Валеев Динар Мунирович. Международно-правовые основы сотрудничества по борьбе с транснациональной организованной преступностью: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.10 / Валеев Динар Мунирович;[Место защиты: Институт законодательства и сравнительного правоведения при правительстве Российской Федерации], 2016

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. Понятие и виды транснациональной организованной преступности 17**

1. Транснациональная организованная преступность: понятие, юридическая природа и причины распространения 19

2. Критерии разграничения транснациональных преступлений и преступлений международного характера 48

3. Виды преступлений, совершаемых транснациональными преступными группами 59

**Глава 2. Международно-правовое регулирование борьбы с транснациональной организованной преступностью 84**

1. Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности: юридическая природа, проблемы эффективности 84

2. Протоколы к Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности как юридические средства обеспечения механизма борьбы государств с транснациональной организованной преступностью 112

3. Международно-правовые акты ООН и Совета Европы о борьбе с коррупцией 132

**Глава 3. Проблемы реализации международно-правовых норм о борьбе с транснациональной преступностью в законодательстве Российской Федерации 160**

1.Специфика имплементации норм международного права о борьбе с транснациональной преступностью в уголовное законодательство Российской Федерации 160

2. Роль международно-правовых норм в борьбе с транснациональной организованной преступностью и противодействии коррупции в России 174

Заключение 193

Список использованной литературы

## Критерии разграничения транснациональных преступлений и преступлений международного характера

Логика научного исследования требует, чтобы в своем научном движении автор настоящей диссертации в данной части работы попытался решить две методологически важные задачи. От их решения будет зависеть, в конечном счете, успех всего нашего научного проекта.

Первая задача сводится к четкому выявлению тех реальных объектов социальной действительности, которые относятся к явлению, именуемому «транснациональная организованная преступность». Это такие объекты, которые мы будем подвергать научному анализу, своего рода «эмпирическая база» нашего исследования. Решение этой задачи видится в том, что автор должен предъявить факты, которые в наибольшей степени адекватны истинной природе, сущности ТОП. На основе обозрения этих фактов и применения дедуктивных методов научного исследования следует попытаться сформулировать причины ТОП в современных условиях, а также факторы, способствующие ее распространению.

Вторая методологически важная задача заключается в том, что на основе решения первой задачи, обозревая факты, доказывающие реальность феномена транснациональной организованной преступности, автор должен обратиться к характеристике ТОП «в снятом виде», освобожденном от частностей, что подразумевает выяснение существенных черт, признаков интересующего явления, а также формулировку «рабочего определения» понятия ТОП, опирающегося как на международную, так и национальную практику.

Выдвижение указанных научных задач связано с авторским убеждением в том, что транснациональная организованная преступность как любое реальное явление объективного мира может быть изучено и достоверно понято с помощью методологических средств материалистической диалектики - этого мощного инструмента познания любых явлений и процессов. Поэтому, думается, что к нашему научному предмету - ТОП -применимы такие категории диалектики, как «явление», «сущность», «причина», «следствие» и т.д.

В качестве эмпирической основы дальнейшего правового осмысления интересующего нас объекта, приведем несколько фактов и цифровых данных, подтверждающих реальность, распространенность и опасность этого антисоциального явления - транснациональной организованной преступности.

Так, в марте 2010 г. Информационное агентство РосБалт сообщило, что наркодилеры поставляли гашиш из Ирана в Подмосковье. Преступники (граждане нескольких государств, входящих в преступную группу) преданы суду. «Основным источником поступления наркотиков на территорию страны являются транснациональные преступные группировки. Согласно Стратегии национальной безопасности РФ до 2020 года, прекращение их незаконной деятельности рассматривается в числе приоритетных задач», - заявил заместитель начальника РУФСКН по Краснодарскому краю Александр Петухов (из пресс-конференции, приуроченной к Всемирному дню борьбы с наркотиками и наркобизнесом, которая состоялась 1 марта 2010г. в Сочи) .

Другой пример связан со стремительным развитием Интернета (на конец 2014 г. в России насчитывалось более 76,3 млн. пользователей, что составило 62 % населения страны). Речь идет о том, что преступные сообщества организовали онлайновые продажи пиратских аудио- и видеоматериалов. Теперь ассортимент «товаров» включает наркотики, проституток, угнанные автомобили, оружие, подложные документы и даже человеческие органы для трансплантации. Понятно, что эта преступная деятельность не может ограничи ваться одним географическим ареалом, одной страной. Преступления совершаются столь масштабно только в рамках преступной кооперации международных преступных группировок.

Также, по данным МВД России, в 2005 г. в стране было зафиксировано около 15 тысяч преступлений с использованием компьютерных технологий, причем почти 80 % из них - неправомерный доступ к информации и мошенничество. Особый интерес преступников вызывает конфиденциальная информация - сведения о банковских счетах и коды доступа пластиковых карт. Действия отдельных лиц представляют и более серьезную угрозу - они вербуют и финансируют террористов, торгуют оружием, наркотиками и людь 13 ми .

Говоря о разнообразии видов преступлений, относящихся к категории транснациональных, следует отметить, что в последние годы не снижается активность международных преступных группировок по отмыванию денег, как и не снижается активность правоохранительных органов по борьбе с указанным видом правонарушений. Так, в 2004 г. Росфинмониторингом проанализировано 25380 сомнительных финансовых операций. По 3260 материалам проведено расследование. В правоохранительные органы направлено 1720 материалов, на общую сумму 170 миллиардов рублей .

По данным Росфинмониторинга, им во взаимодействии с другими государственными органами в результате проверки осуществления закупок товаров, работ и услуг, контролируемых лицами, зарегистрированными в офшорных юрисдикциях, за период 2013-2014 гг. выявлен целый ряд исполнителей по многомиллиардным контрактам на общую сумму свыше 275 млрд. рублей, имеющих учредительские связи с иностранными компаниями. К примеру, установлено хищение бюджетных денежных средств в рамках государственного контракта по опытно-конструкторской работе на сумму более 500 млн. руб.

## Виды преступлений, совершаемых транснациональными преступными группами

Г.В. Игнатенко относит, в частности, незаконный оборот наркотических и психотропных веществ к преступлениям международного характера, поскольку они посягают на интересы нескольких государств и вследствие этого также представляют международную общественную опасность . Субъектами международных преступлений наряду с государствами признаются также «их руководители, высшие должностные лица, иные исполнители преступной политики» . В отличие от международных преступлений, преступления, совершаемые группировками транснациональной организованной преступности, совершаются физическими лицами и их объединениями.

Думается, такой подход нуждается в уточнении. В частности, представляется, что наркопреступления нельзя относить к международным преступлениям по той причине, что цель данного вида правонарушений не причинение вреда интересам государства, а корысть. Кроме того, в действующем Уголовном кодексе РФ преступления международного характера выделены законодателем в отдельную главу 34 - «Преступления против мира и безопасности человечества». Среди 8 составов преступлений законодатель не посчитал необходимым отнести к преступлениям против мира незаконный оборот наркотических и психотропных веществ. Такой подход разделяется и специалистами в области уголовного права. Так, Г.П. Новоселов считает оправданным, что незаконный оборот наркотических средств Уголовный кодекс России не рассматривает как преступления против мира и безопасности человечества .

Таким образом, следует относить этот вид правонарушений к другому типу. Рассматриваемый вопрос подвергся анализу и со стороны юриста-международника Р.В. Нигматуллина .

До сих пор мы говорили о транснациональной организованной преступности, оставляя за рамками нашего анализа важнейший вопрос о содержании этого понятия. В данном случае речь идет о том, какие виды криминализированных деяний включаются нашей юридической наукой, а также зарубежными авторами в понятие «транснациональная организованная преступность».

Если принять во внимание доклад аналитика исследовательской службы Конгресса США Д. Вагли (JohnR. Wagley) от 20 марта 2006г., то его автор выделяет такие преступные деяния, охватываемые понятием «транснациональная организованная преступность», как: наркотерроризм, «ядерная контрабанда», торговля людьми, преступления в сфере интеллектуальной собственности и отмывание денег . Думается это весьма краткий перечень, который можно объяснить только субъективным взглядом автора. Действительность говорит о том, что «набор» правонарушений, входящих в ТОП, гораздо шире.

В сборнике «Критические размышления о транснациональной организованной преступности, отмывании денег и коррупции» (ред. М. Бир) , состоящем из 11 статей канадских ученых, критически оцениваются те меры, которые предпринимают правительства стран по борьбе с транснациональной организованной преступностью, отмыванием денег и коррупцией. В частности отмечается, что понятие «транснациональная организованная преступность должна исключать «корпоративную и беловоротничковую » преступность. Нам представляется подход авторов книги сомнительным по той причине, что статистика транснациональной организованной преступности увеличивается в настоящее время во многом за счет роста компьютерных преступлений, манипуляций с кредитными картами и т.д. Нередки случаи, когда преступники вынуждены, для реализации своего преступного умысла выходить за пределы своего государства. Это говорит о том, что указанные виды правонарушений нельзя исключать из группы ТОП.

В то же время, в книге Ф. Мадсена «Транснациональная организованная преступность » (2009г.) автором в это понятие включаются такие явления, как распространение наркотиков, отмывание денег, полученных преступным путем, преступления с помощью глобальной сети Интернет, контрабанда товаров и людей, вымогательство и мошенничества, незаконные инсайдерские операции. Таким образом, как можно убедиться, Ф. Мадсен не включает терроризм в понятие «транснациональная организованная преступность».

В научной и публицистической литературе нередко смешивают понятия «международный терроризм», «государственный терроризм» и «транснациональная организованная преступность». Однако некоторые российские исследователи (И.П. Блищенко и Н.В. Жданов , Т.В. Мельник , Л.А. Моджорян , Е.Г. Ляхов , У.Р. Латыпов ) довольно четко раскрывают содержание указанных понятий. Например, Л.А. Моджорян пишет: «государственный терроризм - это тактика организованного насилия государства или его органов, построенная на экономическом давлении, психологическом воздействии, политическом нажиме, военномвторжении

## Протоколы к Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности как юридические средства обеспечения механизма борьбы государств с транснациональной организованной преступностью

Полагаем, что в этом выражается открытость Конвенции в плане её стремления совершенствоваться посредством развития понятийно-методологического аппарата для его однозначного понимания и использования в правоприменительной практике государств-участников. Так, при «конструировании ст. 5 Конвенции, закрепляющей обязательства государств криминализировать участие в организованной преступной группе, разработчики учитывали как известную американскому праву концепцию сговора, в соответствии с которой сами факты создания преступной организации и участия в ней рассматриваются как оконченные преступления. Так и используемую в континентальном праве теорию соучастия, где сговор на совершение преступления или поиск сообщников оценивается как приготовление к соответствующему преступлению» .

В-седьмых, впервые на международно-правовом уровне в Конвенции детально конкретизирован порядок осуществления взаимной правовой помощи странами-участницами.

В-восьмых, Конвенция установила ряд положений, носящих принципиальный характер для международно-правовых основ борьбы с транснациональной организованной преступностью. По нашему мнению, это принцип информационной достаточности, который выражается в содействии силами средств массовой информации углублению понимания обществом факта существования, причин распространения и опасного характера транснациональной организованной преступности, а также создаваемых ею угроз в будущем.

Вместе с тем анализ Конвенции позволил определить ряд так называемых «проблемных норм» с точки зрения их теоретико-правового совершенства. Разумеется, мы понимаем причину появления не всегда исчерпывающе точных формулировок, «обтекаемых» диспозиций таких норм. Они кроются

в распространении в конвенциальном международном праве так называемого «мягкого права», призванного соблюсти основные принципы международного права, закреплённые в Уставе ООН, и, прежде всего, принцип, касающийся обязанности в соответствии с Уставом не вмешиваться в дела, входящие во внутреннюю компетенцию любого другого государства, и принцип суверенного равенства государств .

В этой связи Ю.С. Безбородов полагает, что в большинстве случаев результатом правотворческой деятельности международных организаций «становятся не правоустанавливающие акты, а акты, содержащие нормы так называемого «мягкого права»» . В настоящее время серьёзно изучается во 191 прос: является ли «мягкое право» частью права международного? Как правило, «мягкое право» характерно для рамочных документов, которые принимаются с целью сближения законодательных положений государств-членов. «Мягкое право» в основном затрагивает вопросы юстиции, и в гораздо меньшей степени распространяется на нормы материального права . В научной литературе сложилось мнение, что нормы «жёсткого права» закрепляются в международных договорах, а нормы «мягкого права» в модельных нормативных актах (в типовых, а также в отдельных межгосударственных соглашениях, рамочных соглашениях, рекомендациях). В частности, И.И.

Лукашук отметил, что нормы «мягкого права», безусловно, являются неотъемлемой частью международной нормативной системы и значительно влияют на её развитие и содержание. В свою очередь В.В. Гаврилов в своей докторской диссертации отмечает, что «нормы международного «мягкого права» ...не могут быть включены в состав нормативной составляющей международной правовой системы. Их следует рассматривать в качестве международных договоренностей или обыкновений, нормативно-регулирующее воздействие которых на поведение субъектов мирового сообщества не имеет юридического характера» . Думается, эта точка зрения заслуживает одобрения.

Международная правоприменительная практика свидетельствует о том, что обосновывая свою правовую позицию, страны-участницы международных договоров обращаются к нормам «мягкого права» точно также как и к нормам «жёсткого права». По нашему мнению, нормы «мягкого права» способствуют безболезненному вхождению государств в международное правовое поле, акцентируя их право совершать действия, исходя из собственных усмотрений. Для этого в международных правовых актах содержатся специальные формулировки: «принимать в будущем необходимые меры», «стремиться», «добиваться», «государства - участники могут рассмотреть возможность установления требования о том...», «в максимальной степени, возможной в рамках своей внутренней правовой системы», «государства-участники стремятся заключить двусторонние и многосторонние соглашения или договорённости...» и т.д.

В Палермской Конвенции такие «мягкие нормы» представлены в значительном объёме. «Мягкие нормы» можно рассматривать как определенную разновидность норм диспозитивного вида. Диспозитивность нормы предполагает свободное усмотрение сторон, которые наполняют предписания соб ственными содержанием и нормативным усмотрением. Так же и «мягкие» нормы регулируют отношения, позволяя государствам активно проявлять усмотрение в установленных рамках.

## Роль международно-правовых норм в борьбе с транснациональной организованной преступностью и противодействии коррупции в России

Публичный же интерес, в свою очередь, представляет собой интерес, который признан государством, то есть обеспечен правом и является интересом социальной общности, удовлетворение которого служит условием и гарантией её существования и развития. В связи с этим не всякое должностное лицо является публичным. По стандартам Конвенции ООН против коррупции положение о незаконном обогащении применимо только к публичным должностным лицам, а не ко всем должностным лицам.

Примерно 40 % текста Конвенции ООН против коррупции и 30 % текста Конвенции СЕ об уголовной ответственности за коррупцию посвящены вопросам отмывания доходов от преступлений, связанных с коррупцией, ареста, конфискации имущества и возврата активов. Всё это способствует, несомненно, созданию глобальной системы управления мировыми финансовыми потоками и контролю над ними. Тем более, что мировое сообщество имеет с организационные структуры, зарекомендовавшие себя эффективными органами по борьбе с коррупцией и, в частности, с её главным методом - отмыванием денег.

Мировое сообщество явственно осознало проблему отмывания незаконных денежных средств ещё в 80-х г.г. XX века. «Термин «отмывание денег» обозначает финансовые операции, цель которых - скрыть криминальный источник происхождения средств и предоставить деньги в качестве полученных законным путём, обеспечив тем самым себе возможность их использования в легальном обороте. В правовом смысле в рамках судебной процедуры этот термин был впервые использован в США в ходе рассмотрения дела о конфискации денег, «отмытых» Колумбийской кокаиновой мафией» . Первая попытка решить данную проблему была предпринята 20 декабря 1988 г., когда была принята Конвенция ООН по борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ (Венская

Конвенция). Так как незаконный оборот наркотиков обеспечивал огромные прибыли, это позволяло транснациональным преступным организациям благодаря коррумпированности чиновников проникать в государственные (правительственные) механизмы, банковскую сферу, вовлекать их в сложную систему преступных зависимостей, обязательств и связей. «Поэтому целью Венской Конвенции явилась не только борьба с незаконным оборотом наркотиков, но и принятие мер противодействия легализации криминальных доходов.

Учитывая то, что значительная роль в отмывании преступных доходов принадлежит банкам, мировое сообщество предприняло беспрецедентный шаг, посягнув на принцип банковской тайны» . В п.З ст. 5 Венской Конвенции указывалось, что с целью осуществления конфискации каждая Сторона уполномочивает свои суды или другие компетентные органы издавать постановления о предоставлении либо аресте банковских, финансовых или коммерческих документов, обеспеченные запретом уклонения от принятия мер в соответствии с положениями данного пункта, ссылаясь на необходимость сохранения банковской тайны. Более того, согласно ст. 7 Конвенции, стороны предоставляют друг другу самую широкую взаимную юридическую помощь в расследовании, уголовном преследовании и судебном разбирательстве, касающихся уголовного правонарушения, признанного таковым в соответствии с п.1 ст. 3 Конвенции, причём сторона не может отказываться от предоставления юридической помощи, ссылаясь на банковскую тайну.

Приведённые положения можно признать заметным прорывом в международном законодательстве, поскольку впервые был создан реальный механизм противодействия отмыванию доходов, полученных от коррупции, а, следовательно, это был первый, но самый решительный этап в плане борьбы международного сообщества с транснациональной организованной преступностью, основывающейся на коррупции.

Этот механизм, показав на практике свою эффективность, стал внедряться практически во все международные правовые акты, касающиеся вопросов противодействия транснациональной организованной преступности.

Так, в п. 2 ст. 23 Конвенции СЕ устанавливается: «Каждая Сторона принимает такие законодательные и иные меры, которые могут потребоваться в целях наделения её судов или других компетентных органов полномочиями отдавать распоряжения о предоставлении и аресте банковской, финансовой или коммерческой документации в целях осуществления действий, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи». В п. 3 данной статьи устанавливается, что банковская тайна не является препятствием для осуществления мер, предусмотренными её пунктами 1 и 2.

Можно сделать вывод, что Конвенция СЕ расширила содержание банковской тайны, присовокупив к ней и коммерческую тайну. Тем самым, был создан реальный механизм привлечения к уголовной ответственности за коррупцию и лиц, связанных с частным сектором.

В ст. 22 Конвенции ООН против коррупции положения п. 2 ст. 23 Конвенции СЕ получили дальнейшее развитие: «Каждое Государство-участник рассматривает возможность принятия таких законодательных и других мер, какие могут потребоваться, с тем, чтобы признать в качестве уголовно наказуемого деяния, когда оно совершено умышленно в ходе экономической, финансовой или коммерческой деятельности; хищение лицом, которое руководит работой организации частного сектора или работает в любом качестве, в такой организации, какого-либо имущества, частных средств, или ценных бумаг, или любого другого данного предмета, находящегося в ведении этого лица в силу его служебного положения».