

Понятие и признаки организованной преступности

Понятие "организованная преступность" сложилось в криминологической и уголовно-правовой литературе, в связи с чем несет на себе отпечаток узко дисциплинарного подхода. Термин "преступность" уже исключает (или, по крайней мере, затрудняет) анализ этого явления как социально нейтрального, выводят его за рамки социальной структуры. Эпитет "организованная" лишь вводит качественное отличие от общеуголовной, уличной, ситуационной преступности. С учетом изложенного, даже условное использование этого устоявшегося термина в рамках социологического исследования нельзя признать корректным. Предлагаемый нами в качестве альтернативы термин *незаконное рисковое предпринимательство* отражает сущность явления, но не слишком удобен для целей работы т.к. почти все источники исследования опираются на традиционную терминологию.

В литературе термин "организованная преступность" используется в нескольких значениях. Он может обозначать социальное явление; совокупность лиц (преступную группу), систему связей и отношений, форму деятельности. Например, определение А.С. Емельянова содержит указание на социальный феномен, социальные связи и сферы действия: организованная преступность - "явление, ... характеризующееся устойчивой общерегиональной и межрегиональной связью преступных групп, формирований и направлений преступной деятельности, замкнутой на относительно большую социальную группу"¹. А.Я.Терешонок представляет организованную преступность как "социально-экономический процесс обращения преступного капитала в криминальной сфере с вовлечением широких слоев населения, с использованием коррупции и всего того, что способствует его наращиванию и обращению"². И.Я.Гонтарь пишет, что организованная

¹ Емельянов А.С. Понятие организованной преступности и проблемы борьбы с ней // Вопросы организованной преступности и борьбы с ней. М., 1993. С.14.

² Антонян Ю.М., Пахомов В.Д. Организованная преступность и борьба с ней // Советское государство и право. 1989. № 7. С.65-74.

преступность есть "разновидность социальной деятельности определенного количества членов общества, направленной на постоянное получение доходов, различных выгод, но только способами, которые сами по себе являются преступными"³.

Советская наука воспринимала организованную преступность как "форму социальной патологии, выражающуюся в постоянном и относительно массовом воспроизводстве и функционировании устойчивых преступных сообществ"⁴. Предполагалось, что организованной преступности присущи:

- 1) ориентация на ценности, противоположные нормальному обществу и культуре;
- 2) соответствующие деградационные нормы поведения, аморальная система поощрений и наказаний;
- 3) использование недостатков, пробелов, противоречий в экономике, социальной структуре, в законодательстве, в психике людей, т.е. ориентация не на светлые, а на темные стороны бытия, в чем проявляется бездуховная, агрессивная и одновременно паразитическая природа преступности вообще,
- 4) создание собственной, криминальной бюрократии, политической и экономической элиты, средств массовой информации, т.е. собственного преступного государства (со всеми его атрибутами). Вначале элементы мафиозного государства скрыты, смешаны с нормальным государством (за счет коррупции чиновников и обычных служащих), а затем стремятся вытеснить последнее, захватить власть в стране в целом⁵.

Для *уголовно-правового* понимания организованной преступности характерно выделение следующих ее признаков:

-Наличие организационно-управленческой структуры, сложная иерархическая градация сообщества с разграничением функций.

³ Лунеев В.В. Организованная преступность в России: осознание, истоки, тенденции // Государство и право, № 4, 1996.

⁴ Побегайло Э.Ф. Тенденции современной преступности и совершенствование уголовно-правовой борьбы с ней. - М.:, 1990. С.17.

⁵ Максимов С. Организованная преступность в России: состояние и прогноз развития // Уголовное право. 1999. № 1. С.14.

-Устойчивый, планируемый, законспирированный характер деятельности, сплоченность ;

-Распространение своего влияния на определенной территории, либо в определенной экономической области (монополизация);

-Заранее планируемое преступное поведение (совершение действий по подысканию объекта посягательств);

-Извлечение максимальной прибыли как основная цель преступной деятельности;

-Активное пропагандирование преступной идеологии.

В приводимых формулировках наиболее ярко выражена "партийность" уголовно-правового подхода. Определения строятся на противопоставлении. Заранее определены рамки "черной" и "белой" экономики, официальное общество априори считается моральным. Хотелось бы привести для сравнения перечень признаков любой формальной организации, даваемый социологами⁶:

- наличие целей деятельности, их формализация;

- совокупность функциональных положений, воплощаемых в ролях и статусах членов организации и соответствующее распределение отношений власти и подчинения;

- наличие норм и правил.

Таким образом, ОПГ, как и другие социальные организации:

- состоит из людей, включенных в деятельность;

- выполняет значимые внешние и внутренние функции;

- предполагает контроль, в том числе посредством культурно-символических феноменов;

- обладает целевой ориентацией.

Каждая из сложившихся на сегодняшний день *в криминологии* моделей интерпретации организованной преступности подчеркивает какой-либо из существенных ее признаков: иерархичность, формирование по этническому принципу,

⁶ Бабосов Е.М. Социология управления. - Мн, 2000. - С.130.

предпринимательство как форма организации деятельности. Данная работа строится в рамках третьей модели. В то же время, для нас очевидно, что эти подходы не исключают друг друга.

Наиболее последовательно анализирует понятие организованная преступность В.Юстицкий, который считает некорректным его употребление в научном обороте по ряду причин:

1) Любая деятельность является организованной. Такой критерий не позволяет разграничить ОПГ ни с другими субъектами преступной деятельности, ни с публичными и частными институциями в лице государства, партий, корпораций.

2) Понятие "организованная преступность" не выделяет частный объект, характеризующийся "дескриптами" - набором выделяющих его существенных свойств.

3) Данное понятие наделено конотативными значениями. Оно представляет собой набор социально отрицательных характеристик с атрибутом "самый" (самая опасная, самая деструктивная). (Характерно, что одна из книг на эту тему названа "Организованная преступность - угроза культуре и державности России"). Такой подход скорее говорит о стремлении "персонифицировать общественное зло" и дать его универсальное, очевидно не имеющее ничего общего с научным, объяснение.

4) Организованная преступность - бытовое понятие, проистекающее из здравого смысла обывателя. Более адекватными являются термины "преступное предпринимательство", "преступный бизнес"⁷.

Мнение автора по всем позициям совпадает с вышеизложенным подходом В.Юстицкого.

Зарубежные ученые в качестве главных выделили самые разные признаки феномена организованной преступности. Их попытался обобщить и синтезировать немецкий криминолог Г. Шнайдер. По его мнению, экономическая функция ОПГ состоит

⁷ Юстицкий В. Организованная преступность: смена парадигмы //Преступность и криминология на рубеже веков. - СПб.: 1999. С.46-47.

в удовлетворении потребности в нелегальных товарах и услугах. Важную роль играют профессионализм, распределение ролей, планирование, культивирование криминальных ценностей, меры по нейтрализации уголовного преследования⁸.

Итальянский юрист Р.Минна считает существенным фактором деятельности ОПГ наличие служб по сбору и передаче информации и заботу об определенной внешней "законности" действий. По ее мнению "гангстеры - это служащие и заправилы многоотраслевого делового предприятия (преступного конгломерата), предоставляющего или навязывающего своей клиентуре запрещенные законом товары или услуги"⁹.

Англичанин Х.Абадински выделил такие признаки преступного сообщества как неидеологичность, ограниченное членство, стремление к экспансии, использование насилия и коррупции, наличие специализации, монополистичность, нормативность¹⁰.

Участники Ойстер-Бейских конференций по борьбе с организованной преступностью обращают внимание на воспроизводство в рамках этого явления тоталитарных, длительных преступных сговоров, а также техники запугивания и подкупа¹¹.

Комиссия по изучению организованной преступности в США в 1959 году выделила следующие признаки преступного синдиката:

- 1.Значительное число участников.
- 2.Огромное разнообразие форм деятельности.
- 3.Наличие связей между территориальными группами.
- 4.Организация деятельности на нескольких независимых уровнях по принципу вертикального подчинения.
- 5.Сфера получения прибылей и осуществления руководства отделена от сферы непосредственного действия.
- 6.Членство связано с выполнением однородных преступных действий, которые

⁸ Шнайдер Г.Й. Криминология. -М.: 1994. С.49-51.

⁹ Минна Р. Мафия против закона. - М.: 1988. С.184.

¹⁰ Abadinsky H. Organized Crime. Fourth. Ed. Nelson-Hall, Chicago 1994. 579 p.

¹¹ Основы борьбы с организованной преступностью. - М, 1996. - С. 197.

рассматриваются в качестве основного источника дохода¹².

Ряд авторов демонстрируют достаточно радикальные подходы к анализу организованной преступности.

Cressey считает, что организованная преступность не должна рассматриваться как социальная проблема. В поддержку этой гипотезы он обращает внимание на большой спрос на незаконные товары и услуги, предлагаемые преступниками, и на отсутствие осуждения этого вида деятельности во многих слоях населения. Он отмечает, что представление о Коза Ностре еще не означает понимания особенностей организованной преступности. Такое представление высвечивает только часть проблемы - и не обязательно наиболее серьезную¹³. По мнению Kelly, разнообразие и сложность явлений, изучаемых под ярлыком организованной преступности предполагает, что ясное и точное определение не может быть ни возможно, ни желательно¹⁴. Olny писал, что "организованная преступность - не сфера деятельности, это скорее техника насилия, запугивания и коррупции. Эта техника может быть применима к любому бизнесу или отрасли производства, которые приносят крупные прибыли".¹⁵

Большинство представленных определений можно подвергнуть критике, часть признаков повторяется практически у всех авторов. Один из российских исследователей насчитал около 50 признаков организованной преступности, предлагаемых в литературе на эту тему и провел анализ распространенности (удельного веса) каждого из них¹⁶.

Очевидно, что отграничение организованной преступности от общеуголовной не раскрывает ее сущности. Практически все перечисленные выше признаки ОПГ могут быть отнесены к легальным корпорациям, спецслужбам, политическим партиям и профсоюзам, государству и многим другим социальным организациям. Многочисленность и

¹² Уголовное право США: Сборник нормативных актов. М., 1985. С.107.

¹³ Organized crime. D., 1995. С.8.

¹⁴ Organized crime. D., 1995. С.12.

¹⁵ Organized crime. D., 1995. С.15.

¹⁶ Пирожков В.Ф. Криминальная психология. Психология подростковой преступности - кн. 1-я - М.: 1998. С.18

разноплановость признаков заставляют усомниться в том, что они выделяют, отграничивают явление из ряда других.

Поскольку организованная преступность детерминирована экономическими отношениями, при ее научном анализе можно опираться не только на уголовно-правовые, но на экономические и социологические подходы.

Проблема организованной преступности является не только теоретической, но и прикладной. Во многих странах существуют *юридические определения* организованной преступности или связанных с ней форм деятельности. Именно эти определения положены в основу правоприменительной практики, с учетом них осуждаются или остаются неуязвимыми активные участники ОПГ.

Проблема нормативного определения ОПГ шире, чем проблема борьбы с мафией. Под формальные признаки ОПГ могут подпадать религиозные секты, политические партии, органы управления фашистских государств, профсоюзные организации, финансовые пирамиды. Наиболее яркие примеры подобного толкования преступной организации - процессы против саентологов, прокоммунистических партий в США, обвинение против ряда органов фашистского государства в Нюрнберге, обвинение по делу финансовой пирамиды "Спейс" в 1999 г по ст. 210 УК РФ.

Слишком общие, описательные определения оправданы в социологической литературе, но включение их в нормативные акты создает почву для злоупотреблений. Проведенный нами сравнительный анализ уголовного законодательства различных стран позволил сделать вывод, что такие определения характерны для стран с тоталитарным или авторитарным режимом. В последовательно демократических государствах законодатель более осторожен.

Анализ нормативных актов показывает, что организованная преступность отнюдь не во всех странах выделяется как объект нормативного регулирования. Одни ограничиваются применением института уголовно-правового соучастия, в то время как

другие приняли по десятку законов, непосредственно направленных на противодействие организованной преступности. В частности, в законодательстве Франции, Великобритании, ФРГ, Японии нет норм, криминализирующих явление. Даже составы, которые могут быть применимы к ОПГ, сильно различаются. В УК Франции, вступившем в силу в 1994 году, речь идет об организованной банде, под которой понимается "любая сформированная группа или любой сговор с целью подготовки, характеризующийся одним или несколькими конкретными действиями, одним или несколькими преступными деяниями"¹⁷. В УК Германии выделены вооруженный отряд, криминальное объединение, террористическое объединение¹⁸.

В Италии с 1956 по 1990 год было принято 16 законодательных актов по контролю над мафией, но только в 1982 году появился такой состав преступления как ст.416 bis - группировка мафиозного типа. В Уголовном кодексе Италии указывается, что "сообщество (ассоциация) типа мафии считается сообществом преступного типа в том случае, если его члены прибегают к устранению или запугиванию других лиц, чтобы добиться круговой поруки и соблюдения закона молчания с целью совершения преступлений, овладения прямым или косвенным путем постами, дающими возможность управления или контроля за экономической деятельностью, за распределением концессий, выдачей разрешений, за заключением подрядов и коммунальным обслуживанием, а также для извлечения незаконных прибылей либо получения незаконных привилегий для себя или других лиц"¹⁹. Само участие в преступном объединении лиц в количестве трех и более человек наказывается на срок до 15 лет лишения свободы. Предусмотрено наказание за укрывательство мафии. Даже если лицо лишь подозревается в принадлежности к мафии, к нему уже можно применять

¹⁷ Крылова Н.Е., Серебrenникова А.В. Уголовное право зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии). - М/, 1998. - С.89.

¹⁸ Иванов Л., Ляммих З. О новеллах уголовного законодательства Германии, направленных на противодействие организованной преступности // Уголовное право. 1998. № 3. - С.18.

¹⁹ Законодательство по борьбе с организованной преступностью в зарубежных странах. - М., 1989. - С.24.

превентивные меры в виде специального надзора и запрещения проживания в определенной местности.

Если УК Италии перечисляет признаки организованной преступности, то федеральное законодательство США к организованной преступности относит конкретные действия, а именно "противоправную деятельность членов высокоорганизованной дисциплинированной ассоциации, поставляющей незаконные товары и оказывающей незаконные услуги, что включает - но не ограничивается этим - игорный бизнес, проституцию, ростовщичество, распространение наркотиков, рэкетирство и иную противоправную деятельность таких организаций"²⁰. Важно учесть, что судебное толкование Конституции США не позволяет законодательным органам запрещать само членство в какой-либо организационной структуре. Известно, что несколько десятилетий назад эти нормы существовали для ограничения возможностей коммунистической партии. Речь идет о Законе Маккарэна (Закон "О внутренней безопасности" от 23 сентября 1950 г.). Он разрешал применение особых мер по отношению к тем, кто принадлежал к коммунистическим организациям и сочувствовал им. Аналогичный нормативный акт во Франции появился в 1790 г. как Закон Ле-Шапелье. Он запрещал организационное единство лиц одной профессии или одного социального состояния. Тогда речь шла о передатке профсоюзов²¹. Именно таких аналогий пытаются избегать сегодня борцы с ОПГ в демократических странах. Принадлежность к организациям не может быть преступлением - таков довод адвокатов на процессах против мафии.

С 1909 года (с уточнением в 1948 году) в США действуют нормы об общем преступном сговоре и сговоре с целью занятия торговлей наркотиками. Эта концепция М.С.Бернэйса была положена в основу Нюрнбергского процесса.

²⁰ Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. М., 1996. С. 212.

²¹ Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. М., 1996. С.331.

Закон о контроле за организованной преступностью в США 1970 года²² сформулировал следующие критерии общественной опасности ОПГ:

- 1) "выкачивание" значительных сумм из американской экономики;
- 2) получение власти посредством различных форм социальной эксплуатации;
- 3) внедрение в законный бизнес, профсоюзы и их коррумпирование;
- 4) вмешательство в свободную конкуренцию.

Для россиян термин "рэкет" давно стал синонимом организованной преступности, но согласно Уголовному кодексу РФ действия рэкетиров квалифицируются как вымогательство. В США закон относит к "рэкету" любое действие или угрозу, включая тяжкое убийство, похищение людей, азартные игры, поджог, ограбление, взятку, вымогательство или обращение с наркотиками или другими опасными лекарственными средствами, подкуп в области спорта; фальшивомонетничество; растрата средств из пенсионных фондов и фондов социального обеспечения; вымогательство, связанное с заключением сделок о кредите; передача информации об азартных играх; воспрепятствование проведению уголовного расследования; воспрепятствование применению штатного или местного законодательства; вмешательство в торговую деятельность, перевозки краденого имущества; торговля контрабандными сигаретами; присвоение средств из фондов профсоюзов, любое преступление, включая обман, связанное с делом о банкротстве, торговлей ценными бумагами или незаконным производством, импортом.

При этом "занятие рэкетом" предполагает по крайней мере совершение двух действий рэкета, последнее из которых может быть совершено в течение десяти лет (исключая любой срок тюремного заключения) после совершения предыдущего деяния²³.

Консультативный комитет при правоохранительных органах штата Огайо в 1982 г. охарактеризовал организованную преступность "как группу лиц, действующих вне закона

²² Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. М., 1996. С.331.

²³ Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. М., 1996. С.333.

с целью извлечения финансовой выгоды, находящихся в постоянном преступном сговоре и способных осуществлять политический подкуп и контроль для успешного продолжения своего дела..."²⁴.

В Японии организованная преступная деятельность не признается преступлением и не рассматривается в качестве отягчающего ответственность обстоятельства (японские юристы считают, что такой подход противоречил бы институтам послевоенной демократии). В тоже время существует несколько определений, используемых в практической деятельности. Толковый словарь указывает, что борекудан - это объединение незаконопослушных лиц, творящих дурные дела, прибегая к насилию. Минюст Японии рассматривает ОПГ как организацию или группу, коллективно или привычно совершающую противоправные насильственные действия, а также вызывающую опасения их совершения. Полиция исходит из того, что это предпринимательская группировка, которая силой своего объединения или организации обеспечивает себе существование регулярной противоправной деятельностью.

В официальных источниках выделяются следующие отличительные особенности японской модели организованной преступности:

1. Она не предъявляет исключительных прав на определенные географические зоны как на сферы своего влияния.

2. Не опирается на родственные и семейные связи как на основу групповой солидарности.

3. Не стремится сохранять в тайне свою внутреннюю структуру²⁵.

В целом ОПГ Японии носят более легальный характер, а государство сумело добиться более эффективного контроля над ними, чем в других странах. Определенную роль в этом играют традиции: около 99% населения составляют японцы (этническая модель организованной преступности здесь явно терпит фиаско), в течение многих лет

²⁴ Овчинский В.С. XXI век против мафии. Криминальная глобализация и Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности. - М., 2001. - С.17.

²⁵ Основы борьбы с организованной преступностью. - М, 1996. С.6.

жестко ограничивался приток иностранцев в страну, население больше полагается на моральные и корпоративные, нежели на правовые нормы.

Большое значение имеют *международно-правовые* доктрины организованной преступности.

Необходимо привести несколько определений, имеющих в различных документах ООН. По мнению экспертов, в лице ОПГ мы имеем дело со сложными уголовными видами деятельности, осуществляемыми в широких масштабах структурированными группами. Источником денежных и властных ресурсов признается эксплуатация рынков незаконных товаров и услуг. Подчеркивается, что "феномен организованной преступности не следует рассматривать в качестве отвлеченного зла или эфемерной опасности. Он, скорее, представляет собой имеющее материальную форму незаконное предпринимательство". Также указывается на экономическую платформу преступных объединений; стремление к монополизму; привнесение ими в законную коммерческую деятельность методов насилия и запугивания²⁶.

На международном семинаре ООН в Суздале появилось "хрестоматийное" определение организованной преступности как "относительно массового функционирования устойчивых управляемых сообществ преступников, занимающихся совершением преступлений как промыслом (бизнесом) и создающих с помощью коррупции систему защиты от социального контроля"²⁷.

История развития российского законодательства об организованной преступности отражает как изменение ее роли в обществе, так и трансформацию официального отношения к факту существования данного феномена.

Термин «преступное сообщество» впервые упоминается в Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 года. В статье 264 данного Уложения говорилось: "Злоумышление... постигается действием преступным и тогда, когда он через

²⁶ Основы борьбы с организованной преступностью. - М, 1996. С.5.

²⁷ Основы борьбы с организованной преступностью. - М, 1996. С.9.

предложение другому принять в них участие или через составление на сей конец заговора или сообщества, или через вступление в такое сообщество или заговор..."²⁸. В этом документе выделено три вида организованной преступной деятельности: шайка, скоп и сговор.

Скоп - аналог современного квалифицирующего признака "совершение преступления группой лиц". Это простое соучастие. Сговор предполагает возможность совершения нескольких преступных деяний. Ответственность за сговор наступала и в том случае, когда планируемое преступное посягательство не состоялось. В его составе различались зачинщики и сообщники.

Шайка - это соглашение на постоянную преступную деятельность на профессиональной основе (это уже ремесло для участников) и стабильный характер организации, а также иерархическая структура. В составе шайки законодатель различал:

- 1) главных виновных (основателей и начальников как шаяк в целом, так и самостоятельных отделений их);
- 2) сообщников (участники, не игравшие выдающейся роли);
- 3) пособники (лица, содействовавшие деятельности шайки).

Для шайки характерна организация на основе признаваемого в среде шайки права власти одних по отношению к другим и обязанности подчинения последних²⁹.

В статье 348 данного Уложения содержалась норма, которая предусматривала уголовную ответственность «основателей и начальников обществ», которые посредством недозволенных законом действий могли «произвести перемену в общих государственных, губернских и других местных учреждениях...». Согласно ст. 926 наказаниям подвергались «основатели и начальники шаяк или сообществ», занимающихся контрабандой,

²⁸ Гришко А.Я. Организованная преступность по уголовному законодательству России дооктябрьского (1917 г.) периода // Наркотизм и организованная преступность. Смоленск, 1999. С. 21.

²⁹ Ошеров В.Н. Преступная группа, шайка-банда, и сообщество-организация // Право и жизнь. 1924. № 7-8. С.68.

запрещенными законом играми, торговлей подлежащими акцизу спиртными напитками, подкупом чиновников.

Данным Уложением также предусматривалась уголовная ответственность пособников, укрывателей, подстрекателей и даже притоносодержателей, то есть всех тех, "которые заведомо позволяют лицам, принадлежащим к шайке, жить в домах, занимаемых ими или... состоящих под их присмотром" (ст. 928)³⁰.

В Уголовном уложении от 25 марта 1903 года закреплялось, что согласившийся принять участие в сообществе для учинения тяжкого преступления и не отказавшийся от дальнейшего соучастия, но не бывший соучастником преступления отвечает только за участие в сообществе.

Современное российское законодательство об организованной преступности еще только зарождается, практика его применения крайне ограничена.

Необходимость установления уголовной ответственности за организацию преступного сообщества стала очевидной после того, как отечественная правоприменительная практика выделила эту форму преступного объединения в качестве самостоятельной. Именно оперативные сотрудники МВД и ФСБ на определенном этапе пустили в оборот понятие ОПС (организованное преступное сообщество), поскольку уже в 1995 г. на учете МВД РФ состояло свыше 150 преступных сообществ со средней численностью около 90 человек каждое. К числу преступных сообществ относили объединения организованных групп, а также организованные группы с иерархической (двух и более уровневой) структурой. Обязательным атрибутом было наличие руководителя (организатора).

Стимулом к выделению новой уголовно-правовой категории стала потребность в привлечении к уголовной ответственности лиц, осуществляющих общее руководство преступной деятельностью. Таких теневых лидеров трудно обвинить в общеуголовных

³⁰ Таганцев В.С. Русское уголовное право. Лекции. Часть Общая. В 2 т. Т.1. - М, 1994. С.339.

деяниях, так как они дистанцированы от непосредственных исполнителей.

Уголовная ответственность за организацию преступного сообщества (преступной организации) предусмотрена ст.210 УК РФ 1996 г. Эта статья состоит из трех частей. Часть первая устанавливает ответственность за создание сообщества и руководство им. В соответствии с ч. 2 ответственность наступает за участие в преступном сообществе или в объединении представителей организованных групп.

Согласно ч.3 наиболее строго наказываются деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения. По части 3 ст. 210 было, например, несколько лет назад предъявлено обвинение начальнику отдела вневедомственной охраны. По долгу службы сотрудник милиции был информирован о поступлении крупных сумм денег на объекты, сдаваемые под охрану. Он сообщал об этом членам своей преступной группы и прикрывал их действия во время своего дежурства.

Определение преступного сообщества (преступной организации) содержится в ч. 4 ст. 35 УК РФ, где указано на 2 основных ее признака:

1) сплоченность и организованность группы (организации) или объединения организованных групп;

2) совершение тяжких или особо тяжких преступлений как цель деятельности.

Преступным сообществом (преступной организацией) признается также объединение организованных групп. Объединение должно состоять из двух или более таких групп и характеризоваться устойчивостью.

Для сравнения можно привести формулировку Уголовного кодекса Беларуси. Согласно ст.172, целью преступной организации является разработка или реализация мер по осуществлению преступной деятельности либо созданию условий для ее поддержания или развития³¹. Представляется, что такой подход более оправдан.

³¹ Иванцов С.В. Вопросы борьбы с организованной преступностью в условиях образования союзного государства "Российская Федерация и Республика Беларусь"//Власть: криминологические и правовые проблемы. М., 2000. - С.172.

В основе выделения категории "преступное сообщество" лежит понятие организованной группы, которое впервые появилось в 1995 году в постановлении Пленума Верховного Суда РФ. Речь шла об устойчивой группе из двух или более лиц, объединенных умыслом на совершение одного или нескольких преступлений, с высоким уровнем организованности, планированием и тщательной подготовкой преступления, распределением ролей между соучастниками"³².

Например, как указано в материалах одного из уголовных дел: "Преступное сообщество имело строгую организацию с разделением функций и обязанностей между членами: ряд участников осуществляли функции охранников своих руководителей, другие занимались наружным наблюдением как с целью обеспечения безопасности руководителей преступного сообщества, так и с целью выслеживания и установления места нахождения и образа жизни лиц, в отношении которых планировалось совершение преступлений; при этом пятеро занимались незаконным прослушиванием телефонных переговоров с использованием специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

Все указанные лица являлись непосредственными исполнителями тяжких и особо тяжких преступлений. Трое, не являющиеся членами преступного сообщества, не знавшие о его наличии и целях, занимались анализом информации, получаемой в результате незаконного прослушивания телефонных переговоров, изучением прессы, справочной информации, ее фиксацией на магнитные и бумажные носители, при этом, подготавливаемые ими аналитические справки без их ведома использовались членами преступного сообщества при разработке планов совершения преступлений"³³.

Перечень признаков, присущих организованной группе и характеризующих ее устойчивость, не является исчерпывающим. Ими могут быть также подготовка средств и орудий преступления, подбор соучастников,

³² Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. - М. - С.526.

³³ Архив федерального С-Петербургского горсуда за 2000 г, уголовное дело № 707217.

обеспечение заранее мер по сокрытию преступления, подчинение групповой дисциплине и указаниям организатора преступной группы.

Сплоченность организованной группы, как и устойчивость, - оценочный признак³⁴. Сплоченность предполагает "круговую поруку", конспирацию, общую кассу ("общак"). "Круговая порука" может выражаться, например, в совместном совершении участниками группы преступления ранее, осуждение по одному и тому же уголовному делу; отбывание участниками прежде наказания в одной колонии; взаимная осведомленность о компрометирующих друг друга материалах; использование для поддержания дисциплины в группе насилия, угроз, жестокости и т.п. Конспирация может выражаться в использовании условных наименований и сигналов, уголовного жаргона, шифров, паролей, кодов и т.д.

Уголовно-правовое отличие преступной организации от организованной группы состоит в том, что группа, по логике законодателя, может быть создана для совершения любых, а не только тяжких или особо тяжких преступлений. Создание организованной группы само по себе не преследуется, совершение же предусмотренного УК преступления такой группой влечет в большинстве случаев более строгую ответственность. При этом специалисты, в частности, Н.Водько, отмечают, что тяжкие и особо тяжкие преступления составляют около 70% преступлений с квалифицирующим признаком "совершение организованной группой"³⁵. Сферы деятельности организованных групп и ОПГ также совпадают, те и другие совершают преступления в основном в четырех сферах: против жизни и здоровья, против собственности; в сфере экономической деятельности; против общественной безопасности, здоровья населения и общественной нравственности.

Создание преступного сообщества (преступной организации) заключается в вовлечении в такое сообщество его участников, определении и закреплении за ними

³⁴ Быков В. М. Признаки организованной преступной группы // Законность. 1998. № 9. С.4-8.

³⁵ Водько Н.П. Уголовно-правовая борьба с организованной преступностью. - М, 2000. С.20.

ролей, т.е. направлений деятельности и функциональных обязанностей, обеспечении иных условий совершения преступлений. Например, в приобретении и распределении между членами сообщества орудий и средств совершения преступлений, планировании преступных действий сообщества в целом и его отдельных членов и т.д. Создание преступного сообщества (преступной организации) является окончанным преступлением с момента завершения образования сообщества.

Руководство преступной организацией состоит в управлении участниками уже созданного сообщества, распределении и перераспределении функциональных обязанностей между ними, поддержании внутригрупповой дисциплины, вовлечении в сообщество новых членов, установлении связей с должностными лицами государственных органов и т.д.

Например, как следует из материалов изученного нами уголовного дела, "преступное сообщество, используя организационную и материально-техническую базу частного охранного предприятия, а также ООО, было сформировано на основе общих преступных замыслов. П. возглавлял преступное сообщество, в которое входили структурные подразделения, возглавляемые, соответственно, К. и Б. При этом П., К. и Б. разрабатывали планы преступной деятельности, распределяли обязанности между членами преступного сообщества, определяли объекты преступных посягательств, давали указания и задания на совершение преступлений рядовым членам сообщества. При этом, члены преступного сообщества подчинялись как руководителям своих подразделений, так напрямую и самому П."³⁶.

Участие в преступном сообществе выражается во вступлении в него, в даче согласия быть участником этого сообщества и принятии на себя обязательств и функциональных обязанностей. Это, в частности, совершение по заданию сообщества преступлений.

³⁶ Архив федерального С-Петербургского горсуда за 2000 г, уголовное дело № 707217.

Организацию преступного сообщества необходимо отличать от таких состав преступлений, как организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем и бандитизм, предусмотренных соответственно ст. 208 и 209 УК РФ. Например, для квалификации действий так называемых боевиков в Чеченской Республике используется состав ст.208 (участие в незаконном вооруженном формировании). По этой статье "баркашовцы" предлагали привлечь Ю.Лужкова за организацию дружин охраны порядка в Москве. С.Ф.Милюков справедливо отмечает, что сохраняется возможность привлекать к ответственности по этой статье невиновных, в т.ч. казаков³⁷ и другие отряды самообороны (особенно на границах "горячих точек").

Организация преступного сообщества (преступной организации) отличается от организации незаконного вооруженного формирования или участия в нем двумя признаками. Первый состоит в том, что для организации незаконного вооруженного формирования или участия в нем необходимо наличие оружия, как и в случае с бандитизмом, чего не требуется для наличия состава преступления - организации преступного сообщества. При этом для любого специалиста очевидно, что ОПС без оружия - нонсенс. В качестве иллюстрации можно привести выдержку из материалов изученного нами уголовного дела, возбужденного по ст. 210. "Один из активных участников преступной деятельности приобрел пистолет ТТ, 8 патронов к нему калибра 7,62 мм, два самодельных пистолета, изготовленных с использованием деталей газового пистолета ИЖ-78, один из которых был с приспособлением для бесшумной стрельбы, 18 патронов калибра 5,6 мм, один газовый пистолет модели 6П37, переделанный кустарным способом и являющийся переделанным нарезным короткоствольным огнестрельным оружием, 9 патронов к нему калибра 6,35 мм, 2 автоматических сигнально-газовых пистолета модели "SUPER-PP" калибра 9 мм Р.А., подвергнутые самодельной переделке для стрельбы снарядами (пулями или дробью), и являющиеся гладкоствольным огнестрельным оружием калибра 9 мм Р.А., не менее 14 пистолетных патронов к ним,

³⁷ Милюков С.Ф. Российское уголовное законодательство: опыт критического анализа. СПб, 2000. С.250.

изготовленных самодельным способом, две ручных гранаты Ф-1, 2 ручных гранаты РГД-5, одну ручную гранату РГ-42, , не менее 13 запалов типа УЗРГМ (УЗРГМ-2), , не менее 16 самодельных накольных частей запалов гранат и 1 накольную часть запала УЗРГМ, являющихся частями боеприпаса, не менее одного отрезка огнепроводного шнура с подсоединенным капсюлем-детонатором, представляющим собой самодельную зажигательную трубку, не менее пяти электродетонаторов, не менее одного самодельного взрывного устройства, состоящего из заряда бризантного взрывчатого вещества весом около 200 г в тротиловом эквиваленте, средства взрывания, радиоэлектронного приемопередающего устройства, дистанционного управления и постоянного магнита, являющегося средством крепления взрывного устройства.

Другой участник приобрел одну ручную гранату Ф-1, являющуюся боеприпасом и 2 тротилловые шашки, содержащие мощное взрывчатое вещество. Тогда же на территории г.Пскова один из соучастников незаконно приобрел 7 тротилловых шашек и 2 брикета пластичного вещества, содержащих мощное взрывчатое вещество, а также не менее 100 патронов калибра 7,62 мм, а в Санкт-Петербурге пистолет-пулемет "Скорпион", и 20 патронов калибра 7,65 мм. Еще один член сообщества приобрел два пистолета ТТ (привез из г.Кронштадта на теплоходе в Санкт-Петербург), а также 130 патронов калибра 5,45 мм с трассирующей пулей, не менее 30 револьверных патронов калибра 32, не менее 12 патронов калибра 9 мм, не менее 100 патронов калибра 7,62 мм, не менее 50 патронов калибра 5,6 мм, 2 самодельных пистолета, изготовленных с использованием деталей газового пистолета ИЖ-78, с приспособлениями для бесшумной стрельбы.

Огнестрельное оружие, боеприпасы, части боеприпасов и самодельное взрывное устройство Б. перевез в специально подготовленную для этого квартиру"³⁸. Без такого арсенала сообществу было бы затруднительно осуществлять убийства, взрывы и т.п.

³⁸ Архив федерального С-Петербургского горсуда за 2000 г, уголовное дело № 707217.

Бандитизм, помимо критерия вооруженности, от организации преступного сообщества отличается также формой деятельности³⁹. Предполагается, что банда нападает на граждан или организации, в частности, на магазины, пункты обмена валюты, автотранспорт, на квартиры и дома. В связи с этим использование журналистами таких оборотов как "банда мошенников" или "банда киллеров" представляется юридически некорректным.

В отличие от ОПГ незаконное вооруженное формирование может вообще не планировать совершение преступлений. Речь может идти не только об отрядах полевых командиров, но даже о группах самообороны или добровольных дружинах по охране порядка, деятельность которых не предусмотрена напрямую нормативными актами.

В литературе высказано множество критических замечаний относительно применимости на практике вышеизложенных норм. Именно оценочный характер многих базовых понятий, установление размытых критериев разграничения схожих составов, отсутствие градации в зависимости от масштаба деятельности (обычная "уголовщина" или деятельность международных картелей и контроль над сферами производства) оставляют большой простор для критики нормативного подхода.

В отличие от действующего уголовного законодательства специалисты приводят различные типологии преступных сообществ, свидетельствующие о разнообразии форм и масштабов их деятельности. В частности, В.Разинкин выделяет временные преступные сообщества (координационные центры), картели (договорные объединения нескольких группировок) и синдикаты (результат поглощения сильными группами слабых)⁴⁰. Р.Минна различает высокую (политическую) мафию, среднюю, чья специализация - подкуп и хищения и низшую, которая проявляет себя в насильственных преступлениях⁴¹.

³⁹ Устинова Т.Д. Уголовная ответственность за бандитизм (по новому УК РФ). - М., 1997. - 192 с.

⁴⁰ Криминология. М., 1997. - С.605.

⁴¹ Минна Р. Мафия против закона. М., 1988. - С. 186.

С нашей точки зрения, законодательство должно учитывать факт существования различных уровней организованной преступной деятельности. Мы предлагаем принять за основу следующую классификацию.

1. Банда для совершения общеуголовных преступлений (с экономической точки зрения - ремесленники-нелегалы). Аналог американской гангстерской преступности.

2. Организованная преступная группа. Она может получить контроль над легальными экономическими структурами и действовать в качестве субъекта предпринимательской деятельности (разновидность малого предпринимательства).

3. Преступная корпорация (финансово-промышленная группа), контролирующая целые сферы предпринимательства, отрасли производства, регионы. Выделение этого уровня позволит ставить вопрос об участии в нелегальных операциях олигархов, чиновников, политиков и т.п.

4. Преступное сообщество мафиозного типа, контролирующее политическую и экономическую деятельность различных социальных субъектов с выходом на международный уровень. Аналог транснациональных корпораций (ТНК). Субъектом этого вида деятельности может быть и государство.

Анализ мафиозной деятельности в России трудно проводить по материалам судебного разбирательства, но схематично можно представить по сообщениям средств массовой информации.

Предлагаемая градация позволит, в частности, разграничить функции органов, призванных противодействовать организованной преступности. Например, РУБОП федеральных округов могли бы отслеживать деятельность сообществ мафиозного типа, в то время как организованными группами занимались бы сотрудники УВД.

Изложенные выше научные и нормативные характеристики организованной преступности, по нашему мнению, не раскрывают в полной мере ее социальной сущности.