



**Конференция государств –
участников Конвенции
Организации Объединенных
Наций против коррупции**

Distr.: General
31 August 2022
Russian
Original: English

**Вторая часть возобновленной тринадцатой
сессии**

Вена, 7–11 ноября 2022 года

Пункт 4 повестки дня

**Ход осуществления Конвенции Организации
Объединенных Наций против коррупции**

**Осуществление главы V (Меры по возвращению
активов) Конвенции Организации Объединенных
Наций против коррупции**

Тематический доклад, подготовленный Секретариатом

Резюме

В настоящем докладе содержится доступная на 12 августа 2022 года информация о достижениях, успешных видах практики, трудностях и замечаниях, касающихся осуществления статей 51, 53–57 и 59 главы V (Меры по возвращению активов) Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, которая была получена в ходе второго цикла функционирования Механизма обзора хода осуществления Конвенции. Оценка выполнения положений статей 52 и 58 дается в тематическом докладе «Осуществление положений, общих для глав II и V Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции» (CAC/COSP/IRG/2022/8).



I. Сфера охвата и структура доклада

1. В соответствии с пунктами 35 и 44 круга ведения Механизма обзора хода осуществления Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции в настоящем тематическом докладе собраны наиболее актуальная информация о достигнутых результатах, успешных видах практики и трудностях, содержащаяся в резюме и докладах о страновом обзоре, и сформулированные в них замечания. Доклад основан на информации из 62 резюме и докладов о страновом обзоре, подготовка которых была завершена к 12 августа 2022 года. Основное внимание в докладе уделяется существующим тенденциям и примерам осуществления; в нем приводятся таблицы и диаграммы с данными по наиболее распространенным трудностям и видам успешной практики¹. Структура доклада повторяет структуру резюме: тесно взаимосвязанные статьи и темы объединены в блоки. В нем нашли должное отражение и региональные различия².

2. В настоящем докладе представлена информация о ходе осуществления статей 51, 53–57 и 59 главы V (Меры по возвращению активов) Конвенции государствами, в отношении которых проводился обзор в рамках второго цикла функционирования Механизма обзора. Что касается статей 52 и 58, то, учитывая их тесную тематическую связь, в частности, со статьей 14, оценка их выполнения дается в новом тематическом докладе «Осуществление положений, общих для глав II и V Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции» (CAC/COSP/IRG/2022/8).

II. Общие замечания относительно трудностей и успешных видов практики, связанных с осуществлением главы V Конвенции

3. На диаграммах и в таблицах ниже приводятся данные о наиболее распространенных трудностях и успешных видах практики, касающихся осуществления статей 51, 53–57 и 59 главы V, в разбивке по статьям Конвенции.

¹ В соответствии с итогами дискуссий, прошедших в Группе по обзору хода осуществления, информация в тематическом докладе и докладах о ходе осуществления на региональном уровне более не представляется в обезличенном виде; в настоящем докладе поименно называются страны, приводимые в качестве примеров успешной практики. Полный перечень примеров успешной практики, отмеченных в связи с рассматриваемыми статьями, будет предоставлен Группе по обзору хода осуществления в качестве документа зала заседаний.

² Настоящий доклад подготовлен на основе 19 завершённых обзоров по Группе африканских государств, 20 обзоров по Группе государств Азии и района Тихого океана, 10 обзоров по Группе западноевропейских и других государств, 7 обзоров по Группе государств Латинской Америки и Карибского бассейна и 6 обзоров по Группе государств Восточной Европы.

Рис. I
Отмеченные трудности, связанные с осуществлением главы V Конвенции, по статьям

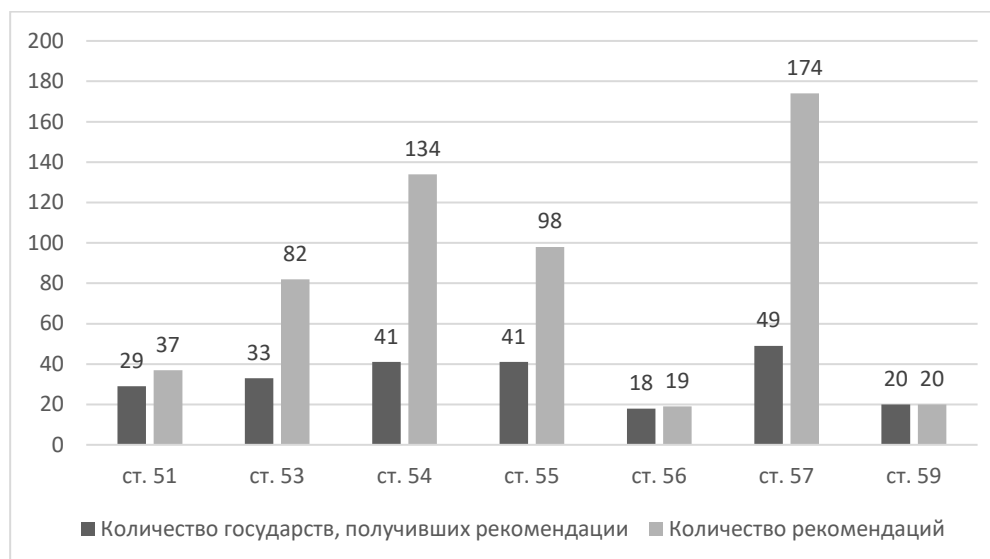


Таблица 1
Наиболее распространенные трудности, связанные с осуществлением главы V Конвенции

Статья Конвенции	Число государств, которым вынесены рекомендации	Число вынесенных рекомендаций	Наиболее распространенные трудности, связанные с осуществлением (в порядке следования статей Конвенции)
Статья 51	29	37	Несовершенство законодательства и/или процедур оказания взаимной правовой помощи; недостаточная институциональная база и неэффективное межведомственное взаимодействие; сложность процедур возвращения активов; нехватка необходимого потенциала у компетентных органов
Статья 53	33	82	Отсутствие механизмов или правовых оснований, позволяющих иностранным государствам установить правовой титул или право собственности на имущество, получить компенсацию или возмещение убытков либо быть признанными в качестве законного собственника имущества в рамках иностранных процедур конфискации
Статья 54	41	134	Невозможность прямого приведения в исполнение постановлений иностранных судов о конфискации или исключение отдельных преступлений, предусмотренных Конвенцией, или не особо указанных стран; отсутствие или несовершенство механизмов обеспечения сохранности имущества для целей конфискации; невозможность или ограниченность возможностей конфискации без вынесения обвинительного приговора; отсутствие или ограниченность мер по замораживанию или аресту по постановлению или просьбе иностранного государства

<i>Статья Конвенции</i>	<i>Число государств, которым вынесены рекомендации</i>	<i>Число вынесенных рекомендаций</i>	<i>Наиболее распространенные трудности, связанные с осуществлением (в порядке следования статей Конвенции)</i>
Статья 55	41	98	Отсутствие механизмов или недостаточные, нечеткие или дискреционные механизмы приведения в исполнение постановления иностранного суда или получения внутреннего постановления об обыске, изъятии или конфискации; отсутствие обязательства до снятия любой обеспечительной меры предоставлять запрашивающему государству возможность изложить его доводы в пользу продолжения действия такой меры; невозможность использования Конвенции в качестве договорно-правовой основы
Статья 56	18	19	Непринятие всех необходимых мер и отсутствие полномочий для передачи информации по собственной инициативе; передача информации о доходах, полученных в результате совершения определенных категорий преступлений, только ограниченному кругу стран
Статья 57	49	174	Непринятие всех необходимых законодательных или иных мер для возвращения доходов запрашивающим государствам; неурегулированность вопроса о покрытии или порядке вычета расходов, связанных с оказанием взаимной правовой помощи; необеспечение защиты прав добросовестных третьих сторон в процессе возвращения активов
Статья 59	20	20	Отсутствие или нехватка двусторонних и многосторонних соглашений или договоренностей; недостаточные возможности для использования Конвенции в качестве правовой основы

Рис. II
Отмеченные примеры успешной практики в области осуществления главы V Конвенции, по статьям

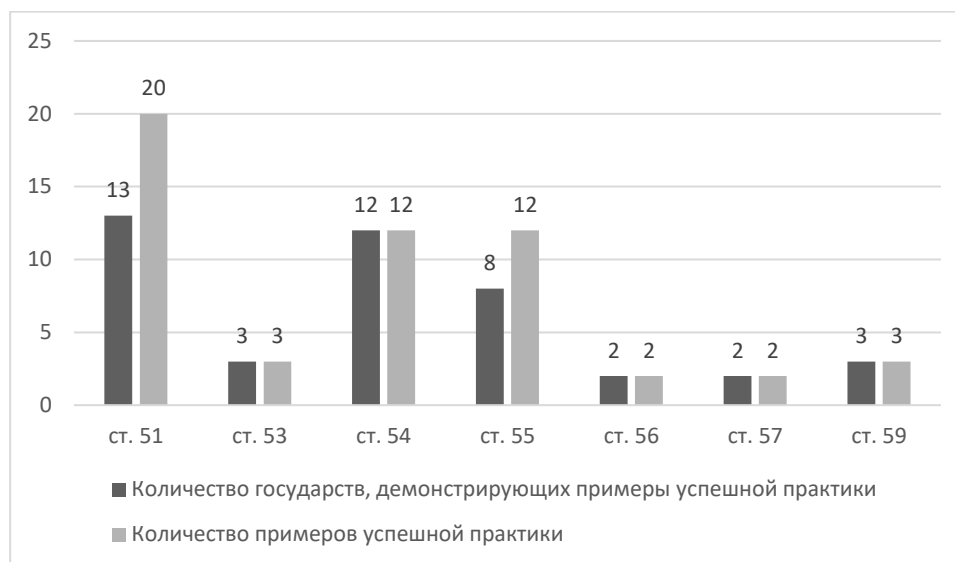


Таблица 2
Примеры наиболее распространенной успешной практики в области осуществления главы V Конвенции

Статья Конвенции	Число государств, использующих успешные виды практики	Число примеров успешной практики	Наиболее распространенные успешные виды практики (в порядке следования статей Конвенции)
Статья 51	13	20	Активное участие в налаживании и поощрении международного сотрудничества, особенно в вопросах возвращения активов; надежные институциональные механизмы, включая эффективное межведомственное взаимодействие и направление специалистов и представителей в другие страны для содействия международному сотрудничеству; выпуск рекомендаций по возвращению активов
Статья 53	3	3	Приравнивание иностранных государств к другим юридическим лицам при предъявлении в иностранный суд гражданских исков об установлении правового титула или права собственности на имущество, приобретенное в результате коррупционного преступления, либо о выплате компенсации или возмещении убытков в связи с ущербом, причиненным в результате совершения такого преступления; четкое регулирование участия иностранных государств в производстве по гражданским делам
Статья 54	12	12	Возможность конфискации без вынесения обвинительного приговора или приведения в исполнение постановлений иностранных судов о конфискации без вынесения обвинительного приговора; упреждающее вынесение постановлений о замораживании имущества; создание специализированных подразделений по возвращению активов

<i>Статья Конвенции</i>	<i>Число государств, использующих успешные виды практики</i>	<i>Число примеров успешной практики</i>	<i>Наиболее распространенные успешные виды практики (в порядке следования статей Конвенции)</i>
Статья 55	8	12	Наличие инфраструктуры для содействия успешному возвращению активов, например наличие руководящих материалов, специализированных подразделений или банковских реестров; тесное сотрудничество и консультации между запрашивающим и запрашиваемым государствами; использование Конвенции в качестве правового основания для оказания взаимной правовой помощи
Статья 56	2	2	Предоставление информации широкому кругу партнеров в инициативном порядке; направление за рубеж сотрудников по связям для содействия обмену информацией
Статья 57	2	2	Возвращение имущества добросовестным третьим сторонам; создание фонда конфискованных активов для выплаты компенсации потерпевшим
Статья 59	3	3	Использование различных сетевых объединений и соглашений для содействия международному сотрудничеству; использование Конвенции в качестве правового основания или непосредственное применение ее положений, имеющих прямое действие

III. Осуществление главы V Конвенции

A. Общее положение; специальное сотрудничество; двусторонние и многосторонние соглашения и договоренности (ст. 51, 56 и 59)

1. Общее положение (ст. 51)

4. Системами или механизмами для возвращения активов (ст. 51) располагают почти все государства, однако соответствующие меры на нормативном, институциональном и оперативном уровнях существенно различаются.

5. На нормативном уровне ряд государств приняли специальные законодательные акты, в то время как в других могут применяться различные процедуры, предусмотренные в разных источниках внутреннего законодательства, таких как законы, регламентирующие уголовное производство, оказание взаимной правовой помощи, противодействие отмыванию денежных средств, противодействие коррупции или возвращение активов. В тех случаях, когда порядок возвращения активов регулируется разными законами, некоторые государства могут оказывать взаимную правовую помощь в возвращении активов только определенным государствам лишь в отношении ограниченного числа основных правонарушений либо при условии строгого соблюдения требования об обоюдном признании соответствующего деяния преступлением; такие ограничения отмечались проводившимся обзор экспертами как трудность. В нескольких государствах разработка системы возвращения активов все еще находится на начальной стадии. В двух государствах отсутствуют конкретные положения, в которых понятие возвращения активов указывалось бы в качестве основополагающего принципа сотрудничества.

6. В большинстве государств сотрудничество для целей конфискации не ставится в зависимость от наличия соответствующего договора, а взаимная правовая помощь может оказываться на основе принципа взаимности, положений внутреннего законодательства либо на основе того и другого. Во многих государствах Конвенция или региональные договоры имеют прямое действие, а некоторые государства обладают успешным опытом прямого применения Конвенции, в том числе в отношении возвращения активов. Так, Армения не только непосредственно применяет Конвенцию в качестве договорно-правового основания, но и на основе соответствующего международного соглашения может применять законы запрашивающего государства при оказании взаимной правовой помощи. Несколько государств, хотя и отметили, что могут использовать Конвенцию в качестве правового основания для сотрудничества, сообщили о наличии в национальном законодательстве обременительных требований отдельно указывать государства, с которыми может осуществляться такое сотрудничество, или о трудностях с подобным применением Конвенции на практике, обусловленных отсутствием ясной внутренней политики и процедур в этой области.

7. При обращении за помощью государства руководствуются не только положениями законодательства, но и инструкциями, получаемыми от запрашиваемых государств, при этом выпуск методических руководств часто признается успешным видом практики, облегчающим процесс возвращения активов. Примерно в пятой части государств уже разработаны или готовятся руководства по вопросам возвращения активов или инструкции по оказанию взаимной правовой помощи. В нескольких государствах также разработаны типовые формы для просьб об оказании взаимной правовой помощи. Франция и Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии в целях содействия взаимной правовой помощи, в том числе в возвращении активов, направили в другие страны соответствующих специалистов, магистратов по связям и прокуроров.

8. На институциональном уровне государства придерживаются либо централизованного, либо децентрализованного подхода. В небольшом количестве государств назначен или находится в процессе учреждения отдельный орган по возвращению активов, тогда как в других государствах для этих целей задействованы несколько ведомств. Вместе с тем было отмечено, что во многих государствах возникают практические трудности с межведомственным взаимодействием.

9. На оперативном уровне государства обладают различным опытом оказания взаимной правовой помощи в вопросах возвращения активов. Ряд государств сообщили о значительном количестве успешно завершённых дел. Помимо заслуживающих одобрения мер по обеспечению прозрачности процедур и практики возвращения активов, Соединенное Королевство применяет различные инструменты и механизмы, такие как постановления о конфискации имущества необъясненного происхождения, постановления о замораживании счетов и постановления о наложении ареста в любой точке мира, с тем чтобы обеспечить эффективность экономических санкций в отношении доходов от преступлений. Некоторые государства указали, что не получили ни одной просьбы, связанной с возвращением активов, несмотря на наличие соответствующих правовых механизмов (более подробную информацию см. в разделе С, посвященной статье 57, ниже). Несколько государств сообщили, что ни разу официально не отказывали в просьбе, касающейся возвращения активов.

Вставка 1

Отмеченные примеры успешной практики в области осуществления статьи 56 Конвенции

Нормативный уровень. В принятом в Алжире законе о борьбе с коррупцией вопросам международного сотрудничества и возвращения активов посвящена целая глава, в которой в значительной степени отражены положения главы V Конвенции.

Институциональный уровень. В Шри-Ланке для координации действий по возвращению активов создана специальная президентская целевая группа по вопросам возвращения государственных активов. В Многонациональном Государстве Боливия при поддержке Инициативы по возвращению похищенных активов (СтАР) создана межведомственная рабочая группа по возвращению активов для содействия межведомственной координации в целях возвращения активов. Кроме того, в Бельгии, Франции и Ирландии созданы специализированные подразделения, отвечающие за арест, конфискацию и управление активами, полученными преступным путем.

Оперативный уровень. Шри-Ланка предоставила типовые формы просьб об оказании взаимной правовой помощи. Мексика в трех случаях запрашивала помощь на основании Конвенции и готова рассматривать проекты просьб о взаимной правовой помощи до их официальной подачи, в том числе по делам о возвращении активов. Кроме того, Нигерия, которая успешно завершила много дел о возвращении активов на основе двусторонних соглашений и принципа взаимности, широко делится своим опытом на различных международных форумах.

В нескольких государствах имеются методические пособия или руководства по содействию международному сотрудничеству, в том числе по вопросам возвращения активов. Так, в Саудовской Аравии разработано специальное руководство по возвращению активов на английском и арабском языках, а в Многонациональном Государстве Боливия разработано руководство по подготовке запросов о взаимной правовой помощи по уголовным делам, связанным с коррупцией. На веб-сайте правительства Багамских Островов размещено процессуальное руководство по вопросам международного сотрудничества, призванное помочь другим государствам определить оптимальный порядок обращения с просьбами о сотрудничестве. В Южной Африке для группы по конфискации активов разработано руководство по внутренней политике касательно обработки запросов о возвращении активов и реагирования на просьбы, полученные в неофициальном порядке.

10. Что касается региональных различий, то рекомендации получили две трети государств из Группы государств Восточной Европы, около половины государств из Группы африканских государств и Группы государств Азии и района Тихого океана и 40 процентов государств из Группы западноевропейских и других государств. Государства из Группы государств Латинской Америки и Карибского бассейна не получили никаких рекомендаций в отношении осуществления статьи 51.

2. Передача информации по собственной инициативе (ст. 56)

11. Передачу информации по собственной инициативе допускают почти все государства, хотя в некоторых из них это действие требует предварительного одобрения. В некоторых государствах соответствующие правовые основания для инициативной передачи информации предусматриваются в законодательстве о борьбе с отмыванием денежных средств, взаимной правовой помощи или противодействии коррупции, а в ряде других государств такая передача

информации допускается на основе двусторонних или многосторонних договоров, включая Конвенцию. Несколько государств также сообщили о заключении меморандумов о договоренностях по этому вопросу между национальными и иностранными подразделениями для сбора оперативной финансовой информации или другими надзорными органами. Науру сообщило, что в отсутствие подобного официального соглашения страна может передать необходимую информацию на основе специальной договоренности. Во многих случаях информация передается в инициативном порядке на условиях конфиденциальности. Государства, не имеющие специального законодательства, сообщили либо о наличии практики инициативной передачи информации, либо об отсутствии законодательного запрещения такой практики. Вместе с тем в трех государствах предоставление информации по собственной инициативе невозможно. Рекомендации были вынесены в тех случаях, когда принятые законодательные или иные меры обеспечивают возможность инициативной передачи информации в недостаточной степени, например, когда предоставляемая информация ограничивается только сведениями о доходах, полученных в результате совершения определенных категорий преступлений, или когда информация может передаваться только определенной группе стран.

12. Была отмечена также практика инициативной передачи информации через сетевые объединения специалистов-практиков или используемые ими платформы. В большинстве государств подразделения для сбора оперативной финансовой информации уполномочены обмениваться такой информацией без поступления предварительной просьбы, поскольку они состоят в Эгмонтской группе подразделений финансовой разведки. Кроме того, более половины государств могут предоставлять информацию по собственной инициативе через каналы связи правоохранительных органов или сетевые объединения по вопросам возвращения активов, например через Международную организацию уголовной полиции (Интерпол), Агентство Европейского союза по сотрудничеству правоохранительных органов (Европол), Камденскую межучрежденческую сеть возвращения активов и другие региональные межведомственные сетевые объединения по вопросам возвращения активов.

Вставка 2

Отмеченные примеры успешной практики в области осуществления статьи 56 Конвенции

Южная Африка в целях содействия оказанию взаимной правовой помощи, в том числе в вопросах передачи информации, направила для связи в другие страны сотрудников полиции и поручила своему подразделению по вопросам конфискации активов предоставлять рекомендации государствам, стремящимся вернуть активы, независимо от поступления от них просьб об оказании взаимной правовой помощи. Португалия предоставляла информацию по собственной инициативе широкому кругу партнеров, что позволило успешно осуществить замораживание активов в ходе судопроизводства по конкретным делам.

13. Рекомендации относительно инициативного предоставления информации получили чуть менее половины государств из Группы государств Азии и района Тихого океана и из Группы африканских государств, а также одно государство из Группы государств Латинской Америки и Карибского бассейна.

3. Двусторонние и многосторонние соглашения и договоренности (ст. 59)

14. Соглашения или договоренности для повышения эффективности международного сотрудничества в вопросах, предусмотренных в главе V, заключили почти все государства. Гана заключила 160 двусторонних договоров, в то время как одно государство сообщило, что пока не заключило ни одного двустороннего договора или соглашения по уголовно-правовым вопросам. Соединенное Королевство сообщило, что при осуществлении международного сотрудничества его

правоохранительные органы опираются на соглашения или меморандумы о договоренностях, а еще несколько государств указали, что меморандумы о договоренностях по вопросам сотрудничества были заключены их подразделениями для сбора оперативной финансовой информации или органами по противодействию коррупции.

15. Рекомендации относительно заключения двусторонних или многосторонних соглашений или договоренностей получили более 50 процентов государств Группы государств Латинской Америки и Карибского бассейна и 40 процентов государств из Группы государств Азии и района Тихого океана, в то время как в других региональных группах такие рекомендации получили около 20 процентов государств.

В. Меры для непосредственного возвращения имущества; механизмы изъятия имущества посредством международного сотрудничества в деле конфискации; международное сотрудничество в целях конфискации (ст. 53, 54 и 55)

1. Меры для непосредственного возвращения имущества (ст. 53)

16. Почти во всех государствах предусмотрено, что иностранные государства могут предъявлять гражданские иски об установлении правового титула или права собственности на имущество (п. (а) ст. 53) либо для взыскания компенсации или возмещения убытков в связи с ущербом, причиненным в результате преступления, которое признано таковым в соответствии с Конвенцией (п. (b) ст. 53), на основе внутреннего материального права. Вместе с тем о случаях возбуждения исков в их юрисдикциях иностранными государствами сообщило небольшое количество государств: в то время как иностранные государства предъявляют гражданские иски в судах большинства государств Группы западноевропейских и других государств, подобные прецеденты зафиксированы только в одной пятой государств из Группы африканских государств, а в большинстве остальных государств компетентным органам не известно ни об одном таком прецеденте³.

17. Лишь пять государств регламентируют предоставление права обращения в суд иностранным государствам в положительном ключе: Алжир и Буркина-Фасо установили прямую юрисдикцию в отношении поданных другими государствами — участниками Конвенции гражданских исков о выплате компенсации или признании прав на имущество, приобретенное в результате коррупционных деяний. В законодательстве Российской Федерации прямо оговариваются гражданские дела с участием иностранных государств и предусматривается максимально допустимый срок: суд должен рассматривать такие дела и выносить по ним постановления в течение девяти месяцев с даты получения искового заявления. Еще в двух государствах определен правовой статус для иностранных государств, но при условии признания требований иностранного государства, а в случае с одним государством отсутствуют сведения о процедуре, необходимой для признания требований.

18. В большинстве государств правовой статус государств определяется неявно: законодательство наделяет правом обращения в суд юридических лиц, под определение которых подпадают и государства. В тех государствах, где подобные нормы отсутствуют, главным образом в странах общего права во всех регионах мира, иностранные государства, как правило, имеют право предъявлять иски о нарушении договора или деликтные иски в соответствии с общими принципами гражданского судопроизводства. Несколько государств указали на

³ Более подробный анализ осуществления статьи 53 представлен в докладе Секретариата об осуществлении главы V (Меры по возвращению активов) Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции на региональном уровне (CAC/COSP/IRG/2021/8).

необходимость соблюдения национальных гражданско-процессуальных норм, включая наём местного адвоката, предоставление доказательств наличия законных интересов или внесение залога до начала судебного разбирательства. В одном государстве положения об исковой давности предусматривают, что иск может быть подан лишь в течение трех месяцев с даты совершения противоправного деяния; фактически это способно лишить иностранные государства возможности возбуждать иски. Только в пяти государствах иностранные государства не имеют возможности подать иск о компенсации или возмещении ущерба; в двух из них отсутствует также возможность удовлетворить требование другого государства о признании его законным собственником. В двух из этих государств право подачи гражданских исков предоставлено только иностранным физическим лицам, организациям или субъектам, но не признается за иностранными государствами. Два государства вместо этого сообщают государствам об их правах выступать в качестве потерпевших в уголовном процессе.

19. В дополнение к гражданскому судопроизводству, часто установить предыдущее законное право собственности и/или добиться постановления о выплате компенсации можно в ходе уголовного судопроизводства. Как правило, потерпевшим от преступлений присуждается выплата компенсации. Кроме того, во многих государствах потерпевшие имеют возможность подать гражданский иск в уголовный суд или присоединить гражданские иски к начатому уголовному судопроизводству. В Греции, где иностранные государства могут либо предъявлять иски в рамках гражданского судопроизводства, либо подавать их в рамках уголовного процесса, уголовным судам разрешается передавать незначительные материальные иски в гражданские суды, однако в стране сложилась практика, в соответствии с которой суды разрешают государственным структурам участвовать в качестве гражданских истцов в уголовном суде при рассмотрении дел о коррупции. Эксперты, проводившие обзор в отношении Фиджи, отметили, что в качестве потенциального дополнительного средства истребования компенсации за ущерб в стране имеется возможность вынесения постановлений о денежном взыскании, в том числе в случаях обнаружения имущества необъясненного происхождения.

20. Многие государства рассматривают соблюдение общих прав потерпевших или добросовестных третьих сторон в уголовном судопроизводстве в качестве достаточной меры, чтобы позволить судам или компетентным органам при вынесении решений о конфискации признавать требования другого государства-участника как законного собственника имущества (п. (с) ст. 53). В этой связи существуют такие возможности, как подача гражданских исков в рамках уголовного судопроизводства для возбуждения вспомогательных процедур в отношении конфискованных активов, присуждение судом имущества предыдущему законному собственнику путем освобождения его имущества от конфискации или вынесения постановления о его возврате после конфискации и предоставление прежним законным собственникам права на обжалование постановлений о конфискации.

21. В силу отсутствия прямо сформулированных законодательных норм, судебных дел и практического опыта, как правило, остается неясным, какие требования действуют внутри государства для установления добросовестности и/или предыдущего законного права собственности другого государства в рамках уголовного или реституционного производства. В некоторых государствах, в которых процессуальные аспекты регламентируются новыми законодательными актами, процедуры различаются в зависимости от того, с каким преступлением связана конфискация; например в одном из государств Азии права третьих сторон определяются законодательным актом, на основании которого производится конфискация, а именно законом о противодействии отмыванию денежных средств, законом о противодействии коррупции или, в случае со всеми остальными правонарушениями, уголовно-процессуальным законодательством. В ряде государств не предусмотрено никаких внутренних средств, с помощью которых иностранное государство могло бы добиться признания своего

законного права собственности в рамках конфискационного производства, хотя два государства заявили о проведении реформы законодательства в этой области.

Вставка 3

Примеры осуществления пункта (с) статьи 53

В Ирландии при вынесении постановления о конфискации может учитываться факт возбуждения гражданского разбирательства или намерение возбудить такое дело, а иностранное государство может ходатайствовать о передаче имущества, если докажет, что оно не является доходом от преступной деятельности.

В Италии при отсутствии сомнений относительно существующего права собственности допускается реституция в пользу потерпевших на любом этапе производства по делу о возвращении имущества, даже в случае непредъявления требования о признании права собственности, как на этапе расследования, так и при конфискации без вынесения обвинительного приговора.

В Саудовской Аравии потерпевшие, их представители или наследники могут возбуждать уголовные дела в целях признания их законного права собственности.

22. Лишь несколько государств сообщили о конкретных процедурах уведомления потенциальных потерпевших или законных собственников имущества, чтобы они могли подтвердить свое право собственности в ходе производства по делу о возвращении активов. На Маврикии, если собственник имущества неизвестен или не может быть найден, в двух ежедневных газетах с большим тиражом должно публиковаться соответствующее уведомление с целью найти возможных добросовестных третьих сторон. В пяти государствах, входящих в Группу африканских государств, уведомления о вынесении постановлений о конфискации или наложении ареста требуется публиковать в официальном бюллетене для уведомления сторон, у которых может быть интерес в соответствующем имуществе.

23. Рекомендации по статье 53 получили только два государства из Группы западноевропейских и других государств и около половины государств из Группы государств Азии и района Тихого океана, в то время как две трети государств из всех других региональных групп получили рекомендации о закреплении в законодательстве или реализации на практике механизмов выполнения трех изложенных в статье 53 условий, касающихся возвращения активов.

2. Возвращение имущества посредством международного сотрудничества в деле конфискации (ст. 54 и 55)

i) Конфискация на основании судебных решений по делам о преступлениях, связанных с отмыванием денежных средств (подп. (b) п. 1 ст. 54)

24. Законодательство подавляющего большинства государств предусматривает конфискацию имущества иностранного происхождения в рамках уголовного судопроизводства и вынесения приговоров по делам об отмывании денежных средств в соответствии с внутренним законодательством. Было установлено, что только пять государств не могут конфисковать такое имущество на основании судебного решения по делу об отмывании денежных средств или аналогичных преступлениях, а еще одно государство обладает юрисдикцией только в отношении основных правонарушений, совершенных его собственными гражданами, но не иностранцами.

ii) *Конфискация без вынесения обвинительного приговора в рамках уголовного производства (подп. (с) п. 1 ст. 54)*

25. В большинстве государств приняты меры, позволяющие производить конфискацию без вынесения приговора по уголовному делу — либо путем конфискации *in rem* в рамках уголовного судопроизводства, либо посредством процедуры гражданской конфискации, преимуществом которой является предъявление более мягких требований к бремени доказывания. В ряде государств предусмотрена возможность конфискации без вынесения приговора в случаях, когда лицо скрывается от правосудия или умирает, и гражданской конфискации в случаях, когда речь идет о тяжких преступлениях или имуществе сомнительного происхождения.

26. Обстоятельства, при которых допускается производить конфискацию без вынесения приговора, варьируются от смерти или бегства от правосудия, а иногда и просто отсутствия или неустановления личности правонарушителя, до весьма широких формулировок: «в других соответствующих случаях», «по любым другим причинам» или «при наличии достаточных оснований» для конфискации или изъятия.

Вставка 4

Примеры переноса бремени доказывания на обвиняемого или смягченных требований к бремени доказывания при конфискационном производстве без вынесения обвинительного приговора

В Италии предусмотрена обязательная конфискация имущества у лиц, которые считаются «в целом опасными», включая лиц, подозреваемых в нецелевом использовании государственных средств, считающихся «закоренными взяточниками» или «привыкших жить на доходы от незаконной деятельности»; в этих делах наследники имущества лишаются права на защиту, предоставляемую третьим сторонам.

Точно так же в Германии конфискацию допускается производить не только когда вынесение обвинительного приговора невозможно из-за истечения срока давности, но и когда активы были арестованы при наличии подозрений о совершении серьезного преступления, например отмывания денежных средств, в тех случаях, когда факт преступления не был доказан, но суд убежден, что доходы были получены преступным путем. Если суд установил, что существует значительное несоответствие между стоимостью активов и законным доходом обвиняемого, бремя доказывания законного происхождения активов переходит на обвиняемого.

На Багамских Островах конфискация без вынесения обвинительного приговора может быть санкционирована, если суд сочтет, что имущество, вероятнее всего, получено в виде дохода от преступной деятельности, использовалось в качестве орудия совершения преступления или принадлежит террористам.

Аналогичным образом, в Кении допускается конфискация активов необъясненного происхождения, если суд определит, что они были приобретены в результате коррупционных деяний или экономических преступлений, а в Гане независимой комиссии по противодействию коррупции предоставлено закрепленное в конституции право возбуждать конфискационное производство без вынесения обвинительного приговора в отношении активов, незаконно приобретенных публичными должностными лицами.

Мьянма ввела административную процедуру, в соответствии с которой антикоррупционный орган может без участия судебных органов издать постановление о конфискации в случаях незаконного обогащения, смерти,

бегства от правосудия или отсутствия информации о личности обвиняемого.

В Фиджи для более эффективного возвращения активов может применяться недавно введенный уголовный состав преступления, заключающийся в наличии активов необъясненного происхождения, в сочетании с постановлениями о конфискации *ex parte* без вынесения обвинительного приговора.

27. Приблизительно в четверти государств не предусмотрена возможность конфискации или изъятия имущества без вынесения обвинительного приговора, а в шести государствах она ограничивается конфискацией доходов от «деятельности, связанной с серьезными преступлениями», отмывания денежных средств, незаконного обогащения или некоррупционных преступлений либо конфискацией средств совершения этих правонарушений. Наличие правовых режимов с ограниченными возможностями конфискации без вынесения приговора может объясняться тем, что законодательные акты об отмывании денежных средств или о доходах от преступлений, в которых в отношении охватываемых данными законами преступлений вводится конфискация без вынесения обвинительного приговора, были приняты позднее, чем уголовно-процессуальное законодательство, в котором подобной конфискации предусмотрено не было. В одном из государств Азии подробный закон о борьбе с отмыванием денежных средств предусматривает гражданскую конфискацию, а также принятие обеспечительных мер, однако в связи с отсутствием закона об оказании взаимной правовой помощи предоставляться такая помощь может только по делам об отмывании денежных средств. Применяется ли закон о борьбе с отмыванием денежных средств также к основным или отдельным коррупционным правонарушениям, группе по обзору выяснить не удалось. Одно государство сообщило, что оно рассматривало вопрос о введении конфискации без вынесения обвинительного приговора. Три государства не могут выносить постановления о конфискации в отсутствие вынесенного национальным судом обвинительного приговора по уголовному делу, но в некоторых случаях могут приводить в исполнение постановления иностранных судов о конфискации без вынесения обвинительного приговора.

28. Рекомендации о рассмотрении возможности введения или расширения режима конфискации без вынесения приговора получили приблизительно треть государств Восточной Европы, половина государств из Группы африканских государств и Группы государств Азии и района Тихого океана, две трети государств из Группы государств Латинской Америки и Карибского бассейна и одно государство из Группы западноевропейских и других государств.

iii) Приведение в исполнение постановлений иностранных судов о конфискации и исполнение иностранных просьб о конфискации (подп. (а) п. 1 ст. 54 и п. 1 ст. 55)

29. Хотя несколько государств никогда не получали просьбы о приведении в исполнение постановлений иностранных судов о конфискации, такие постановления могут быть приведены в исполнение в большинстве государств. Одно государство может привести в исполнение только постановления, выданные компетентными органами «указанных стран», но не все государства-участники являются указанными. В Ирландии применяется комбинированный подход, согласно которому постановления о конфискации подлежат непосредственному исполнению, если они вынесены судами государств, с которыми заключены соответствующие договоры, и требуют разрешения на приведение в исполнение, если они вынесены судами других государств, которые, в свою очередь, должны быть указаны во внутреннем законодательстве. Государства — члены Европейского союза обязаны признавать и приводить в исполнение постановления о замораживании и конфискации активов на взаимной основе без дополнительных формальностей.

30. Для того чтобы судебное решение могло быть исполнено в таком же порядке, как если бы оно было вынесено национальным судом, в подавляющем большинстве государств требуется процедура экзекватуры: оно должно быть зарегистрировано, проверено и признано исполнимым национальным органом, как правило судом или в некоторых случаях — центральным органом или генеральным прокурором. Объем процедур экзекватуры значительно варьируется. В то время как в некоторых странах достаточно провести камеральную проверку решения, в Российской Федерации, например, помимо процессуальных требований, которым должен отвечать любой иностранный запрос, проводятся слушания на открытом судебном заседании, при этом уведомляются лицо, чье имущество является предметом подлежащего исполнению постановления о конфискации, другие заинтересованные лица, компетентный иностранный орган и суд.

31. В странах общего права экзекватура, принудительное исполнение, а также принятие обеспечительных мер и возвращение активов часто находятся в ведении генерального прокурора. В этой связи группа по обзору неоднократно рекомендовала следить за тем, чтобы требования Конвенции учитывались при принятии генеральным прокурором решений на свое усмотрение, особенно в случаях, если руководящие принципы относительно его возможных действий отсутствуют (например, в случаях, к которым применяется ст. 57 Конвенции).

32. Небольшое число государств в каждой региональной группе (примерно пятая часть государств в целом) также разрешают прямое исполнение иностранных постановлений о конфискации без вынесения обвинительного приговора. Одно из государств Азиатско-Тихоокеанского региона допускает исполнение иностранных постановлений, не связанных с вынесением обвинительного приговора, без какой-либо внутренней процедуры экзекватуры; проводившие обзор эксперты сочли это потенциальной угрозой для верховенства права в стране и возможным препятствием для исполнения другими государствами просьб, поступивших от этого государства, хотя обычно такое положение дел эксперты по обзору характеризуют положительно.

33. В пяти государствах приведение в исполнение иностранных постановлений о конфискации, в том числе без вынесения приговора, возможно только по делам об отмывании денежных средств (и иногда по делам о финансировании терроризма), а в одном государстве — в связи с соответствующими основными правонарушениями. Еще в двух государствах постановления о конфискации подлежат приведению в исполнение лишь в том случае, если они вынесены в связи с преступлениями, подпадающими под определение «серьезных» согласно законодательству запрашиваемого государства. Малайзия признает выданное соответствующим иностранным органом свидетельство о том, что иностранное постановление об изъятии действительно и не подлежит обжалованию, в качестве достаточного доказательства для регистрации иностранного постановления о конфискации. В Науру в рамках международного сотрудничества допускается принятие более широкого диапазона мер, чем на национальном уровне: компетентные органы могут приводить в исполнение постановления иностранных судов о конфискации, изъятии или замораживании активов либо выносить соответствующее постановление на основании просьбы другого государства, в то время как для принятия внутренних обеспечительных мер требуется вынесение обвинительного приговора или заключения.

34. Четыре государства не могут приводить в исполнение иностранные постановления о конфискации — для этого необходимо внутреннее постановление о конфискации. В отношении нескольких государств, главным образом из-за отсутствия у них соответствующего опыта или из-за того, что они не получали никаких просьб, остается неясным, существует ли возможность вынесения внутреннего постановления вместо приведения в исполнение иностранных постановлений и каковы необходимые для этого процедуры. В то же время в нескольких государствах, включая Острова Кука и Фиджи, имеется возможность либо непосредственного исполнения иностранного постановления, либо

получения постановления о конфискации в национальном суде на основании просьбы другого государства.

35. Рекомендации предусмотреть возможность приведения в исполнение иностранных постановлений, не ограничивать эту возможность отдельными основными правонарушениями или рассмотреть вопрос о ее распространении на постановления, не связанные с вынесением обвинительного приговора, получили треть государств из Группы африканских государств, половина государств из Группы государств Восточной Европы, две трети государств из Группы государств Азии и района Тихого океана и Группы государств Латинской Америки и Карибского бассейна, а также одно государство из Группы западноевропейских и других государств.

Вставка 5

Примеры гибкости в отношении исполнения иностранных постановлений о проведении обыска, аресте, замораживании или конфискации имущества

В Лихтенштейне и на Маврикии, в которых допускается непосредственное исполнение иностранных постановлений о конфискации, для ускорения процесса возбуждается параллельное внутреннее конфискационное производство, а просьба иностранного государства приобщается к письменным показаниям и используется в качестве доказательства. В обоих этих государствах уже в течение первых суток может быть проведен обыск, наложен арест на имущество и даже произведена его конфискация.

Высокую оценку получил принятый в Малайзии закон о взаимной правовой помощи, который позволяет властям страны исполнять (с учетом правовых ограничений) запрос в порядке, предложенном запрашивающим государством, и в полном объеме.

Несколько государств не требуют, чтобы просьбы о взаимной правовой помощи, связанные с замораживанием или арестом имущества, направлялись по дипломатическим каналам, и допускают их передачу в неофициальном порядке, например в рамках сотрудничества между органами полиции, подразделениями для сбора оперативной финансовой информации или управлениями по возвращению активов. Португалия привела в пример ситуацию, в которой в ходе первоначального расследования, возбужденного лишь на основании неофициальной просьбы, возможное имущество правонарушителя было обнаружено в двух других государствах, после чего эта информация была препровождена запрашивающему государству. Нигерия сообщила, что благодаря успешному сотрудничеству с Соединенными Штатами Америки по неофициальным каналам, в частности по электронной почте и телефонной связи, удалось успешно конфисковать имущество в Соединенных Штатах.

iv) *Исполнение иностранных постановлений о замораживании или аресте либо принятие обеспечительных мер на основании просьб других государств (п. 2 ст. 54 и п. 2 ст. 55)*

36. В большинстве государств имеется возможность исполнения постановлений о замораживании или аресте имущества, вынесенных иностранным судом, а иногда и другим компетентным органом, а также возможность замораживания или ареста имущества по просьбе другого государства, либо и то и другое. Постановления и просьбы о проведении обыска или аресте могут исполняться либо непосредственно, в некоторых случаях после вынесения внутреннего решения об экзекватуре на основании внутренних стандартов доказывания, либо опосредованно — путем вынесения соответствующего постановления национальным судом. Правовым основанием для сотрудничества являются договоры,

двусторонние соглашения, внутреннее законодательство, принцип взаимности и любое их сочетание. Одно государство сообщило, что может рассчитывать только на договоры о взаимной правовой помощи, поскольку у него отсутствуют законы, регулирующие взаимную правовую помощь.

37. Как и в случае с постановлениями о конфискации, многие государства указали, что имеют лишь небольшой опыт работы с иностранными постановлениями и просьбами о принятии обеспечительных мер. В шести государствах возможность исполнения постановлений об обыске и аресте имущества ограничивается только теми постановлениями, которые касаются определенных основных правонарушений, например отмывания денежных средств и подкупа, или основных правонарушений, которые согласно внутреннему законодательству запрашиваемого государства считаются «серьезными»; одно из этих государств может также исполнять постановления об обыске и аресте, вынесенные только в определенных государствах.

Вставка 6

Примеры возможных мер для выявления, отслеживания, ареста и замораживания активов

В Алжире, Бельгии, Германии, Египте и Таиланде в ходе обзора было однозначно установлено, что в рамках международного сотрудничества используется тот же комплекс мер и процедур для возвращения активов, что и во внутреннем уголовном производстве. К полезным инструментам, способствующим выявлению и отслеживанию активов, можно отнести централизованные реестры банковских счетов, которые используются, например, во Франции и Германии. Эксперты, проводившие обзор, высоко оценили созданную во Франции платформу для идентификации активов, полученных преступным путем, которая была назначена контактным центром для различных сетей международного сотрудничества.

38. В другом государстве помощь ограничивается выдачей ордера на обыск. В нескольких государствах, как правило, в системах общего права, исполнение просьб о принятии обеспечительных мер оставлено на усмотрение национальных компетентных органов. В двух государствах существует возможность получения и исполнения национального постановления об обыске и аресте на основании иностранного постановления, но отсутствует какой-либо механизм замораживания или ареста имущества по просьбе другого государства.

39. Рекомендации относительно выполнения положений пункта 2 статьи 54 и пунктов 1 и 2 статьи 55, а именно о том, чтобы привести свои системы в соответствие с положениями Конвенции, касающимися исполнения иностранных просьб или постановлений об аресте или замораживании имущества, получили 40 процентов государств.

v) *Дополнительные меры по сохранению имущества (подп. (с) п. 2 ст. 54)*

40. В двенадцати государствах постановления о замораживании или сохранении имущества разрешается выносить в превентивном порядке, не дожидаясь просьбы или постановления иностранного суда, просто на основании сообщений в средствах массовой информации, проведения уголовного расследования или предъявления обвинения за рубежом. В Гане, где просьбы иностранных государств о замораживании имущества принимаются в электронной форме, подразделение для сбора оперативной финансовой информации наделено полномочиями выносить постановления о замораживании счетов на срок до семи дней без постановления суда, а компетентные правоохранительные органы вправе замораживать или арестовывать имущество без постановления суда на срок до 14 дней. В Перу, если просьба о правовой помощи не соответствует установленным законом требованиям, компетентный орган, тем не менее, может принять

обеспечительные меры во избежание причинения непоправимого вреда, пока в просьбу не будут внесены необходимые исправления.

41. В соответствии с подпунктом (с) пункта 2 статьи 54 ряд государств сообщили о мерах, касающихся управления арестованными активами. Где-то вопросами управления арестованными и конфискованными активами, обеспечения их сохранности, продажи или использования занимаются правоохранительные, налоговые или контрольно-финансовые органы, а где-то для управления активами созданы специальные учреждения или отделы. Португалия явным образом включила имущество, арестованное или конфискованное в рамках международного сотрудничества, в сферу компетенции ее ведомства по управлению имуществом. В Ботсване управление активами прямо предусматривает оценку качества активов и определение шагов, необходимых для обеспечения их сохранности, включая продажу и инвестирование с зачислением поступлений в целевой фонд. Два государства-участника сообщили о трудностях практического и бюджетного характера, тогда как в одном государстве специальный департамент управления активами в составе прокуратуры испытывает трудности из-за ограниченности своих полномочий, в сферу которых входят только дела об отмывании денежных средств и финансировании терроризма. В некоторых государствах для обеспечения сохранности или защиты имущества и его стоимости может быть назначен доверительный управляющий, управляющий активами или попечитель, который может участвовать в любом гражданском процессе, затрагивающем имущество, обеспечивает надлежащее страхование или заботится об арестованном или конфискованном торговом или хозяйственном предприятии, включая его сотрудников. В ряде государств действует положение о продаже или распоряжении скоропортящимся имуществом, в том числе в том случае, если расходы на его хранение превышают их стоимость. В Зимбабве суды, вынося постановление о замораживании, могут одновременно принять меры по сохранению этого имущества, управлению или распоряжению им. В Российской Федерации имущество по усмотрению лица, которое произвело арест, может быть передано на хранение собственнику или владельцу имущества. В 2021 году Непал создал департамент по управлению поступлениями с целью, в частности, сохранения имущества для целей конфискации в отсутствие запроса от другого государства. На Фиджи генеральный прокурор может заключать с иностранными государствами соглашения о контроле и управлении иностранным имуществом, на которое наложено ограничение.

42. Рекомендации о создании или укреплении существующих механизмов обеспечения сохранности имущества, подлежащего конфискации, были вынесены приблизительно двум третям государств из Группы государств Азии и района Тихого океана, половине государств из Группы государств Восточной Европы, трети государств из Группы африканских государств, одному государству из Группы западноевропейских и других государств и одному государству из Группы государств Латинской Америки и Карибского бассейна.

vi) *Предварительные условия и требования к содержанию просьб о взаимной правовой помощи (пп. 3 и 4 ст. 55)*

43. Во всех государствах, кроме одного, содержание просьб об оказании взаимной правовой помощи (п. 3 ст. 55) регламентировано на национальном уровне, а порядок оказания помощи регулируется внутренними процессуальными нормами или двусторонними или многосторонними соглашениями или договоренностями (п. 4 ст. 55). Просьбы должны содержать информацию, подтверждающую выполнение требования об обоюдном признании деяния преступлением или практическую оценку соразмерности, а также информацию о невозможности обжалования постановления или сроках исполнения просьбы. В Палау компетентные органы могут принять требуемые меры по просьбе другого государства, даже если они не удовлетворяют минимальным требованиям, после проведения соответствующих консультаций. Одно государство требует от запрашивающих государств указывать информацию о том, какие меры были приняты

ими для надлежащего уведомления добросовестных третьих сторон и обеспечения надлежащей правовой процедуры, а два других государства сохраняют за собой право заслушать лиц, которые могут быть затронуты приведением в исполнение постановления, например осужденного или любого лица, имеющего право на данное имущество. В нескольких государствах действует требование о письменном переводе просьбы на один из их официальных языков, а в одном из этих государств — о заверении письменного перевода дипломированным судебным переводчиком. Группы по обзору вынесли рекомендации по уточнению требований, чтобы запрашивающие государства лучше понимали, какую информацию необходимо включать в запросы о взаимной правовой помощи, в том числе государствам было рекомендовано включить требования к информации, которую запрашивающие государства должны предоставлять в соответствии с пунктом 3 статьи 55, во внутреннее законодательство в качестве обязательных требований.

vii) Основания для отказа в выполнении просьб о взаимной правовой помощи (пп. 4 и 7 ст. 55)

44. Почти во всех государствах в законодательстве перечислены основания для отказа в удовлетворении поступающих просьб об оказании взаимной правовой помощи. Многие государства могут оказывать помощь независимо от стоимости имущества, в то время как в некоторых государствах в качестве возможных причин для отказа указываются или принимаются во внимание минимальная стоимость имущества или чрезмерная нагрузка на ресурсы запрашиваемого государства. В качестве пороговых значений назывались такие суммы, как 800 и 5 тыс. долл. США. На Филиппинах орган-исполнитель согласовывает с запрашивающим государством вопрос о том, следует ли добиваться конфискации, если расходы на обработку запросов превышают стоимость активов, о которых идет речь.

45. В большинстве государств для выполнения просьбы о взаимной правовой помощи требуется представить достаточные доказательства, однако обычно государства просят запрашивающее государство представить такие доказательства до снятия обеспечительных мер или отказа в помощи. В Малайзии, если запрошенная дополнительная информация не предоставляется в разумные сроки, рассмотрение дела приостанавливается, но возобновляется после получения информации, что было отмечено как пример оптимальной практики. Три государства из Группы африканских государств и три государства из Группы государств Азии и района Тихого океана прямо сообщили, что ни разу не отказывали в просьбах о сотрудничестве в отношении возвращения активов.

46. Кроме того, государства упоминали такие причины для отказа в выполнении просьб, как невозможность преследования за основное преступление в запрашиваемом государстве из-за отсутствия обоюдного признания совершенного деяния преступлением, коллизии с внутренним расследованием, уголовным преследованием или судебным разбирательством, неоправданное промедление со стороны запрашивающего государства или истечение срока давности в запрашивающем или запрашиваемом государстве. Проблемы с обоюдным признанием деяния преступлением возникали в государствах, которые не обеспечили надлежащую криминализацию основных правонарушений, таких как подкуп, или не установили ответственность за участие в уголовных преступлениях или ответственность юридических лиц, что приводит к отказу в удовлетворении просьб об оказании взаимной правовой помощи с учетом того, что внутри государства не была введена уголовная ответственность за основные правонарушения. Дополнительными основаниями для отказа в выполнении просьб являются возможность предвзятого отношения или угроза правопорядку, суверенитету, безопасности или основополагающим принципам права запрашиваемого государства, возможная угроза для безопасности какого-либо лица или прав человека и уголовное преследование за правонарушения политического характера или уголовное преследование, рассматриваемое как дискриминационное по признаку

расы, пола, религии, гражданства или политических убеждений преследуемого лица. Нарушение принципа недопустимости повторного наказания за одно и то же преступление может быть основанием для отказа в том случае, если возвращение активов расценивается как мера наказания. Государство может отказать в предоставлении помощи, если основные доказательства были получены в результате совершения уголовного преступления или если в ходе разбирательства были нарушены основные права человека или принцип верховенства закона.

viii) *Консультации с запрашивающей стороной (п. 8 ст. 55)*

47. Все государства, кроме десяти, сообщили, что до снятия любой обеспечительной меры с запрашивающим государством-участником проводятся консультации и при этом ему предоставляется возможность изложить свои мотивы в пользу продолжения осуществления такой меры. В государствах либо принято специальное законодательство по этому вопросу, либо непосредственно применяются положения Конвенции, либо соответствующие положения включены во все двусторонние договоры, а примерно в трети государств возможность проведения консультаций закреплена практикой, основанной, в частности, на принципе предоставления максимально возможного объема помощи. Государства, проводящие консультации в порядке практики, получили рекомендацию внести соответствующие поправки в законодательство. Из десяти государств, в которых отсутствуют соответствующие законы, несколько государств никогда не получали просьбы, поэтому они не могут сослаться на какую-либо практику проведения консультаций.

Вставка 7

Примеры практики проведения консультаций между государствами

Малайзия принимает все меры к тому, чтобы консультации проводились даже в тех случаях, когда обстоятельства позволяют отказать в выполнении просьбы, а Маврикий рассматривает письмо об отказе в качестве крайней меры и практически всегда направляет запрашивающим государствам письма с указанием возможных оснований для отказа и предложением направить новую или дополнительную просьбу. Кроме того, Маврикий регулярно проводит официальные и неофициальные встречи с дипломатическими представителями иностранных запрашивающих государств для решения вопросов, возникших в связи с представленными просьбами о взаимной правовой помощи. Австралия, Маврикий и Мексика рекомендуют иностранным компетентным органам представлять проекты таких просьб на рассмотрение до подачи официальной просьбы, чтобы убедиться в том, что в них указана вся необходимая информация. Индонезия использует совещания старших должностных лиц в качестве площадки для дискуссий и взаимодействия с государствами своего региона, а Панама допускает возможность участия представителей компетентных органов запрашивающего государства в исполнении просьбы. Индонезия использует совещания старших должностных лиц в качестве площадки для дискуссий и взаимодействия с государствами своего региона, а Панама допускает возможность участия компетентных органов запрашивающего государства в исполнении просьбы. Саудовская Аравия проводит политику «неофициальной» помощи, рассматривая просьбы до их официального представления. Для содействия успешному возвращению активов Соединенное Королевство направляет в приоритетные страны советников-специалистов, которые оказывают помощь в вопросах, касающихся взаимной правовой помощи, выдачи и европейских ордеров на арест, а также выступают в качестве консультантов по вопросам уголовного правосудия или возвращения активов.

48. Консультации считаются обязательными в тех государствах, где Конвенция имеет прямое действие. Там, где проведение консультаций является

необязательным или не является обычной практикой, перед снятием любых обеспечительных мер запрашивающему государству как минимум направляется уведомление.

С. Возвращение активов и распоряжение ими (ст. 57)

49. Практический опыт возвращения значительных объемов активов имеет лишь небольшое число государств, тогда как большинству государств пока не доводилось возвращать активы либо направлять и получать соответствующие просьбы, что говорит о сохранении тенденции, уже отмечавшейся в предыдущих докладах.

50. В большинстве государств при конфискации имущество становится собственностью государства, но впоследствии может быть возвращено запрашивающему государству или использовано совместно с ним (пп. 2 и 3 ст. 57), хотя в некоторых государствах для совместного использования имущества или его стоимости требуется специальное соглашение с запрашивающим государством. В случае с одним государством, которое не заключало подобных соглашений, сведения о том, каким образом ответственный орган осуществляет свои дискреционные полномочия, отсутствуют. Конфискованные денежные средства или доходы от продажи других активов обычно поступают в казну, а иногда в специальные фонды. В Непале конфискованные активы были переданы в Фонд управления доходами от преступлений, который, в частности, может направить в иностранное государство сумму, полученную от продажи на аукционе имущества, конфискованного в соответствии с иностранным постановлением или судебным решением. Он также может вернуть имущество предыдущему законному владельцу, если это предписано судом или оговорено в соглашении о совместном использовании активов. Аналогичным образом, Острова Кука создали фонд конфискованных активов для удовлетворения требований иностранных юрисдикций в отношении конфискованных активов на основании договора или соглашения о совместном использовании активов. Механизм осуществления выплат из Фонда конфискованных активов Багамских островов предусматривает, в частности, возможность компенсации жертвам или выплаты третьим лицам интересов в имуществе в соответствующих случаях, если такое решение принято Комитетом по распоряжению конфискованными активами.

51. В большинстве государств действуют те или иные положения о возвращении имущества или распоряжении им, хотя обязательное и безусловное возвращение в случаях хищения публичных средств или отмывания похищенных публичных средств (подп. (а) п. 3 ст. 57) не предусмотрено внутренним законодательством ни в одном государстве. Было установлено, что только одно государство (из Группы африканских государств) имеет законодательную норму, которая предусматривает обязательную передачу запрашивающему государству любой суммы, взысканной в соответствии с окончательным и имеющим обязательную силу иностранным постановлением о конфискации, но «при условии наличия какого-либо соглашения или договоренности с запрашивающим государством». В нескольких государствах конфискованное имущество может быть возвращено посредством прямого применения Конвенции. В остальных государствах вопрос о возвращении активов обычно бывает оставлен на усмотрение компетентных органов, хотя государства, в которых Конвенция имеет прямое действие, отметили, что свобода усмотрения в данном вопросе ограничена положениями подпункта (а) пункта 3 статьи 57. Соединенное Королевство включило описание всех ситуаций, предусмотренных пунктом 3 статьи 57, в руководство по рассмотрению просьб о возвращении активов согласно Конвенции, а во всех остальных ситуациях применяет соглашения о совместном использовании активов, при этом компетентные органы руководствуются принципами компенсации, которые помогают определить, в каких ситуациях потерпевшим от экономических преступлений в других странах полагается компенсация и в каких случаях требуется принятие неотложных мер для возвращения активов

пострадавшим странам, компаниям или физическим лицам. Одному государству, в котором не предусмотрен порядок принятия таких мер по усмотрению генерального прокурора, было рекомендовано рассмотреть возможность подготовки подробного руководства по обработке поступающих просьб о помощи в возвращении активов.

52. В двух государствах из Группы государств Азии и района Тихого океана возвращение конфискованных активов возможно только на основании двусторонних договоров или договоренностей; в ином случае они оставляют активы в своем распоряжении. Другое государство Азии сообщило, что в отсутствие закона о взаимной правовой помощи оно может вернуть конфискованные доходы от отмывания денежных средств или заключить специальные соглашения с запрашивающими государствами. В некоторых государствах возвращение активов предусмотрено лишь в случае совершения определенных преступлений при условии выполнения строгих процессуальных требований или по усмотрению соответствующего министра. Четыре государства располагают правовой основой для возвращения только арестованных активов, в то время как для возвращения конфискованных активов необходимая правовая основа отсутствует. В одном из них передача конфискованного имущества возможна на основе соглашений о совместном использовании активов, в другом конфискация не производится для сохранения возможности возвращения арестованного имущества, а в остальных двух порядок возвращения конфискованных активов выяснить не удалось. В государствах — членах Европейского союза при возвращении конфискованных активов внутри ЕС применяется собственная дифференцированная шкала, предусматривающая равный раздел активов стоимостью свыше определенной суммы, и еще у одного государства заключены двусторонние договоры с четырьмя другими государствами, предусматривающие раздел изъятого имущества поровну. Четыре государства сообщили о подготовке поправок к законодательству с целью обеспечить возможность возвращения активов запрашивающему государству во исполнение требований статьи 57.

53. Во всех государствах, кроме трех, применимое законодательство предусматривает защиту интересов добросовестных третьих сторон в ходе производства по делам об изъятии и возвращении активов (п. 9 ст. 55 и п. 2 ст. 57). В Италии допускается прямая передача конфискованных активов потерпевшему в другом государстве даже без просьбы со стороны этого государства и без вынесения приговора. На Соломоновых Островах активы могут быть возвращены только при условии, что запрашивающее государство в достаточной степени обоснует свое право собственности. В Германии действует требование о выплате компенсации потерпевшим сторонам из публичных средств, если они докажут, что не могут добиться полного удовлетворения своего требования на основании документа о правовом титуле. В законодательстве Омана и Островов Кука предусмотрено, что конфискованное имущество должно быть возвращено владельцам, лишившимся его в результате преступления.

54. Рекомендации относительно возвращения активов, в частности их обязательного возвращения в случае хищения публичных средств, были даны всем государствам из Группы государств Латинской Америки и Карибского бассейна и Группы государств Восточной Европы, всем государствам, кроме одного, из Группы государств Азии и района Тихого океана, приблизительно двум третям государств из Группы африканских государств и трети государств из Группы западноевропейских и других государств, что свидетельствует о значительных пробелах в области возвращения активов.

55. Большинство государств может вычитать понесенные расходы в разумном размере (п. 4 ст. 57). Несколько государств обычно возвращают активы в полном объеме без каких-либо вычетов, а три государства сообщили, что расходы вычитаются только в исключительных случаях или покрываются совместно на основе принципа взаимности. Одно из государств сообщило, что оно требует от запрашивающих государств покрытия всех расходов, связанных с просьбами об оказании взаимной правовой помощи. Законодательство Непала предусматривает

то же самое, но на практике Непал никогда не требовал, чтобы запрашивающее государство несло расходы, понесенные при оказании ему помощи.

56. Возможность заключения в каждом отдельном случае соглашений или договоренностей относительно окончательного распоряжения конфискованным имуществом предусмотрена в большинстве государств, причем несколько государств заключали такие соглашения или договоренности, что позволило обеспечить полное или частичное возвращение активов запрашивающему государству (п. 5 ст. 57). В Кении потерпевшими от коррупционных правонарушений были признаны налогоплательщики, поэтому возвращенные стране средства пошли на финансирование общественно полезных социальных проектов.

IV. Дальнейшие перспективы

57. В настоящем докладе проанализированы 62 резюме, подготовленные по итогам завершенных обзоров, а также более подробные сведения из докладов о страновых обзорах. Секретариат продолжит анализ по мере поступления новых данных из завершенных страновых обзоров.
