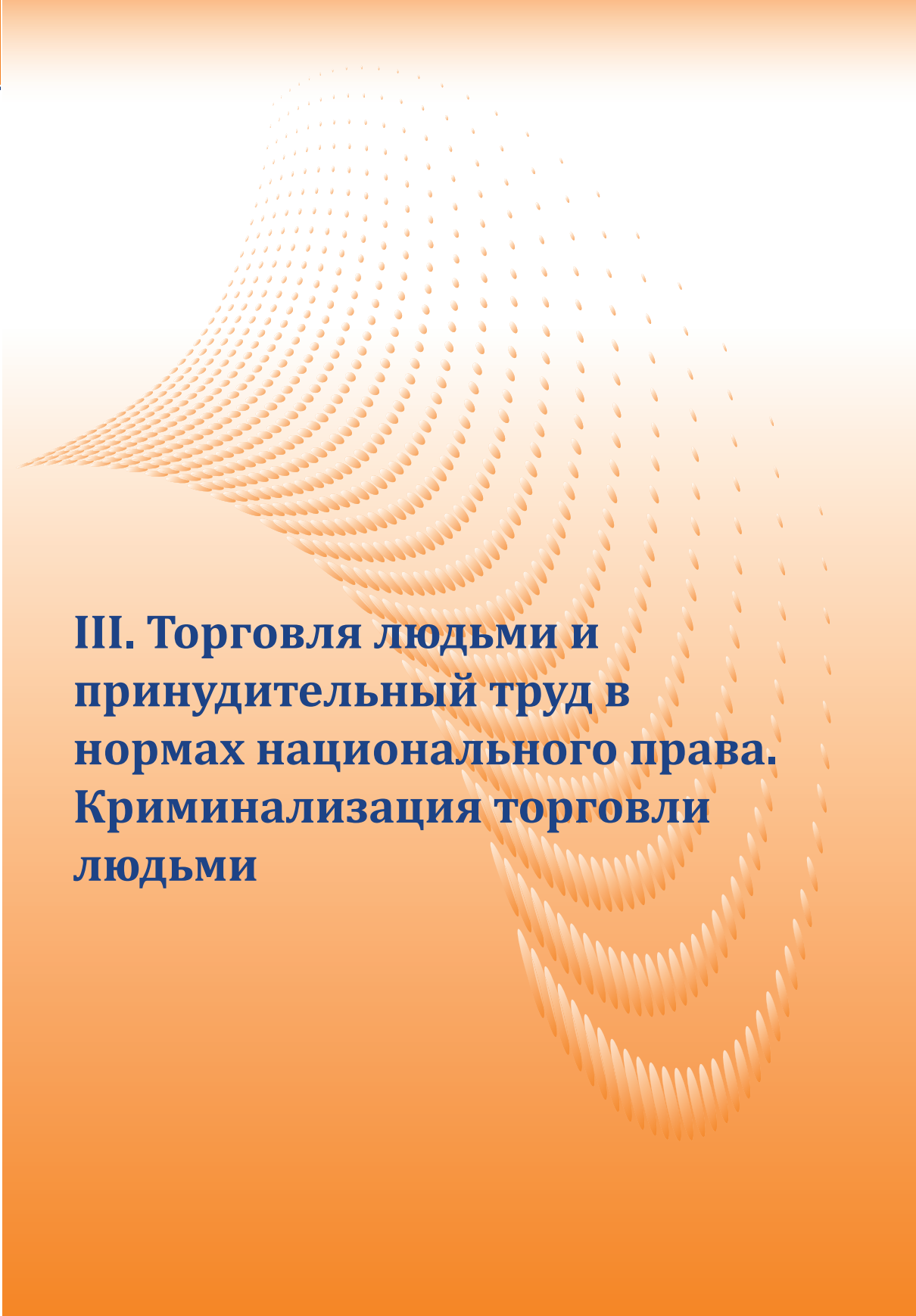
нарушение трудовых прав мигрантов. Эксплуатация проявляется в нарушении прав человека, когда условия труда и быта, унижают человеческое достоинство и препятствуют развитию индивидуальности. Большим опытом в данной сфере обладают организации, защищающие права мигрантов. Нужно использовать их опыт и соотнести с концепцией торговли людьми и институтом достоинства личности. Необходимо ответить на вопрос о том каковы основные характеристики такого понятия как достойный труд (минимальный стандарт), при каких условиях нарушения трудовых прав мигрантов перерастают в трудовую эксплуатацию, принудительный труд или торговлю людьми. Это нужно сделать с учетом того, что труд мигрантов используется не только в рамках официального рынка труда. Проявление трудовой эксплуатации и принудительного труда зависит от того, где эксплуатируются люди: на легальном (открытом) рынке труда или на нелегальном (теневом) рынке. В первом случае элементы принудительного труда могут быть встроены в нормальные трудовые отношения.

Эксплуатация проявляется и в нарушениях трудового законодательства (несоблюдение норм охраны труда, невыплата или несвоевременная выплата заработной платы и т.д.). Большим опытом здесь обладают профсоюзы. При каких условиях эти правонарушения начинают принимать столь опасные формы, что становятся преступлениями и подлежат криминализации? Нужно выделить элементы и признаки трудовой эксплуатации, как уголовного преступления от элементов и признаков трудовой эксплуатации, как нарушения трудового законодательства.

Необходимо также анализировать и обобщать опыт разных стран, наработанный в сфере противодействия торговли людьми в отсутствие определений таких понятий, как «эксплуатация» и «трудовая эксплуатация» и в отсутствие единого/стандартного подхода к вопросу эксплуатации.

Итак, анализ показывает, что понятия «эксплуатация труда» и «трудовая эксплуатация» в соотношении с понятием торговли людьми не концептуализированы и не имеют общепризнанного определения, и пока даже не выработаны общие подходы к концептуализации. Эксперты только отмечают необходимость стандартизации этих понятий на международном уровне.

Наиболее легкие формы трудовой эксплуатации, такие как нарушение правил техники безопасности, превышение установленной продолжительности рабочего дня, задержка заработной платы и др., представляют собой нарушения работодателями трудового законодательства. За эти нарушения работодатель несет ответственность в рамках трудового и административного права. Когда в добавление к этим нарушениям работодатель сам или при помощи других людей использует запрещенные способы воздействия для вовлечения и удержания работников в ситуации эксплуатации, тогда ситуация может классифицироваться как принудительный труд и/или торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда, которые подлежат уголовному преследованию.



III. Торговля людьми и принудительный труд в нормах национального права. Криминализация торговли людьми



III. Торговля людьми и принудительный труд в нормах национального права. Криминализация торговли людьми

3.1. Задачи и проблемы криминализации торговли людьми

Сила концепции торговли людьми, изложенной в международных конвенциях по торговле людьми (Палермский Протокол и Конвенция Совета Европы о противодействии торговле людьми) в том, что она установила связь между комплексом событий и действий, происходящих в странах происхождения, транзита и назначения торговли людьми. Это обогатило наши представления о современном мире, о последствиях глобализации и развитии миграционных процессов. Основная задача разработчиков Палермского протокола, заключалась в том, чтобы сделать сферу применения этого протокола как можно шире, охватить все формы торговли людьми и защитить как можно больше людей, поскольку любой человек, независимо от возраста или пола, может стать жертвой такой торговли.

Новым результатом концепция торговли людьми оказалась очень сложной, и это впоследствии привело к **сложности в криминализации торговли людьми на национальном уровне**. Слишком много элементов, которые делятся на три группы:

- А) действия (вербовка, перевозка, передача, укрывательство, получение людей), которые сами по себе не являются преступными, но приобретают преступный характер при преступных способах воздействия и наличии цели эксплуатации;
- В) способах воздействия (принуждение, похищение, обман и т.), которые тоже являются определенными действиями и могут применяться на всех этапах торговли людьми от вербовки до эксплуатации;
- С) цели эксплуатации, которая не всегда является преступлением, а только ее некоторые формы, грани между которыми размыты.

Кроме того, к этим элементам могут добавляться такие факторы, как транснациональность и участие организованной преступности.

Реальные случаи торговли людьми включают в себя только некоторые элементы из тех, которые перечислены в определении

«торговли людьми» из Палермского протокола. Поэтому при криминализации важен вопрос, какая комбинация элементов характеризует случай торговли людьми.

Ответ на этот вопрос дает публикация ООН «Руководства для законодательных органов по осуществлению конвенции ООН против транснациональной организованной преступности и протоколов к ней».¹⁸ Согласно п.33 части второй этого Руководства:

«Основное обязательство состоит в том, чтобы ввести уголовную ответственность за торговлю людьми, как за совокупность составных элементов, а не за отдельные элементы сами по себе. Таким образом, любое деяние, которое сочетает в себе любое из названных действий и способов воздействия и совершается ради любой из названных целей, должно преследоваться, как торговля людьми.»

Итак, по замыслу разработчиков Палермского протокола торговля людьми представляет собой комбинацию трех групп элементов – хотя бы одного действия из группы А, хотя бы одного из способов воздействия из группы В и одной из целей эксплуатации из группы С.

Применительно к **торговле людьми в целях эксплуатации принудительного труда** эти три группы элементов будут включать:

А. Действия – вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение людей;

В. Способы воздействия - угроза силой или ее применение или другие формы принуждения, похищение, мошенничество, обман, злоупотребление властью или уязвимостью положения, подкуп в виде платежей или выгод для получения согласия лица, контролирующего другое лицо;

С. Цель эксплуатации - принудительный труд и услуги.

Кроме того, при криминализации торговли людьми необходимо применять дифференцированный подход, в зависимости от того,

¹⁸ Руководства для законодательных органов по осуществлению конвенции ООН против транснациональной организованной преступности и протоколов к ней. См.: http://www.unodc.org/pdf/crime/legislative_guides/Russian%20Legislative%20guides_Full%20version.pdf

какую роль играет страна на арене мировой торговли людьми (поставщик, транзитная территория или страна назначения).¹⁹

Сложности в криминализации торговли людьми предвидели и сами разработчики Палермского протокола о торговле людьми. Так, пункт 13 Руководства для законодательных органов по осуществлению конвенции ООН против транснациональной организованной преступности и протоколов к ней предупреждает, что формулировки и термины этой конвенции были разработаны для общих целей различных стран: «... **их уровень абстракции выше, чем это необходимо для внутреннего законодательства. Поэтому вместо того, чтобы дословно включать те или иные положения Конвенции и протоколов в свое законодательство, составителям национальных законов рекомендуется передавать дух и смысл различных статей»**²⁰.

Для того, чтобы уголовное преследование за торговлю людьми было успешным, необходимо разработать и закрепить в уголовном кодексе такую юридическую конструкцию этого преступления, которая могла бы эффективно применяться на практике. **Элементы феномена торговли людьми, как социального явления, могут существенно отличаться от элементов юридической конструкции торговли людьми, как преступления.** Концептуализация феномена должна охватывать все формы явления, а криминализация – только крайние и особо опасные для общества. Сложность криминализации явления торговли людьми заключается и в том, что осудить человека можно не за комплекс взаимосвязанных событий и действий, а за конкретные преступные действия, совершенные с преступным умыслом. Для эффективной криминализации торговли людьми важно разобраться, в чем именно заключаются эти преступные действия, преступный умысел, какие последствия это может иметь для пострадавшего и каким образом это можно доказать. Т.е. для криминализации важнее практическое применение, чем научный подход.

Кроме того, криминализация торговли людьми должна учитывать юридические традиции страны и хорошо вписываться в систему права.

¹⁹ А. Боршевский. Нарушение конституционных прав граждан: торговля людьми. Противодействие торговле людьми в зарубежных странах. «Закон и жизнь», 2010 №1, стр. 37.

²⁰ Руководства для законодательных органов по осуществлению конвенции ООН против транснациональной организованной преступности и протоколов к ней. ООН, Нью-Йорк, 2004, стр.276. Версию на русском и английском языках можно загрузить из Интернета: http://www.unodc.org/pdf/crime/legislative_guides/Legislative%20guides_Full%20version.pdf

Поскольку определение «торговли людьми» охватывает такие понятия, как «принудительный труд», «эксплуатация» и др., необходимо соотнести нормы Уголовного кодекса, которые касаются торговли людьми, с теми нормами этого же кодекса, которые касаются других понятий, входящих в определение торговли людьми, а также нормами Трудового кодекса и Кодекса о правонарушениях.

Таким образом, перед людьми, которые должны были разработать определенные нормы Уголовного кодекса Республики Молдова в целях реализации Палермского протокола, стояла очень непростая задача. В то же время следует отметить, что криминализация торговли людьми в Молдове происходила в сжатые сроки, под большим международным влиянием. Кроме того, у Молдовы, как у молодого независимого государства, были и остаются трудности с разработкой правовых норм, и не только в области уголовного права. Исторически так сложилось, что у Молдовы нет опыта в теоретических разработках в юридической сфере. Во времена существования Советского Союза, эти теоретические разработки осуществлялись в Москве. В Молдове ощущается острая нехватка специалистов с системным мышлением, которые могут охватить всю систему права. Поэтому система права Республики Молдова во многом является наследием советской науки, развитие которой нельзя назвать системным.

Большой проблемой является и то, что советская наука не признавала достоинство личности - категорию естественного права, которая имеет важное значение для реализации Палермского протокола. Тоталитарному режиму не нужна индивидуальность и ее права, а человек рассматривается, как винтик государственного механизма, а не как ценная и неповторимая индивидуальность. Достоинство личности является базовым принципом демократического права, который закрепляется в конституции страны, а затем и в нормах права, в виде позитивных обязываний, дозволений и запретов, в т.ч. в рамках уголовного права. В структуре системы права правового государства достоинство личности должно выступать, как правовой институт - комплексное объединение норм, регулирующих общественные отношения на стыке разных областей права. Молдове предстоит большая работа, чтобы преодолеть это наследие советского права и привести свою систему права в соответствие с требованиями правового государства.

После обретения независимости Молдова приняла новую Конституцию, статья 1 которой гласит: «Республика Молдова – демократическое правовое государство, в котором достоинство человека, его права и свободы, свободное развитие человеческой личности, справедливость и политический плюрализм являются высшими ценностями и гарантируются»²¹. Таким образом, достоинство личности нашло закрепление в Конституции Республики Молдова. Но создание действующего юридического механизма реализации достоинства личности во всех сферах отношений, в т.ч. в области регулируемой трудовым правом, остается большой задачей для нашей страны, впрочем, как и других развивающихся стран.

3.2. Торговля людьми в нормах уголовного права

В Уголовном кодексе Республики Молдова торговля людьми криминализована отдельно от торговли детьми. При этом Уголовный кодекс почему-то относит преступление торговли людьми (ст.165 УК РМ) к преступлениям против свободы, чести и достоинства личности (Глава III УК РМ), а преступление торговли детьми (ст.206 УК РМ) относятся к преступлениям против семьи и несовершеннолетних (Глава VII УК РМ).

За совершение этих двух преступлений законодательством предусмотрены суровые меры наказания (от 5 лет лишения свободы вплоть до пожизненного заключения):

Статья 165. Торговля людьми

- (1) Вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение лица с его согласия или без такового в целях коммерческой или некоммерческой сексуальной эксплуатации, эксплуатации принудительного труда или услуг, а также попрошайничества, эксплуатации в рабстве или условиях, сходных с рабством, использования в вооруженных конфликтах или в преступной деятельности, изъятия органов или тканей, совершенные путем:
- а) угрозы применения или применения физического или психического насилия, не опасного для жизни и здоровья лица, в том числе путем похищения, изъятия документов и удержания лица в подневольном состоянии с целью погашения установленного в неразумных пределах долга, а также угрозы сообщения конфиденциальной

²¹ Конституция Республики Молдова, принята 29.07.1994 (Официальный Монитор РМ, 1994,г. №1).

информации семье жертвы или другим лицам, как физическим, так и юридическим;

b) обмана;

c) злоупотребления уязвимостью положения или злоупотребления властью, дачи или принятия платежей либо выгод для получения согласия лица, контролирующего другое лицо, 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 или с ликвидацией юридического лица.

(2) Те же действия, совершенные:

a) лицом, ранее совершившим деяние, предусмотренное частью (1);

b) в отношении двух или более лиц;

c) в отношении беременной женщины;

d) двумя или более лицами;

e) должностным лицом или должностным лицом, занимающим ответственное положение;

f) с применением насилия, опасного для жизни, физического или психического здоровья лица;

g) с применением пыток, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения с целью подчинения лица либо с изнасилованием, использованием физической зависимости, оружия, 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 или с ликвидацией юридического лица.

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

a) совершенные организованной преступной группой или преступной организацией;

b) повлекшие тяжкое телесное повреждение или психическое расстройство либо 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 или с ликвидацией юридического лица.

(4) Жертва торговли людьми освобождается от уголовной ответственности за совершение преступлений в связи с этим процессуальным статусом.

Статья 206. Торговля детьми

(1) Вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение ребенка, а равно дача или принятие платежей или выгод для получения согласия лица, контролирующего ребенка, совершенные в целях:

a) коммерческой и некоммерческой сексуальной эксплуатации в проституции или порнографической индустрии;

b) эксплуатации принудительного труда или услуг;

b1) использования для попрошайничества или в иных низменных целях;

c) эксплуатации в рабстве или условиях, сходных с рабством, в том числе при незаконном усыновлении;

d) использования в вооруженных конфликтах;

e) использования в преступной деятельности;

f) изъятия человеческих органов или тканей для трансплантации;

g) оставления за границей;

h) продажи или покупки,

наказываются лишением свободы на срок **от 8 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 или с ликвидацией юридического лица.

(2) Те же действия, сопряженные:

a) с применением физического и психического насилия, огнестрельного оружия либо с угрозой его применения;

b) с сексуальным злоупотреблением и насилием;

c) путем злоупотребления властью или с использованием беспомощного состояния ребенка, с угрозой сообщения конфиденциальной информации семье ребенка или другим лицам;

f) с изъятием человеческих органов или тканей, наказываются лишением свободы на срок **от 10 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 или с ликвидацией юридического лица.

- (3) Действия, предусмотренные частями (1) или (2):
- a) совершенные лицом, ранее совершившим те же действия;
 - b) совершенные в отношении двух или более детей;
 - c) совершенные должностным лицом или должностным лицом, занимающим ответственное положение;
 - d) совершенные организованной преступной группой или преступной организацией;
 - e) повлекшие тяжкое телесное повреждение или психическое расстройство либо смерть или самоубийство ребенка;
 - f) совершенные в отношении ребенка, не достигшего 14 лет, наказываются лишением свободы на срок **от 15 до 20 лет** с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от 3 до 5 лет **или пожизненным заключением**, а юридическое лицо наказывается штрафом в размере от 7000 до 9000 условных единиц с лишением права осуществлять определенную деятельность или ликвидацией юридического лица.
- (4) Жертва торговли детьми освобождается от уголовной ответственности за совершение преступлений в связи с этим процессуальным статусом.

Уголовный кодекс Республики Молдова № 985-XV от 18 апреля 2002 года (Официальный монитор Республики Молдова, 2002 г., №128-129, ст. 1012).

Следует отметить, в виде близком к тому, как статьи 165 и 206 УК РМ представлены в настоящее время в законодательстве Молдовы и в настоящем отчете, они стали применяться с 2003 года, когда вступил в силу действующий Уголовный кодекс. В эти статьи уже несколько раз вносились изменения, но проблемы в их применении на практике остаются по сей день. Кроме того, эти статьи не работают на практике без специального разъяснения Высшей судебной палаты Республики Молдова²², которое содержит определения большинства элементов этих преступлений.

Как показывает анализ статей 165 и 206 Уголовного кодекса Молдовы, при криминализации положения Палермского протокола были почти

²² ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПЛЕНУМА ВЫСШЕЙ СУДЕБНОЙ ПАЛАТЫ РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА «О практике применения законодательства по делам о торговле людьми и торговле детьми» N 37 от 22.11.2004 г. Бюллетень Высшей судебной палаты Республики Молдова, 2005 г., N 8 с последующими изменениями.

полностью перенесены в уголовное законодательство Республики Молдова и стали элементами юридической конструкции двух преступлений - торговли людьми и торговли детьми. Единственным признаком, по которому в уголовном праве Молдове разделены случаи торговли людьми, является достижение совершеннолетия пострадавшими, т.е. торговля взрослыми людьми отделена от торговли детьми. В результате эти два преступления имеют сложный альтернативный состав, включающий много элементов, которые в реальной жизни встречаются в различных комбинациях. Таким образом, при криминализации торговли людьми в Молдове произошло то, от чего предостерегали разработчики Палермского протокола, полагая, что это может вызвать трудности в практическом применении.

В оправдание этого факта следует заметить, что криминализация торговли людьми была очерчена рамками указаний по применению Палермского протокола. Как отмечалось, криминализация должна была быть проведена с учетом того, что преступление торговли людьми представляет собой комбинацию трех групп элементов. Принимая во внимание то, что случаи торговли людьми можно классифицировать главным образом по такому признаку, как цель эксплуатации, получается, что определение торговли людьми и при криминализации в принципе может быть разделено на несколько преступлений только по тому же признаку, с тем, чтобы упростить юридическую конструкцию преступления, сделать ее более понятной и удобной для практического применения. Т.е. при криминализации, например, можно было отделить торговлю людьми в целях сексуальной эксплуатации от торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда и разработать для этих преступлений отдельные юридические конструкции и статьи Уголовного кодекса. Неслучайно, в уголовном законодательстве некоторых стран, например, в Германии и США, торговля людьми в целях трудовой эксплуатации криминализована отдельно от торговли людьми в целях сексуальной эксплуатации²³. Но такой теоретической возможностью в Молдове при криминализации не воспользовались.

Необходимо также отметить, что при криминализации торговли людьми/детьми в Молдове в юридическую конструкцию этих

²³ А. Боршевский. Нарушение конституционных прав граждан: торговля людьми. Противодействие торговле людьми в зарубежных странах. «Закон и жизнь», 2010 №1, стр. 37.

преступлений были введены некоторые дополнительные элементы, которых не было в Палермском протоколе, что сделало юридические конструкции преступлений еще более сложными. Так, в ст.ст. 165 и 206 УК РМ были включены некоторые дополнительные цели эксплуатации, которые не перечислены в Палермском протоколе, такие как «использование людей в вооруженных конфликтах», «использование людей в преступной деятельности» и «изъятие тканей». Кроме того, в статью 206 были включены такие цели эксплуатации детей, как «эксплуатация в порнографической индустрии», «оставление за границей», «продажа и покупка», «эксплуатации в рабстве или условиях, сходных с рабством при незаконном усыновлении». Мы не будем подробно анализировать эти аспекты, поскольку они лежат за рамками настоящего исследования.

Кроме того, в ст.ст. 165 и 206 УК РМ были изменены некоторые способы воздействия, перечисленные в Палермском протоколе. Так, если в Палермском протоколе «подневольное состояние» отнесено к целям эксплуатации, то в названных статьях Уголовного кодекса «удержание в подневольном состоянии» отнесено к путям или способам воздействия на жертв.

Еще, в названные статьи УК не было включено «мошенничество», что, в общем-то, совершено правильно с точки зрения национального законодательства. Мошенничество, криминализовано статьей 190 УК РМ, оно относится к преступлениям против собственности и заключается в обмане или злоупотреблении доверием в целях завладения чужим имуществом. Мошенничество, по тому, как оно определено в уголовном праве Молдовы, не может быть элементом торговли людьми/детьми.

Статья 190. Мошенничество

(1) Мошенничество, то есть незаконное получение имущества другого лица путем обмана или злоупотребления доверием, наказывается штрафом в размере от 200 до 500 условных единиц, или неоплачиваемым трудом в пользу общества на срок от 120 до 240 часов, или лишением свободы на срок до 3 лет.

(2) Мошенничество, совершенное:

b) двумя или более лицами;

c) с причинением ущерба в значительных размерах;

d) с использованием служебного положения,

наказывается штрафом в размере от 500 до 1000 условных единиц или лишением свободы на срок от 2 до 6 лет с лишением в обоих случаях права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет.

(3) Мошенничество, совершенное организованной преступной группой или преступной организацией, наказывается лишением свободы на срок от 4 до 8 лет без наложения штрафа или с наложением штрафа в размере от 1000 до 3000 условных единиц.

(4) Действия, предусмотренные частями (1), (2) или (3), совершенные в крупных размерах, наказываются лишением свободы на срок от 7 до 10 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 5 лет.

(5) Действия, предусмотренные частями (1), (2) или (3), совершенные в особо крупных размерах, наказываются лишением свободы на срок от 8 до 15 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 5 лет.

Уголовный кодекс Республики Молдова № 985–XV от 18 апреля 2002 года (Официальный монитор Республики Молдова, 2002 г., №128-129, ст. 1012).

В то же время в ст.ст. 165 и 206 УК РМ способы воздействия на жертв торговли были значительно расширены по сравнению с Палермским протоколом и дифференцированы в каждой статье на три группы по степени вреда преступления с соответствующей дифференциацией наказания.

Участие в торговле людьми/детьми организованной преступной группы в названных нормах Уголовного кодекса рассматривается, как отягчающее обстоятельство. Что касается возможных вариантов торговли людьми, как транснационального и национального преступлений, то этот аспект не нашел отражения в ст.ст. 165 и 206 УК РМ. Т.е. эти статьи могут быть использованы и для уголовного преследования торговли людьми внутри страны.

Необходимо отметить, что в ст. ст. 165 и 206 УК РМ, как и в Палермском протоколе, попрошайничество не входит в понятие «принудительный труд», хотя, как отмечалось, МОТ считает его формой принудительного труда.

Как было отмечено, в целях правильного применения ст.ст. 165 и 206 УК РМ Высшей судебной палатой в 2004 году были разработаны специальные разъяснения «О практике применения законодательства по делам о торговле людьми и торговле детьми»²⁴. Затем в 2008 году Высшая судебная палата вновь вернулась к этому вопросу²⁵. Однако, анализ этих разъяснений показывает, что они нуждаются в улучшении. К сожалению, в них недостаточно четко представлено, что торговля людьми представляет собой последовательные этапы, начиная от вербовки и заканчивая эксплуатацией, и что эксплуатация не только цель, но и этап торговли людьми, как вербовка, перевозка, передача и укрывательство лица. Это может вызывать трудности при применении разъяснений на практике. Мы более подробно остановимся и на других замечаниях к данному документу в последующих разделах настоящего отчета.

3.3. Принудительный труд в разных отраслях и нормах права

Принудительный труд и трудовая эксплуатация могут и должны находить запрет в нормах **конституционного, уголовного, трудового и административного права** Республики Молдова. Следовательно, в отличие от торговли людьми, правовая конструкция «принудительного труда» должна охватывать понятия «принудительного труда» не только в уголовном праве, но и в других отраслях права. Она должна логически связывать эти понятия в единую систему и служить целям и задачам всего законодательства. Проанализируем, так ли это, сравнив понятия принудительного труда в разных отраслях права.

Конституционное право

Право человека на труд гарантируется Конституцией Республики Молдова. Статья 43 Конституции установила, что «Каждый человек

²⁴ ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПЛЕНУМА ВЫСШЕЙ СУДЕБНОЙ ПАЛАТЫ РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА «О практике применения законодательства по делам о торговле людьми и торговле детьми» N 37 от 22.11.2004 г. Бюллетень Высшей судебной палаты Республики Молдова, 2005 г., N 8 с последующими изменениями.

²⁵ ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПЛЕНУМА ВЫСШЕЙ СУДЕБНОЙ ПАЛАТЫ РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА «О внесении изменений в постановление Пленума Высшей судебной палаты «О практике применения законодательства по делам о торговле людьми и торговле детьми»» N 9 от 22.12.2008 г. Бюллетень Высшей судебной палаты Республики Молдова, 2009 г., N 4-5/51

имеет право на труд, свободный выбор работы, справедливые и удовлетворительные условия труда ...»²⁶.

Конституция не содержит прямого запрета на эксплуатацию труда. В тоже время, Конституция содержит ряд гарантий государства, нарушение которых служит признаками трудовой эксплуатации. Так, согласно статье 43 Конституции:

«(2) Работники имеют право на защиту труда. Меры по защите касаются безопасности и гигиены труда, режима труда женщин и молодежи, установления минимальной заработной платы и сфере экономики, еженедельного отдыха, оплачиваемого отпуска, труда в тяжелых условиях, а также других специфических ситуаций.»

(3) Продолжительность рабочей недели не должна превышать 40 часов.»

Принудительный труд запрещен согласно части (1) статьи 44 Конституции Республики Молдова. Конституция не дает каких-либо разъяснений по поводу того, что понимается под принудительным трудом.

Следует отметить, что в конституционном праве не используется понятие «достойный труд», государство гарантирует только «справедливые и удовлетворительные условия труда». Отсутствие понятия «достойный труд» в нормах права затрудняет выработку понятия «эксплуатация». Кроме того, наше государство не гарантирует право на рыночную оплату труда, а только на минимальную. Следовательно, оплата труда по нормам ниже рыночных, не может считаться эксплуатацией в нашей стране и преследоваться по закону, как в развитых демократических странах.

Трудовое право

Трудовой кодекс Республики Молдова также содержит общую норму о запрещении принудительного труда (части 1 и 3 статьи 7), но с некоторыми оговорками (часть 5 статьи 7). Кроме того, Трудовой кодекс содержит понятие «принудительного труда», основанное на конвенциях МОТ (части 2 и 4 статьи 7).

²⁶ Конституция Республики Молдова, принята 29.07.1994 (Официальный Монитор РМ, 1994, г. №1).

Статья 7. Запрещение принудительного (обязательного) труда

- (1) Принудительный (обязательный) труд запрещен.**
- (2) Принудительный (обязательный) труд означает любой труд или любую службу, к которым лицо принуждается, либо на которые оно не давало своего согласия.**
- (3) Запрещается использование принудительного (обязательного) труда в любой форме, а именно:**
- a) в качестве меры политического или воспитательного воздействия либо меры наказания за поддержку или выражение политических взглядов или убеждений, противоположных установленной политической, социальной или экономической системе;
 - b) в качестве средства мобилизации и использования рабочей силы для нужд экономического развития;
 - c) в качестве средства обеспечения трудовой дисциплины;
 - d) в качестве меры наказания за участие в забастовке;
 - e) в качестве меры дискриминации по признаку расы, национальности, вероисповедания или социального положения.
- (4) К принудительному (обязательному) труду относятся:**
- a) нарушение установленных сроков выплаты заработной платы или выплата ее не в полном размере;
 - b) требование работодателя исполнения работником трудовых обязанностей при отсутствии систем коллективной или индивидуальной защиты либо в случае, когда выполнение требуемой работы может угрожать жизни или здоровью работника.
- (5) Не считаются принудительным (обязательным) трудом:**
- a) военная служба или заменяющая ее деятельность лиц, которые согласно закону не проходят обязательную военную службу;
 - b) труд осужденного лица в период лишения свободы или в случае условно-досрочного освобождения от наказания, осуществляемый в нормальных условиях;
 - c) труд в условиях стихийных бедствий или иной опасности, а также труд, являющийся частью обычных гражданских обязанностей, установленных законом.

Трудовой кодекс Республики Молдова № 154-XV от 28 марта 2003 г. (Официальный монитор Республики Молдова, 2003, №159-162, ст. 648)

Таким образом, Трудовой кодекс, относит к элементам «принудительного труда», не только средства воздействия (принуждения)

работника, но и такие элементы, которые относятся к организации и оплате труда, а также к условиям работы:

- a) нарушение установленных сроков выплаты заработной платы;
- b) выплата заработной платы не в полном размере;
- c) нарушения правил охраны труда по требованию работодателя.

Как отмечалось, эти элементы или признаки можно отнести не только к понятию «принудительный труд». Прежде всего, они подходят и к понятию «трудовая эксплуатация»

Административное право

Кодекс Республики Молдова о правонарушениях не содержит таких понятий, как «принудительный труд» или «трудовая эксплуатация», но включает главу VI, которая содержит две статьи о правонарушениях, посягающих на трудовые права физического лица. Эти статьи касаются ответственности юридических и физических лиц за нарушения, связанные с охраной труда и оплатой труда.

Статья 55. Нарушение законодательства об охране труда

- (1) Нарушение трудового законодательства, законодательства о технике безопасности и гигиене труда, других норм по охране труда влечет наложение штрафа на физических лиц в размере от 40 до 50 условных единиц, на должностных лиц в размере от 50 до 75 условных единиц и на юридических лиц в размере от 80 до 120 условных единиц.**
- (2) Те же действия, совершенные в отношении несовершеннолетнего, влекут наложение штрафа на физических лиц в размере от 50 до 80 условных единиц, на должностных лиц в размере от 100 до 150 условных единиц и на юридических лиц в размере от 120 до 180 условных единиц**

Статья 57. Нарушение срока выплаты заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и осуществления других выплат постоянного характера, установленных законодательством

- (1) Умышленное нарушение более чем на два месяца установленного срока выплаты заработной платы, уплаты взносов обязательного государственного социального страхования, премий обязательного медицинского страхования, а также осуществления других выплат**

постоянного характера, установленных законодательством, влечет наложение штрафа на физических лиц в размере от 50 до 100 условных единиц, на должностных лиц в размере от 100 до 200 условных единиц и на юридических лиц в размере от 200 до 300 условных единиц.

КОДЕКС РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА О ПРАВОНАРУШЕНИЯХ № 218-XVI от 24 октября 2008 г. (Официальный монитор Республики Молдова, 2009, nr.3-6, ст. 15)

Выявление данных правонарушений Кодекс о правонарушениях относит к компетенции Инспекции труда :

Статья 409. Инспекция труда

- (1) Правонарушения, предусмотренные статьями 55–61, устанавливаются Инспекцией труда.
- (2) Констатировать правонарушения и составлять протоколы вправе генеральный государственный инспектор труда и его заместители, начальники территориальных инспекций труда и их заместители, инспектора труда (в редакции Закона Nr.14 от 26 февраля 2010 г.).
- (3) Протоколы о правонарушениях передаются для рассмотрения по существу в компетентную судебную инстанцию.

КОДЕКС РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА О ПРАВОНАРУШЕНИЯХ № 218-XVI от 24 октября 2008 г. (Официальный монитор Республики Молдова, 2009, nr.3-6, ст. 15).

Таким образом, легкие формы трудовой эксплуатации, связанные с охраной труда и оплатой труда, согласно законодательству Молдовы являются правонарушениями. Эти правонарушения отнесены к компетенции Инспекции труда, и за их совершение предусмотрена административная ответственность в виде штрафов. Более жесткие формы эксплуатации, связанные с применением запрещенных способов воздействия на рабочих, в целях вовлечения и удержания в ситуации эксплуатации, преследуются в рамках уголовного права.

Уголовное право

Принудительный труд криминализован в уголовном праве, как элемент торговли людьми в статьях 165 и 206 УК РМ и отдельно,

как специфическое преступление - в ст. 168 УК РМ. Хотя Палермский протокол не обязывает криминализовать связанные преступления, такой подход к криминализации логичен, потому что принудительный труд не всегда может быть элементом торговли людьми и не всегда можно доказать, что он был элементом торговли людьми. Управление ООН по борьбе с наркотиками и преступностью также рекомендует криминализовать преступления, связанные с торговлей людьми²⁷. Следовательно, принудительный труд может быть криминализован, как отдельное преступление. Другой вопрос, что статьи Уголовного кодекса, касающиеся торговли людьми и принудительного труда, не должны вступать в противоречие и должны быть четкие указания по квалификации преступлений при конкуренции норм уголовного права.

Статья 168. Принудительный труд

Принуждение лица к труду против его воли, удержание лица в подневольном состоянии с целью погашения им долга, а равно использование труда или услуг лица путем обмана, принуждения, насилия или угрозы насилием наказываются лишением свободы на срок до 3 лет.

Уголовный кодекс Республики Молдова № 985-XV от 18 апреля 2002 года (Официальный монитор Республики Молдова, 2002 г., №128-129, ст. 1012).

Статья 168 УК РМ содержит следующие элементы - способы воздействия в целях удержания в ситуации принудительного труда:

- a) принуждение;
- b) удержание лица в подневольном состоянии с целью погашения им долга;
- c) обман;
- d) насилие или угроза насилием.

«Принуждение» дважды упоминается в статье, как «принуждение лица к труду» и «использование труда или услуг путем ... принуждения». Непонятно в чем разница между этими понятиями. Между тем, «принуждение» вообще должно быть исключено из этой статьи, поскольку это сложное понятие, которое поглощает

²⁷ Набор методических пособий по вопросам борьбы с торговлей людьми. Глобальная программа по борьбе с торговлей людьми. ООН, 2006 г., стр. 37. Версию на русском и английском языках можно загрузить из Интернета: <http://www.unodc.org/documents/human-trafficking/HT-toolkit-ru.pdf>

другие элементы этой статьи, такие, как «удержание лица в подневольном состоянии с целью погашения им долга», «обман», «насилие или угроза насилием». Это все формы принуждения. В юридическую конструкцию преступления принудительного труда не следует включать сложные элементы. Это создает проблемы в правоприменительной практике.

Кроме того, статья перечисляет далеко не все способы воздействия, описанные в научных публикациях по проблематике и в разъяснениях МОТ. На наш взгляд, юридическая конструкция ст.168 УК РМ нуждается в кардинальном улучшении.

Преступление принудительного труда также, как и торговля людьми, относится к преступлениям против свободы, чести и достоинства личности. Эти преступления криминализованы в разделе III Уголовного кодекса. Однако, по не совсем понятным причинам, Уголовным Кодексом предусмотрено гораздо более строгое наказание за торговлю людьми в целях эксплуатации принудительного труда, чем собственно за эксплуатацию принудительного труда. А ведь эти преступления отличаются только тем, что торговля людьми предполагает наличие неких подготовительных этапов – вербовки, перевозки и передачи. Так, ст.165 УК РМ «Торговля людьми» предусматривает наказание лишением свободы от 5 до 20 лет, ст. 206 УК РМ «Торговля детьми» предусматривает наказание лишением свободы от 8 до 20 лет или пожизненное заключение, а ст.168 УК РМ «Принудительный труд» предусматривает наказание лишением свободы на срок до 3-х лет.

Следует отметить, что согласно ст. 16 УК РМ, которая установила классификацию преступлений в зависимости от характера и степени тяжести преступления, принудительный труд и торговля людьми относятся к разным категориям преступлений. Так, торговля людьми (в т.ч. в целях эксплуатации принудительного труда) относится к категории тяжких и особо тяжких преступлений, торговля детьми относится к категории тяжких, особо тяжких и чрезвычайно тяжких преступлений, а принудительный труд - к преступлениям средней тяжести. За преступления средней тяжести уголовный закон предусматривает максимальное наказание в виде лишения свободы до 5 лет.

Конечно, можно по-разному можно оценивать степень общественной опасности преступлений торговли людьми и принудительного труда. Общественная опасность подразумевает не только вред для личности, но и для общества и государства. Конечно, преступления торговли людьми часто носят транснациональный характер и поэтому наносят большой вред международному имиджу Молдовы. Но все же разница в наказании за торговлю людьми в целях эксплуатации принудительного труда и принудительный труд слишком большая. Далее, сравним понятия элементы статей 165 и 168 УК РМ, которые касаются способов воздействия. Статью 206 УК РМ мы не анализируем, потому что, исходя из Палермского протокола, способы воздействия не должны приниматься во внимание при квалификации преступления «торговли детьми».

Итак, статья 165 УК РМ содержит следующие элементы - способы воздействия в целях удержания в ситуации торговли людьми, в т.ч. на этапе принудительного труда:

- a) угроза применения или применение физического или психического насилия, не опасного для жизни и здоровья лица, в том числе путем:
 - a. похищения
 - b. изъятия документов и удержания лица в подневольном состоянии с целью погашения установленного в неразумных пределах долга
 - c. угрозы сообщения конфиденциальной информации семье жертвы или другим лицам, как физическим, так и юридическим;
- b) обман;
- c) злоупотребление уязвимостью положения или злоупотребление властью, дача или принятие платежей либо выгод для получения согласия лица, контролирующего другое лицо;
- d) применение насилия, опасного для жизни, физического или психического здоровья лица;
- e) применение пыток, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения с целью подчинения лица;
- f) изнасилование, использование физической зависимости, оружия.

Как показывает анализ, статья 165 УК РМ содержит гораздо больше элементов, которые относятся к способам воздействия, чем статья

168 УК РМ. Эти элементы четко классифицированы и сведены в три подгруппы по тяжести вреда для потерпевшего.

На наш взгляд, из текста статьи совершенно ясно, что перечисленные способы воздействия, относятся не только к таким этапам торговли людьми, как **вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение лица**, но и к завершающему этапу - **эксплуатации принудительного труда**. И, в общем-то понятно, что под принудительным трудом понимается труд, когда работодатель использует перечисленные запрещенные способы воздействия для удержания работника в этой ситуации.

Однако, в разъяснениях Высшей судебной палаты Республики Молдова (п.4.2.)²⁸ по элементам преступлений торговли людьми и детьми, о которых уже упоминалось, в числе прочих были даны толкования понятия «принудительный труд», причем с отсылкой на Конвенцию МОТ:

4.2. В соответствии с требованиями Конвенции Международной организации труда о принудительном или обязательном труде эксплуатацией принудительного труда или услуг является:

- a) принудительное склонение пострадавшего к выполнению работы, которую по собственному желанию и воле он бы не выполнял;*
- b) создание ситуации, когда пострадавший вынужден выполнять работу, которую не обязан выполнять;*
- c) удержание лица в подневольном состоянии с целью погашения долга;*
- d) получение работы либо услуг путем обмана, принуждения, насилия или угрозы применения насилия.*

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПЛЕНУМА ВЫСШЕЙ СУДЕБНОЙ ПАЛАТЫ РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА «О практике применения законодательства по делам о торговле людьми и торговле детьми» N 37 от 22.11.2004 г. Бюллетень Высшей судебной палаты Республики Молдова, 2005 г., N 8, стр.24

В этом определении перечисляются отдельные способы воздействия, применяемые для удержания в ситуации принудительного труда. Из этого определения следует, что способы воздействия, перечисленные

²⁸ ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПЛЕНУМА ВЫСШЕЙ СУДЕБНОЙ ПАЛАТЫ РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА «О практике применения законодательства по делам о торговле людьми и торговле детьми» N 37 от 22.11.2004 г. Бюллетень Высшей судебной палаты Республики Молдова, 2005 г., N 8

в п.2.3. этого же документа, относятся только к этапам вербовки, перевозки, передачи-получения лица, но не к этапу эксплуатации. На наш взгляд, это только запутывает понятие «принудительного труда» и «торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда», особенно подпункт d) пункта 4.2., из которого вообще неясно кто виноват в ситуации принудительного труда – работодатель или работник.

Итак, как показывает анализ понятия «принудительного труда» в уголовном праве, оно по-разному трактуется в двух статьях Уголовного кодекса – 165 и 168, а Высшая судебная палата дала еще и третье толкование этого понятия.



IV. Проблемы в уголовном преследовании и судебном разбирательстве



IV. Проблемы в уголовном преследовании и судебном разбирательстве

Сложность юридической конструкции преступления торговли людьми в уголовном праве позволяет по-разному интерпретировать на практике признаки торговли людьми. Это дает определенную свободу правоохранным органам, но усложняет сбор доказательств совершенного преступления. Многие дела, которые первоначально квалифицируются, как преступления торговли людьми, затем при рассмотрении в судебных инстанциях подвергаются переквалификации по другим статьям Уголовного кодекса.

Проблемы в применении судебными инстанциями законодательства по делам о торговле людьми и торговле детьми были отмечены Высшей судебной палатой Республики Молдова²⁹ еще в 2006 году на основе анализа дел, рассмотренных в судах в 2004 – 2005 г.г. Следует отметить, что Высшая судебная палата изучила тогда 34 дела по ст. 165 УК РМ и 7 дел по ст. ст. 206 и 207 УК РМ, причем неясно были ли среди этих дел, уголовные дела, связанные с эксплуатацией принудительного труда. Высшая судебная палата тогда отметила небольшую судебную практику по данным делам, недостаточное знание законодательства по данному вопросу некоторыми судьями, отсутствие разъяснений по многим вопросам применения данного законодательства. Отмечались объективные трудности, существующие при доказательстве данных преступлений. Высшая судебная палата также обратила внимание на факты переквалификации уголовных дел по торговле людьми, причем в ряде случаев ошибочной, с последующим освобождением от наказания по амнистии. Отмечалось, что суды изменяют квалификацию преступлений по тем основаниям, что потерпевшие изменили показания, без учета того, что они чаще всего травмированы, судебное разбирательство ими воспринимается, как суровое испытание. По изученным делам суды не практиковали допросы потерпевших (даже несовершеннолетних) в отдельном помещении, в отсутствие подсудимых и их родственников.

Как уже отмечалось, предварительный опрос специалистов правоохранительных органов, проведенный в начале 2010 года в рамках

²⁹ Информация о результатах обобщения судебной практики по делам о торговле людьми, торговле детьми, незаконном вывозе детей из страны и сутенерстве. Бюллетень Высшей судебной палаты Республики Молдова 2006 г., №5, стр.34.

одно из исследований Международного центра «Ла Страда», выявил наличие проблем в уголовном преследовании за совершение преступлений торговли людьми. В ходе опроса специалисты отметили, что им тяжелее осуществлять уголовное преследование за преступления торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, чем за торговлю людьми в целях сексуальной эксплуатации. Были выявлены следующие проблемы:

- 1) преступление торговли людьми, закрепленное в уголовном праве Республики Молдова, имеет сложный состав и включает много признаков, которые в реальных ситуациях встречаются в различных комбинациях, что создает определенные сложности в квалификации этого преступления;
- 2) Уголовный Кодекс Республики Молдова предусматривает уголовное наказание за торговлю людьми, как за ряд взаимосвязанных деяний, которые могут быть квалифицированы, как самостоятельные преступления, что также создает определенные сложности в квалификации этого преступления;
- 3) сложно доказать связь между преступными действиями, которые составляют последовательные этапы единого преступления торговли людьми от этапа вербовки до этапа эксплуатации жертвы;
- 4) сложно доказать преступный умысел вербовщиков;
- 5) сложно доказать преступное воздействие на разных этапах торговли людьми, если в отношении пострадавших применялось не физическое воздействие (насилие, ограничение свободы передвижения, изъятие документов), а применялся обман, злоупотребление уязвимостью положения или их сочетание;
- 6) часто применяемая преступниками манипуляция - способ воздействия на сознание, основанный на обмане, вообще плохо изучена и не криминализована;
- 7) в случае, если эксплуатация осуществляется за границей, сложно собрать доказательства эксплуатации;
- 8) жертвы торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда и услуг в основном работают вне организованного рынка труда, без трудовых договоров, что осложняет сбор доказательственной базы;
- 9) пострадавшие чаще всего жалуются на эксплуатацию, тяжелые условия труда или проживания, а на невыплату обещанного денежного вознаграждения. В случае добровольной выплаты

денег потерпевшим, происшедшее становится простым нарушением трудового законодательства, а не уголовным преступлением.

Журналистские расследования и публикации в СМИ, также отмечают проблемы в судебном разбирательстве по делам торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда³⁰, которые приводят к тому, что обвиняемые уходят от ответственности:

- a) уголовные дела рассматриваются в судебных инстанциях в течение длительного времени (по нескольку лет), заседания часто переносятся на другую дату;
- b) пострадавшие часто меняют свои показания в ходе судебного разбирательства;
- c) пострадавшие по разным причинам не являются на судебные заседания (усталость от длительности судебного разбирательства, занятость другими делами, отсутствие денег на проезд или выезд на заработки в другие страны, не дождавшись завершения судебного разбирательства и т.п.).

Анализ указанной информации приводит к выводу, что названные проблемы в уголовном преследовании и судебном разбирательстве связаны не только с уже хорошо известными недостатками в подготовке кадров, организации их работы и дефицитом необходимых ресурсов. Но также очевидно, что названные проблемы могут быть обусловлены проблемами в:

- a) **проблемах в криминализации, а именно в изъянах правовой конструкции преступлений торговли людьми/детьми и принудительного труда, что не позволяет эффективно осуществлять уголовное преследование (слишком сложный состав преступления, недостатки или отсутствие разъяснений по квалифицирующим признакам состава, несоответствие норм уголовного права реалиям уголовных преступлений и т.п.);**
- b) **изъянах избранного в стране подхода к противодействию торговле людьми в целях эксплуатации принудительного труда - излишняя концентрация на уголовном преследовании при игнорировании иных правовых или организационно-технических средств противодействия;**

³⁰ См. «Дела жертв трудового трафика маринуют в суде». Central de Investigatii Jurnalistice (CIN). 28 февраля 2011. Можно загрузить из Интернета : <http://www.azi.md/ru/investigation/16801>



с) отсутствию в стране опыта создания эффективных юридических механизмов реализации достоинства личности.

V. Сопоставительный анализ судебной практики



V. Сопоставительный анализ судебной практики

5.1. Проблемы правоприменительной практики

В ходе настоящего исследования было изучено **24 уголовных дела**, которые были связаны с эксплуатацией принудительного труда и попрошайничества, и рассматривались судебными инстанциями в 2006-2009 годах. Следует отметить, что хотя попрошайничество не входит в понятие принудительного труда, на практике есть случаи, когда жертв торговли людьми в целях эксплуатации попрошайничества, одновременно подвергали эксплуатации в домашнем труде. Поэтому, исходя из интересов настоящего исследования, эти дела анализировались вместе.

Большинство указанных дел были возбуждены, как дела о торговле людьми и детьми:

- 15 дел были возбуждены, как дела о торговле людьми (14 дел по ст.165 УК РМ и 1 дело по ст. 122 УК РМ в редакции 1961 г.);
- 3 дела, были возбуждены как дела о торговле детьми (ст.206 УК РМ);
- 4 дела были возбуждены одновременно по двум статьям 165 и 206 УК РМ о торговле людьми и торговле детьми;
- 2 дела были возбуждены по ст.361¹ УК РМ об организации незаконной миграции и ст. 166 УК РМ о незаконном лишении свободы, но в этих делах присутствовали элементы торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда.

Общее число обвиняемых по указанным делам составляло 37 человек, общее число пострадавших – 161 человек.

Результаты судебного разбирательства

Как показал анализ материалов уголовных дел, из **37 человек**, обвиняемых по указанным делам:

- **8 человек не понесли никакого наказания**, и уголовные дела в отношении этих людей были прекращены (2 человека оправданы, 5 человек заключили примирение с пострадавшими и одно дело прекращено по амнистии);

- **13 человек были осуждены и получили легкое наказание** (12 человек - в виде штрафов и 1 - в виде неоплачиваемых работ в пользу общества);
- **11 человек были осуждены условно** на разные сроки тюремного заключения с отсрочкой приведения приговора в действие на определенный судом срок, если в течение этого срока они не совершат нового преступления;
- **5 человек были осуждены на разные сроки тюремного заключения**, из них 3 человека реально отбывают тюремное наказание, 1 человек умер еще до окончания судебного разбирательства и 1 человек скрылся (приговор был вынесен заочно).

Таким образом, только 5 из 37 обвиняемых были приговорены к тюремному заключению. Причем только 3 человека были осуждены по ст.165 УК РМ, которая предусматривает большие сроки тюремного заключения:

- 1 чел. – по ст. 165 ч. 2 п. «b» приговорен к 9 годам и 6 мес. Лишения свободы;
- 1 чел. – по ст. 165 ч. 3 п. «a» и ст. 206 ч. 3 п. «a», «b» и «c» приговорен к 7 годам лишения свободы;
- 1 чел - по ст. 165 п. «a», «b» и «c» и ст. 362¹ ч.1 приговорен к 7 годам и 2 месяцам лишения свободы.
- 2 человека были осуждены по ст.168 УК РМ и приговорены соответственно к 1 году лишения свободы и штрафу 800 у.е. и к 8 месяцам лишения свободы.

Сравнение материалов уголовных показывает, что за схожие противоправные действия разные судебные инстанции в сходных случаях выносят одним обвиняемым оправдательный приговор, а других признают виновными. В отношении размера установленных наказаний следует отметить, что они не имеют прямой связи с размером вреда, нанесенного потерпевшим. Так, сравнительный анализ уголовных дел, по которым обвиняемые понесли реальное наказание и отбывают тюремное заключение, показывает, что двое из них были приговорены к примерно одинаковым срокам: - 7 лет тюремного заключения – в одном случае и 7 лет и два месяца – в другом случае. Но в первом случае от действий обвиняемого в течение 2-х лет пострадали 38 человек, в т.ч. 5 несовершеннолетних,

было признано, что действовала преступная группа (2 сообщника по делу скрылись) и применялись очень грубые способы физического насилия. Во втором случае – пострадал один человек, организованная преступность не была задействована, физическое насилие не применялось, и эксплуатация в домашнем труде длилась 1 месяц. Сложно сказать, чем руководствовались судебные инстанции во втором случае.

По одному из дел обвиняемая была осуждена по статье 206 ч. 1 п.б на 5 лет условно, хотя минимальный срок лишения свободы по этой статье составляет 8 лет, а условное осуждение не может применяться. Это является явной судебной ошибкой. Но Апелляционная палата оставила данное решение без изменения.

По другому делу обвиняемая была признана виновной по ст.165, но получила наказание в виде штрафа (300 у.е.), хотя по этой статье наказание в виде штрафа предусмотрено только для юридических лиц.

Суды не используют возможность обвинения по ст.165 и 206 УК за преступления торговли людьми/детьми, совершенные внутри Республики Молдова. Уголовные дела рассматриваются в судебных инстанциях в течение длительного времени (по несколько лет). Материальный и моральный ущерб в пользу потерпевших взыскивается крайне редко (суд постановил взыскать ущерб в пользу одной потерпевшей только по одному из 24-х уголовных дел, по которым проходило более 160 потерпевших).

Из 37 обвиняемых 8 не понесли наказания и 13 получили наказание в виде штрафа. Между тем, на уголовное расследование и судебное разбирательство было затрачено много сил и государственных средств, ведь уголовный процесс - очень дорогостоящий процесс. Даже в развитых, т.е. более богатых по сравнению с Молдовой, демократических странах к уголовному преследованию прибегают тогда, когда собраны существенные доказательства для обвинения. Если поступает информация о совершении общественно опасных деяний, то вначале пытаются пресечь эти деяния другими правовыми или организационно-техническими средствами, в основном в рамках трудового права.

Хотя количество рассмотренных уголовных дел не позволяет делать какие-то обобщения, все же эта статистика наводит на мысль о неэффективности уголовного процесса.

Говоря об эффективности уголовного преследования, нельзя не упомянуть о двух уголовных делах, одно из них было возбуждено в отношении молодого мужчины, а другое в отношении - супружеской пары, в которой супруга является родной сестрой обвиняемого по первому делу. Из первого дела следует, что молодой мужчина (29 лет) на протяжении 2006-2007 г.г. незаконно организовывал трудоустройство рабочих из Молдовы на различных сельхозпредприятиях в различных областях России. Потерпевшими по делу проходили 11 граждан Молдовы, но на самом деле их было гораздо больше. Обвиняемый отбирал у них паспорта, ограничивая свободу передвижения. Люди работали по многу часов, практически без выходных. Многих он избивал. Большинство людей получило только мизерную оплату за каторжный труд. Обвиняемый был заочно приговорен по ст.168 УК РМ к одному году тюремного заключения и штрафу в размере 300 у.е. Обвиняемому удалось скрыться, и он не понес никакого наказания.

Из другого уголовного дела следует, что сестра обвиняемого по первому делу, вместе со своим мужем занималась такой же деятельностью по трудоустройству в Российской Федерации и примерно в то же время. Более того, они продолжили свою деятельность в 2008 году, уже после того как брат был заочно осужден. В отношении этой супружеской пары в 2008 году было возбуждено 2 уголовных дела по ст.ст. 165 и 206 УК РМ, по одному из них проходило 13 потерпевших, в т.ч. 2 несовершеннолетних, а по второму – 3 потерпевших. Впоследствии оба уголовных дела были объединены в одно. Интересно, что в деле имеется запись о том, что на одном из этапов уголовного расследования с этой супружеской пары были сняты все обвинения на том основании, что:

- 1) супруги изымали паспорта у людей не для ограничения свободы передвижения, а для изготовления видов на жительство;
- 2) все паспорта хранились в бухгалтерии сельхозпредприятия в России, где они работали;
- 3) целью супругов, как **руководителей трудового коллектива**, было создание возможности для миграционной службы при необходимости в любое время проверить легальность пребывания граждан Молдовы в России.

Эти выводы делаются несмотря на, что в деле нет ни одного подтверждающего документа из Российской Федерации. Но в итоге суд 1-й инстанции все же признал супругов виновными, хотя и назначил им наказание только в виде штрафа.

Изменение квалификации уголовных дел

В ходе судебного разбирательства была изменена квалификация более половины рассматриваемых дел, что позволило существенно снизить размер возможного наказания.

Как было отмечено, 22 из 24 рассматриваемых уголовных дел были возбуждены по статье 165 и 206 УК РМ, но затем большинство из них было переквалифицировано на другие статьи Уголовного кодекса. Чаще всего в ходе судебного разбирательства переквалифицировали со ст. 165 на ст.168 УК РМ (9 дел из 22-х). В некоторых делах, есть сведения о том, что это дело было переквалифицировано по несколько раз даже на этапе расследования полицией (со ст. 165 на ст.168, затем опять на ст.165 и опять на ст.168). Это явно свидетельствует о том, что у специалистов правоохранительных органов и судей существуют объективные трудности в квалификации дел по торговле людьми и принудительному труду. Из материалов уголовных дел сложно понять, по какой причине это происходит, т.к. в них редко указывается, что послужило причиной переквалификации. Но даже если такие указания есть в деле, сложно понять их логику. Так, в одном из дел, переквалифицированных со ст. 165 на ст.168 УК РМ, указывалось, что переквалификация была произведена по следующим основаниям:

- люди ехали добровольно;
- у них не было денег и паспортов;
- они жили в общежитии и питались 3 раза в день.

Комментировать эти объяснения невозможно, поскольку они нелогичны.

При организации настоящего исследования ожидалось, что материалы уголовных дел позволят выяснить, почему происходит переквалификация уголовных дел по торговле людьми на другие статьи. К сожалению, эти надежды не оправдались. Ясно, что правовая конструкция торговли людьми сложная, неудобная для практического применения. Кроме того, при квалификации специалистам прихо-

дится выбирать одну из нескольких конкурирующих норм Уголовного кодекса, и очевидно у них нет четкого представления, как это следует делать.

Следует также отметить, что статья 168 УК предусматривает уголовное наказание лишением свободы на срок до 3-х лет. Однако на практике несколько осужденных по ст. 168 УК РМ в мае 2007 г. и в марте 2009 года вообще получили наказание только в виде наложения штрафа. Сложно сказать, была ли это судебная ошибка или нечто худшее.

Кроме того, отнесение принудительного труда к преступлениям средней тяжести дает законное основание суду не приводить наказание в исполнение в течение определенного судом испытательного срока, как это предусмотрено ст. 90 УК РМ «Условное осуждение». Торговля людьми и торговля детьми относятся к тяжким, особо тяжким и чрезвычайно тяжким преступлениям и в отношении лиц, совершивших эти преступления условное осуждение не должно применяться. Существенная разница в наказании между статьями 165, 206 и статьей 168 при незначительной разнице в элементах преступления дала возможность почти трети обвиняемым получить условное наказание.

Из материалов уголовного дела

Торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда в сельском хозяйстве

Алексей, 16 лет, житель села на севере Молдовы

В 2005 г. житель одного из сел на севере Молдовы устроил своего несовершеннолетнего приемного сына Алексея (возраст 16 лет, образование - 3 класса) на работу в качестве помощника пастуха в соседнее село. Вначале Алексей работал добровольно, но заработную плату пастух выплачивал не ему, а его отчиму.

После того, как летом 2007 года по недосмотру Алексея в стаде погибло несколько овец, пастух сказал ему, что теперь ему придется работать без оплаты, поскольку он должен отработать нанесенный ущерб. Алексей вначале испугался, а затем вообще потерял интерес к этой работе. Он несколько раз убежал от пастуха к своей бабушке, говорил, что он не хочет больше работать у пастуха, просил защитить его и

разрешить пожить у нее. Но каждый раз отчим насильно возвращал его обратно к пастуху. В конце концов, Алексей стал днем работать под постоянным присмотром пастуха, а на ночь пастух стал привязывать его к кровати, используя железную цепь, чтобы Алексей не убежал. Об этом стало известно сначала одному из жителей села, а затем и полицейскому, который помог Алексею высвободиться из этой ситуации.

Уголовное дело вначале было возбуждено по ст. 165 «Торговля людьми», потом переквалифицировано на ст. 206 «Торговля детьми», часть (2) литеры "а", а затем еще раз переквалифицировано на ст. 168 «Принудительный труд».

Суд 1-й инстанции признал отчима Алексея и пастуха виновными по ст. 168 «Принудительный труд» и ст. 166 «Незаконное лишение свободы» часть (1) и приговорил к лишению свободы условно с учетом ст. 90 УК ч. (1) пастуха - на срок 2 года и 6 месяцев, а отчима - на срок 1 год с отсрочкой приведения приговора в действие, если в течение указанного времени осужденные не совершат нового преступления.

Следует также отметить, что отнесение принудительного труда к преступлениям средней тяжести позволяет суду закрыть дело в связи с примирением сторон на основании ст. 109 УК. Как отмечалось, 5 из 37 обвиняемых заключили примирение с пострадавшими. Каким образом обвиняемые склоняют пострадавших к примирению можно только догадываться. Хорошо если, для этого обвиняемые возвращают потерпевшим свои долги по заработной плате, из-за которых в основном и возникают жалобы. Потерпевшие, как правило, не жалуются на условия труда, на то, что оплата труда ниже рыночного уровня в стране назначения, они жалуются на то, что им не выплачивают обещанные деньги, которые они отработали и в которых они крайне нуждаются. Но не исключено, что обвиняемые продолжали использовать в ходе разбирательства по уголовному делу те же способы воздействия на пострадавших, что и при эксплуатации, с тем, чтобы они согласились на примирение.

**Из материалов уголовного дела
Торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда
(погрузочно - разгрузочные работы)**

Игорь, 20 лет, житель небольшого городка на севере Молдовы

В 2007 Игорь работал грузчиком на складе. Осенью он совершил прогул, после чего хозяин склада ему сказал, что увольняет его. Перед увольнением хозяин произвел инвентаризацию на складе, в ходе которой выяснилась недостача в сумме 8000 лей. Хозяин склада потребовал, чтобы Игорь дал ему долговую расписку на указанную сумму. Затем он помог Игорю устроиться на работу грузчиком у его знакомых - отца и сына, которые постоянно торговали на рынке этого же города. Игорь работал без трудового контракта, а отец и сын выплачивали ежемесячно частями деньги его бывшему хозяину в счет погашения его долга – примерно по 1000 лей в месяц. Игорь получал только мизерные суммы по 200-300 лей (приблизительно 20-30 \$) в месяц, иногда работодатели ему выдавали кое-какие продукты и дарили свои старые вещи. Через 8 месяцев работы его долг перед прежним работодателем был погашен. Но его работодателям настолько понравилась идея долга и его отработки, что они еще до выплаты долга стали накладывать Игорю «штрафы» за различные провинности, настоящие или вымышленные – точно неизвестно, такие как выход на работу в нетрезвом состоянии и кража 5 кг сахара. Однако, суммы «штрафов» были несоизмеримы с провинностями. Кроме того, работодатели часто его оскорбляли и угрожали, и даже один из них избил его прямо на рынке.

В сентябре 2008 г. отец и сын, применяя угрозы, заставили Игоря подписать новую долговую расписку уже на свое имя и на сумму 20000 лей. Игорь подписал ее, побоявшись новых побоев. Работодатели всячески угрожали ему, обещали «достать из-под земли», если он вздумает не выходить на работу.

Но в октябре 2008 г., когда уже прошло 11 месяцев с момента начала его работы на отца и сына, терпению Игоря наступил предел. Ему надоело терпеть издевательства работодателей, он перестал выходить на работу и стал скрываться. Отец и сын стали его повсюду искать. Сначала они ворвались в дом его сожительницы, а затем не обнаружив Игоря, ворвались в дом его родителей. Перепрыгнули через забор, сломали дверной замок и обыскали весь дом. При этом один из них размахивал железным кастетом, одетым на руку, они кричали и угрожали. Только узнав, что отец Игоря вызвал по телефону полицию, они убежали.

Уголовное дело вначале было возбуждено по ст. 165 УК РМ «Торговля людьми» часть (2) литера «d» и «f», по ст. 155 «Угроза убийством или причинением тяжких телесных повреждений или иного тяжкого вреда здоровью», а также по ст. 179 часть (1) «Нарушение неприкосновенности жилища».

Суд 1-й инстанции в феврале 2009 года признал отца и сына виновными по ст. 168 УК «Принудительный труд» и по ст. 179 «Нарушение неприкосновенности жилища», но прекратил дело в связи с примирением сторон с учетом ст. 109 УК «Примирение».

Анализ нескольких уголовных дел о торговле людьми в целях эксплуатации попрошайничества показал, что в ходе судебного разбирательства тоже допускается переквалификация со ст.165 УК РМ на ст. 302 УК РМ «Инициирование или организация попрошайничества». Так, обвиняемый по одному из дел, изначально возбужденному по ст.165 УК РМ, после переквалификации этого дела на ст. 302 УК РМ получил очень мягкое наказание в виде штрафа в сумме 10 тыс. лей (около 800 долларов США). Это при том, что он занимался этой деятельностью в Санкт-Петербурге, Россия, течение, как минимум 3-х лет. На него, согласно материалам дела, работало 5 попрошаек (4 инвалида из России и одна девушка из Молдовы), а также еще 3 девушки из Молдовы, которые ежедневно развозили инвалидные коляски по различным станциям городского метрополитена. По показаниям свидетелей, ежедневно каждый инвалид передавал обвиняемому сумму эквивалентную 100-300 долларов США. Все 4 гражданки Молдовы (возраст 19-20 лет), проходившие по этому делу, как потерпевшие, показали, что обвиняемый обманом заманил их в Россию, пообещав работу в доме престарелых или на стройке, затем силой заставил работать на себя в сфере попрошайничества. Всех их он неоднократно избивал. Одну из девушек он однажды так избил, что она попала в больницу. Сумму, потраченную на ее лечение, он затем цинично вычел из ее и без того небольшого заработка.

Как и в случае анализа статей 165, 206 и 168 УК РМ, анализ статей 165, 206 и 302 показывает, что по непонятным причинам, статьи 165 и 206 УК РМ предусматривают гораздо более строгое наказание за торговлю людьми в целях эксплуатации принудительного попрошайничества чем ст. 302 УК РМ за при-

нуждение лица к попрошайничеству. В итоге на практике это приводит к несправедливому наказанию. Интересно, что в материалах вышеприведенного дела о попрошайничестве в Санкт-Петербурге есть сведения о том, что сообщница обвиняемого, которая вербовала для него девушек в Молдове, была осуждена в 2004 году по ст. 165 ч. 1 на 5 лет тюремного заключения условно. В тоже время обвиняемый по данному делу был осужден по ст.302 ч. 1 УК РМ и понес наказание в виде штрафа. Статью 302 УК РМ также нужно пересмотреть и привести в логическое соответствие с нормами статей 165 и 206.

Показания свидетелей

Материалы многих уголовных дел показывают, что потерпевшие изменяют свои показания в ходе судебного разбирательства. Так, в одном из дел, после того, как свидетели изменили в суде 1-й инстанции свои показания, и суд признал обвиняемого невиновным, государственный обвинитель писал в своем обращении в Апелляционную палату, что он не исключает, что пострадавшие изменили показания, под давлением обвиняемого. Во время расследования по этому делу пострадавшие заявили полиции, что обвиняемый угрожал им и требовал, чтобы они изменили свои показания. Обвиняемому было официально предъявлено не только обвинение в торговле людьми, но и обвинение в принуждении к даче ложных показаний. Но на суде пострадавшие уже говорили, что обвиняемый не принуждал их изменить показания, а только мягко просил, чтобы они забрали свои заявления.

При обращении в Апелляционную палату по данному делу государственный обвинитель также сделал следующее обобщение своего опыта по делам о торговле людьми:

«...необходимо отметить, что в случае торговли людьми, жертвы и свидетели по причине угроз расправы над ними или их близкими, исключительно редко готовы взять на себя инициативу, а еще реже дать в ходе судебного разбирательства такие же достоверные и детальные свидетельские показания, как во время уголовного расследования».

Эти слова многое говорят о том, как у нас обстоят дела с защитой свидетелей в уголовном процессе.

Из материалов уголовного дела

Торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда в сельском хозяйстве

Роман, 40 лет, и другие жители одного из сел в центре Молдовы

В марте 2005 г., Роман, семья которого находилась в очень стесненном материальном положении, узнал от своего знакомого, что в их селе есть человек, который помогает трудоустроиться в Беларуси. Они вдвоем пришли в дом к этому человеку, которого звали Ион, и попросили взять с собой на работу в Беларусь. Ион пообещал их трудоустроить в одном из сельскохозяйственных предприятий Беларуси. Он также пообещал хорошую зарплату (200 долларов США в месяц), бесплатный проезд в оба конца, бесплатное питание и проживание в хороших условиях за счет сельхозпредприятия в Беларуси.

Затем Ион за свой счет помог ему получить заграничный паспорт. В начале мая 2005 г. Роман и еще 7 человек из Молдовы (бригада) выехали в Беларусь. В начале, они из своего села добрались до Кишинева, где на вокзале их ждал Ион. Он купил им билеты на поезд и отправил в г. Минск. Когда они прибыли в г. Минск, на вокзале их встретил представитель сельскохозяйственного предприятия, который помог им добраться к месту работы.

По приезду их поселили в коровнике на ферме. Спали на матрасах, прямо на полу. Вокруг бегали крысы. Работать пришлось без выходных с 5 часов утра до 10 часов вечера. Кормили один раз в день. Роман проработал на стройке 2 месяца, за что получил в кассе предприятия 1500 белорусских рублей (80 долларов США). Этих денег не хватало даже на билет домой. Тогда Роман сам нашел себе работу у одного человека в Беларуси. Заработал денег на обратную дорогу и вернулся в Молдову. По прошествии некоторого времени, он обратился в полицию с соответствующим заявлением.

В июне 2006 г. Было возбуждено уголовное дело по ст. 165 «Торговля людьми», часть (2), лит (d) и направлен официальный запрос в Беларусь. В сентябре 2006 года было возбуждено еще одно уголовное дело в отношении Иона по жалобе других пострадавших из того же села. Они также жаловались на то, что Ион помог им трудоустроиться в Беларуси в 2003 г. (прополка свеклы). В течение нескольких месяцев они работали и жили в тяжелых условиях, к ним применялись угрозы физической расправы, и они не получили обещанную зарплату. Затем эти два дела объединили в одно.

Когда Ион об этом узнал, он с еще двумя мужчинами пришел к Роману домой, стал ему угрожать, обещал застрелить. Из дела следует, что Ион также угрожал и 3 другим потерпевшим. Однако, Роман повел себя мужественно и написал новое заявление, на этот раз в Генеральную прокуратуру. Иону предъявили еще одно обвинение по ст. 314 «Принуждение к даче ложных показаний».

Когда Ион понял, что ему придется предстать перед судом, он рассчитался по своим долгам с потерпевшими.

В ходе расследования выяснилось, что Ион на протяжении нескольких лет (2003-2005 г.г.) заключал трудовые договора с разными сельхозпредприятиями в Беларуси, как бригадир (руководитель бригады рабочих), на выполнение разных сельскохозяйственных и строительных работ. А затем оказывал посреднические услуги своим соотечественникам в трудоустройстве за рубежом. Он за свой счет помогал им изготовить паспорта и приобретал билеты. Затем присваивал часть их заработка, что не могло происходить без помощи работников предприятий в Беларуси.

Суд 1-й инстанции состоялся в марте 2007 г. Суд посчитал, что вина Иона не доказана. Он не вербовал пострадавших – они сами приходили к нему домой и просили их трудоустроить. Суд также посчитал, что Ион людей не перевозил, они ехали сами (!!!). Условия труда и быта обеспечивались и целиком зависели от сельхозпредприятия. Деньги пострадавшие получали в кассе сельхоз предприятия. Запугивание свидетелей и принуждение к даче ложных показаний. по мнению суда, ничем не подтвердилось.

В то же время из материалов дела следует, что пострадавшие изменили свои показания в ходе судебного разбирательства. Если во время расследования по делу они заявили полиции, что Ион угрожал им и требовал, чтобы они изменили, свои показания, то на суде каждый из них говорил, что Ион только мягко просил, чтобы они забрали свои заявления.

Прокуратура обжаловала решение суда 1-й инстанции в Апелляционную палату. Однако, Апелляционная палата оставила это решение без изменения. В решении Апелляционной палаты указано, что суд не может просто читать материалы следствия. Потерпевшие должны подтвердить свои показания в суде.

Страны назначения

Анализ уголовных дел показал, что эксплуатация принудительного труда граждан Молдовы происходила в России, Украине и Беларуси. Кроме того, был возбужден ряд уголовных дел по случаям торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, которые произошли в Молдове.

Россия и Украина упоминаются во многих исследованиях, как страны, которые принимают наибольшее число трудовых мигрантов из Молдовы, и которые, к сожалению, занимают первые две позиции в перечне стран назначения для жертв торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда. Это связано с близостью данных стран в географическом плане, отсутствием визового режима и отсутствием языкового барьера для трудовых мигрантов из Молдовы. В то же время удивляет отсутствие в судах уголовных дел по факту торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, которые имели место в таких странах, как Турция, ОАЭ, Израиль и Греция, в которых по данным Государственного департамента США³¹ граждане Молдовы также подвергаются принудительному труду. По данным Международного центра «Ла Страда» к таким странам можно отнести Чехию и Польшу. Такую ситуацию можно объяснить двумя причинами. Очевидно, пострадавшие боятся, что обращение в полицию может повлиять на их дальнейшее трудоустройство в этих странах. Кроме того, возможно, что расследование дел в этих странах крайне затруднено из-за языкового барьера.

Случай из регистра звонков на Горячую Линию Международного центра «Ла Страда» Торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда

Константин, 27 лет, житель небольшого городка в центре Молдовы

В октябре 2007 г. на Горячую Линию Международного центра «Ла Страда» позвонила женщина – гражданка Молдовы. Она рассказала о том, что произошло с ее мужем. В свои 27 лет ее муж Константин имел 4-летний опыт работы в Чехии, работая по рабочему контакту. Когда он в очередной раз устроился на работу в Чехии, новый работо-

³¹ U.S. Department of State, "Trafficking in Persons" Report, June 2011, page 259. Can be download from the internet: www.state.gov/g/tip/rls/tiprpt/2011.

датель забрал его паспорт. За первый месяц работы он заплатил зарплату ее мужу, а затем - отказал в выплате. Более того, работодатель пригрозил Константину физической расправой, если он вздумает обратиться к кому-то за помощью, и сказал, что позволит ему уйти, только если он пригласит на работу кого-то вместо себя. Через некоторое время ему, наконец, удалось покинуть место работы и вернуться на родину. Оплату он так и не получил. Константин побоялся обратиться в полицию, т.к. считал, что это может воспрепятствовать его трудоустройству в Чехии в дальнейшем. Он считает, что ему просто не повезло, и планирует снова поехать в Чехию, чтобы найти работу.

5.2. Участники уголовного процесса

Пострадавшие от торговли людьми

Общее число пострадавших по названным 24-м уголовным делам составило **161 человек**, причем по 9 делам (каждому из них) проходило более 10 пострадавших. Следует отметить, что эта цифра заниженная, поскольку число зарегистрированных пострадавших по ряду дел не соответствует реальному числу лиц, которые пострадали от аналогичных действий обвиняемых. Далеко не все пострадавшие обратились с заявлениями в полицию.

Так, по одному из дел о торговле людьми в целях принудительной эксплуатации труда в сельском хозяйстве в России следует, что статус потерпевших получили 8 человек. В тоже время, в протоколах опросов свидетелей на территории Российской Федерации указано, что в их сельскохозяйственном предприятии работало 20 человек из Молдовы. По другому делу о торговле людьми в целях принудительной эксплуатации труда в строительстве, в Украине, статус потерпевших получили 12 человек. А свидетели показали, что на стройке в Киеве работало 60 человек из Молдовы. Информация о том, что реальное число лиц, которые пострадали от торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, гораздо выше, чем число лиц, получивших статус потерпевших в ходе судебного разбирательства, прослеживается в 5 из 24-х рассмотренных уголовных дел.

Многие пострадавшие не хотят обращаться в правоохранительные органы. Часто они подолгу ждут и надеются, что проблема с расчетами по оплате труда будет решена без обращения в полицию.

Среди рассмотренных дел был случай, когда пострадавшие сначала были завербованы весной 2006 года, проработали в очень тяжелых условиях на сельхозработках в России полгода, а в результате с ними не рассчитались по заработной плате. Затем в начале 2007 года тот же вербовщик вербует их уже на другое сельхозпредприятие в России, обещая выплатить им не только хорошую зарплату по новому месту работы, но и долги по старому месту работы. И люди снова ему поверили, поехали на работу и трудились бесплатно.

Это объясняется тем, что жертвами торговли людьми в целях принудительного труда чаще всего становятся жители сел и небольших городов (мужчины, женщины, подростки), с низким уровнем образования, из очень бедных семей, в основном - безработные. В этом и заключается их уязвимость, они беззащитны и не рассчитывают на помощь государства. Кроме того, чаще всего организацией их трудоустройства за рубежом занимаются знакомые им люди, или даже родственники. Поэтому они надеются, что в этих людях заговорит совесть и они вернут им долг.

То, что пострадавшие не спешат обратиться в полицию, подтверждают и данные Международного центра «Ла Страда». Вот, к примеру, один из таких случаев:

*Из письма адресованного Центру «Ла Страда», 19.10.2007
Торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда
в строительстве*

Людмила, город на западе Молдовы

В июне 2004г. мой знакомый предложил мне поработать на стройке - отделке помещений в Подмоскowie. Фамилию и адрес этого человека я не знаю, знаю только имя и номер мобильного телефона. Он организовал автобус для целой бригады строителей из Молдовы. После приезда на место работы, я вместе с бригадой проработала вначале 3 недели на одном строительном объекте, после чего нас перевели на другой строительный объект, где мы проработали еще 5 недель, пока не закончили его строительство. Мой знакомый пообещал нам, что нам выплатят заработную плату после того, как этот объект будет сдан в эксплуатацию. Его долг только по отношению ко мне составлял 900\$. Мы подождали некоторое время, но больше не могли ждать, поскольку срок нашей регистрации заканчивался, и нам

пришлось вернуться домой в Молдову. Знакомый обещал выслать нам деньги переводом в Молдову, но прошло уже больше 3-х лет, а деньги никто из нас так и не получил.

Торговцы людьми в целях эксплуатации принудительного труда и попрошайничества

Как уже было отмечено, рассмотренные 24 уголовных дела были возбуждены в отношении 37 лиц, из них 26 мужчин и 11 женщин, большинство имеет только общее обязательное образование.

14 обвиняемых проходили по делу как соучастники, которые действовали в паре – мужчина и женщина, причем 4 пары состояли в зарегистрированном браке и еще одна пара жила в незарегистрированном браке. Большинство остальных обвиняемых также жили в браке, имели детей. 5 обвиняемых имели многодетные семьи – по 3-5 детей. Абсолютное большинство обвиняемых ранее не были судимы.

15 обвиняемых по национальности – рома, большинство из которых не имеет общего обязательного образования, есть лица с начальным образованием (4 класса) и ниже.

Анализ уголовных дел показал, что ни одно из дел не связано с организованной преступностью. Ни по одному из дел, действия обвиняемых не квалифицировались по ст. 165 ч. 3 п. «а» УК РМ или ст.206 ч. 3 п. «d», как совершенные организованной преступной группой или преступной организацией. Опыт работы Международного центра «Ла Страда» также свидетельствует о том, что организованная преступность больше связана с торговлей людьми в целях сексуальной эксплуатации.

Каким же образом люди, ранее не имевшие никакого отношения к преступному миру становятся на путь нарушения закона и превращаются в торговцев людьми в целях эксплуатации принудительного труда? При каких обстоятельствах это происходит? Сложность в том, что это происходит по-разному, но все же можно выявить две основных схемы становления на путь этого преступления. Многое зависит от сферы эксплуатации и от

связи эксплуатации с рынком труда, т.е. от того, происходила ли эксплуатация:

- а) в рамках официального (открытого) рынка труда, но, с грубыми нарушениями законодательства, регулирующего его функционирование (чаще всего – эксплуатация в строительстве и сельском хозяйстве);
- б) вне официального рынка труда (чаще всего – домашний труд и попрошайничество).

В первом случае обвиняемые, вначале сами работали в странах назначения по нескольку лет, как успешные трудовые мигранты. Затем они по своей инициативе или по просьбе руководства тех предприятий, где они работали, стали приглашать на работу других рабочих из Молдовы, из числа своих знакомых или жителей соседних сел. Иногда знакомые из Молдовы сами обращались к ним с просьбами о трудоустройстве, зная о том, что эти люди уже несколько лет работали за границей. Таким образом, у успешных трудовых мигрантов на каком-то этапе их работы за рубежом появлялась информация о спросе на рабочие руки у зарубежных предприятий, и о рабочих из Молдовы, которые хотят выехать за рубеж с целью трудоустройства. Можно предположить, что в этой ситуации у них, очевидно, и возникала мысль о том, что можно легко заработать, организовав трудоустройство своих сограждан за рубежом и удерживая за это часть их заработной платы.

Из их объяснений в материалах уголовных дел следует, что большинство обвиняемых не предполагало, что их действия попадают под соответствующие статьи Уголовного кодекса. Во многих случаях они не признавали себя виновными и очень страдали, от того, что их обвинили в торговле людьми. Так, одна из обвиняемых - женщина 44 лет, организовавшая трудоустройство жителей соседнего села на сезонные сельхозработы в России, умерла вскоре после вынесения приговора суда 1-й инстанции. Суд признал ее виновной в торговле людьми и приговорил к 9 годам и 6 месяцам тюремного заключения. В другом деле обвиняемый также не признавал себя виновным и жаловался, что он потерял мать, которая умерла, когда узнала, что односельчане подали в суд на ее сына, который помогал им в трудоустройстве.

Интересно, что ни по одному исследованному делу обвиняемым не ставилась в вину **незаконная предпринимательская деятельность по трудоустройству за рубежом**, хотя они занимались трудоустройством за рубежом в нарушение установленных законодательством правил.

Необходимо также отметить, что некоторые обвиняемые либо члены их семей, даже после того, как они вербовали и перевозили группу рабочих из Молдовы в другую страну и помогали им трудоустроиться на определенном предприятии, затем продолжали трудиться на этом же предприятии вместе с пострадавшими. Т.о. чаще всего **обвиняемые не были работодателями**, но всегда брали на себя **функции посредников в расчетах с работодателем, а также отвечали перед работодателем за качество работ**. Чаще всего их именовали «бригадирами», по аналогии с распространенным способом организации труда, который применялся в СССР. На каком-то этапе работы эти «бригадиры» переступали определенную грань и начинали вершить самоуправство, грубо нарушая права своих сограждан (насилие, присвоение части заработка и т.п.). Далее мы более подробно рассмотрим способы эксплуатации и способы воздействия на работников, которые применялись для вовлечения и удержания в ситуации эксплуатации труда, но сразу хотим обратить внимание, что в исследованных случаях **выгоду от эксплуатации труда пострадавших получал не только работодатель, но и посредник**. Это несколько затрудняет анализ этих случаев, поскольку они плохо вписываются в существующую концепцию эксплуатации, в которой ответственность за нарушение условий организации и оплаты труда, применение незаконных способов воздействия несет работодатель.

Случаи эксплуатации вне рамок официального рынка труда более редкие и в них легче распознать признаки трудовой эксплуатации, поскольку в этих случаях пострадавшие работали непосредственно на работодателей. В большинстве исследованных случаях обвиняемые были по национальности рома, они использовали труд пострадавших в домашнем хозяйстве у себя дома, у своих родственников или знакомых, а также для выполнения работ, связанных с организацией принудительного попрошайничества.

5.3. Признаки торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда

Вербовка

Как следует из материалов уголовных дел, уровень безработицы и бедности в стране настолько высок, что вербовщикам не составляло никакого труда за 2 -3 дня найти 20-30 человек, желающих выехать на работу за рубеж. Кроме того, многие пострадавшие говорили, что они сами приходили к вербовщикам, зная, что те помогают людям устроиться на работу за рубежом и просили их помощи в трудоустройстве. В таких случаях суды не признавали эти действия, как вербовку.

В некоторых случаях вербовщику было достаточно завербовать несколько человек, которые затем вербовали сами нужное количество других рабочих. В одном из уголовных дел была информация о том, что обвиняемый завербовал только 2-х человек для сезонной работы на одном из сельскохозяйственных предприятий в Белгородской области, Россия. А затем эти 2 человека сами завербовали для него еще 30 человек из своего села. Очевидно, что при вербовке не так важно, кто и как вступил в контакт, а что именно обещали при вербовке, что позволило завлечь человека в ситуацию эксплуатации.

Важным признаком вербовки по-прежнему служат действия вербовщика по организации выезда рабочих из страны, которые собственно подтверждают высокую степень уязвимости завербованных. У большинства из завербованных людей не было ни паспортов, ни денег на их изготовление, ни денег на проезд к месту работы. Вербовщики, будучи более состоятельными людьми по сравнению со своими безработными согражданами, которые хотели выехать на работу за границу, брали на себя организационные расходы по подготовке выезда из страны и перевозки. Они за свой счет помогали им изготовить паспорта, покупали билеты на проезд или арендовали транспортное средство. При этом, они, конечно же, рассчитывали, что люди вернут им эти деньги из своего будущего заработка или отработают с лихвой в их хозяйстве. Если вербовка осуществлялась для трудоустройства на открытом рынке труда, то вербовщики хотели на этом заработать. Очень часто они договаривались с завербованными людьми, что те выплатят им не

только стоимость расходов по организации их выезда, но и до 10 % своего заработка.

Говоря о способах воздействия на этапе вербовки, следует отметить, что в рассматриваемых случаях никто из обвиняемых не использовал принуждение на этапе вербовки или перевозки. Чаще всего использовался обман. В случае, если предлагалось трудоустройство в рамках официального рынка труда (строительство, сельское хозяйство, рубка леса и т.п.), вербовщики никогда не обманывали по поводу сферы труда, поскольку им нужны были люди с определенными навыками в работе. Но они, как правило, «приукрашивали» условия труда и быта, преувеличивали размер заработной платы, с тем, чтобы соблазнить перспективой трудоустройства. Никто не говорил при вербовке, что продолжительность рабочего дня будет по 16-18 часов, работать придется без выходных, жить в непригодных для жилья помещениях, экономить на еде и т.п. малопривлекательные подробности будущей работы и быта.

**Из материалов уголовного дела
Торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда в
сельском хозяйстве**

**Семья (мать и двое несовершеннолетних дочерей), одно из сел в
центре Молдовы**

Оля (12 лет) жила с сестрой и матерью в одном из сел Молдовы. В мае 2004 г. одна знакомая предложила матери поработать на сельскохозяйственных работах в Курской области, Россия. Пообещала хорошую зарплату, хорошие условия проживания и питание за счет сельхозпредприятия в России.

Мать посетовала на то, что ей не с кем оставить своих несовершеннолетних дочерей. Но это знакомая ответила, что не видит никаких проблем, поскольку приближаются летние школьные каникулы и она может взять детей с собой. Мать будет работать, а дети смогут хорошо отдохнуть на природе и к началу учебы вернуться в Молдову. Семья остро нуждалась в деньгах и мать Оли с радостью приняла это предложение поработать в России.

В конце мая, когда настали школьные каникулы, семья приехала в Россию на место работы. Там было еще человек 25 из Молдовы.

Всеми руководил бригадир, по имени Андрей, Он сразу отобрал у них документы и заявил, что детям придется тоже работать и что он не намерен их кормить даром. Дети сказали, что у них каникулы, и они хотят отдохнуть, тогда Андрей пригрозил их избить, если они откажутся работать.

В итоге детям пришлось работать наравне со взрослыми по многу часов в день, допоздна, без выходных. Все люди находились под постоянным присмотром, денег им не платили, только кормили. Все жили в общежитии, в котором не было ни воды, ни туалета. Несколько раз приезжала с проверкой милиция, но люди боялись рассказать правду о своем положении. Когда закончились летние каникулы, детям не разрешили вернуться в Молдову, как они планировали.

Весной 2005 г. после одной из проверок милиции их мать депортировали из России. Оля с сестрой остались в России одни, и они решили бежать. В мае 2005 года, когда представился удобный случай, они вместе с сестрой сбежали с места работы без документов. Кто-то из местных жителей им помог добраться до социальной службы. Их направили в один из реабилитационных центров на территории России. Затем посольство Республики Молдова помогло им вернуться домой в Молдову.

Они обратились с жалобой в полицию только в 2007 году.

Было возбуждено уголовное дело по ст. 206 УК РМ «Торговля детьми», ч. (1). Андрей был приговорен к тюремному заключению сроком на 8 месяцев.

Если же вербовщики, хотели заманить человека для выполнения домашней работы или участия в попрошайничестве, они никогда не говорили прямо, где он будет работать, а обманывали и обещали устроить на хорошо оплачиваемую работу. Когда человек, оказывался без денег и без знакомых вдали от родного дома, ему ничего не оставалось, как согласиться выполнять ту работу, на которую он изначально не давал своего согласия. Так, например, девушкам из одного из сел Молдовы, которых вербовали для развозки колясок с инвалидами – попрошайками по станциям метро в Санкт-Петербурге, вербовщики обещали, что они будут работать в одном из домов престарелых этого города или на стройке и получать зарплату 250-300 \$ в месяц.

Из материалов уголовного дела

Торговля людьми в целях эксплуатации в попрошайничестве

Александра, 19 лет, гражданка Молдовы

В ноябре 2003 г. знакомый по имени Григоре, предложил Александре поработать на стройке в Петербурге. Пообещал зарплату 300 \$. Она согласилась. Григорий купил ей билет и сопроводил в Петербург. По приезду забрал у нее документы и объяснил, что она должна просить милостыню в метро. Когда Александра отказалась, избил ее. Силой заставил попрошайничать вместе с инвалидами в метро. Только в августе 2005 года Александру освободила милиция, и она вернулась домой в Молдову

Светлана и Мария, 19-20 лет, гражданки Молдовы

В декабре 2004 г. знакомая, по имени Елена, предложила Светлане и еще одной девушке поработать в доме престарелых в Петербурге. Пообещала зарплату 250 \$ в месяц. Сначала поехала Светлана. По приезду в Петербург ее встретил Григоре и отвел к себе на съемную квартиру, где он проживал с женой, 4 детьми и несколькими инвалидами. Он объяснил девушке, что она должна перевозить коляски с инвалидами по городу, в определенные места, где они будут просить милостыню в метро. За это он пообещал ей платить 50\$ в месяц за одну коляску с инвалидом. **Девушка отказалась, но денег на обратную дорогу домой или на съем другой квартиры у нее не было. Она 1 месяц прожила в квартире у Григоре, пытаясь найти другую работу, однако это ей не удалось. Через месяц она согласилась работать на Григоре.** Она работала на него 7 месяцев (с января по июль 2005 г.), без выходных с 7 до 23 час. В ее обязанности входила перевозка по городу (по разным станциям метро) 2-х колясок с инвалидами. Кроме того, она должна была отслеживать ситуацию и вызвать Григоре, если возникали проблемы с милицией. Григоре сразу же приезжал и «улаживал дело». За любую провинность Григоре избивал девушку. За весь период работы он ей должен был уплатить 700 \$. Однако он ей заплатил только 450 \$ (отправил по почте матери). Остальные деньги, как он ей объяснил, были потрачены на ее лечение, когда однажды он ее очень сильно избил.

Мария работала на Григоре с декабря 2004 по март 2005 г. на тех же условиях. Он ее часто избивал и вообще не заплатил за работу. Только купил билет домой.

В материалах дела отмечено, что на тех же условиях на Григоре работала еще одна девушка из Молдовы по имени Алина с сентября

2004 по август 2005 г. Ее избивал не только Георге, но и его жена. Была завербована девушкой из Молдовы по имени Олеся.

В материалах дела отмечено, что ежедневно каждый инвалид получал в результате попрошайничества от 100 до 300 \$ и передавал эти деньги Григоре.

Уголовное дело было возбуждено по ст. 165 УК РМ «Торговля людьми», ч. (2) литера «а», «b», «с», «d».

Суд 1-й инстанции в феврале 2008 г. признал Григоре виновным по ст. 302 УК «Инициирование или организация попрошайничества», ч. (1) и присудил штраф в размере 10 тыс.лей (около 800\$). Пострадавшие девушки в ходе суда изменили свои показания и заявили, что не имеют материальных претензий к Григоре.

В другом случае, девушке, которая работала реализатором на рынке одного городка на севере Молдовы, предложили поехать в Омск, Россия, пообещав гораздо более высоко оплачиваемую работу реализатором на рынке этого города. На самом деле ей в течение 2-х лет пришлось выполнять всю домашнюю работу в доме женщины, которая ее завербовала.

Перевозка

Перевозка является важным элементом торговли людьми. В одном из более ранних исследований Международного центра «Ла Страда», начальник отдела оперативной информации Центра по борьбе с торговлей людьми (Министерство внутренних дел), высказал мнение, что именно наличие такого элемента, как перевозка, позволяет отличить случаи торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда от случаев принудительного труда³². Поэтому важно знать, как именно осуществляется перевозка.

Перевозка жертв торговли людьми к месту эксплуатации из сел, в которых они проживали, проживания осуществлялась сначала в г. Кишинэу, столицу Молдовы, а затем уже за рубеж. Для перевозки людей в столицу, использовался автотранспорт: личные автомобили

³² Татьяна Фомина «Выявление жертв торговли людьми». Тематическое издание «La Strada Express» №2, март 2006, стр. 26. Электронную версию публикации на румынском, русском и английском языке можно загрузить из Интернета : <http://www.lastrada.md/date/gapoarte>

вербовщиков, арендованные микроавтобусы или рейсовые автобусы. Далее, вербовщики, как правило, приобретали им билеты на поезд или самолет.

Анализ материалов уголовных дел, а также данные Международного центра «Ла Страда», говорят о том, что очень часто вербовщики организуют перевозку людей из Молдовы в страну назначения, приобретая для них билеты на общественный транспорт. Очень редко они лично сопровождают завербованных ими людей при перевозке к месту эксплуатации. Обычно в стране назначения перевезенных людей встречают другие люди, с которыми связан вербовщик. Также редко для перевозки через границу используется личный автотранспорт вербовщика или арендованный им микроавтобус.

Между тем, согласно материалам некоторых изученных уголовных дел, суд **не признает перевозку доказанной, если вербовщик лично не сопровождал людей при перевозке** (см. описание случая торговли людьми в Беларуси на стр. 95-96), даже если все пострадавшие показали, что перевозка была полностью организована вербовщиком, который приобрел для них билеты за свой счет.

Кроме того, при перевозке не используется насилие. Люди едут в основном добровольно, и, как отмечалось, перевозка приобретает признаки преступного деяния только при наличии цели эксплуатации. Это вызывает трудности в ходе судебного разбирательства. В одном из уголовных дел, которое было переквалифицировано со ст. 165 на ст. 168, указывалось, что одной из причин переквалификации является то, что «люди ехали добровольно».

Пересечение границы в большинстве случаев осуществлялось легально, но в 4-х из 24 уголовных дел были сведения о том, что пострадавшие от торговли людьми незаконно пересекли границу Молдовы с Украиной, которая не демаркирована. Так, в одном из случаев, обвиняемый вывез пострадавшего на собственном автомобиле по проселочной дороге, в объезд установленных пунктов пересечения границы. Еще в трех случаях пострадавших перевели через поле.

Эксплуатация

Как отмечалось, эксплуатация принудительного труда происходила:

- а) в рамках официального (открытого) рынка труда, но, с грубыми нарушениями законодательства, регулирующего его функционирование (строительство, сельское хозяйство, рубка леса и выполнение погрузочно-разгрузочных работ);
- б) вне официального рынка труда (домашний труд).

В нескольких делах отмечались случаи комбинированной эксплуатации в сельском хозяйстве и строительстве, а также в сельском хозяйстве и домашнем труде. Продолжительность пребывания пострадавших в ситуации эксплуатации составляла от 1 месяца до нескольких лет.

Очень часто эксплуататоры сами вербовали людей, но были случаи, когда вербовку для них осуществляли другие люди.

Особо ярко признаки эксплуатации проявляются в случаях эксплуатации вне открытого рынка труда - в домашнем труде. Эксплуататор получает прямую выгоду от труда рабочего и является его работодателем. Эксплуатируемый, как правило, не получает денег за свою работу, только еду и одежду, чаще всего поношенную. Хозяева часто бьют свою прислугу, ограничивают свободу передвижения.

Из материалов уголовного дела

Торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда в домашнем хозяйстве

Светлана, 17 лет, жительница села в центре Молдовы

В декабре 2003 года Ольга (национальность - рома) предложила знакомой девушке из бедной семьи по имени Светлана хорошо оплачиваемую работу реализатором на рынке в г.Одесса, Украина, где работала ее знакомая по имени Зинаида. Та согласилась, но объяснила, что она несовершеннолетняя и у нее нет ни удостоверения личности, ни паспорта, только есть свидетельство о рождении. Ольга сказала, что она ей поможет выехать в Украину и попросила, чтобы она взяла свое свидетельство о рождении и приехала к ней.

Когда девушка приехала с документом, Ольга пригласила ее пожить у нее, пока за ней приедет ее знакомая Зинаида из Одессы. Через несколько

дней приехала Зинаида. Она спросила Светлану, хочет ли она поехать на работу в Украину, и та подтвердила свое желание работать. Зинаида организовала переход границы в обход установленных пунктов пересечения границы и доставила девушку в Одессу. По приезду в ее дом в Одессе, она объявила Светлане, что она будет работать у нее дома, т.к. ее внешние данные и незнание русского языка не позволяют ей работать реализатором на рынке. Светлане пришлось согласиться, т.к. у нее не было ни документов, ни денег и она не владела ни русским, ни украинским языком. Свидетельство о рождении у нее забрала Зинаида.

Светлана готовила еду, убирала, стирала, покупала необходимые продукты и медикаменты (Зинаида страдала сахарным диабетом), ежедневно сопровождала ее на работу на рынок г. Одессы. Кроме того, она была обязана купать хозяйку и делать ей массаж. За свою работу она не получала денег, но обязана была во всем слушаться свою хозяйку. В случае неповиновения Зинаида ее била, иногда заставляла работать даже ночью. Светлана устала и хотела избавиться от такого положения. Она написала письмо своим родным в Молдову и попросила помощь. Сестра девушки обратилась в полицию и вскоре Светлане помогли высвободиться и вернуться в Молдову. В ситуации эксплуатации она находилась в течение 1 года и 2 месяцев.

Затем было возбуждено уголовное дело в отношении гражданки Молдовы Ольги. На суде Ольга объяснила, что у нее не было плохих намерений. Она хотела помочь Светлане, поскольку знала о тяжелом материальном положении девушки. От мужа она узнала, что их общей знакомой Зинаиде из Одессы нужна домработница и подумала, что эта работа как нельзя лучше подойдет для Светланы. Она с самого начала знала, что Светлана не будет работать реализатором, но думала, что будет лучше не говорить об этом девушке.

Суд 1-инстанции признал Ольгу виновной в совершении преступления, **предусмотренного ст. 206 часть 1 лит. (b) УК РМ «Торговля детьми»** и осудил на 5 лет тюремного заключения **условно с отсрочкой** приведения приговора в действие, если в течение этих 5 лет она не совершит нового преступления. Суд также постановил взыскать с Ольги 4000 лей в пользу Светланы для возмещения морального ущерба. Апелляционная палата оставила это решение без изменения.

Если говорить об открытом рынке труда, то признаки эксплуатации, чаще всего очень размытые. Как отмечалось, основная проблема в том, что эксплуататорами в данном случае в абсолютном большинстве уголовных дел были не работодатели, а посредники. Такой вариант

эксплуатации еще плохо изучен и не освещен в научной литературе по проблематике. Именно посредники брали на себя организацию работ и через них осуществлялись контакты рабочих из Молдовы с администрацией предприятий за рубежом. Их почти всегда называли «бригадирами».

Интересно, что в тех случаях, если не использовались запрещенные способы воздействия на рабочих, то эти случаи, квалифицированные как торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда, очень похожи на незаконное занятие предпринимательской деятельностью (без лицензии), а именно - посредничество в трудоустройстве за рубежом, наказание за которое установлено ст. 241 УК РМ.

Не менее интересен факт, что некоторые сельхозпредприятия в России и Украине заключали с бригадами коллективный трудовой договор на бригаду. В этом случае бригадир официально отвечал за качество работ и получал в кассе предприятия заработок, причитающийся всей бригаде. Но в ряде случаев никакие договора не заключались, и коллективный заработок передавался бригадиру без ведомости. Но всегда бригадир сам вычитал из коллективного заработка сумму, потраченную на организацию перевоза работников к месту работы в страну назначения, а также некоторый процент или фиксированную сумму за свои труды (чаще всего 10%) и только после этого распределял оставшуюся сумму между работниками по своему усмотрению, но с учетом объема работ, выполненных каждым работником.

Такие трудовые отношения имеют корни в советском прошлом. В 80-е годы в СССР повсеместно внедрялась бригадная форма труда, когда заработок начислялся на трудовой коллектив и затем распределялся внутри бригады по ее решению. Этот порядок очевидно и сохранился, но в искаженной форме, на ряде предприятий на постсоветском пространстве. Если в советское время распределение денег осуществлялось на общем собрании бригады, то сейчас бригадир решает это единолично.

Очень часто недовольство рабочих возникает именно в связи с тем, что они считают несправедливым распределение коллективного заработка, подозревают бригадира в присвоении большей части

денег. Им трудно сориентироваться еще и потому, что при вербовке для работы в России или Украине им чаще всего называют сумму будущего заработка в молдавских леях или американских долларах. А выплаты осуществляются в российских рублях или украинских гривнах. Кроме того, при вербовке иногда умалчивают о вычетах за организацию поездки.

Так, одно из уголовных дел (рубка леса для очистки газотрассы в России), возбужденное по ост.165 УК РМ, как торговля людьми, затем было переклассифицировано судом 1-инстанции на ст. 190 «Мошенничество» и обвиняемый был осужден на 4 года, именно потому, что бригадир удерживал коллективного заработка больше, чем следовало и таким образом незаконно завладел чужим имуществом (деньгами рабочих). Но затем Апелляционная палата сняла все обвинения и оправдала обвиняемого. Дело в том, что обвиняемый обещал высокие заработки истцам - рабочим в долларах. Сам получал за них заработок в российских рублях. Затраты на рабочих понес в молдавских леях и российских рублях. Суд 2-й инстанции произвел необходимые вычисления, переводя все затраты в одну валюту, и таким образом выяснил, что обвиняемый полностью рассчитался с истцами.

В тоже время анализ материалов этого уголовного дела показал, что за рамками судебного разбирательства осталось то, что:

- a) обвиняемый незаконно занимался трудоустройством за рубежом, не имея соответствующей лицензии;
- b) рабочие работали без трудового контракта;
- c) рабочие жили в неотапливаемом строительном вагончике в суровых условиях севера России в зимнее время, что подвергало их здоровью большой опасности;
- d) сумма, уплаченная предприятием-заказчиком за выполнение работ, последовательно уменьшалась сначала при передаче заказа от предприятия – подрядчика предприятию-субподрядчику, затем стала еще меньше при оплате обвиняемому, а в карман к бригаде рабочих из Молдовы она попала, уменьшившись в несколько раз.

Таким образом, в данном случае имеются признаки эксплуатации, но за них должен нести ответственность не только бригадир, но и

администрация предприятия. В развитых странах при расследовании подобных дел полиция анализирует затраты работодателей на предмет выявления незаконной прибыли от эксплуатации труда, в т.ч. от оплаты труда ниже рыночного уровня.

Рабочие чаще всего предъявляют претензии касательно условий труда и быта, а также оплаты труда, к бригадирам, поскольку именно бригадиры контактировали с администрацией. Но ведь за организацию охраны труда, соблюдение установленной продолжительности рабочего дня, предоставление еженедельного отдыха, отпусков, оплату труда по закону отвечает работодатель, т.е. администрация предприятия, а не бригадир. Вообще следует отметить, что эти признаки можно считать только косвенными признаками эксплуатации, если речь идет о принудительном труде или торговле людьми в целях эксплуатации принудительного труда. Основными признаками следует считать способы воздействия на рабочего, используемые для вовлечения и удержания в ситуации принудительного труда. Мы так подробно останавливаемся на косвенных признаках, поскольку их рекомендуют использовать зарубежные эксперты по проблеме, и они активно используются в судебных разбирательствах в развитых странах. Особо необходимо отметить, что такой признак эксплуатации, как оплата труда ниже рыночного уровня, вообще не может применяться в нашей стране, т.к. наше законодательство гарантирует только право на минимальную заработную плату.

Таким образом, признаки так называемых легких форм трудовой эксплуатации или косвенные признаки принудительного труда, которые представляют собой нарушения работодателями трудового законодательства (нарушение правил техники безопасности, превышение установленной продолжительности рабочего дня, задержка заработной платы и др.), не могут служить прямым доказательством вины посредников. За эти нарушения несет ответственность работодатель или администрация зарубежного предприятия в рамках трудового и административного права. Но эти признаки очень важны, как доказательство ситуации эксплуатации. т.к. они дают возможность понять насколько унижительной была ситуация для достоинства личности. Посредники должны нести ответствен-

ность за те способы воздействия на пострадавших, которые они использовали для их вовлечения и удержания в ситуации торговли людьми в целях принудительного труда, в т.ч. на этапе эксплуатации.

Следует отметить, что, как правило, при расследовании дел о торговле людьми, полиция Молдовы направляет запросы в правоохранительные органы страны назначения. При благоприятном исходе, в результате этого запроса в уголовном деле появляется документ от администрации предприятия, на котором произошла эксплуатация рабочих из Молдовы. Конечно же, предприятие подтверждает, что оно полностью выполнило свои обязанности по созданию для рабочих достойных условий труда и быта.

Например, из справки, предоставленной одним из сельхозпредприятий Беларуси, где подверглись эксплуатации рабочие из Молдовы, следует, что это предприятие обеспечило рабочих всем необходимым: спецодеждой, 3-х разовым питанием с оплатой 30% его стоимости, бесплатным проживанием, постельным бельем, баней 1 раз в неделю, бесплатным проездом от места жительства к месту работы и обратно. Другое сельхозпредприятие Беларуси, по тому же уголовному делу дало справку, что предприятие создало отличные условия работы для трудовых мигрантов, а бригада молдаван (9 человек) плохо работала на прополке свеклы, и из-за этого предприятие понесло убытки. В то же время, пострадавшие показали, что их поселили в коровнике на ферме, они спали на матрасах, прямо на полу. Вокруг бегали крысы. Работать пришлось без выходных с 5 часов утра до 10 часов вечера. Кормили один раз в день. Один из рабочих проработал в сельхозпредприятии на стройке 2 месяца, и его заработок составил 80 долларов США. Суд оправдал бригадира (см. описание случая торговли людьми в Беларуси на стр. 95-96).

Таким образом, если пострадавший подвергается трудовой эксплуатации на предприятии, т.е. в условиях официального рынка труда, основным признаком эксплуатации являются способы воздействия, которые применяются для удержания в ситуации эксплуатации.

Способы воздействия при эксплуатации принудительного труда

Способы воздействия – важнейший элемент и признак для квалификации преступления торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда. Анализ показал, что физическое насилие и угрозы насилия, как способ удержания в ситуации эксплуатации принудительного труда, применялись довольно часто. В материалах 10 из 24 рассматриваемых уголовных дел зафиксировано, что пострадавшие жаловались, что их избивали за неповиновение, еще в 3-х делах есть сведения, что пострадавшим угрожали физической расправой. Чаще всего били за отказ выходить на работу, а также за попытку побега. Но ни в одном из рассматриваемых случаев пострадавшие не обращались в правоохранительные органы страны назначения. Чаще всего эксплуататоры говорят им, что у них есть знакомые в местной полиции/милиции и обращаться в эти органы бесполезно. Таким образом, факты физического насилия в ситуации принудительного труда становятся известны полиции Молдовы намного позже, чем они произошли. Доказать их, как правило невозможно. Обвинение в этих случаях полностью строится на показаниях свидетелей, которые часто меняются. Вот, выдержка из показаний молодой девушки в полиции, которая затем в суде отказалась от них и заявила, что не имеет претензий к обвиняемым:

*Из материалов уголовного дела
Торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда
в сельском и домашнем хозяйстве*

Виктория, 18 лет, жительница села на юге Молдовы

«Сначала я работала в России на прополке свеклы (в составе бригады рабочих из Молдовы в количестве 30 человек). Жили все вместе в сарае в одном помещении (мужчины и женщины). Воды не было, помыться тоже негде было. У всех завелись вши. Я была вынуждена побрить голову. Работали с 5-00 до 22-00 без выходных. Если кто-то из рабочих отказывался выходить на работу – били. Нас постоянно погоняли и ругали, говорили, чтобы даже не думали о доме. Кормили ужасно – перловая каша, похлебка, испорченное мясо. Через 2 месяца нас перевели на ток. Денег не платили вообще. Паспорта у всех отобрали.

Вскоре приехала жена нашего бригадира. Она предложила мне поработать у нее в доме в Молдове. Я согласилась, т.к. надеялась, что в

Молдове смогу убежать домой, даже если мне не вернут паспорт. Когда приехали в Молдову, хозяйка мне строго запретила выходить со двора и разговаривать с соседями. Она также сказала, чтобы я не вздумала бежать, т.к. они - цыгане и везде меня найдут, и вообще с ними лучше не связываться. Она также пообещала, что скоро приедет ее муж и заплатит мне за работу в России. Но когда приехал наш бригадир, то сказал, что у него денег нет, и он не может со мной рассчитаться. Так я проработала в их доме с августа до декабря, пока меня не разыскал мой дядя. Только тогда мне вернули паспорт и отпустили с дядей домой.»

Очень часто у пострадавших забирали паспорта в целях ограничения свободы передвижения. Но это также трудно доказать на практике. Обвиняемые часто говорили, что они собирали паспорта для регистрации, но почти никто не регистрировал рабочих, потому что в большинстве случаев они работали нелегально.

Для удержания рабочих в ситуации принудительного труда эксплуататорам не всегда нужно предпринимать какие-то действия. Бездействие в форме невыплаты обещанной заработной платы также во многих случаях отличным способом ограничения свободы передвижения. Нужно помнить, что люди, попадающие в ситуации принудительного труда, часто относятся к крайне бедным слоям населения. Им не кому обратиться, чтобы одолжить денег на обратную дорогу. Кроме того, нелегальный характер работы или нелегальное пересечение границ также служит отличным средством для удержания людей в ситуации эксплуатации. Это повышает их уязвимость. Вот одни из таких примеров, когда пострадавшего явно не принуждали работать. Но он не мог покинуть рабочее место, поскольку у него не было денег на билет, и он находился на территории Украины нелегально на расстоянии 450 км от своего постоянного местожительства:

**Из материалов уголовного дела
Торговля людьми в целях эксплуатации в домашнем хозяйстве**

Тудор, 50 лет, житель села на юге Молдовы

В апреле 2005 г. сосед предложил Тудору поехать в Украину поработать на прополке сахарной свеклы, пообещал 300 украинских гривен в месяц (около 40 \$). Они давно хорошо знали друг друга, и Тудор сразу

согласился, потому что был без работы и остро нуждался в деньгах. Поскольку у Тудора не было заграничного паспорта, границу с Украиной пересекли нелегально в районе г.Дубосарь, объезжая установленные пункты пересечения границы. Ехали на автомобиле соседа, вместе с его женой и дочерью. В Украине у дочери соседа был свой дом. По приезду Тудора поселили в сарае и предложили вначале поработать на стройке подсобных помещений в этом же доме. Он согласился и за 2 месяца построил подвал и несколько хозяйственных построек. Затем собирал свеклу в соседнем селе, но за работу ему ничего не заплатили.

Свободу передвижения никто не ограничивал, но Тудор сам никуда не выходил, поскольку у него не было паспорта, и он боялся, что его может задержать полиция. Когда он понял, что заработок ему никто не собирается выплачивать, Тудор пошел домой в Молдову пешком. Ему пришлось пройти 450 км. Вернулся оборванный и голодный. Обратился в полицию.

*Уголовное дело **вначале** было возбуждено по ст. 165 УК РМ «Торговля людьми» часть (1) литера “b” и “с”, а затем переквалифицировано на ст.168 «Принудительный труд».*

Суд 1-й инстанции в августе 2007 года признал соседа Тудора виновным по ст. 168, но прекратил дело в связи с примирением сторон с учетом ст. 109 УК “Примирение”. Прокуратура обжаловала это решение в Апелляционную палату, требуя переквалификации дела по ст. 165 УК. Однако, Апелляционная палата своим решением отклонила заявление прокуратуры. Затем Генеральная прокуратура обратилась в Высшую судебную палату, но это обращение было отклонено по процедурным основаниям.

Обман в отношении сроков выплаты заработка, также служит хорошим способом удержания работников в ситуации эксплуатации. Многие пострадавшие изначально соглашались выехать на работу на 2-3 месяца. Но проработав это время и не получив обещанную заработную плату, они соглашались работать еще и еще. В результате они получали только деньги на дорогу домой и новые обещания. Как отмечалось, это приводит к тому, что пострадавшие обращаются в полицию только через год или два.

Создание долга также используется для удержания в ситуации эксплуатации. Один из таких случаев мы уже приводили на стр. 92-93

(эксплуатация принудительного труда, погрузочно-разгрузочные работы). Вот еще один такой пример.

**Из материалов уголовного дела
Торговля людьми в целях эксплуатации в строительстве**

**Потерпевшие – 2 друга, жители села в центральной части
Молдовы**

В апреле 2007 г. друзья поехали в гости в соседнее село к своему знакомому, по имени Александру. Они изрядно выпили. Будучи в состоянии алкогольного опьянения Александру предложил друзьям покататься по селу на принадлежащей ему иномарке. Они катались весь вечер, а затем уехали в свое село на автобусе. На другой день Александру разыскал своих знакомых и сказал им, что они повредили его машину. Заставил их написать долговую расписку на сумму 700 евро. Т.к. денег у них не было и работы тоже, Александру предложил им поехать вместе с ним на работу в Москву, на стройку. Они согласились.

Александру сам нашел им место работы, организовал их поездку в Москву и нашел место для проживания. Они проработали на стройке полгода. Деньги за работу получал Александру, а своим друзьям покупал только еду. Через некоторое время Александру уехал в Молдову, ничего им не сказав, а они остались в Москве совершенно без денег. Когда им удалось заработать денег на билеты, они вернулись в Молдову и обратились с жалобой в полицию.

*Уголовное дело **вначале** было возбуждено по ст. 165 УК РМ «Торговля людьми» часть (2) литера “б”.*

Суд 1-й инстанции снял обвинение по ст. 165 УК и дело было переквалифицировано на ст. 352 УК «Самоуправство» ч. (1) Александру был приговорен к выполнению неоплачиваемых работ в пользу общества на 240 часов.

Апелляционная палата оставила это решение суда в силе.

Заработная плата незадачливых друзей Александру за полгода работы на стройке в Москве была явно выше, чем их долг в 700 евро. Но эта сумма – совершенно «космическая» для бедного человека в Молдове. Этот случай не является классическим случаем торговли

людьми, скорее его можно назвать пограничным, но бесспорно то, что бедность, а также неспособность оценить размер своего долга и свой труд, сделали друзей уязвимыми и позволили ловкому знакомому эксплуатировать их несколько месяцев.

Следует отметить, что в ходе анализа рассматриваемых дел нам не удалось выявить какие-то новые способы воздействия на пострадавших.

Итак, анализ уголовных дел по торговле людьми в целях эксплуатации принудительного труда и попрошайничества показал наличие проблем в практическом применении статей 165 и 206 УК РМ. Большинство дел в ходе судебного разбирательства были переквалифицированы на другие статьи Уголовного кодекса, которые предусматривают более мягкое наказание. Сбор доказательств по уголовным делам осложнен тем, что эксплуатация в основном происходит в других странах и зависит от сотрудничества с правоохранительными органами этих стран. Уголовное расследование и судебное разбирательство по данным уголовным делам в Молдове часто происходит значительно позже совершения преступных действий, что тоже осложняет сбор доказательств. Уголовный процесс занимает длительное время, и свидетели часто изменяют свои первоначальные показания.

Большие сложности связаны с юридической конструкцией преступления торговли людьми и торговли детьми. Эти юридические конструкции очень сложные, имеющие много элементов, что затрудняет их практическое применение. Суды допускают явные ошибки в квалификации уголовных дел и установлении размера наказания. Элементы реальных преступлений не всегда укладываются в рамки этих юридических конструкций. Очень часто дела, первоначально возбужденные по статьям 165 и 206 УК РМ переквалифицируются на другие статьи Уголовного кодекса, предусматривающие более мягкое наказание. В результате многим обвиняемым удается уйти от ответственности.



ВЫВОДЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ

ВЫВОДЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ

Выводы

При криминализации торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда в Республике Молдова были допущены недочеты и ошибки. Это было вызвано, как различиями в концепциях понятий «торговли людьми» и «принудительного труда», используемых на международном уровне, так и отсутствием в стране опыта разработки подобных законов, а также опыта создания эффективных юридических механизмов реализации достоинства личности.

В результате разработанная юридическая конструкция преступлений торговли людьми/детьми и принудительного труда не отвечает требованиям законодательной техники (слишком сложный состав преступления, противоречия разъяснений по квалифицирующим признакам состава, несоответствие норм уголовного права реалиям уголовных преступлений и т.п.). Признаки «принудительного труда» по-разному трактуются в статьях 165 УК РМ «Торговля людьми», ст. 206 УК РМ «Торговля детьми» и 168 УК РМ «Принудительный труд», которые перечисляют разные способы воздействия для вовлечения и удержания человека в ситуации принудительного труда. Кроме того, Высшая судебная палата при разработке разъяснений по данным статьям дала еще и другое толкование этого понятия и используемых преступных способов воздействия.

Анализ также показал, что ст. 168 предусматривает гораздо более мягкое наказание за принудительный труд, чем статьи 165 и 206 за торговлю людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда. Квалификация преступления по статье 168 позволяет применять условное осуждение и закрывать дело в связи с примирением сторон, что не допускается законом, если деяния обвиняемого квалифицированы по ст.165 или ст.206.

Изъяны правовой конструкции преступлений торговли людьми/детьми и принудительного труда служат одной из причин неэффективного уголовного преследования по делам торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда.

Кроме того, можно также отметить, что в стране недостаточно используются отличные от криминализации правовые или

организационно-технические средства противодействия торговле людьми в целях эксплуатации принудительного труда.

Анализ судебной практики по делам о торговле людьми выявил небольшую судебную практику по делам о торговле людьми в целях эксплуатации принудительного труда, а также наличие следующих проблем:

- Судебные инстанции не используют возможность обвинения по ст.165 и 206 УК за преступления торговли людьми/детьми, совершенные внутри Республики Молдова;
- Уголовные дела рассматриваются в судебных инстанциях в течение длительного времени (по несколько лет);
- Уголовное преследование ведется неэффективно и в результате многим обвиняемым удается избежать наказания ;
- Допускаются ошибки при принятии судебных решений (неоправданное оправдание, применение необоснованно мягких наказаний, назначение наказания в виде штрафа по тем статьям Уголовного кодекса, которые не предусматривают такого наказания и др.);
- Материальный и моральный ущерб в пользу потерпевших взыскивается крайне редко;
- Судебные инстанции допускают ошибки при квалификации преступлений (не всегда правильно решают вопросы о разграничении торговли людьми от принудительного труда и организации попрошайничества, не признают перевозку доказанной, если вербовщик лично не сопровождал людей при перевозке и др.)
- Очень часто происходит переквалификация дел со ст. ст. 165 и 206 УК РМ на ст.168, что позволяет обвиняемым избежать наказания или получить очень мягкое наказание;
- Пострадавшие часто меняют свои показания в ходе судебного разбирательства и по разным причинам не являются на судебные заседания;
- Многие свидетели подвергались запугиванию и давлению со стороны обвиняемых;
- Среди уголовных дел не было дел, которые касались бы торговли людьми в целях эксплуатации принудительного труда, совершаемой в ряде стран (Турция, ОАЭ, Израиль,

Греция, Чехия, Польша), которые упоминаются в различных исследованиях, как страны, в которых граждане Молдовы подвергаются принудительному труду.

Следует также отметить, что в ходе анализа судебной практики выяснилось, что в ряде случаев торговли людьми выгоду от эксплуатации труда пострадавших получал не только работодатель, но и посредник – «бригадир», который делал все, чтобы вовлечь и удержать пострадавших в этой ситуации. Но в тоже время на работодателях была прямая вина за нарушение условий организации и оплаты труда. Это несколько затрудняет преследование этих случаев, поскольку они плохо вписываются в существующую концепцию эксплуатации, в которой ответственность за эксплуатацию несет только работодатель. В упомянутых случаях наказание за эксплуатацию должны были понести и работодатель и посредник. Но на практике такие посредники несут легкое наказание, а работодатели – вообще не несут никакого наказания, поскольку находятся в другой стране.

Рекомендации

С учетом информации, собранной в ходе настоящего исследования рекомендуется:

1. Упростить правовую конструкцию ст. ст. 165 и 206 УК РМ, выделив торговлю людьми/детьми в целях эксплуатации принудительного труда в отдельные специфические преступления, что позволит сделать уголовное преследование более эффективным.
2. Устранить различия в квалифицирующих признаках состава преступления «принудительный труд», как элемента торговли людьми и как специфического преступления. Учесть при этом реалии совершаемых преступлений, прежде всего роль «бригадиров» в эксплуатации принудительного труда.
3. Дифференцировать ответственность за принудительный труд, предусмотрев разные виды наказания в зависимости от того, в каких условиях происходило использование принудительного труда, какие способы воздействия применялись, и какой вред был нанесен.
4. Дополнить и изменить ст. ст. 165, 168, 206 и 302 УК РМ, а также разъяснения Высшей судебной палаты «О практике

применения законодательства по делам о торговле людьми и торговле детьми»³³ с тем, чтобы привести их в соответствие с реалиями уголовных преступлений и устранить имеющиеся противоречия в описании элементов/квалификационных признаков этих преступлений, касающихся способов воздействия. Прежде всего, необходимо учесть, что преступники используют схожие способы воздействия для вовлечения и удержания человека в ситуации торговли людьми на всех этапах, начиная от вербовки и заканчивая эксплуатацией.

5. Устранить неоправданные существенные различия в мерах наказания за использование принудительного труда, как элемента торговли людьми, и как специфического преступления.
6. Принимать эффективные меры защиты свидетелей в уголовном процессе.
7. Разработать четкую научную концепцию понятий «достойный труд», «эксплуатация труда», «принудительный труд» и «торговля людьми в целях эксплуатации принудительного труда» с описанием признаков эксплуатации. Разработать юридический механизм защиты достоинства личности в этой сфере, разделив задачи трудового, административного и уголовного права.
8. Изучить опыт других стран и разработать схему уголовного расследования в целях выявления незаконной прибыли от эксплуатации труда.
9. Проводить обучение сотрудников правоохранительных органов и судейского корпуса в целях повышения уровня их знаний о проблеме торговли людьми и принудительного труда, повышения эффективности уголовного преследования в этой сфере и защиты прав лиц, пострадавших от торговли людьми.
10. Усилить роль инспекций труда в выявлении случаев эксплуатации труда и принудительного труда внутри страны.
11. В целях предупреждения торговли людьми повышать уровень знаний населения о проблеме торговли людьми в

целях принудительного труда, о недопустимости занятия трудоустройством за рубежом без соответствующей лицензии, об установленной уголовной ответственности за торговлю людьми и использование принудительного труда.

12. Развивать международное сотрудничество со странами назначения торговли людьми в целях эффективного выявления и пресечения случаев торговли людьми, сбора доказательной базы.

³³ ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПЛЕНУМА ВЫСШЕЙ СУДЕБНОЙ ПАЛАТЫ РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА «О практике применения законодательства по делам о торговле людьми и торговле детьми» N 37 от 22.11.2004 г. Бюллетень Высшей судебной палаты Республики Молдова, 2005 г., N 8 с последующими изменениями.



Издание распространяется бесплатно