



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

Distr.: General
16 November 2012
Russian
Original: English

**Группа по обзору хода осуществления
Четвертая сессия
Вена, 27-31 мая 2013 года
Пункт 2 предварительной повестки дня*
Обзор хода осуществления Конвенции Организации
Объединенных Наций против коррупции**

Резюме

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	<i>Стр.</i>
II. Резюме	2
Южная Африка	2

* CAC/COSP/IRG/2013/1.



II. Резюме

Южная Африка

1. Введение

1.1. Анализ правовых и институциональных основ Южной Африки в контексте осуществления Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции

Конвенция была ратифицирована 22 ноября 2004 года и подписана Президентом 22 ноября 2004 года. Южная Африка сдала на хранение свою ратификационную грамоту Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций 24 ноября 2004 года. Согласно статье 231(2 и 4) Конституции 1996 года любое международное соглашение становится обязательным для Республики после его одобрения резолюцией обеих палат парламента, а положение о вступлении в силу такого соглашения является законом в Республике, если только оно не является несовместимым с Конституцией или каким-либо законом, принятым парламентом.

Южная Африка – это конституционное демократическое государство, главой которого является Президент. Правовая система страны представляет собой сочетание статутного права (Конституция и законы, принятые парламентом), прецедентов (судебные решения) и обычного права, а также сочетание правовых традиций английского общего права и римско-германского гражданского права с некоторыми аспектами коренного африканского обычного права. Несмотря на эти истоки, в судебно-процессуальных вопросах доминируют традиции общего права и, несмотря на соблюдение принципа *stare decisis*, Конституция предоставляет судьям "неотъемлемые полномочия... по развитию общего права". Южноафриканские судьи назначаются Президентом, и их независимость защищается в конституционном порядке. В стране имеются четыре главных суда: Конституционный суд, Верховный апелляционный суд, высокие суды и магистратские суды. Верховный апелляционный суд является судом последней инстанции по всем вопросам, не связанным с конституционными аспектами. Высокие суды и магистратские суды являются судами первой инстанции.

Южная Африка располагает несколькими механизмами и надзорными органами, которые специализируются по вопросам борьбы с коррупционными правонарушениями.

Целевая группа по борьбе с коррупцией (ЦГБК): созданная в 2010 году Президентом в качестве межведомственного органа для ускоренного рассмотрения высокоприоритетных и общественно значимых коррупционных дел, ЦГБК взаимодействует с правительственными департаментами в целях укрепления систем управления сокращения рисков и предупреждения коррупции. В состав ее Главного комитета входят начальник УПП, Национальный директор публичных преследований, руководитель Специальной следственной группы и представители других учреждений.

Управление по приоритетному расследованию преступлений (УПП): в июне 2009 года ранее существовавший орган по борьбе с коррупцией –

Управление специальных операций (УСО) – был заменен УПРП. После принятия в 2010 году Конституционным судом решения о том, что УПРП не имеет достаточной независимости, 14 сентября 2012 года было принято законодательство, предоставляющее следственную самостоятельность УПРП.

Национальное управление преследований (НУП): национальный директор публичных преследований определяет политику в области уголовного преследования в консультации с девятью провинциальными директорами публичных преследований и может вмешиваться в процесс уголовных преследований, если политические директивы не соблюдаются, а также может пересматривать решения о целесообразности уголовного преследования. Специальные директора публичных преследований руководят группами, занимающимися выполнением таких приоритетных задач, как защита свидетелей, терроризм и коммерческие преступления (которые включают коррупцию). Все директора назначаются Президентом. НУП обладает полной независимостью при принятии решений о возбуждении уголовного преследования.

Специализированная группа по коммерческим преступлениям (СГКП): созданная в 1999 году в структуре НУП, Группа сосредоточивает свои усилия, в том числе на борьбе с коррупцией, мошенничеством, киберпреступностью и отмыванием денежных средств. Специальный директор возглавляет подразделение прокуроров и обеспечивает руководство следователями. Согласно Стратегическому плану Группы на 2012 год расследование коррупционных дел носит приоритетный характер.

Специальная группа по расследованиям (СГР): создана согласно закону в качестве независимого статутного органа, который ведет борьбу с коррупцией посредством проведения расследований и судебных процессов. Данная Группа проводит расследования на основании прокламации Президента и может передавать дела, включая коррупционные дела, в правоохранительные органы.

Национальный форум по борьбе с коррупцией (НФБК): в его состав входят представители правительства гражданского общества и деловых кругов, которые призваны рассматривать проблемы коррупции и возможные меры по их устранению. Форум собирается приблизительно один раз каждые два года.

Публичный защитник: ведомство Публичного защитника, назначаемого Президентом, является независимым от правительства и расследует публичные жалобы, в том числе в отношении коррупционных правонарушений, на правительственные ведомства и должностных лиц.

2. Глава III: Криминализация и правоохранительная деятельность

2.1. Замечания относительно осуществления статей, являющихся предметом обзора

Преступления подкупа; злоупотребление влиянием в корыстных целях (статьи 15, 16, 18 и 21)

Статья 3 Закона о предупреждении коррупционной деятельности и борьбе с нею (2004 год) (ЗПКДБ) устанавливает общий состав коррупционного правонарушения в форме предложения или предоставления взятки, лично или через посредников, любому лицу, будь то в интересах данного лица или в

интересах иного лица, с тем чтобы оно совершило, лично или посредством влияния на другое лицо, действие таким образом, какой является незаконным или равнозначным злоупотреблению служебным положением или нарушению доверия. В статье 3(a) уголовно наказуемым преступлением признается принятие, согласие или предложение принять такую взятку. Статья 4 касается "публичных должностных лиц". "Публичное должностное лицо" широко определяется в статье 1, однако из этого понятия прямо исключены законодатели, судебные работники и сотрудники прокуратуры. Вместе с тем такое коррупционное правонарушение относится к этим должностным лицам, как это предусматривается в статьях 7, 8 и 9 ЗПКДБ, соответственно. Вымогательство взятки включено в определение термина "предложение принять". Статья 5 ЗПКДБ предусматривает применение статьи 3 к активному подкупу иностранных публичных должностных лиц. Хотя конкретная норма, касающаяся пассивного подкупа иностранных публичных должностных лиц, отсутствует, такие деяния будут охватываться общим запрещением, предусмотренным статьей 3, которая применяется к "любому лицу". Статья 3 также применяется к делам, связанным со злоупотреблением влиянием в корыстных целях и подкупом в частном секторе.

Отмывание доходов от преступлений; сокрытие (статьи 23 и 24)

Статья 4 Закона о предупреждении организованной преступности 1998 года (ЗПОП) признает уголовно наказуемым деянием, совершаемым любым лицом, которое знает или, как можно разумно предполагать, должно было знать о том, что какое-либо имущество является или образует часть дохода от незаконной деятельности, с целью а) заключения любого соглашения или участия в любой договоренности или сделке с любым лицом в связи с данным имуществом; б) совершения любого другого деяния в связи с таким имуществом, которое имеет своим последствием сокрытие или утаивание подлинного характера источника, местонахождения, способа распоряжения или перемещения такого имущества или прав собственности на него.

Статья 5 ЗПОП признает уголовно наказуемым деяние любого лица, которое знает или, как можно разумно предполагать, должно было знать о том, что другое лицо получило доходы от незаконной деятельности, заключило какое-либо соглашение, договоренность или сделку с любым лицом, согласно которой облегчается удержание такого дохода или контроль со стороны другого лица или от имени другого лица над доходами от незаконной деятельности или доходы от незаконной деятельности используются для предоставления средств иному лицу, приобретения имущества в его интересах или предоставления ему преимущества каким-либо иным образом.

В дополнение к возможным штрафам и лишению свободы в случае осуждения отмываемые денежные средства могут быть изъяты и конфискованы при надлежащем учете прав добросовестных третьих сторон.

Основные правонарушения не перечислены, с тем чтобы предусмотреть максимальную сферу охвата положений, касающихся отмывания денежных средств. Преступления, совершенные за рубежом, считаются как основные правонарушения в той мере, в какой они признаны преступлениями в Южной Африке. Какое-либо лицо может быть осуждено и за отмывание денежных средств, и за совершенное основное правонарушение.

Южная Африка сообщила, что она находится в процессе официального предоставления копий своего законодательства о борьбе с отмыванием денежных средств Генеральному секретарю.

Хищение; злоупотребление служебным положением; незаконное обогащение (статьи 17, 19? 20 и 22)

Хищение имущества публичным должностным лицом и в частном секторе основывается на составах преступлений, предусмотренных общим правом: кража, мошенничество и хищение имущества. Эти преступления обуславливаются деяниями, предусмотренными в статьях 17 и 22, и Южная Африка не сообщала о случаях расследования или уголовного преследования в этой связи.

В Южной Африке не было принято специального общего закона, касающегося злоупотребления служебным положением публичными должностными лицами, о котором говорится в статье 19. Некоторые деяния будут охватываться статьей 4 ЗПКДБ в той мере, в какой они затрагивают предложение или вымогательство взятки иным лицом. Кроме того, она сообщила, что некоторые случаи злоупотребления служебным положением каким-либо публичным должностным лицом могут достигать уровня статутного преступления в форме запугивания.

Южная Африка не приняла общего закона, касающегося незаконного обогащения. Однако статья 23 ЗПКДБ охватывает такое деяние путем предоставления Национальному директору публичных преследований полномочий обращаться к судье с ходатайством о даче указаний в отношении расследования на основании доказательств того, что какое-либо лицо а) поддерживает уровень жизни выше того уровня, который является соизмеримым с его нынешними или прошлыми известными источниками доходов или активами; или б) контролирует или обладает денежными средствами или имуществом, несоизмеримым с его нынешними или прошлыми известными источниками доходов или активами; и с) поддерживает такой уровень жизни посредством совершения коррупционных деяний или незаконной деятельности; и d) такое расследование, по всей вероятности, позволит получить соответствующую информацию о незаконной деятельности. Впоследствии Национальный директор может вызвать повесткой подозреваемого или любое иное лицо, поименованное в указаниях в отношении расследования, для дачи ответов на вопросы и/или представления доказательств. Такая информация может использоваться для изъятия и конфискации имущества или же привести к последующему уголовному расследованию. Хотя эта статья еще не применялась на практике, Южная Африка сообщила, что разрабатываются руководящие принципы содействия ее надлежащему применению.

Воспрепятствование осуществлению правосудия (статья 25)

Статья 18 ЗПКДБ признает уголовно наказуемым деянием запугивание, лично или через посредников, или применение физической силы, с тем чтобы убедить или склонить свидетелей к изменению, задержке или отказу от дачи показаний. Она также запрещает склонение какого-либо лица к даче ложных

показаний, отказу от показаний, изменению или уничтожению доказательств или неявке.

Статья 67 Закона о Полицейской службе Южной Африки (1995 год) признает уголовно наказуемым деянием вмешательство в исполнение официальных обязанностей сотрудников правоохранительных органов посредством оказания сопротивления, создания препятствий выполнению официальных обязанностей или применения силы или угроз применения силы в отношении такого должностного лица или его семьи. Аналогичные деяния, направленные против магистратов, предусмотрены в статье 108 Закона о магистратских судах 1944 года. Аналогичные деяния в отношении судей предусматриваются в качестве соответствующих составов преступлений по общему праву.

Ответственность юридических лиц (статья 26)

Предусмотренные Конвенцией преступления относятся как к физическим, так и к юридическим лицам. Статья 2 Закона о толковании (1957 год) предусматривает, что "лицо" включает а) любую компанию, инкорпорированную или зарегистрированную в качестве таковой согласно любому закону; или б) любых физических или юридических лиц. Статья 2(5) ЗПКДБ определяет лицо как включающее лицо в частном секторе. Статья 1(xx) ЗПКДБ определяет "частный сектор" как включающий всех лиц или субъектов, в том числе коммерческие предприятия, корпорации или других юридических лиц.

Возможные меры наказания предусматривают финансовые санкции и включение в "черный список" для исключения возможности получения публичных контрактов. Южная Африка сообщила о том, что уголовное преследование юридического лица не наносит ущерба возможному уголовному преследованию виновных физических лиц.

Участие и покушение, а также осознание, намерение и умысел (статьи 27 и 28)

Статья 21(с) ЗПКДБ запрещает вступление в сговор, покушение, подстрекательство другого лица к совершению преступления, и любое деяние, которое сопряжено с пособничеством, содействием, подстрекательством, побуждением, дачей инструкций, указаний, советов или склонение другого лица к совершению преступления. Меры наказания являются такими же, какие применимы к определяющему правонарушению. Простая подготовка к совершению уголовного преступления сама по себе не является преступлением.

Преследование, вынесение судебного решения и санкции; сотрудничество с правоохранительными органами (статьи 30 и 37)

Статья 26 ЗПКДБ предусматривает возможные меры наказания за совершение коррупционных правонарушений, которые являются соразмерными тяжести преступления. Закон о Национальном управлении преследований (1998 год) наделяет осуществляющее уголовное преследование

ведомство дискреционными полномочиями по принятию решений в отношении того, следует ли возбудить или прекратить разбирательство.

Южная Африка не предоставляет иммунитета от уголовного расследования или преследования в отношении публичного должностного лица. Статья 252А Уголовно-процессуального закона (УПЗ) предусматривает ограниченный уголовный иммунитет для сотрудников правоохранительных органов, действующих под прикрытием.

Статья 60 УПЗ разрешает освобождение под залог по усмотрению председательствующего должностного лица на основании ряда факторов, включая общественную безопасность, вероятность явки на будущее разбирательство и риск побега.

Статья 276В(1)(а) УПЗ разрешает суду применять минимальное наказание, при отбывании которого лицо не может быть условно-досрочно освобождено. Согласно статье 42 Закона об исполнении наказаний (1998 год), когда условно-досрочное освобождение становится возможным, учитывается ряд факторов, включая характер преступления, перевоспитание преступника, вероятность повторного совершения преступления и риск для потерпевшего и общины. Статья 50 указанного Закона способствует реинтеграции преступников в общество посредством осуществления надзора соответствующей терапии и программ.

Служащий может быть отстранен от должности в течение дисциплинарного расследования, если а) данный служащий предположительно совершил серьезное правонарушение или б) присутствие данного служащего на рабочем месте может поставить под угрозу расследование в связи с предполагаемыми проступками.

Что касается преступления, предусмотренного статьями 12 ЗПКДБ (относительно контрактов) или 13 (относительно тендеров), то суд может предписать включение какого-либо лица в реестр лиц, нарушающих тендерные условия. Включенное в реестр таким образом лицо должно сообщать об этом в любом последующем соглашении или тендере с участием государства.

Согласно статье 28 ЗПКДБ уголовная ответственность не предотвращает дисциплинарные меры наказания. Хотя нет общего статутного запрещения на занятие в будущем публичной должности или работу в качестве должностного лица в публичном предприятии, существует ряд конкретных с точки зрения сектора мер, которые предотвращают работу в публичном секторе лиц, осужденных за совершение коррупционного правонарушения.

Согласно статье 204 УПЗ прокурор может согласиться с тем, что сотрудничающий правонарушитель даст показания и/или предоставит доказательства в обмен на освобождение от ответственности за совершенное преступление. Согласно статье 105А прокурор может также заключить сделку с обвиняемым в целях уменьшения наказания в случае признания вины и сотрудничества. Однако эта сделка обуславливается окончательным решением председательствующего должностного лица. И наконец, прокурор может решить не возбуждать уголовного преследования в обмен на сотрудничество.

Защита свидетелей и защита лиц, сообщающих информацию (статьи 32 и 33)

Согласно статье 1(1) Закона о защите свидетелей (1998 год) (ЗЗС) любой свидетель, который имеет основания полагать, что его безопасность или безопасность любого его родственника подвергается или может подвергаться угрозе со стороны любого лица или группы или категории лиц, будь то известных ему или нет, в силу того, что он является свидетелем, может просить о защите. Защита может включать переселение или изменение личных данных. ЗЗС предусматривает создание Управления по защите свидетелей, которое способствует принятию временных и долгосрочных мер защиты. Существуют механизмы, позволяющие излагать и рассматривать мнения и опасения потерпевших на всех решающих стадиях уголовного производства, в том числе при рассмотрении возможности условно-досрочного освобождения.

Закон о защите предоставляемой информации (2000 год) (ЗЗПИ) предусматривает защиту осведомителей как из публичного, так и из частного сектора. ЗЗПИ устанавливает процедуры, с помощью которых служащие могут сообщать о незаконном или неправильном поведении. ЗЗПИ запрещает работодателю причинять служащему "профессиональный ущерб" в связи с тем, что данный служащий предоставил защищаемую информацию, что включает любую дисциплинарную меру; увольнение, отстранение от должности, понижение в должности, преследование или запугивание; перевод на другую должность против воли служащего; отказ в переводе на другую должность или повышении в должности; или угрозы предпринять любые такие действия. Расширение сферы деятельности ЗЗПИ для охвата независимых подрядчиков предусмотрено в предложенной поправке к ЗЗПИ.

Приостановление операций (замораживание); арест и конфискация; банковская тайна (статьи 31 и 40)

Согласно главам 4-6 ЗПОП широкие положения затрагивают возможность конфискации как на основании осуждения, так и в отсутствие вынесенного обвинительного приговора. Согласно статье 18 главы 4 в случае осуждения осужденному лицу может быть предписано выплатить любую сумму, которую суд считает надлежащей, вплоть до размера стоимости доходов данного лица, полученных от преступлений. Суд также изучит преимущества, полученные от "любой преступной деятельности, которую суд считает в достаточной мере связанной с этими преступлениями", в случае вынесенного обвинительного приговора. Такое предписание может быть исполнено в отношении любого актива осужденного лица. Кроме того, в отношении какого-либо конкретного "образа жизни" к преступникам, которые осуждены за совершение серьезных преступлений и которые располагают активами, значительно большими, чем их средства получения законного дохода, прокурор может сослаться на юридическую презумпцию (с одобрения Национального директора), с тем чтобы потребовать от осужденного лица указания на законное происхождение имущества, активов и доходов, полученных в течение предыдущих семи лет, или же подвергнуть их риску конфискации. Группа НУП по конфискации активов выполняет задачу по осуществлению этих глав ЗПОП с максимальной эффективностью.

ЗПОП также предусматривает конфискацию доходов от преступлений, которые находятся в руках третьих сторон или представляют собой имущество, оборудование или средства совершения преступления, в рамках механизма гражданско-правовой конфискации. Конфискация в ходе такого гражданско-правового производства определяется с учетом вероятности того, что данное имущество связано с незаконной деятельностью или получено от нее. В случае, если только часть такого имущества использовалась для совершения уголовного преступления, суды выносили решения о том, что конфискации подлежит вся имущественная масса. Глава 2 УПЗ предусматривает возможность подачи ходатайства – и его удовлетворения – о выдаче ордеров на обыск, арест, изъятие, конфискацию и распоряжение имуществом. Статьи 30-34 УПЗ регулируют порядок хранения имущества, изъятых государством.

Доходы от преступления могут стать объектом досудебного изъятия. Согласно части 3 главы 5 ЗПОП высокий суд может вынести предписание об аресте имущества, принадлежащего обвиняемому или лицу, которому будет предъявлено обвинение в совершении преступления. Согласно статье 38 ЗПОП высокий суд может выдать предписание о сохранении в отношении доходов и средств совершения преступления в ходе гражданско-правового производства на предмет конфискации. В любом таком предписании обеспечивается защита прав добросовестных третьих сторон.

Статья 26(1) Закона о Центре по сбору оперативной финансовой информации (2001 год) разрешает уполномоченному на то представителю Центра получать доступ к любой отчетности, которая хранится привлекаемым к ответственности учреждением или от его имени, и может изучать любые такие отчеты и делать из них выдержки или копировать их. Банковская тайна не является основанием для отказа в выполнении судебного предписания о раскрытии финансовой отчетности, связанной с проводимым расследованием.

Срок давности; сведения о судимости (статьи 29 и 41)

Согласно статье 18 УПЗ действие права возбуждать уголовное преследование в связи с коррупционными деяниями прекращается по истечении срока продолжительностью 20 лет со времени совершения данного преступления. В случае предъявления обвинений побег обвиняемого из страны прерывает течение срока давности.

Согласно статье 271 УПЗ обвинение может представить суду сведения о судимости, которые должны быть признаны или отвергнуты обвиняемым. Суд принимает такие сведения во внимание при постановлении приговора.

Юрисдикция (статья 42)

Статья 90 Закона о магистратском суде (1944 год) устанавливает юрисдикцию в отношении всех уголовных преступлений, совершенных в пределах территории Южной Африки. Статья 35(1) ЗПКДБ устанавливает юрисдикцию в отношении преступлений, признанных таковыми согласно этому Закону, независимо от того, признано ли какое-либо деяние преступлением в месте его совершения, если лицо является гражданином Республики, обычно проживает в Республике или было арестовано на территории Республики.

Статья 35(2) ЗПКДБ устанавливает юрисдикцию в отношении преступлений, совершенных за пределами территории Южной Африки, независимо от того, признано ли данное деяние преступлением в месте его совершения, если а) данное деяние затрагивает или призвано затрагивать какой-либо публичный орган, коммерческое предприятие или любое иное лицо в Республике; б) данное лицо было обнаружено в Южной Африке; и с) данное лицо не выдается Южной Африкой. Статья 35(2) также предусматривает возможность уголовного преследования граждан Южной Африки, которые совершили преступления в иностранных государствах, однако не их выдачу.

Последствия коррупционных деяний; компенсация ущерба (статьи 34 и 35)

Коррупционные деяния и незаконная деятельность считаются факторами, имеющими значение в производстве для аннулирования или расторжения контрактов, или отзыва концессий, или принятия иных мер по исправлению создавшегося положения. Статья 300(1) УПЗ предусматривает, что если какое-либо лицо было осуждено за совершение преступления, которое привело к причинению ущерба или утрате имущества, то суд может вынести решение о возмещении ущерба. Помимо этого, любое заинтересованное лицо может также возбудить гражданско-правовое производство для возмещения ущерба или утраченного имущества.

Специализированные органы и межведомственное сотрудничество (статьи 36, 38 и 39)

В Южной Африке имеется ряд специализированных органов, которые ведут работу в области правоохранительной деятельности и борьбы с коррупцией. Подробные сведения о них изложены выше, причем они также гарантируют следственную и оперативную самостоятельность.

Что касается межведомственного сотрудничества, то статья 41 (1) Конституции требует от всех ветвей правительства сотрудничать друг с другом на основе взаимного доверия и добросовестности посредством налаживания дружественных отношений, оказания содействия и поддержки друг другу, консультирования по вопросам, представляющим взаимный интерес, и соблюдения согласованных процедур. Установившаяся политика НУП требует осуществления эффективного сотрудничества со следственными ведомствами, а несоблюдение этого требования может привести к дисциплинарному разбирательству.

В дополнение к национальной "горячей линии" по вопросам борьбы с коррупцией субъекты частного сектора также установили "горячие линии" и создали механизмы для предоставления информации о случаях коррупции. В настоящее время обеспечено продвижение вперед в усилиях по разработке цифровой системы для наблюдения за прохождением дела от первоначальной жалобы до вынесения окончательного решения.

2.2. Достижения и успешные виды практики

В целом можно отметить следующие достижения и успешные виды практики, связанные с осуществлением главы III Конвенции:

- создание тщательно разработанного механизма, призванного способствовать расследованию в отношении подозреваемых случаев незаконного обогащения публичными должностными лицами;
- создание всеобъемлющих механизмов, как основывающихся, так и не основывающихся без вынесения обвинительного приговора для целей конфискации, включая возможное применение, по усмотрению прокурора и в случае осуждения за какое-либо особенно тяжкое преступление, семилетней презумпции того, что активы и имущество осужденного лица подлежат конфискации, если только обвиняемое лицо не может доказать их законное происхождение;
- принятие тщательно разработанных мер защиты свидетелей и информаторов согласно Закону о защите свидетелей и Закону о защищаемом предоставлении информации, включая широкий охват тех лиц, которые признаются в качестве свидетеля, и то, что может считаться "профессиональным ущербом".

2.3. Трудности в осуществлении (при наличии таковых)

Дальнейшему усилению принимаемых мер по борьбе с коррупцией могли бы способствовать следующие шаги:

- рассмотрение возможности принятия законодательства о признании уголовно наказуемым деянием пассивного подкупа иностранных публичных должностных лиц согласно статье 5 ЗПКДБ;
- рассмотрение возможности разработки и принятия законодательных или иных мер по признанию уголовно наказуемым деянием злоупотребления служебным положением публичными должностными лицами;
- продолжение разработки руководящих принципов, касающихся скорейшего, по возможности, осуществления статьи 23 ЗПКДБ для рассмотрения дел, связанных с подозрениями в незаконном обогащении;
- рассмотрение возможности установления статутного запрещения воспрепятствования деятельности судей согласно статье 25(b) КПК ООН и аналогичного статутного запрещения в отношении магистратов и сотрудников правоохранительных органов;
- рассмотрение возможности установления дополнительных процедур для лишения на определенный срок лиц, осужденных за предусмотренные Конвенцией преступления, права занимать публичную должность или занимать должность в каком-либо публичном предприятии согласно статье 30(7) КПК ООН;
- рассмотрение возможности создания механизмов для содействия даче показаний свидетелями по видеосвязи в защищенных жилых помещениях или учреждениях содержания под стражей (статья 32(2)) и продолжение изучения возможностей включения в двусторонние соглашения положений, касающихся переселения свидетелей, нуждающихся в долгосрочной защите (статья 32(3));
- проведение обзора стратегии и плана действий по борьбе с коррупцией в целях укрепления осуществления и функциональности законодательства

и учреждений, занимающихся вопросами противодействия коррупции, в партнерстве с гражданским обществом и деловыми кругами.

3. Глава IV: Международное сотрудничество

3.1. Замечания относительно осуществления статей, являющихся предметом обзора

Выдача; передача осужденных лиц; передача уголовного производства (статьи 44, 45 и 47)

Вопросы выдачи урегулированы Законом о выдаче 1962 года. В настоящее время разрабатывается новый законопроект о выдаче и, как предполагается, он будет представлен на рассмотрение парламента в 2013 году. Южная Африка является стороной 12 двусторонних соглашений о выдаче, тогда как другие соглашения были подписаны или в отношении них в настоящее время проводятся переговоры. Южная Африка является также стороной таких многосторонних соглашений, как Протокол о выдаче Сообщества по вопросам развития стран юга Африки (САДК) и Конвенция о выдаче Африканского союза.

Южная Африка не обуславливает выдачу наличием какого-либо международного договора. В случае отсутствия какого-либо международного договора Президент должен дать в письменной форме согласие на начало процесса выдачи. Южная Африка также признает КПК ООН в качестве правового основания для выдачи, и в этом случае одобрение Президентом не является необходимым, хотя до настоящего времени положения Конвенции не применялись таким образом. В отсутствие соглашения или в отсутствие конкретных положений в международном договоре применению подлежит Закон о выдаче.

Согласно Закону 1962 года преступления, которые могут повлечь за собой выдачу, включают любое преступление, признанное таковым в Южной Африке и в запрашивающем государстве и наказуемое лишением свободы на срок шесть месяцев или более. В связи с этим обоюдное признание деяния уголовно наказуемым является предварительным условием для выдачи и определяется на основе фактических действий, определяющих преступление, в связи с которым запрашивается выдача. Все преступления, признанные таковыми в КПК ООН, были признаны уголовно наказуемыми согласно южноафриканскому законодательству с минимальным наказанием в форме лишения свободы на срок шесть месяцев, и, таким образом, они могут повлечь за собой выдачу. Некоторые двусторонние соглашения устанавливают юрисдикционный порог наказания в один год или, в некоторых случаях, два года.

Южная Африка не отказывает в выдаче своих граждан. Однако в выдаче может быть отказано или она может быть отложена в том случае, если предстоит уголовное разбирательство в отношении лица, находящегося в Южной Африке, с тем чтобы дать возможность завершить отбывание наказания в форме лишения свободы с учетом незначительного характера преступления или если существует риск дискриминации. В удовлетворении таких просьб не может быть отказано на том основании, что преступление

связано с налоговыми вопросами. Если в выдаче отказано, то данное лицо будет преследоваться в уголовном порядке в Южной Африке.

Центральным органом по вопросам выдачи является Канцелярия Генерального директора Департамента юстиции и конституционного развития. Из Канцелярии просьба о выдаче направляется в прокуратуру для рассмотрения в течение 15 дней. Затем просьба о выдаче направляется в магистратский суд, и его решения могут быть обжалованы. Министр юстиции принимает окончательное решение, которое может быть также обжаловано. Надлежащие процессуальные нормы соблюдаются на всех этапах рассмотрения просьбы о выдаче. Южная Африка соблюдает условия, запрошенные другим государством, в той мере, в какой это допускается ее правовой системой и Конституцией.

Для облегчения выдачи в страны гражданского права и ускорения этого процесса магистратский судья должен признать в качестве убедительного доказательства сертификат, выданный соответствующим органом, обеспечивающим уголовное преследование в иностранном государстве, указав, что он имеет в своем распоряжении достаточные доказательства, оправдывающие уголовное преследование соответствующего лица.

Южная Африка создала Комитет по вопросам выдачи в составе представителей центрального органа, НУП, Полицейской службы Южной Африки (ПСЮА), Интерпола и Департамента международных отношений и сотрудничества в целях укрепления и упорядочения процедур выдачи и обсуждения и решения основных проблем, возникающих в этом процессе.

В Южной Африке не были приняты положения, касающиеся передачи осужденных лиц, хотя она рассматривает проект протокола о межгосударственной передаче иностранных заключенных в рамках САДК.

Законодательство Южной Африки не запрещает передачу уголовного производства. В связи с этим существует возможность заключения двусторонних соглашений, предусматривающих передачу уголовного производства.

Взаимная правовая помощь (статья 46)

Южная Африка предоставляет взаимную правовую помощь в самой широкой, по возможности, степени на основе соблюдения прав человека.

Закон о международном сотрудничестве по уголовно-правовым вопросам (1996 год) (ЗМСУПВ) имеет своей целью содействие представлению доказательств, исполнению приговоров по уголовным делам и конфискации и передаче доходов от преступлений. Южная Африка не требует наличия соглашения для предоставления такой помощи. Она является стороной девяти двусторонних соглашений, а также подписала или ведет переговоры в отношении других соглашений такого рода. Южная Африка также является участником таких многосторонних соглашений, как Протокол о взаимной правовой помощи САДК. В отсутствие такого соглашения могут применяться положения либо ЗМСУПВ, либо КПК ООН.

Южная Африка применяла КПК ООН или другие конвенции Организации Объединенных Наций в качестве основания для представления взаимной

правовой помощи в принятии показаний, предоставлении документов и осмотре предметов и объектов. ЗМСУПВ позволяет Южной Африке предоставлять самую широкую правовую помощь в отношении как физических, так и юридических лиц, включая все виды помощи, перечисленные в КПК ООН.

Канцелярия Генерального директора Департамента юстиции и конституционного развития является центральным органом и, следовательно, координирует рассмотрение всех просьб о предоставлении помощи.

Обоюдное признание деяния уголовно наказуемым не является предварительным условием для предоставления помощи. Банковская тайна не является основанием для отказа в удовлетворении просьбы. В помощи может быть отказано только тогда, когда не соблюдены требования, установленные в двустороннем соглашении; в связи с проблемами, касающимися суверенитета национальной безопасности или публичного порядка; или когда запрашиваемые меры противоречили бы закону. До настоящего времени Южная Африка положительно откликнулась на все просьбы о предоставлении помощи. Южная Африка обеспечивает конфиденциальность получаемой информации.

В чрезвычайном случае такая просьба может быть направлена непосредственно суду, обладающему юрисдикцией в том месте, в котором находятся доказательства, после чего соответствующее уведомление как можно скорее направляется НУП. Гарантируются меры защиты свидетелей.

Сотрудничество между правоохранительными органами; совместные расследования; специальные методы расследования (статьи 48, 49 и 50)

Южная Африка не требует наличия соглашения для налаживания сотрудничества между полицейскими органами и сотрудничает на регулярной основе с правоохранительными органами за рамками таких соглашений. До настоящего времени ПСЮА заключила приблизительно 30 соглашений о сотрудничестве между органами полиции; из них 12 конкретно затрагивают вопросы борьбы с коррупцией и заключены со следующими странами: Австрия, Болгария, Кипр, Мальта, Нигерия, Объединенные Арабские Эмираты, Португалия, Российская Федерация, Руанда, Турция, Уганда и Франция. Широкое сотрудничество между органами полиции на региональном уровне предусматривается в рамках САДК, равно как и в рамках Межучрежденческой сети для возвращения активов в странах юга Африки. Не исключаются прямые неофициальные контакты, хотя часто такие контакты устанавливаются через Интерпол или через сотрудника полиции по связям, который имеется в составе многих посольств Южной Африки.

Южная Африка является ключевым региональным государством, обеспечивающим межгосударственную подготовку кадров, в том числе по вопросам защиты свидетелей, борьбы с коррупцией и отмывания денежных средств.

Совместные расследования с иностранными правоохранительными учреждениями могут проводиться и проводились в отсутствие какого-либо соглашения или же на основе протокола САДК.

Специальные методы расследования, включая электронное или видеонаблюдение и проведение агентурных операций, успешно использовались в ходе операций по борьбе с коррупцией и отмыванием денежных средств. Использование таких методов разрешается Положением о перехвате сообщений и Законом о предоставлении основывающейся на сообщениях информации (2002 год) и УПЗ. Заключение конкретного соглашения не является необходимым для использования специальных методов расследования, и Южная Африка осуществляет тесную координацию для обеспечения законного характера и допустимости полученных доказательств. Вместе с тем просьбы об оказании помощи, направляемые Южной Африкой, в некоторых случаях были сопряжены с задержками из-за отсутствия механизма, способствующего покрытию расходов, связанных с выполнением таких просьб.

3.2. Достижения и успешные виды практики

В целом можно отметить следующие достижения и успешные виды практики, связанные с осуществлением главы IV Конвенции:

- создание Комитета по вопросам выдачи для повышения эффективности функционирования механизма выдачи;
- установление требования о том, чтобы магистратский судья признавал в качестве неоспоримого сертификат, выданный соответствующим органом, занимающимся уголовным преследованием в соответствующем иностранном государстве, указывая, что он располагает достаточными доказательствами в своем распоряжении, оправдывающими уголовное преследование;
- Южная Африка может использовать, что она и делала ранее, КПК ООН в качестве правового основания в рамках удовлетворения просьб о взаимной правовой помощи.

3.3. Трудности в осуществлении (при наличии таковых)

Дальнейшему усилению принимаемых мер по борьбе с коррупцией могли бы способствовать следующие шаги:

- продолжение разработки двусторонних и многосторонних соглашений с иностранными государствами, которая осуществляется в настоящее время, в интересах укрепления международного сотрудничества;
- продолжение изучения возможностей для заключения двусторонних и многосторонних соглашений, касающихся передачи осужденных лиц;
- продолжение поиска путей решения, когда это необходимо, проблемы покрытия расходов, связанных с выполнением просьб о помощи, направленных Южной Африкой.