



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

Distr.: General
2 June 2015
Russian
Original: English

Группа по обзору хода осуществления

Возобновленная шестая сессия

Санкт-Петербург, Российская Федерация

3 и 4 ноября 2015 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
Острова Кука.....	2

* CAC/COSP/IRG/2015/1.



II. Резюме

Острова Кука

1. Введение: обзор правовых и институциональных основ Островов Кука в контексте осуществления Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции

Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции вступила в силу для Островов Кука 16 ноября 2011 года в соответствии со статьей 68 (2) Конвенции. Острова Кука сдали свою ратификационную грамоту на хранение Генеральному секретарю 18 октября 2011 года.

Острова Кука – это унитарное государство с парламентским типом правления, основанным на вестминстерской модели.

Правовая система Островов Кука основана на общем праве.

Острова Кука обеспечивают осуществление положений Конвенции в рамках внутреннего законодательства. Конвенция не имеет прямого применения при отсутствии соответствующих положений во внутреннем законодательстве.

Острова Кука учредили специальный Антикоррупционный комитет, в состав которого входят Генеральный солиситор, Комиссар полиции, руководитель Подразделения по сбору оперативной финансовой информации, Директор Контрольно-ревизионного управления Островов Кука, Финансовый секретарь Министерства финансов и управления экономикой, Комиссар по вопросам государственной службы, Начальник Канцелярии Премьер-министра и Омбудсмен.

Оценка некоторых антикоррупционных мер, принятых властями Островов Кука, была дана Азиатско-тихоокеанской группой по борьбе с отмыванием денег (АТГ), членом которой являются Острова Кука, в ходе проводившейся в 2009 году взаимной оценки.

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)

Уголовная ответственность за активный и пассивный подкуп публичных должностных лиц предусмотрена статьей 116 Закона Островов Кука о преступлениях (Закон о преступлениях 1969 года). Конкретные положения, устанавливающие более суровые меры наказания за подкуп некоторых категорий публичных должностных лиц, содержатся в статье 111 о коррупции в судебной сфере, статье 112 о подкупе сотрудников судебных органов, статье 113 о коррупции и подкупе Министра Короны, статье 114 о коррупции и подкупе членов Законодательной ассамблеи и статье 115 о коррупции и подкупе сотрудников правоохранительных органов.

В статье 4 (1) Закона о скрытых комиссионных вознаграждениях (1994-1995 годов) указывается, что некоторые подарки, согласно соответствующим обычаям, могут признаваться законными, если "суд придет к выводу о том, что такая основанная на обычаях традиция, практика или процедура является честной и разумной". В связи с этим следует отметить, что данная норма может затруднить применение положений, касающихся подкупа.

Статьи 4 и 5 Закона о скрытых комиссионных вознаграждениях устанавливают уголовную ответственность за подкуп уполномоченных представителей в тех случаях, когда соответствующие "подарки" делаются в коррупционных целях, и положения этих статей применяются в отношении подкупа как в публичном, так и в частном секторе. Понятие уполномоченных представителей трактуется в широком смысле и включает правительственных чиновников и лиц, занимающих руководящие должности в структурах частного сектора. При этом лица, занимающие руководящие должности, рассматриваются в качестве субъектов данного преступления, в то время как обычные сотрудники структур частного сектора не могут подвергаться уголовному преследованию за совершение такого рода нарушений.

В рамках действующего в настоящее время законодательства уголовная ответственность за подкуп иностранных публичных должностных лиц, а также за злоупотребление влиянием в корыстных целях не предусмотрена.

Отмывание денег, сокрытие (ст. 23 и 24)

Острова Кука законодательно закрепили все соответствующие элементы преступления в виде отмывания денег, как это предусмотрено статьей 23 Конвенции, с помощью статьи 280А Закона о преступлениях.

Более конкретно, подпункт (a)(i) статьи 23 Конвенции реализуется посредством подпункта 2(b) статьи 280А Закона о преступлениях.

Подпункт (a)(ii) реализуется посредством подпункта 2(c) статьи 280А Закона о преступлениях.

Подпункт (b)(i) реализуется посредством подпункта 2(a) статьи 280А Закона о преступлениях.

Подпункт (b)(ii) реализуется посредством подпункта 2(d) статьи 280А Закона о преступлениях в части, касающейся пособничества. Кроме того, в отношении преступления отмывания денег действуют также общие положения Закона о преступлениях, касающиеся участия, подстрекательства, дачи советов (статьи 68 и 72 Закона о преступлениях), покушения на его совершение (статья 334 Закона о преступлениях) и вступления в сговор (статья 333 Закона о преступлениях).

Пункт 1 статьи 280А предусматривает, что основным правонарушением в целях отмывания денег считается действие или бездействие, влекущее наказание в виде лишения свободы на срок не менее 12 месяцев или штраф в размере 5 000 долларов, что, согласно законодательству Островов Кука, позволяет охватить все преступления, признанные таковыми в соответствии с Конвенцией.

Подпункт (b) пункта 1 статьи 280 А содержит положение, согласно которому в отношении основных правонарушений, совершенных за рубежом, действует требование об обоюдном признании соответствующего деяния уголовным преступлением.

Отмывание собственных доходов рассматривается в качестве уголовно наказуемого деяния в подпункте (c) пункта 2 статьи 280А.

Большинство элементов такого деяния, как сокрытие, охвачены подпунктом (a) пункта 2 статьи 280А Закона о преступлениях.

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

К законодательным положениям Островов Кука, устанавливающим уголовную ответственность за хищение и действующим как в отношении публичного, так и частного секторов, относятся статьи 242, 244, 246 и 249 Закона о преступлениях.

Статья 246 может быть использована для возбуждения уголовного преследования за хищение, нецелевое использование и неправомерное присвоение недвижимого имущества в случаях, когда такое деяние совершается посредством незаконного использования документов, устанавливающих юридические права в отношении такого имущества. Другие соответствующие положения охватывают "преступления, аналогичные краже" (статьи 250, 251А и 255) и "мошенничество" (статья 274).

Острова Кука не рассматривали возможность признания такого деяния, как злоупотребление служебным положением, в качестве отдельного уголовного преступления.

Острова Кука также не рассматривали возможность признания такого деяния, как незаконное обогащение, в качестве отдельного уголовного преступления.

Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)

Острова Кука ввели частичную уголовную ответственность за совершение преступления, связанного с воспрепятствованием осуществлению правосудия.

Вмешательство в процесс дачи показаний или представления доказательств квалифицируется в статье 128 Закона о преступлениях.

Согласно пояснениям, представленным властями Островов Кука, такие элементы, как обещание или предложение неправомерного преимущества, отражены в формулировке "переубеждает или пытается переубедить лицо посредством взяток", содержащейся в пункте (a) статьи 128, а такие элементы, как применение физической силы и угроз или запугивания, отражены в формулировке "умышленно пытается любым иным способом затруднить, предотвратить, извратить или нарушить отправление правосудия", содержащейся в пункте (e) статьи 128 Закона о преступлениях.

Статья 75 Закона о полиции (2012 года) устанавливает уголовную ответственность за нападение на сотрудников полиции, под которым, согласно пояснению, представленному властями Островов Кука, также подразумевается "применение угроз физической расправы, угроз или запугивания", что соответствует формулировке рассматриваемого положения Конвенции.

Ответственность юридических лиц (ст. 26)

Определение понятия "лицо", согласно Закону о преступлениях, включает также юридические лица, что означает, что юридические лица могут нести ответственность за все преступления, указанные в Законе о преступлениях, включая коррупционные преступления. В то же время какая-либо устоявшаяся судебная практика в этой области в стране отсутствует.

Пункт 5 статьи 280А Закона о преступлениях отдельно предусматривает более строгое наказание (50 000 долларов в пятикратном размере) в случае, когда лицо, осужденное за отмывание денег, имеет корпоративный статус. Кроме того, согласно Закону о скрытых комиссионных вознаграждениях, (1994-1995 годов) (статья 13) для корпоративных юридических лиц за совершение коррупционных правонарушений установлено отдельное наказание (штраф, не превышающий 100 000 долларов).

Юридические лица могут также нести гражданскую и административную ответственность на основе действующих принципов общего права. В то же время какая-либо устоявшаяся прецедентная практика в этой области, особенно в связи с коррупционными преступлениями, в стране отсутствует.

Участие и покушение (ст. 27)

Закон о преступлениях устанавливает ответственность сообщников (статья 68 (b)) и пособников и подстрекателей (статья 68 (c) и (d)). Согласно Закону о преступлениях, сговор также признается в качестве отдельного уголовно наказуемого деяния (статья 333).

Отдельная уголовная ответственность предусмотрена также за покушение на совершение преступления (статья 74 и статья 334).

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

Коррупционные преступления на Островах Кука наказываются в большинстве случаев лишением свободы. Такие преступления, как отмывание денег и нападение на полицию, могут также наказываться штрафами.

На Островах Кука функциональный иммунитет применяется только в отношении членов парламента и сотрудников Управления омбудсмена.

Дискреционные юридические полномочия возбуждать уголовное преследование являются исключительной прерогативой Комиссара полиции Островов Кука. Бюро по уголовно-правовым вопросам дает рекомендации относительно достаточности доказательств для возбуждения уголовного преследования.

Статья 87 (3) Закона об уголовном судопроизводстве (1980-1981 годы) предусматривает условие, согласно которому подсудимый, освобожденный под залог, должен лично присутствовать при проведении судебных слушаний.

Согласно статье 6 Закона об уголовном правосудии Высокий суд наделен правом выносить решение о назначении испытательного срока.

Досрочное освобождение из мест лишения свободы возможно на основании решения совета по вопросам условно-досрочного освобождения, которому необходимо при этом учитывать вид вынесенного в отношении правонарушителя приговора и срок такого приговора.

В уголовном законодательстве Островов Кука отсутствуют какие-либо положения, предусматривающие временное отстранение от выполнения служебных обязанностей, смещение или перевод на другую должность публичного должностного лица, обвиненного в коррупционном преступлении, поскольку, согласно доктрине уголовного законодательства Островов Кука, это будет противоречить праву на справедливое судебное разбирательство.

В части 12 ("Имунитеты от уголовного преследования") Руководящих указаний Новой Зеландии в отношении осуществления уголовного преследования, которые были заимствованы Островами Кука, подробно изложены требования, регулирующие возможность предоставления иммунитета от уголовного преследования лицу, представляющему доказательство.

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

Законодательство Островов Кука не содержит подробных положений, касающихся защиты свидетелей, экспертов и потерпевших. Статья 67 Закона о полиции 2012 года предусматривает защиту личных данных свидетелей в рамках программ защиты, обеспечиваемой органами полиции.

В стране отсутствует какое-либо законодательство, обеспечивающее защиту от несправедливого обращения для лиц, сообщающих информацию.

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

Закон о доходах от преступлений (ЗОДП) 2003 года и Закон о поправках к Закону о доходах от преступлений (2004 года) предусматривают обязательное исполнение Генеральным солиситором ордера на конфискацию имущества сомнительного происхождения, принадлежащего обвиняемому лицу, и/или распоряжения о взыскании с обвиняемого денежного штрафа в связи с выгодами, полученными им в результате совершения преступления (статья 11 (1) ЗОДП, статья 3 Закона о поправках к Закону о доходах от преступлений (2004 года)). Конфискация на основе оценки стоимости приобретенных доходов возможна в качестве "платежа в пользу короны" (статья 33 ЗОДП). Все виды конфискации осуществляются исключительно в случае вынесения обвиняемому приговора за совершение "серьезных преступлений".

"Имуществом сомнительного происхождения" является имущество, использовавшееся или предназначавшееся для использования при совершении

серьезного преступления или в связи с его совершением, и доходы от этого преступления (статья 3 (1) ЗОДП). "Доходы" от преступления означают имущество, в которое любое имущество, приобретенное или реализованное напрямую в результате совершения серьезного преступления, было впоследствии фактически преобразовано, превращено или к которому оно было приобщено, а также доход, капитал или иной экономический интерес, обретенный или реализованный с помощью такого имущества в любой период времени с момента совершения данного преступления, вне зависимости от того, находится ли это имущество на Островах Кука или в ином месте (статья 3 (1) ЗОДП). "Серьезное преступление" включает все преступления, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок не менее 12 месяцев или штраф на сумму, превышающую 5 000 долларов (статья 3 (1) Закона), что позволяет охватить все соответствующие преступления, подпадающие под требования главы III.

Выявление и отслеживание могут осуществляться полицией на основе ордеров на проведение обыска, выдаваемых на основании статей 35 (1) и 85 ЗОДП. Суд также может потребовать от финансовых учреждений предоставить "документы, необходимые для выявления имущества", по ходатайству сотрудника полиции (статья 79 ЗОДП). Согласно статье 87 ЗОДП Генеральный солиситор может обращаться в Суд с запросами о выдаче распоряжений об осуществлении контроля для финансовых учреждений.

Замораживание может осуществляться на основании статьи 50 ЗОДП. Изъятие может быть произведено на основании статьи 43.

Наряду с положениями вышеуказанного Закона в целях выявления и изъятия доходов от преступления могут дополнительно использоваться положения Закона об уголовном судопроизводстве 1980-1981 годов (статья 96).

Функции управляющего арестованным, изъятим и конфискованным имуществом возложены на Генерального солиситора (статьи 3, 40, 46 и 54 ЗОДП). Генеральный атторней может также назначить другое лицо для исполнения обязанностей такого управляющего (статья 102 ЗОДП).

Закон об отчетности по финансовым операциям 2004 года (ЗОФО) уполномочивает подразделение по сбору оперативной финансовой информации запрашивать информацию от финансовых учреждений и предоставлять ее правоохранительным органам (статья 30 Закона). Законодательство, касающееся банковской тайны, было отменено посредством принятия ЗОФО (статья 35).

Защита прав добросовестных третьих сторон обеспечивается на основании статей 20 и 53 ЗОДП.

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

Законодательство Островов Кука не предусматривает сроки исковой давности в отношении любого уголовного преступления, включая коррупционные преступления.

В системе законодательства Островов Кука отсутствуют конкретные положения, обязывающие принимать во внимание те или иные сведения об обвинительных приговорах, вынесенных за границей. Однако существующая

судебная практика свидетельствует о том, что предыдущие судимости учитываются в качестве отягчающих обстоятельств при вынесении судебных приговоров.

Юрисдикция (ст. 42)

Уголовная юрисдикция Островов Кука распространяется на те случаи, когда по меньшей мере часть преступлений была совершена на их территории (статья 6 Закона о преступлениях). Юрисдикция также распространяется на деяния, совершенные на борту любого водного судна, принадлежащего стране, которая является частью Британского Содружества, и на борту любого воздушного судна Островов Кука (статья 7(1)(a) и (b) Закона о преступлениях).

Кроме того, в случаях, когда деяния, связанные с отмыванием денег, были совершены за границей, а правонарушителями являются обычные резиденты Островов Кука или компании, зарегистрированные на Островах Кука, они могут быть привлечены к ответственности на основании статьи 7А Закона о преступлениях и с согласия Генерального атторнея на основании статьи 7В указанного Закона.

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

На Островах Кука контракт, заключенный с помощью коррупции, будет считаться незаконным с учетом принципов общего права и на основании Закона о противоправных контрактах (1987 года).

Закон о преступлениях предусматривает возможность компенсации ущерба потерпевшим от преступлений (включая коррупционные преступления) в рамках уголовных разбирательств (статьи 415 и 416). Кроме того, потерпевшие могут потребовать компенсацию в рамках разбирательств по гражданским искам.

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

Власти Островов Кука учредили Антикоррупционный комитет, в состав которого входят представители Генерального солиситора, Комиссар полиции, руководитель Подразделения для сбора оперативной финансовой информации, Директор Контрольно-ревизионного управления Островов Кука, Финансовый секретарь Министерства финансов и управления экономикой, Комиссар по вопросам государственной службы, Начальник Канцелярии Премьер-министра и Омбудсмен. Обмен информацией, касающейся возможных коррупционных преступлений, осуществляется между членами Комитета в установленном порядке и на регулярной основе.

Власти Островов Кука рассматривают возможность учреждения в будущем специализированного антикоррупционного органа за счет наделения дополнительными полномочиями Управления омбудсмена.

Согласно положениям ЗОФО, требование, касающееся предоставления информации о подозрительных сделках, связанных с совершением "серьезных преступлений", включая также коррупционные преступления (статья 11),

распространяются на широкий круг субъектов частного сектора, и в том числе на финансовые учреждения (статья 2).

2.2. Успешные результаты и виды практики

В целом отмечаются следующие успешные результаты и виды практики, связанные с осуществлением главы III Конвенции:

- введение уголовной ответственности за активный и пассивный подкуп избирателей или любых лиц с целью побудить таких лиц обеспечить выгодные результаты голосования или создать условия для получения таких результатов является практикой, способствующей борьбе с коррупцией;
- принятие всестороннего Закона о доходах от преступлений, предусматривающего подробное регулирование различных аспектов процедур, связанных с замораживанием, арестом и конфискацией незаконных активов;
- создание Фонда конфискованных активов, управляемого Финансовым секретарем и Министерством финансов и предназначенного для распоряжения денежными средствами, которые поступают в качестве платежей на основании постановлений о взимании штрафов или платежей от иностранных юрисдикций;
- эффективная система обмена оперативной информацией между правоохранительными структурами Островов Кука в рамках Объединенной группы правовых ведомств (ОГПВ) является успешным видом практики, позволяющим эффективно бороться с коррупцией.

2.3. Трудности в осуществлении

Властям Островов Кука рекомендуется:

- предусмотреть дополнительные разъяснения в отношении различий между понятиями "подарки" и "неправомерные преимущества" в рамках законодательства и/или Руководящих указаний, касающихся вынесения судебных приговоров;
- привести определение и категории публичных должностных лиц в соответствие со статьей 2 Конвенции и обеспечить введение уголовной ответственности за активный подкуп всех типов таких должностных лиц и, в частности, подкуп сотрудников государственных компаний и компаний с государственным участием, а также подкуп лиц, оказывающих общественные услуги;
- признать уголовно наказуемым деянием активный подкуп и рассмотреть возможность установления уголовной ответственности за пассивный подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций в соответствии со статьей 16 Конвенции;
- рассмотреть вопрос о конкретном признании в качестве уголовно наказуемого деяния активного и пассивного подкупа любого лица,

которое работает в любом качестве в структуре частного сектора, как это предусмотрено статьей 21 Конвенции;

- конкретно зафиксировать в руководящих указаниях для судей, касающихся вынесения судебных приговоров, что совершение публичными должностными лицами акта кражи рассматривается в качестве отягчающего обстоятельства, которое должно учитываться при вынесении приговоров в отношении осужденных лиц;
- рассмотреть вопрос об установлении уголовной ответственности за злоупотребление влиянием в корыстных целях, как это предусмотрено статьей 18 Конвенции;
- рассмотреть вопрос о признании злоупотребления служебным положением отдельным уголовным преступлением, как это предусмотрено статьей 19 Конвенции;
- рассмотреть вопрос о введении на национальном уровне системы подачи деклараций об активах и конфликте интересов и их проверке;
- конкретно предусмотреть уголовную ответственность за применение физической силы с целью склонения к даче ложных показаний или с целью вмешательства в процесс дачи показаний или представление доказательств в ходе судопроизводства, как это предусмотрено статьей 25 Конвенции;
- установить уголовную ответственность за применение физической силы, угроз или запугивания с целью вмешательства в выполнение должностных обязанностей должностными лицами судебных органов и рассмотреть вопрос о более четком отражении в Законе о полиции 2012 года элементов применения угроз физического насилия, угроз или запугивания любого сотрудника полиции, как это предусмотрено статьей 25(b) Конвенции;
- предусмотреть в Законе о преступлениях ясные и пропорциональные санкции за совершение коррупционных преступлений в случаях, когда осужденные лица имеют корпоративный статус (аналогично санкциям, указанным в статье 280А), как это предусмотрено статьей 26 Конвенции;
- конкретно указать, что ответственность юридического лица не наносит ущерба уголовной ответственности физических лиц, которые совершили данное преступление;
- рассмотреть вопрос о включении в руководящие указания для судей, касающиеся вынесения судебных приговоров, конкретного указания о применении санкций в отношении корпоративных структур за участие в коррупционных преступлениях;
- принять руководящие указания в отношении вынесения судебных приговоров, предусматривающие стандарты для судей, которые должны применяться в процессе вынесения решений, в частности при рассмотрении дел, связанных с коррупционными преступлениями;
- обеспечить, чтобы в будущем были приняты четкие руководящие указания, в которых излагались бы причины, позволяющие Генеральному

атторнею обосновывать свой отказ санкционировать возбуждение уголовного преследования, основанного на статье 117 Закона о преступлениях;

- рассмотреть вопрос о принятии процедур, регулирующих лишение лица права занимать ту или иную должность, как это предусмотрено статьей 30 (7) Конвенции;
- принять дополнительные меры, в частности в рамках своего законодательства, с целью поощрения лиц, которые участвуют или участвовали в совершении коррупционных преступлений, к предоставлению информации и оказанию помощи компетентным органам, как это предусмотрено статьей 37 (1) Конвенции;
- рассмотреть вопрос о включении конкретного положения о возможности смягчения, в надлежащих случаях, наказания обвиняемого лица, которое существенным образом сотрудничает в расследовании или уголовном преследовании в связи с коррупционным преступлением, в соответствующее законодательство и/или руководящие указания, касающиеся вынесения судебных приговоров, как это предусмотрено статьей 37 (2) Конвенции;
- рассмотреть вопрос о предоставлении иммунитета от уголовного преследования лицам, которые существенным образом сотрудничают в расследовании коррупционного преступления, как это предусмотрено статьей 37 (3) Конвенции;
- принять подробные законодательные положения, обеспечивающие эффективную защиту свидетелей, экспертов и потерпевших, которые дают показания в связи с преступлениями, с учетом требований статьи 32 Конвенции;
- рассмотреть вопрос о включении в свою внутреннюю правовую систему надлежащих мер для обеспечения защиты любых лиц, добросовестно и на разумных основаниях сообщаящих компетентным органам о любых фактах, связанных с коррупционными преступлениями, как это предусмотрено статьей 33 Конвенции;
- рассмотреть вопрос о включении в свое внутреннее законодательство требования о проведении консультаций с зарубежными коллегами согласно положениям пункта 5 статьи 42 Конвенции;
- включить более подробные положения о признании коррупции в качестве фактора, имеющего значение в рамках соответствующего внутреннего судопроизводства для аннулирования или расторжения контрактов или отзыва лицензий, в частности в Закон о тендерных процедурах и закупках;
- завершить процесс создания независимого специализированного антикоррупционного органа и обеспечить его самостоятельность, а также надлежащий потенциал его сотрудников, как это предусмотрено статьей 36 Конвенции;
- рассмотреть вопрос о принятии законодательных положений, требующих от публичных должностных лиц сообщать о подозрительных случаях

коррупции органам, ответственным за правоприменение антикоррупционного законодательства;

- продолжить прилагать более целенаправленные усилия по поощрению участия граждан в предоставлении информации о коррупционных преступлениях, а также по информированию общественности о проблемах коррупции и о полномочиях соответствующих антикоррупционных органов, как это предусмотрено статьей 39 (2) Конвенции;
- привести в соответствие определение понятия "доходы" (содержащееся в статье 3 (1) ЗОПД) со статьей 2 Конвенции, обеспечив, чтобы оно включало любое имущество, приобретенное или полученное напрямую или опосредованно в результате совершения преступления;
- рассмотреть вопрос о необходимости принятия законодательных мер с целью более эффективного осуществления статьи 41 Конвенции.

2.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

Были выявлены следующие потребности в технической помощи:

- в контексте осуществления положений о хищении – подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков; разработка типового законодательства, законодательных актов; юридическое консультирование; командирование эксперта по вопросам борьбы с коррупцией с целью оказания помощи на месте;
- в контексте осуществления положений о злоупотреблении влиянием в корыстных целях – подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков;
- в контексте осуществления положений о злоупотреблении служебным положением – подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков; разработка законодательных актов;
- в контексте осуществления положений о незаконном обогащении – подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков; разработка законодательных актов;
- в контексте осуществления положений о подкупе в частном секторе – подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков; разработка законодательных актов;
- в контексте осуществления положений об отмывании денег – подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков; разработка законодательных актов; командирование в страну независимого эксперта для оказания помощи и взаимодействия с местными специалистами, в частности, в расследовании преступлений, связанных с отмыванием денег;
- в контексте осуществления положений о воспрепятствовании осуществлению правосудия – подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков и разработка законодательных актов;

- в контексте осуществления положений об ответственности юридических лиц – анализ текущей ситуации, систематизация существующих видов наказаний с целью обеспечения их соразмерности и использования в качестве важного сдерживающего фактора, препятствующего совершению преступлений;
- в контексте осуществления положений об уголовном преследовании и санкциях – подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков, разработка законодательных актов;
- в контексте осуществления положений о сотрудничестве с правоохранительными органами – подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков и разработка законодательных актов;
- подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков и реализация программ по наращиванию потенциала органов, занимающихся вопросами организации и осуществления защиты свидетелей, экспертов и потерпевших;
- в контексте осуществления положений о защите лиц, сообщающих информацию – подготовка резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков и разработка законодательных актов;
- в контексте осуществления положений о специализированных органах и сотрудничестве между национальными органами – наращивание существующих ресурсов.

3. Глава IV: Международное сотрудничество

3.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

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

Вопросы выдачи регулируются Законом о выдаче 2003 года (ЗВ). Этот Закон применяется в отношении стран Содружества, островных государств Тихоокеанского региона и стран, придерживающихся принципа взаимной вежливости. В отношении островных государств Тихоокеанского региона применяется процедура "подтверждающей подписи на оборотной стороне судебного ордера" (часть 4). Острова Кука не обуславливают выдачу наличием соответствующего договора. Вместе с тем "страна выдачи" определяется как страна Содружества, страна, расположенная в южной части Тихого океана, страна – участница договора или страна, соблюдающая принцип взаимной вежливости (статья 4 (1)). Вопросы выдачи на Островах Кука находятся в ведении Бюро по уголовно-правовым вопросам, однако официальная просьба поступает по дипломатическим каналам (т.е. по каналам Министерства иностранных дел). В течение последних пяти лет не было направлено или получено ни одной просьбы о выдаче. Конвенция не может использоваться в качестве правовой основы.

Выдача обусловлена требованием об обоюдном признании соответствующего деяния преступлением (статья 5) и может быть осуществлена только в связи с ограниченным числом преступлений, поскольку

уголовная ответственность введена не за все предусмотренные Конвенцией преступления. Минимальным наказанием, при котором возможна выдача, является тюремное заключение на срок не менее 12 месяцев или штраф в размере, превышающем 5 000 долларов.

Общие процедуры, связанные с выдачей лиц, находящихся на территории Островов Кука, изложены в части 2, включая положения об ордерах на предварительное задержание (статьи 8-9); однако при этом действуют различные требования в отношении стран Содружества (часть 3), стран, расположенных в южной части Тихого океана (часть 4, предусматривающая применение процедуры "подтверждающей подписи на оборотной стороне судебного ордера": статьи 29-30), стран – участниц договора (часть 5) и стран, соблюдающих принцип взаимной вежливости (часть 6).

Генеральный атторней может отказаться отдать распоряжение о выдаче лица на том основании, что это лицо является гражданином Островов Кука (статья 62 (2) (а)); в этом случае согласно статье 62 Острова Кука передают данное дело для уголовного преследования. Острова Кука могут также передать требуемое лицо запрашивающему государству для проведения судебного разбирательства, однако только при условии выполнения требований, изложенных в статье 64. Во время посещения страны было дано пояснение, что, если иностранное государство обращается к властям Островов Кука с просьбой рассмотреть возможность исполнения того или иного приговора, власти Островов Кука, соответственно, принимают данную просьбу к рассмотрению.

Процедуры выдачи должны осуществляться таким же образом, как и уголовное преследование (статья 15 (1)). Основные права и свободы человека гарантированы в Конституции (статья 64). Генеральный атторней может отказаться отдать распоряжение о выдаче лица, если "данное лицо может пострадать в результате судебного преследования или подвергнуться наказанию, задержанию или ограничению его личной свободы по соображениям его расовой принадлежности, религии, национальности, политических убеждений, пола или положения" (статья 61 (2) (b)).

Острова Кука не могут отказывать в выполнении просьбы о выдаче на том лишь основании, что данное преступление также считается связанным с налоговыми вопросами (статья 5 (4)). Требование проводить консультации с запрашивающим государством до принятия решения об отказе в выдаче в ЗВ не предусмотрено, однако соблюдается на практике.

Программа передачи осужденных правонарушителей в рамках Содружества действует только в отношении стран Содружества, однако до настоящего времени не использовалась.

Передача уголовного производства законодательством не предусмотрена.

Взаимная правовая помощь (ст. 46)

Правовую основу для оказания взаимной правовой помощи (ВПП) обеспечивает Закон о взаимной помощи по уголовным делам 2003 года (ЗВПУД), цель которого изложена в статье 2. Острова Кука не обуславливают оказание ВПП наличием соответствующего договора (статья 3 (2) Закона о

поправках к Закону о взаимной помощи по уголовным делам (ЗПЗВПУД) (2004 год). Будучи членом Содружества Острова Кука в принципе могут воспользоваться Программой Содружества по оказанию взаимной правовой помощи по уголовным делам, хотя конкретный опыт ее применения у этой страны отсутствует.

Согласно уведомлению, переданному Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций, органом, ответственным за оказание ВПП, является Бюро по уголовно-правовым вопросам; Генеральный атторней делегировал свои обязательства, предусмотренные ЗВПУД, Генеральному солиситору. Вместе с тем запросы обычно получают и направляются по дипломатическим каналам. В течение последних двух лет был получен 21 запрос и соответствующие ответы были направлены. Острова Кука направили только один запрос в адрес Новой Зеландии, и запрошенная информация была передана. Хотя оказание ВПП ограничивается тем, что не все преступления, признанные таковыми в соответствии с Конвенцией, считаются уголовно наказуемыми, такая помощь может также оказываться в связи с запросами, касающимися юридических лиц.

Острова Кука оказывают ВПП по широкому кругу вопросов (части 3-5, 7 и 8 ЗВ и в отношении требований о предоставлении информации – статьи 79-84 Закона о доходах от преступлений 2003 года (ЗОДП)). Как правило, компетентные органы (например, подразделение по борьбе с транснациональной преступностью, подразделение по сбору оперативной финансовой информации) в упреждающем порядке передают информацию иностранному компетентному органу без получения предварительного запроса, если такая информация может помочь в расследовании преступлений. Острова Кука выполняют просьбы об оказании ВПП, когда предусматривается, что вышеуказанная информация должна оставаться конфиденциальной и использоваться в ограниченном режиме (статьи 60-61 ЗВПУД). Хотя ничто не препятствует властям Островов Кука раскрывать в ходе проводимого ими производства информацию, которая оправдывает обвиняемого, Бюро по уголовно-правовым вопросам незамедлительно сообщает о таких фактах предоставившему информацию государству. Для отмены банковской тайны с целью получения запрашиваемой информации (статья 8 ЗПЗВПУД) необходимо соответствующее распоряжение Суда (требование о предоставлении информации).

Несмотря на то, что законодательство Островов Кука содержит требование об обоюдном признании соответствующего деяния преступлением (статья 3 ЗВПУД), правительство может принять меры, необходимые для того, чтобы ВПП была предоставлена вне зависимости от данного требования, однако это не должно быть связано с использованием мер принудительного характера.

В части 5 ЗВПУД оговариваются условия, при которых лица могут представлять доказательства или оказывать содействие расследованиям, как этого требует Конвенция; при этом необходимость согласия лица предусмотрена в статьях 21 (2) (b) (iii) и 30 (d) (i), а необходимость предоставления иммунитетов – в статье 23.

Хотя просьба об оказании ВПП должна направляться в письменной форме или по электронной почте (статья 7 (2)), в экстренных случаях, когда власти Островов Кука уже сотрудничали с тем или иным иностранным государством ранее, может быть принята к рассмотрению устная просьба; официальная просьба необходима для обращения в Суд (например, для выдачи требования о предоставлении информации). Имело место направление просьб через Интерпол.

Подробное описание содержания просьб об оказании ВПП приводится в статье 7 (2). Как правило, просьбы об оказании ВПП выполняются в соответствии с внутренним законодательством и там, где это возможно, в соответствии с процедурами, указанными в конкретной просьбе. Заслушивание в суде может также производиться с использованием средств видео- и интернет-связи, которые обеспечивают Острова Кука (статья 10 (2)) или запрашивающее государство (статья 14 (2)). Информация, запрашиваемая в рамках просьбы об оказании ВПП и недоступная для широкой общественности, может быть предоставлена на основании официального письма или постановления Суда, в зависимости от характера данной информации.

Основания для отклонения просьбы об оказании ВПП изложены в статье 9; при этом следует отметить, что Острова Кука также отклоняют просьбы, связанные с вопросами, носящими характер *de minimis*. Генеральный атторней после проведения консультаций с соответствующим иностранным государством может отсрочить выполнение просьбы об оказании ВПП на том основании, что это "могло бы нанести ущерб проведению расследования или судебного разбирательства на Островах Кука" (статья 9(b)). Обычные расходы, связанные с выполнением просьбы об оказании ВПП, покрываются властями Островов Кука; если для этого требуются существенные или чрезвычайные расходы, правительство проводит консультации с соответствующим иностранным государством.

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

Правоохранительные органы Островов Кука осуществляют сотрудничество на основании региональных и международных соглашений и договоренностей, а также на разовой основе; наличие договора или официального меморандума о договоренности (МД) не является предварительным условием для осуществления такого сотрудничества.

Подразделение по борьбе с транснациональной преступностью (ПБТП) осуществляет международное сотрудничество не только в рамках Тихоокеанской сети по борьбе с транснациональной преступностью (ТСБТП), но и в рамках взаимоотношений со своими партнерскими организациями (включая новозеландскую Полицию Новой Зеландии и Федеральную полицию Австралии). ПБТП сотрудничает с Интерполом при содействии Тихоокеанского координационного центра по борьбе с транснациональной преступностью (ТКЦБТП), расположенного в Самоа, а также при содействии полиции Новой Зеландии. После создания ПБТП пять его сотрудников выезжали в командировки в ТКЦБТП.

Сотрудничество между правоохрнительными органами также осуществляется в рамках других региональных инициатив (например, по линии Начальников полиции Тихоокеанских островов, Секретариата Форума островов Тихого океана, Таможенной организации Океании, Тихоокеанской программы патрульных катеров, Сети сотрудников правоохрнительных органов Тихоокеанских островов).

Подразделение по сбору оперативной финансовой информации (ПОФИ) поддерживает неофициальные контакты с другими ПОФИ (включая Австралийский информационно-аналитический центр по финансовым операциям (АУСТРАК)) и участвует в обмене информацией в рамках Тихоокеанской ассоциации ПОФИ. С 2003 года ПОФИ Островов Кука является членом Эгмонтской группы подразделений финансовой разведки.

Острова Кука проводят совместные расследования с иностранными государствами, в частности с Новой Зеландией, Австралией и Соединенными Штатами Америки, на основе конкретных договоренностей. Совместные уголовные преследования также имеют место. В ряде случаев были использованы соответствующие двусторонние договоренности о применении специальных методов расследований с Новой Зеландией, Австралией и Соединенными Штатами. Специальные методы расследования использовались в ряде случаев совместно с Новой Зеландией, Австралией и Соединенными Штатами. Закон о полиции и Закон о наркотиках и злоупотреблении наркотическими средствами предусматривают возможность прослушивания телефонных разговоров, однако на практике в отношении коррупционных преступлений такие методы не применялись.

3.2. Успешные результаты и виды практики

В целом отмечаются следующие успешные результаты и виды практики, связанные с осуществлением главы IV Конвенции:

- участие Островов Кука в международном сотрудничестве между правоохрнительными органами, в частности на региональном уровне и в совместных расследованиях, особенно с Новой Зеландией и Соединенными Штатами.

3.3. Трудности в осуществлении

Островам Кука рекомендуется учесть следующие рекомендации:

- Острова Кука могли бы осуществлять выдачу лиц, совершивших любое из преступлений, признанных таковыми в соответствии с Конвенцией, но не являющихся уголовно наказуемыми согласно их собственному внутреннему законодательству;
- Острова Кука могли бы удовлетворять просьбы о выдаче, касающиеся нескольких отдельных преступлений, одно из которых может повлечь выдачу, а также других преступлений, которые не относятся к преступлениям, влекущим выдачу;
- признать все преступления, охваченные Конвенцией, в качестве преступлений, влекущих выдачу;

- Острова Кука, возможно, пожелают также рассмотреть вопрос об использовании Конвенции в качестве правовой основы для выдачи с целью принятия к рассмотрению просьб о выдаче от государств, которые обосновывают выдачу наличием договора;
- рассмотреть вопрос об упрощении и упорядочении процедур и требований в отношении доказательств (таких, как внутренние руководящие указания и/или порядок работы с поступающими запросами) для обеспечения оперативного и эффективного рассмотрения просьб о выдаче и оказании взаимной правовой помощи;
- Острова Кука, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о заключении двусторонних или дополнительных многосторонних соглашений или договоренностей о передаче лиц, осужденных за совершение преступлений, охваченных Конвенцией;
- уведомить Генерального секретаря Организации Объединенных Наций о приемлемом языке в связи с исполнением просьб об оказании ВПП;
- обеспечить за счет принятия законодательных мер, чтобы просьба об оказании ВПП не могла быть отклонена на том лишь основании, что данное конкретное преступление также считается связанным с налоговыми вопросами;
- рассмотреть возможность передачи уголовного производства иностранному государству и из иностранного государства в тех случаях, когда это отвечает интересам надлежащего отправления правосудия, и, в частности, в случаях, когда затрагиваются несколько юрисдикций.

3.4. Выявление потребностей в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- В отношении выдачи и оказания ВПП власти Островов Кука указали, что им необходима техническая помощь, включая: подготовку резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков (в частности, других небольших островных государств); обмен опытом в области осуществления другими такими государствами международного сотрудничества; подготовку законодательных актов; разработку связанных с выдачей типовых документов/инструктивных указаний о порядке действий, которые могут использоваться при рассмотрении поступающих запросов с учетом положений ЗВ;
- в отношении передачи осужденных лиц и уголовного производства запрашиваемая техническая помощь включает подготовку резюме оптимальных видов практики/извлеченных уроков и содействие в подготовке законодательных актов;
- в отношении сотрудничества между правоохранительными органами и специальных методов расследования запрошенная техническая помощь включает осуществление программ наращивания потенциала ведомств, осуществляющих трансграничное сотрудничество между правоохранительными органами, ведомств, обеспечивающих разработку и использование специальных методов расследования, и ведомств, отвечающих за международное сотрудничество по уголовно-правовым

вопросам и в области проведения расследований, а также наращивания существующих ресурсов.
