



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

Distr.: General
28 May 2014
Russian
Original: English

Группа по обзору хода осуществления
Возобновленная пятая сессия
Вена, 13-15 октября 2014 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
Ботсвана	2

* CAC/COSP/IRG/2014/1.



II. Резюме

Ботсвана

1. Введение: Обзор правовых и институциональных основ Ботсваны в контексте осуществления Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции

Ботсвана присоединилась к Конвенции 27 июня 2011 года, и 27 июля 2011 года она вступила в силу.

Правовая система Ботсваны носит двойкий характер. Ее составными частями являются обычное право и общепринятое (или общее) право, которое включает элементы английского и римско-голландского права со статутными изменениями. Что касается писаного права, то к настоящему обзору имеют отношение многие специальные законы, включая Закон о коррупционных и экономических преступлениях (с поправками) (ЗКЭП), Закон о доходах от серьезных преступлений (ЗДСП) с изменениями, Закон об уголовной процедуре и доказательствах (ЗУПД) и Уголовный кодекс (УК), который применяется к специальному законодательству как "lex generalis".

Общее право находится в процессе постоянного развития на основе прецедентного права, которое формируется за счет решений, вынесенных Верховным судом и Апелляционным судом, которые являются высшими судебными инстанциями в Ботсване.

Суды обычного права уполномочены заслушивать самые различные гражданские и уголовные дела, включая дела по таким менее серьезным преступлениям, как мелкие кражи, но не дела, связанные с коррупцией.

К специальным органам, занимающимся борьбой с коррупцией, относятся Управление по коррупционным и экономическим преступлениям (УКЭП), директор государственного обвинения (ДГО), генеральный прокурор, Управление финансовой разведки (УФР), полиция, дирекция по управлению государственной службой (ДУГС), Управление по отправлению правосудия (суды) и другие специальные правоохранительные органы.

2. Глава III: Криминализация и правоохранительная деятельность

2.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

Подкуп и злоупотребление влиянием в корыстных целях (ст. 15, 16, 18 и 21)

Основными положениями, предусматривающими уголовную ответственность за активный и пассивный подкуп, являются разделы 24 и 25 ЗКЭП. Конкретные формы подкупа рассматриваются в других разделах, таких как разделы 27 и 29 ЗКЭП, раздел 99 УК и раздел 94 Закона о выборах. Для подтверждения осуществления были представлены статистические данные по делам, возбужденным в соответствии с разделами 24 и 25¹.

¹ Все статистические данные по делам, представленные и упомянутые в настоящем докладе, относятся к периоду 2010-2011 годов.

В ЗКЭП используется термин "публичное должностное лицо", определение которого было изменено согласно разделу 3(с) ЗКЭП (поправка) 2013 года и который включает "(...) любое лицо, занимающее должность в силу избрания или назначения". Этот термин применяется к магистратам, судьям, всем должностным лицам судебных органов и членам парламента. Раздел 3(b) охватывает лиц, работающих в публичных предприятиях, полугосударственных и любых других органах, в которых используются государственные денежные средства (раздел 3(b)).

В разделе 2(1) УК содержится широкое определение термина "публичное должностное лицо" и термина "лицо, находящееся на публичной службе". Вместе с тем большую правовую определенность обеспечило бы согласование по типу соответствующего определения в ЗКЭП (поправка) 2013 года и с учетом статьи 2(с) Конвенции.

Подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций частично признается уголовным преступлением в разделах 99 и 2(1) УК. Это преступление может затрагивать "любое лицо, находящееся на службе правительства страны, иной чем Ботсвана, или Организации Объединенных Наций, или любого учреждения Организации Объединенных Наций, которое выполняет свои служебные обязанности в Ботсване". Оно не затрагивает должностных лиц других публичных международных организаций. До настоящего времени никаких дел возбуждено не было.

Активный и пассивный подкуп в частном секторе частично признается в Ботсване уголовным преступлением в соответствии с разделом 384 УК и разделом 28 ЗКЭП с ограниченным применением к отношениям между принципалом и агентом. Для подтверждения осуществления этих положений были представлены примеры соответствующих дел. Кроме того, раздел 30 ЗКЭП предусматривает уголовную ответственность за коррупцию при проведении публичных тендеров, а в разделе 94(f) Закона о выборах рассматриваются случаи коррупции, связанные с выборами.

Злоупотребление влиянием в корыстных целях считается в Ботсване в полной мере уголовным преступлением в соответствии с разделом 25А ЗКЭП (введен в действие ЗКЭП (поправка) 2013 года). Кроме того, соответствующие положения содержатся в разделе 29(2) ЗКЭП и разделе 384 УК. До настоящего времени каких-либо случаев привлечения к уголовной ответственности не было, однако в стадии расследования находятся различные дела.

Отмывание денег и сокрытие (ст. 23 и 24)

Отмывание денег считается в Ботсване уголовным преступлением в соответствии с положениями Конвенции (разделы 14 и 15 ЗДСП). Законодательство Ботсваны применяется к юридическим лицам и их руководителям и управляющим, а также охватывает предполагаемые преступные доходы. Вместе с тем вопросы приобретения или использования преступных доходов конкретно не регулируются, а отмывание собственных денег четко не рассматривается. Основные преступления ("серьезные преступления", т.е. те преступления, которые наказываются лишением свободы на срок не менее двух лет) включают большинство, но не все предусмотренные

КПК ООН преступления или иностранные основные преступления. Эти вопросы будут урегулированы в находящемся на рассмотрении законодательстве. Проводящие обзор эксперты приветствуют постоянный сбор статистических данных об отмывании денег.

Уголовная ответственность за сокрытие и непрерывное удержание имущества предусмотрено в разделе 15 ЗДСП и разделах 317-320 УК.

Хищение, злоупотребление служебным положением и незаконное обогащение (ст. 17, 19, 20 и 22)

В Ботсване уголовная ответственность за хищение и неправомерное присвоение имущества предусмотрена в различных разделах ЗКЭП и УК, которые охватывают все соответствующие аспекты этих преступлений. Основные положения содержатся в разделе 33 ЗКЭП и разделах 102 и 103 УК. Кроме того, раздел 24А ЗКЭП может применяться к некоторым случаям неправомерного присвоения. Определение имущества в разделе 2(1)(а) УК имеет достаточно широкий характер и включает все элементы, предусмотренные в статье 2(d) КПК ООН. В отношении раздела 33 ЗКЭП были представлены примеры соответствующих дел.

В Ботсване предусмотрена также уголовная ответственность за хищение в частном секторе, главным образом в разделах 322 и 277-279 УК. Содержащиеся в этих разделах положения применяются только к руководителям и должностным лицам корпораций или компаний, что, хотя и охватывает большинство случаев, не касается "всех лиц, которые руководят работой организации частного сектора или работают, в любом качестве, в такой организации" (статья 22 КПК ООН). Были представлены примеры соответствующих дел.

Злоупотребление служебным положением публичными должностными лицами считается в полной мере уголовным преступлением в соответствии с разделом 24А ЗКЭП. В разделах 104 и 100 Уголовного кодекса также содержатся соответствующие положения, которые применялись для возбуждения уголовных дел до принятия в 2013 году поправки к ЗКЭП. В отношении этих положений УК были представлены примеры соответствующих дел и статистические данные.

В Ботсване уголовная ответственность за незаконное обогащение в полной мере предусмотрена в разделе 34 ЗКЭП. Несмотря на имевшие место в прошлом случаи вынесения обвинительных приговоров, текущие дела находятся на различных этапах уголовного производства, включая одно дело, которое рассматривается в суде.

Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)

В Ботсване уголовная ответственность за воспрепятствование осуществлению правосудия в полной мере предусмотрена во многих положениях УК. Раздел 123(f) охватывает "любое лицо, которое (...) неправомерно стремится создать препятствия для свидетеля или оказать на него влияние". Это широкое положение включает различные деяния, предусмотренные статьей 25(a) Конвенции. Кроме того, раздел 120(b) запрещает деяния, совершаемые с целью "разубедить, помешать или не

допустить", чтобы свидетель дал показания или предоставил доказательства, а раздел 120(с) в более широком плане применяется к любому лицу, которое "препятствует осуществлению любого гражданского или уголовного производства или любым способом вмешивается в него или сознательно мешает ему". Уместными являются также разделы 111, 113 и 118 УК.

Уголовная ответственность за воспрепятствование осуществлению правосудия в соответствии со статьей 25(b) Конвенции в полной мере предусмотрена в разделе 18(1) ЗКЭП и разделах 109, 123(a), (с) и (i), 120(с) и 128 УК. В разделе 109 УК даже рассматривается воспрепятствование со стороны других категорий публичных служащих, не относящихся к должностным лицам органов системы правосудия или правоохранительных органов. Несмотря на широкий охват законодательства в настоящее время на рассмотрении ДГО находится только одно дело.

Ответственность юридических лиц (ст. 26)

В Ботсване установлена уголовная ответственность юридических лиц. Было разъяснено, что раздел 2 УК применяется к преступлениям, к совершению которых причастны корпорации всех видов или любые другие объединения лиц, способные владеть собственностью, и что корпорации могут привлекаться к уголовной ответственности за совершение таких коррупционных преступлений. Ботсвана представила также примеры соответствующих дел, включая дело, по которому обвинение было предъявлено как физическому, так и юридическому лицу.

Наказания, предусмотренные разделом 36 ЗКЭП (которые не были изменены поправкой 2013 года), одинаково применимы как к физическим, так и юридическим лицам и, возможно, не носят достаточно сдерживающего характера для юридических лиц. В качестве положительного факта было отмечено, что закон о коррупционных и экономических преступлениях (поправка) 2013 года предусматривает возможность занесения компании в черный список посредством регистрации обвинительного приговора в реестре публичных закупок и распоряжения активами.

Участие и покушение (ст. 27)

Все соответствующие формы участия предусмотрены в разделах 21, 391 и 392 УК.

Любое лицо, которое покушается на совершение преступления, является виновным в преступлении согласно разделу 389 УК в связи с разделами 388 и 390 УК. Вопросы, связанные с подготовкой к совершению преступления (иного, чем, например, попытка, преступный сговор или содействие), не рассматриваются.

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

В законодательстве Ботсваны в целом не установлены минимальные наказания. Общее положение, касающееся наказания за совершение большинства коррупционных и экономических преступлений, содержится в разделе 36 ЗКЭП, который предусматривает наказание в виде лишения

свободы сроком до десяти лет или штрафа в размере 500 000 пул, либо того и другого. В отличие от этого, положения УК, применимые к некоторым преступлениям, признанным таковыми в Конвенции, как правило, предусматривают наказания в виде лишения свободы сроком от одного до трех лет или штрафа, либо того и другого. В настоящее время в Ботсване идет процесс пересмотра положений, касающихся наказаний. В соответствии с законодательной базой страны суды более высокой инстанции устанавливают принципы вынесения приговоров на основе прецедентного права с учетом обстоятельств преступления, личности преступника и интересов общества.

Согласно статье 51 Конституции ДГО имеет право предъявлять обвинение при наличии достаточных доказательств с точки зрения разумной возможности признания виновности.

В Ботсване не существует иммунитета от уголовного преследования, за исключением такого иммунитета для главы государства и только на срок его/ее нахождения в должности (раздел 41 Конституции). Период пребывания в должности не учитывается в отношении срока давности.

ЗУПД предусматривает возможность внесения залога по усмотрению суда. В частности, в разделах 109(2) и 111(2)-(4) ЗУПД рассматриваются соответствующие условия освобождения под залог, которые предполагают присутствие обвиняемого в ходе последующего уголовного процесса.

Раздел 85 Закона о пенитенциарных учреждениях предусматривает возможность условно-досрочного освобождения после рассмотрения конкретного дела комиссией по условно-досрочному освобождению. Специальной программы содействия реинтеграции преступников в общество не существует, хотя в настоящее время готовится проект соответствующего законодательства.

Единым работодателем для всех публичных должностных лиц в центральном и местном правительстве, включая преподавателей, является ДУГС, который стал преемником Комиссии по государственной службе. Закон о государственной службе и функции ДУГС не распространяются на членов Сил обороны Ботсваны и сотрудников полиции и пенитенциарной системы (раздел 3 Закона о государственной службе). Деятельность этих должностных лиц регулируется соответствующими дисциплинарными правилами, предусмотренными в Законе о Силах обороны и Законе о полиции. Дисциплинарные правила для сотрудников судебной системы регулируются Комиссией по вопросам судебной службы (раздел III Конституции).

Публичные должностные лица могут временно отстраняться от исполнения служебных обязанностей до завершения расследования или судебного процесса в соответствии с разделом 35 Закона о государственной службе (ранее использовался термин "запрещение судом"). В разделе 35 вопрос о переводе на другую должность не рассматривается, но такой перевод возможен в случае принятия ДУГС соответствующего административного решения. Дисциплинарные решения могут приниматься независимо от уголовного разбирательства.

Коррупционные преступления, как правило, считаются серьезным правонарушением деянием (раздел 27 Закона о государственной службе),

влекущим за собой увольнение в дисциплинарном порядке. Осуждение за совершение преступления или увольнение влечет за собой лишение права вновь занимать публичную должность при отсутствии письменного разрешения директора или постоянного секретаря Президента (раздел 18 Закона о государственной службе). Из 25 таких просьб лишь три были удовлетворены, причем ни одна из них не касалась коррупционного преступления. Раздел 18 Закона о государственной службе не содержит четких положений, регулирующих случаи лишения права занимать должность в предприятиях, которые полностью или частично находятся в собственности государства.

Законом предусмотрена возможность предоставления иммунитета преступникам, сотрудничающим со следствием. Разделы 237 и 238 ЗУПД содержат соответствующие элементы защиты лиц, совершивших преступления, свидетелей и соучастников, которые предоставляют информацию и доказательства, имеющие отношение к расследованию. Решения о смягчении наказания выносятся по усмотрению судов по каждому конкретному делу. Положения о заключении сделок со следствием не предусмотрены.

Защита свидетелей и лиц, сообщающих информацию (ст. 32 и 33)

Раздел 123(1)(f) УК предусматривает защиту свидетелей, поскольку в нем в широком плане установлена уголовная ответственность за любое вмешательство в процесс предоставления свидетелями показаний или оказание на них влияния. Кроме того, согласно разделу 123(1)(g) УК, любое лицо, которое "увольняет служащего по той причине, что он дал на судебном процессе показания от имени определенной стороны", виновно в совершении преступления. Это может служить основанием для возбуждения преследования за совершение действий, связанных с мстью.

Какого-либо конкретного механизма защиты свидетелей не существует, однако ЗУПД предусматривает возможность проведения закрытых слушаний по ходатайству сторон. Кроме того, на индивидуальной основе могут проводиться видеоконференции. В особых случаях принимаются дополнительные меры, например меры по переселению. Каких-либо соглашений о защите свидетелей с другими государствами не существует.

В Ботсване защита лиц, сообщающих информацию (осведомителей), рассматривается в разделе 45А ЗКЭП, в котором предусмотрена уголовная ответственность за угрозы в адрес лиц, сообщающих информацию о предполагаемых случаях коррупции, или их запугивание. Кроме того, этот раздел предусматривает защиту личных данных осведомителей в ходе уголовного процесса. В порядке подтверждения были представлены соответствующие выдержки из прецедентного права. В настоящее время разрабатывается проект всеобъемлющего закона о защите осведомителей.

Приостановление операций (замораживание), арест и конфискация; банковская тайна (ст. 31 и 40)

Конфискация, арест и приостановление операций (замораживание) рассматриваются в ЗДСП (особенно в разделах 3-5, 8, 17, 18, 20) и ЗКЭП

(разделы 37, 10, 11, 38), а также в УК и ЗУПД. Пороговым основанием является вынесение обвинительного приговора за совершение серьезных преступлений, к которым относится большинство, но не все преступления, признанные таковыми в КПК ООН. В менее серьезных случаях средства совершения преступления и доходы от него могут подлежать конфискации в соответствии с другими законами, такими как Закон о наркотиках и связанных с ними веществах. Средства совершения преступления законодательством не охвачены, за исключением особых случаев (например, указанных в разделе 56 ЗУПД). Ожидаемое к принятию законодательство (о котором говорилось выше) будет применяться ко всем уголовным преступлениям и средствам их совершения, а также будет предусматривать возможность конфискации без вынесения обвинительного приговора. УФР имеет право замораживать операции в административном порядке в целях приостановления сделок сроком до десяти суток (раздел 24 Закона о ФР). Предусмотрена конфискация на основе стоимости. Существует возможность назначения получателя (раздел 9 ЗДСП) или должностного лица судебных органов (раздел 58 ЗУПД) для управления арестованным или конфискованным имуществом. В разделах 8 ЗКЭП и 28 Закона о ФР рассматриваются вопросы предоставления банковских и финансовых документов. Раздел 40(1) ЗКЭП позволяет сделать соответствующее заключение, если преступник не может объяснить законное происхождение денежных средств или имущества. Были представлены примеры соответствующих дел.

Положения о банковской тайне не являются препятствием для расследования и ареста банковской, финансовой и коммерческой документации, поскольку раздел 43(2)(b), (d) и (g) Закона о банках, а также разделы 7 и 8 ЗКЭП предусматривают достаточные исключения из принципа конфиденциальности. Для получения соответствующей информации могут быть также использованы такие положения, как разделы 248 и 249 ЗУПД.

Срок давности; сведения о судимости (ст. 29 и 41)

Раздел 26 ЗКЭП предусматривает 20-летний срок давности в отношении любого преступления (за исключением убийства, в отношении которого срока давности не существует). Указанное положение не предусматривает возможности приостановления срока давности в тех случаях, когда лицо, подозреваемое в совершении преступления, уклоняется от правосудия. Тем не менее был представлен пример дела, в рамках которого течение срока давности было приостановлено на практике.

Суды могут при вынесении приговора учитывать обвинительные приговоры, вынесенные ранее в других государствах, но не устанавливать уголовную ответственность обвиняемого (раздел 283 ЗУПД). Однако эта возможность никогда не использовалась.

Юрисдикция (ст. 42)

В основе юрисдикции лежит принцип территориальности, как это установлено в разделах 4 и 5 УК, и общие принципы общего права.

В соответствии с разделом 46 ЗКЭП положения ЗКЭП применяются к гражданам Ботсваны, находящимся как за ее пределами, так и внутри страны.

Если гражданин, находящийся за пределами Ботсваны, совершает преступление, предусмотренное частью IV ЗКЭП, то к нему могут применяться меры, как если бы такое преступление было совершено в Ботсване. Это положение не распространяется на лиц без гражданства.

Последствия коррупционных деяний; компенсация ущерба (ст. 34 и 35)

Раздел 42А ЗКЭП предусматривает возможность отстранения или временного отстранения компаний, признанных виновными в совершении преступлений, предусмотренных разделами 28 и 29 ЗКЭП, от участия в закупочных проектах.

Суды могут выносить решения о компенсации ущерба и выдавать постановления о конфискации, обязывающие признанных виновными лиц выплатить компенсацию потерпевшим (разделы 316 и 318 ЗУПД и раздел 6 ЗДСП). Кроме того, могут возбуждаться гражданские иски о возмещении ущерба (разделы 12-16 ЗУПД).

Специализированные органы и межведомственное сотрудничество (ст. 36, 38 и 39)

Борьбой с коррупционными и экономическими преступлениями и отмыванием денег поручено заниматься УКЭП. Генеральный директор назначается Президентом и увольняется в порядке, предусмотренном Законом о государственной службе, хотя существуют планы вывести УКЭП из состава государственной службы и таким образом укрепить его независимость. УКЭП имеет общий бюджет с другими учреждениями министерства. Подбор кадров осуществляется на основе их компетентности, а в самом УКЭП существует департамент подготовки и повышения квалификации кадров для оценки потребностей в обучении сотрудников этого учреждения. ДГО учредил специальную группу по преследованию случаев коррупции, которая ведет только коррупционные дела в специальном антикоррупционном суде. К другим соответствующим учреждениям относятся УФО, которое занимается борьбой с отмыванием денег и финансовыми преступлениями, полиция Ботсваны и ДУГС.

Ботсвана принимает различные меры, направленные на укрепление межведомственного сотрудничества, включая заключение служебных соглашений и создание антикоррупционных групп и комитетов по предупреждению коррупции в каждом министерстве. Проводящие обзор эксперты с удовлетворением отметили усилия по совершенствованию сотрудничества, которое следует продолжать.

Что касается расследования и преследования случаев коррупции и отмывания денег, то в этой области тесно взаимодействуют ДУГС, полиция и ДГО. Информация о предполагаемых случаях коррупции, получаемая полицией, направляется для расследования в ДУГС, который в конкретных ситуациях обращается за помощью к полиции.

Сотрудничество с частным сектором укрепляется благодаря различным инициативам. УФР провело несколько учебных курсов для сотрудников финансовых учреждений с целью их ознакомления с обязанностями, предусмотренными Законом о финансовой разведке 2009 года. Кроме того,

ДУГС и Ботсванская конфедерация торговли, промышленности и людских ресурсов (ВОССИМ) заключили меморандум о договоренности в качестве основы для сотрудничества в проведении учебных мероприятий и разработке руководящих материалов для частного сектора.

2.2. Успешные результаты и виды практики

- Специализированные антикоррупционные подразделения в конкретных правительственных учреждениях облегчают предварительное расследование и представление докладов о неправомерных действиях соответствующим органам, таким как ДУГС и полиция. Заслуживают также внимания такие дополнительные меры, как создание в каждом министерстве комитетов по предупреждению коррупции. Эти усилия следует продолжать.
- Региональное присутствие ДУГС через создание местных отделений и учреждений и работа расположенного в ДУГС Африканского антикоррупционного центра Содружества в качестве регионального центра передового опыта, обучения и подготовки по вопросам борьбы с коррупцией и широкого обмена опытом между участвующими странами.
- Создание в ДГО специальной следственной группы для рассмотрения коррупционных дел, что упрощает распределение ответственности между следователями ДУГС и прокурорами ДГО и способствует общению и совместному обучению.
- Создание специальной судебной группы в Верховном суде Ботсваны для рассмотрения коррупционных дел может способствовать сокращению числа нерассмотренных дел и сроков вынесения решений по делам.
- Эффективное сотрудничество между ДУГС, ДГО и полицией, которое необходимо для преследования случаев коррупции и отмывания денег, в том числе посредством обмена сотрудниками. Проводившие обзор эксперты призывают к продолжению сотрудничества между УКЭП, ДГО, полицией, УФР и другими соответствующими учреждениями, включая судебные органы.
- Подготовка сотрудников финансовых учреждений по линии УФР и заключение меморандума о договоренности между ДУГС и ВОССИМ, результатом чего являются совместные антикоррупционные инициативы для частного сектора.
- Юрисдикция в отношении коррупционных преступлений распространяется на деяния, совершенные за пределами Ботсваны (раздел 46 ЗКЭП).

2.3. Трудности в осуществлении

- Обеспечить, чтобы определение "лицо, находящееся на государственной службе" в разделе 2(1) УК включало ту же категорию лиц, которая указана в статье 2(с) Конвенции.
- Предусмотреть полную уголовную ответственность за активный подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц

публичных международных организаций, включив лиц, работающих для других международных организаций (раздел 2(1) УК). В целях всеобъемлющего рассмотрения всех соответствующих коррупционных преступлений Ботсвана, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении этого преступления (и также его пассивной формы) в ЗКЭП.

- Обеспечить, чтобы основные преступления включали все преступления, признанные таковыми в Конвенции, включая совершенные за рубежом основные преступления (раздел 15 ЗДСП), и рассмотреть вопрос о пересмотре применимых наказаний за отмывание денег, а также подробно рассмотреть вопросы приобретения и использования преступных доходов и предусмотреть случаи отмывания собственных денег.
- Оценить и рассмотреть потенциальный риск дублирования в связи с расследованием преступлений, связанных с отмыванием денег, и уголовным преследованием за их совершение.
- Представить тексты законов об отмывании денег Организации Объединенных Наций.
- Обеспечить, чтобы конфискация, замораживание и арест средств совершения преступлений были охвачены законодательством, и улучшить управление замороженными, арестованными и конфискованными активами (как это предусмотрено в находящемся на рассмотрении законодательстве).
- Рассмотреть вопрос о расширении сферы уголовной ответственности за коррупцию в частном секторе за пределы сферы отношений между принципалом и агентом.
- В отношении хищения в частном секторе рассмотреть вопрос о необходимости внесения в законодательство поправок, с тем чтобы включить "все лица, которые руководят работой организации частного сектора или работают, в любом качестве, в такой организации".
- Рассмотреть положения о приостановлении действия срока давности в тех случаях, когда преступник уклоняется от правосудия.
- Рассмотреть вопрос о назначении наказаний за совершение коррупционных преступлений, которые носят достаточно сдерживающий характер, особенно для юридических лиц, включая международные корпорации.
- Кроме того, рассмотреть возможность приведения в соответствие наказаний за совершение коррупционных преступлений, предусмотренных в ЗКЭП и УК, и принятия руководящих указаний в отношении вынесения приговоров.
- Принять меры к содействию реинтеграции в общество лиц, осужденных за совершение коррупционных преступлений.
- Рассмотреть возможность заключения сделок со следствием, на что указывали компетентные органы Ботсваны.
- Совершенствовать меры по защите свидетелей, например, путем разработки всеобъемлющей нормативно-правовой базы и заключения

соглашений с другими государствами, и обеспечить защиту свидетелей на практике.

- Укреплять далее имеющиеся меры защиты лиц, сообщающих информацию, в том числе в рамках всеобъемлющего закона об осведомителях.
- Укреплять независимость УКЭП, в том числе посредством назначения и увольнения генерального директора и обеспечения его независимости от государственной службы; рассмотреть вопрос о создании "конституционного якоря" для Управления; продолжить выделение в рамках существующих средств достаточных ресурсов для операций этого учреждения; повышать уровень специальных знаний и подготовки квалифицированного персонала, особенно для решения сложных вопросов; повышать осведомленность о коррупции и методах направления жалоб соответствующим компетентным органам.
- Для ДГО требуется принятие таких мер, как выделение дополнительных ресурсов и наращивание потенциала в целях борьбы с коррупцией и отмыванием денег, а также конфискация активов и международное сотрудничество. В осуществлении этих мер должны участвовать УКЭП, УФР и полиция.
- Продолжать мониторинг потребностей в специальных экспертных знаниях на уровне Верховного суда в целях сокращения числа нерассмотренных дел и сроков их рассмотрения.
- Рассмотреть вопрос о расширении юрисдикции по коррупционным преступлениям и преступлениям, связанным с отмыванием денег, с целью охвата пунктов 2(с) и (d), 3 и 4 статьи 42.
- Рассмотреть вопрос о расширении сотрудничества между УКЭП и гражданским обществом в борьбе с коррупцией.

2.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Ботсвана указала на то, что ей потребуется целый ряд услуг по линии технической помощи. В части криминализации такая помощь заключается в основном в обобщении передовых видов практики, оказании содействия на местах и разработке планов действий по осуществлению. В конкретном плане речь идет о таких вопросах, как подкуп иностранных публичных должностных лиц и отмена дипломатических иммунитетов, повышение осведомленности о самой последней поправке к ЗКЭП (например, о злоупотреблении служебным положением и незаконном обогащении) и расследование и преследование случаев отмывания денег и сокрытия.
- Применительно к сфере правоохранительной деятельности было указано на необходимость разработки типового законодательства и оказания другой помощи в создании программ защиты свидетелей и осведомителей и программы социальной реинтеграции.

- Различные потребности в наращивании потенциала всех соответствующих учреждений системы уголовного правосудия и судебных органов в области борьбы с отмыванием денег, конфискации, отслеживания, ареста и замораживания доходов от преступной деятельности.

3. Глава IV: Международное сотрудничество

3.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

Выдача (ст. 44)

Порядок выдачи регулируется Законом о выдаче и двумя двусторонними договорами о выдаче. В настоящее время в Ботсване идет процесс адаптации международных договоров, включая КПК ООН, к внутренним условиям, что затрудняет применение таких договоров на практике. Выдача обусловлена соблюдением принципа обоюдного признания соответствующего деяния преступлением и наличием двусторонних договоренностей или указания соответствующих стран (в настоящее время – все государства Содружества). Выдача имеет ограниченный характер, поскольку не все преступления, признанные таковыми в Конвенции, были криминализованы. В рамках Лондонской системы предусмотрен упрощенный порядок выдачи.

Минимальное наказание в виде лишения свободы сроком на два года, установленное в соответствии с Законом о выдаче в отношении преступлений, которые могут повлечь за собой выдачу, распространяется на большинство, но не на все преступления, признанные таковыми в КПК ООН, и зависит от условий действующих договоров. В этих договорах установлен минимальный срок в один год или содержится список соответствующих преступлений, и в настоящее время они пересматриваются в соответствии с международными стандартами.

До настоящего времени Ботсвана отказала в выдаче в четырех случаях, три из которых были связаны с отсутствием соответствующего договора и ни один – с коррупцией. ДГО может исполнить просьбу о выдаче по приказу министра обороны, юстиции и безопасности.

В соответствии с разделом 7(2) Закона о выдаче и договором с Южной Африкой политические и военные преступления исключены из категории преступлений, которые могут повлечь за собой выдачу, и одна просьба о выдаче была отклонена именно на этом основании. Ботсвана признает основания для отказа в соответствии с положениями Конвенции. Вместе с тем ботсванское гражданство лица, в отношении которого поступила просьба о выдаче, является обязательным основанием для отказа в отсутствие соблюдения принципа обоюдного признания соответствующего деяния преступлением, а обязательство *aut dedere aut judicare* не рассматривается. Ботсвана никогда не отказывала в выдаче гражданина.

В настоящее время вопросы справедливого обращения или наличия дискриминационной цели не затрагивались.

Передача осужденных лиц; передача уголовного производства (ст. 45 и 47)

Ботсвана не заключала никаких соглашений о передаче заключенных или не приняла никаких законов по этому вопросу.

Не существует никакого закона или практики, касающейся передачи уголовного производства.

Взаимная правовая помощь (ст. 46)

Закон об оказании взаимной помощи Ботсваны (ЗОВП) является правовой основой оказания взаимной правовой помощи (ВПП). Оказание ВПП обусловлено соблюдением принципа обоюдного признания соответствующего деяния преступлением и наличием двусторонних договоренностей (которых в настоящее время не существует) или согласия ДГО. Весьма широкое содержание Закона позволяет Ботсване оказывать помощь любой стране при наличии согласия ДГО. В прошлом такое согласие давалось в отношении стран, не являющихся членами Содружества, при наличии необходимости исполнения поступающих просьб. ВПП имеет ограниченный характер, поскольку не все преступления, признанные таковыми в Конвенции, были криминализованы.

В настоящее время в Ботсване идет процесс внутренней адаптации международных договоров, включая КПК ООН. Ботсвана является участником (Харарской) Программы Содружества в области ВПП.

Просьбы поступают по дипломатическим каналам и препровождаются в Управление ДГО, которое является центральным органом, оценивающим соответствие просьбы положениям Закона о выдаче. При оценке соблюдения принципа обоюдного признания соответствующего деяния преступлением используется подход, основанный на рассмотрении конкретного деяния, как это было продемонстрировано на примере различных дел. В Ботсване к исполнению просьб применяются как положения ЗОВП, так и положения других законов, таких как ЗУПД, ЗКЭП или УК, и существуют механизмы удостоверения подлинности и передачи информации. Средний срок исполнения просьбы составляет 1-2 месяца, а для определения применимых сроков применяются соответствующие руководящие указания.

До настоящего времени не было случаев отказа в ВПП, в том числе по делам, связанным с коррупцией. Был приведен пример дела, в рамках которого Ботсване удалось вернуть активы из другой страны.

Для обмена информацией до оказания ВПП Ботсвана опирается на свое сотрудничество в рамках SARPCCO, Интерпола и АРИНСА (см. ниже). Соблюдается требование конфиденциальности. Банковская тайна не является основанием для отказа, и банковская документация предоставляется по просьбе. По закону и на практике соблюдается положение о частном характере информации.

ЗУПД предусматривает возможность взятия показаний по поручению, и Ботсвана разрешала брать показания иностранным судебным органом.

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

Ботсвана является членом Группы стран восточной и южной части Африки по борьбе с отмыванием денег (ESAAMLG). Правоохранительные органы Ботсваны сотрудничают в рамках Южноафриканской региональной организации по сотрудничеству начальников полиции (SARPCCO) и Интерпола. Ботсвана является также членом Сообщества по вопросам развития стран юга Африки (САДК) и Межучрежденческой сети для возвращения активов в странах юга Африки (АРИНСА).

УКЭП является членом Южноафриканского форума против коррупции (SAFAC), Международной ассоциации органов по борьбе с коррупцией (IAACA) и Ассоциацией антикоррупционных ведомств стран Африки (AAACA).

Платформу для сотрудничества в правоохранительной области с другими странами обеспечивают совместные постоянные консультативные комиссии. Подписан ряд меморандумов о договоренностях (например, между УФР и полицией). При расследовании коррупционных дел используются каналы Интерпола, а для отслеживания собственности внутри страны Ботсвана исполняет соответствующие просьбы через АРИНСА. Ботсвана могла бы рассмотреть вопрос о возможном использовании КПК ООН в качестве основы сотрудничества в правоохранительной области.

Ботсвана участвует в совместных расследованиях и применяет специальные методы расследования на индивидуальной основе при отсутствии официальных правовых или административных механизмов. Были приведены соответствующие примеры.

3.2. Успешные результаты и виды практики

- Наличие электронных баз данных в Управлении ДГО, которые позволяют классифицировать просьбы по дате и категории преступлений, способствовать своевременному, точному и эффективному исполнению и отслеживанию просьб.
- Ботсвана не отказала ни в одной просьбе о ВПП, в том числе по делам, связанным с коррупцией.
- Наличие руководящих указаний относительно своевременного исполнения центральным органом просьб о ВПП.
- Создание в УКЭП Африканского антикоррупционного центра содружества в целях повышения потенциала антикоррупционных учреждений в 19 африканских странах – членах Содружества.

3.3. Трудности в осуществлении

Для дальнейшего усиления мер по борьбе с коррупцией рекомендуется предпринять следующие шаги:

- Полная адаптация в первоочередном порядке международных договоров о выдаче и ВПП к местным условиям.

- Рассмотрение вопроса о расширении сферы действия двусторонних договоренностей и списка стран, в которые может осуществляться выдача и которым может оказываться ВПП, или предоставление возможности выдачи в отсутствие договора (раздел 3 Закона о выдаче).
- Пересмотр Закона о выдаче и договоров для обеспечения того, чтобы все предусмотренные в КПК ООН преступления могли повлечь за собой выдачу, в том числе на основании установленного срока лишения свободы за их совершение.
- Направление уведомления в соответствии с пунктом 6 статьи 44.
- Учесть обязательство *aut dedere aut judicare* и рассмотреть вопрос о приведении в исполнение иностранного приговора в тех случаях, когда в выдаче граждан отказано.
- Обеспечить, чтобы наличие дискриминационной цели по признаку вероисповедания было включено в число оснований для отказа в выдаче.
- Предусмотреть проведение консультаций до отказа в выдаче и до переноса на более поздний срок ВПП или отказа в ней.
- Рассмотреть вопрос о принятии закона о передаче заключенных.
- Обеспечить учет элемента ВПП непринудительного характера.
- Более четко рассмотреть вопросы, связанные с временной передачей находящихся под стражей и осужденных лиц (статья 46(11)(c) и (d)).
- Ввести ограничение в отношении оговорки об использовании для обеспечения большей правовой определенности.
- Обеспечить уведомление запрашивающих государств о вопросах, касающихся конфиденциальности, и любых причинах отказа.
- Рассмотреть вопрос об отсрочке оказания ВПП на основании введшихся уголовных дел.
- Уведомить Организацию Объединенных Наций о своем назначенном центральном органе и требуемом языке для оказания ВПП.
- Рассмотреть возможность уточнения в законодательном порядке вопросов приемлемости доказательств, полученных в результате применения специальных методов расследования.

3.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Ботсвана указала на наличие потребностей в технической помощи, включая юридическое консультирование и расширение возможностей для решения таких вопросов, как выдача, ВПП и передача заключенных, а также активизация сотрудничества в правоохранительной области.