



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

Distr.: General
24 September 2015
Russian
Original: English

Группа по обзору хода осуществления

Возобновленная шестая сессия

Санкт-Петербург, Российская Федерация, 3-4 ноября 2015 года

Пункт 2 повестки дня

Обзор хода осуществления Конвенции Организации

Объединенных Наций против коррупции

Резюме

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	<i>Стр.</i>
II. Резюме.....	2
Кения.....	2



II. Резюме

Кения

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

Кения подписала и ратифицировала Конвенцию и сдала на хранение свою ратификационную грамоту 9 декабря 2003 года.

Общепринятые нормы международного права и действующие договоры или конвенции образуют составную часть внутреннего законодательства Кении (статья 2(5) и (6) Конституции). В силу этого Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции теоретически может применяться напрямую за исключением тех положений о криминализации, для осуществления которых во внутреннем законодательстве необходимо предусмотреть соответствующие виды правонарушений, меры наказания и закрепляющие их положения.

Кения является членом Содружества, и ее правовая система основана на принципах обычного права. Конституция Кении от 2010 года является высшим законом (статья 2); другие источники права – это законодательные акты Парламента, африканское обычное право, общие принципы международного права и ратифицированные Кенией договоры или конвенции. Согласно Конституции судебные решения имеют юридическую силу наравне с законами.

Согласно статье 132(1)(c)(iii) Конституции Президент обязан один раз в год "выносить на обсуждение Национальной ассамблеи доклад о ходе выполнения международных обязательств Республики", включая настоящую Конвенцию. Кроме того, статья 132(5) гласит: "Президент обеспечивает, чтобы международные обязательства Республики выполнялись посредством принятия надлежащих мер соответствующими секретарями Кабинета".

Основными учреждениями, занимающимися вопросами борьбы с коррупцией, являются: Комиссия по вопросам этики и борьбы с коррупцией (КЭБК), Канцелярия Генерального атторнея и Департамент юстиции (КГА и ДЮ), Канцелярия Директора публичных преследований (КДПП), Агентство по вопросам возвращения активов (АВА), Центр финансовой отчетности (ЦФО), Национальная полицейская служба (НПС), Уголовно-следственное управление (УСУ), Агентство по вопросам обеспечения защиты свидетелей (АОЗС) и Комиссия по делам публичной службы (КПС).

2. Глава III. Криминализация и правоохранительная деятельность

2.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

В качестве общего замечания следует отметить, что в различных законах, обеспечивающих осуществление Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, используется различная терминология при определении категорий публичных должностных лиц, в отношении которых они применяются, что может привести к тому, что эти законы будут

применяться не ко всем соответствующим категориям публичных должностных лиц в случае совершения преступлений, признанных таковыми согласно Конвенции.

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

В статье 39 Закона о борьбе с коррупцией и экономическими преступлениями (2003 г.) (ЗБКЭП) говорится о подкупе с участием уполномоченных агентов; она охватывает такие деяния, как предложение, дача взятки или согласие предложить или дать взятку, а также получение, вымогательство или согласие на получение или вымогательство взятки. Регламентируя взаимоотношения между агентами и принципалами, эта статья в то же время прямо не охватывает случаи подкупа, связанные с интересами третьих сторон-бенефициаров, или случаи опосредованного подкупа публичных должностных лиц.

В законодательстве Кении уголовная ответственность за подкуп (активный или пассивный) иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций не предусмотрена.

Широкая трактовка понятий коррупции должностных лиц и злоупотребления полномочиями (статьи 39 и 46 ЗБКЭП) позволяет охватить некоторые формы злоупотребления влиянием в корыстных целях. Вместе с тем, некоторые аспекты злоупотребления влиянием в корыстных целях, включая использование посредников, в статье 46 не отражены.

В Кении отсутствует какое-либо всестороннее законодательное положение, касающееся подкупа в частном секторе.

Отмывание денег и сокрытие (ст. 23 и 24)

Основные положения об уголовной ответственности за отмывание денег содержатся в статьях 3 и 4 Закона о преступных доходах и борьбе с отмыванием денег (2009 г.) (ЗОПДБОД), статье 47 ЗБКЭП и Уголовном кодексе (УК) (гл. 63). В законодательстве присутствуют положения (статьи 47А ЗБКЭП, 20, 388, 389 и 393 УК) о действиях, связанных с участием, включая соучастие, сговор, взаимодействие и покушение на совершение таких действий. Согласно ЗОПДБОД основными преступлениями признаются все правонарушения, включая основные правонарушения, совершенные за рубежом, если при этом действует принцип обоюдного признания соответствующего деяния преступлением (статья 2); при этом отмывание собственных доходов не запрещено (статья 3). Поскольку соответствующее законодательство было принято недавно, какая-либо статистика в отношении вынесения судебных приговоров в связи с отмыванием денег отсутствует.

Уголовное наказание за сокрытие в законодательстве предусмотрено (статьи 322 УК, 47 ЗБКЭП и 3 ЗОПДБОД).

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

Положения, имеющие отношение к хищению, включают: статью 45 ЗБКЭП, статьи 101, 268 и 280 УК и статьи 127 и 275 УК. Под кражей (статьи 268, 275, 280 УК) подразумевается только кража материальных предметов.

Законодательная трактовка такого преступления, как злоупотребление служебными полномочиями, аналогична трактовке, содержащейся в статье 19 Конвенции против коррупции. К числу соответствующих положений относятся статья 46 ЗБКЭП и статьи 101, 128, 130, 268 и 280 УК.

Кения не ввела уголовную ответственность за незаконное обогащение, хотя достижению такой цели служит ряд имеющихся положений, включая кодексы поведения и этических норм, предусмотренные Законом о соблюдении этических норм публичными служащими (2003 г.) (ЗЭПС), Законом о Комиссии по вопросам этики и борьбы с коррупцией (2011 г.) (Закон о КЭБК) и Законом о руководителях и обеспечении честности и неподкупности (2012 г.) (ЗРЧН). Эти законодательные акты не всегда предусматривают соответствующие санкции, однако их нарушение может повлечь за собой рекомендацию о привлечении к ответственности. Кроме того, ЗЭПС содержит требование об обязательной подаче должностными лицами каждые два года деклараций о доходах.

Указанные в УК преступления, связанные с хищением в частном секторе, включают: неправомерное присвоение как таковое, неправомерное присвоение служащими или уполномоченными агентами, директорами или руководителями компаний, а также принципалами, и, кроме того, мошенническое использование доверенных активов и подделка бухгалтерской отчетности (статьи 275, 281-283, 327-331).

Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)

В законодательстве предусмотрена уголовная ответственность за неправомерное вмешательство в судебный процесс или оказание давления на свидетелей в ходе процесса или воспрепятствование или противодействие отправлению правосудия или осуществлению правовых процедур (статьи 121 (f) и (g) и 117 (b) УК).

Положения об уголовной ответственности за неправомерное вмешательство в действия сотрудников судебных или правоохранительных органов содержатся в ЗБКЭП (статья 66), УК (статьи 117, 253 и 121), ЗОПДБОД (статья 15), Законе о защите свидетелей (2006 г.) (ЗЗС) с внесенными в него поправками (статья 30С), ЗЭПС (статья 40), ЗРЧН (статья 46) и Законе о национальной полицейской службе (2011 г.) (статья 58).

Ответственность юридических лиц (ст. 26)

Согласно статье 23 УК, статье 2 ЗОПДБОД, а также принципам общего права, к уголовной ответственности могут быть привлечены юридические лица, которые были признаны несущими уголовную ответственность за коррупцию. Понятие "лицо" в законодательстве Кении трактуется как

включающее юридических лиц (статья 3 гл.2 Закона об общих положениях и толкованиях). Предусмотрено также, что гражданская (статьи 55 и 56 ЗБКЭП) и конкретная административная ответственность (статья 36А ЗОПДБОД) юридических лиц не должна наносить ущерба уголовной ответственности физических лиц.

В отношении юридических лиц применяются более суровые меры наказания, чем в отношении физических лиц (статья 16 ЗОПДБОД), и они могут быть отстранены от участия в процедурах, связанных с публичными закупками (статьи 40 и 115 Закона о публичных закупках и реализации имущества (2005 г.) (ЗПЗРИ)). Иллюстрацией того, как применяются эти положения, служит соответствующая прецедентная практика.

Участие и покушение (ст. 27)

Участие и покушение считаются деяниями, влекущими уголовную ответственность (статьи 20 и 389 УК и статья 24 ЗЭПС). Согласно ЗБКЭП покушение, сговор и подстрекательство также относятся к уголовно наказуемым деяниям. Конкретные положения, квалифицирующие подготовку к совершению преступления, в законодательстве отсутствуют.

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

В зависимости от серьезности преступлений в ЗБКЭП (статья 48) предусматриваются в качестве мер наказания значительные сроки тюремного заключения и штрафы, которые могут применяться в совокупности. Вместе с тем, в судебной практике наблюдаются проблемы с соблюдением принципов пропорциональности, правомерности и адекватности при вынесении приговоров; для урегулирования такого рода проблем была создана судебная целевая группа по вопросам вынесения приговоров.

Иммунитет публичных должностных лиц законодательством не предусмотрен. От уголовного преследования освобождается только Президент Республики и любое действующее в этом качестве лицо, за исключением случаев, когда речь идет о преступлениях, при совершении которых, согласно заключенным Кенией договорам, такой иммунитет не действует (статья 143 Конституции).

ДПП при исполнении своих должностных обязанностей должен руководствоваться публичными интересами и принципами отправления правосудия (статья 157(11) Конституции). Согласно статье 157(8) ДПП может воспользоваться дискреционным правом приостанавливать уголовное судопроизводство только в тех случаях, когда на это имеется разрешение суда.

Пункт 1 (h) статьи 49 Конституции и статьи 123, 356 и 357 Уголовно-процессуального кодекса (УПК) касаются права обвиняемого на освобождение под залог до предъявления обвинения или до начала суда. В данном случае решающим фактором для судебных органов является то, насколько велика вероятность явки обвиняемого в суд для участия в разбирательствах или подачи кассационной жалобы с учетом тяжести совершенного преступления.

Условно-досрочное освобождение находящихся в заключении или осужденных лиц возможно на основании президентского решения о помиловании, которое выносится по рекомендации Консультативного комитета по вопросам помилования, учрежденного согласно статье 133(2) Конституции, и при этом, в частности, учитываются характер и серьезность инкриминируемых преступлений (статья 22 Закона о праве на помилование (2011 г.)).

Дисциплинарные процедуры предусматривают возможность увольнения или смещения с должности публичных служащих (статья 75 Конституции). Согласно статье 62 ЗБКЭП публичный служащий может быть временно отстранен от выполнения служебных обязанностей, если ему предъявлено обвинение в коррупции. Законодательство допускает возможность немедленного увольнения (статья 44(4) Закона о занятости (2007 г.)), однако не предусматривает такую меру, как перевод на другую должность. Дисциплинарные санкции могут быть применены параллельно с проведением уголовного разбирательства (*Republic vs. Attorney General and 4 Others Ex parte Evans Arthur Mukolwe* (2013) eKLR) ("*Республика против Генерального атторнея и 4-х других ответчиков*", дело по иску Эванса Артура Муколве (2013 г.)), Сборник законов Кении (СЗК) в электронном формате). Правовую основу для применения дисциплинарных санкций в отношении публичных служащих, нарушающих этические нормы, обеспечивают ЗЭПС и ЗРЧН.

Лица, осужденные за коррупцию или за совершение экономического преступления, лишаются права занимать публичную должность сроком на 10 лет после вынесения судебного приговора (статья 64(1) ЗБКЭП и статья 75(3) Конституции). Это также включает лишение права занимать должность в рамках предприятий, находящихся в собственности государства (статья 2 ЗБКЭП).

Административные меры, принимаемые Департаментом условно-досрочного освобождения, способствуют социальной реинтеграции вышедших на свободу заключенных. Однако при этом сообщается о наличии проблем, связанных с недостаточно развитым потенциалом.

Согласно статье 5 ЗБКЭП специально назначенный магистрат может принять решение о помиловании лиц, которые сообщают полную и точную информацию о совершенных преступлениях и лицах, замешанных в их совершении. Кроме того, статья 25А ЗБКЭП предусматривает, что КЭБК может после проведения консультаций с Генеральным атторнеем взять на себя обязательство не проводить расследования в отношении лиц, которые сообщают полную и точную информацию об основных элементах преступления. Аналогичным образом, КЭБК может воздержаться от возбуждения уголовных процедур при условии, что такое обязательство будет засвидетельствовано судом (статья 56В). Сотрудничество обвиняемого лица с правоохранительными органами может быть принято во внимание при вынесении приговора в суде. Лица, сотрудничающие со следствием, имеют право на такую же защиту, какая полагается свидетелям по уголовным делам.

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

Защита свидетелей при проведении уголовных и иных расследований обеспечивается на основании положений ЗЗС. Задачей же специально созданного АОЗС является осуществление программы защиты свидетелей и определение тех мер защиты, которые могут быть применены на практике, включая физическую и вооруженную охрану, переселение в другое место, изменение личных данных, консультативные услуги и другие меры, необходимые для обеспечения личной безопасности свидетелей. АОЗС может также обращаться в суды с ходатайствами о принятии в ходе судопроизводства таких мер, как проведение закрытых заседаний, изменение идентифицирующей информации, использование средств видеосвязи, псевдонимов или мер, препятствующих разглашению личных данных свидетелей. Защита также предоставляется экспертам, их родственникам и другим близким им лицам. Тем не менее, сообщается о наличии серьезных проблем с обеспечением защиты свидетелей и предупреждением актов мести.

Защита потерпевших и свидетелей обеспечивается в равной степени (статья 3 ЗЗС). 3 октября 2014 года вступил в действие Закон о защите потерпевших (2014 г.), предусматривающий защиту лиц, потерпевших в результате уголовных преступлений и злоупотребления полномочиями. Контроль за соблюдением этого закона осуществляет АОЗС. Административные процедуры АОЗС позволяют учитывать мнения и опасения потерпевших. УПК также содержит положения, касающиеся заявлений потерпевших о последствиях (статьи 137I, 329C и 329D) и консультаций с потерпевшими (статья 137D).

Комплексные меры по обеспечению защиты лиц, сообщающих информацию, не принимаются.

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

ЗОПДБОД предусматривает механизмы изъятия имущества соответствующей стоимости как при наличии, так и в отсутствие обвинительного приговора. Согласно статье 61 суд может по ходатайству Генерального атторнея, Директора АВА или по собственному усмотрению вынести в отношении ответчика постановление о конфискации, с тем, чтобы обеспечить выплату в пользу государства любой надлежащей суммы. Речь идет о конфискации доходов от преступлений и средств, использовавшихся или предназначенных для использования при совершении преступлений (статья 2 ЗОПДБОД), а также превращенного, преобразованного или приобщенного имущества, прибыли и выгод, полученных от таких доходов.

Суд может по ходатайству КЭБК выносить постановления о замораживании доходов от коррупции и отмывания денег (статья 55 ЗБКЭП). Части IV и VI ЗБКЭП касаются проведения необходимых расследований, включая отслеживание активов, а часть VII посвящена возвращению активов и их изъятию. В законодательстве предусмотрены и другие меры следственного характера (статьи 23 и 26-30 ЗБКЭП, статья 118 УПК и статья 180 Закона о доказательствах, статьи 68 и 71 ЗОПДБОД).

ЗБКЭП предусматривает назначение распорядителей и управляющих замороженным или конфискованным имуществом. В статье 56С указывается, что возвращенное имущество должно передаваться в ведение Главного секретаря Казначейства, а возвращенные денежные средства должны поступать в Объединенный фонд. В статье 112 ЗОПДБОД определены функции АВА по управлению средствами такого объединенного фонда. Статья 72 ЗОПДБОД также предписывает назначение управляющего имуществом, которое подлежит аресту.

КЭБК может обращаться в суд с ходатайствами о выдаче распоряжений о проверке банковских счетов (статья 23(4) ЗБКЭП). В статье 17 ЗОПДБОД говорится, что его положения, касающиеся тайны, имеют преимущественную силу по отношению к положениям любого иного законодательного акта. Тем не менее, процедуры получения доступа к банковской и финансовой документации в следственных целях могут быть упрощены.

В статье 55 ЗБКЭП говорится об изъятии активов, происхождение которых не было объяснено. Статьи 61 и 65 предусматривают возможность конфискации активов в тех случаях, когда подозреваемое лицо не может доказать их законное происхождение.

Необходимость соблюдения банковской тайны не может служить основанием, препятствующим совершению процессуальных действий судебными органами. Статья 28 ЗБКЭП позволяет при проведении следственных действий получать банковскую документацию на основании соответствующего постановления суда.

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

Сроки давности не применяются в случаях, когда речь идет о судопроизводстве по уголовным или гражданским делам, связанным с возвращением активов. В то же время, чрезмерная задержка с возбуждением судебного преследования может рассматриваться как проявление беззакония (*Republic vs. Attorney General & 3 Others, ex-parte Kamlesh Mansuklal Damji Pattni* (JR), Miscellaneous Application No. 305 of 2012) (*"Республика против Генерального атторнея и 3-х других ответчиков"*, дело по иску Камлеша Мансуклала Дамджи Паттни (СН) (судебный надзор), Ходатайство No. 305 от 2012 года о вынесении дополнительного решения). Суды оценивают соответствующие обстоятельства в каждом конкретном случае.

Суды могут принимать во внимание обвинительные приговоры, вынесенные ранее в других государствах (статья 142(3) УПК).

Юрисдикция (ст. 42)

Юрисдикция, осуществляемая согласно законодательству Кении, распространяется на преступления, совершенные внутри Кении, но не на все преступления, совершенные на борту кенийских водных или воздушных судов. Юрисдикция действует в отношении преступлений, которые были совершены ее гражданами за пределами Кении и считались бы нарушением ЗБКЭП, будучи совершенными в Кении (статья 67), но не в отношении преступлений против ее граждан. Кенийское законодательство не предусматривает осуществления юрисдикции в случае, если в выдаче правонарушителя

отказано и сам он находится в Кении, за исключением случаев, когда речь идет о гражданах, основания для выдачи которых не отвечают требованиям.

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

В законодательстве Кении отсутствуют надлежащие положения, регулирующие вопросы, связанные с различными последствиями коррупции. Вместе с тем, законодательство предусматривает возможность лишения права участвовать в закупках лиц, замешанных в коррупционных делах, и аннулирования договоров производящими закупки организациями (статьи 40-41 ЗПЗРИ).

Получение компенсация за причиненный в результате коррупции ущерб возможно (статьи 51-54 ЗБКЭП).

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

На основе положений Конституции (статья 79) Парламентом был принят Закон о КЭБК. Согласно статье 3 (1) этого закона учреждается КЭБК, обладающая статусом, полномочиями и самостоятельностью, которые предусмотрены для комиссии в соответствии с Главой 15 Конституции (статья 28 Закона о КЭБК).

Во исполнение статьи 157(1) Конституции учреждается КДПП. Дополнительно, правом расследовать все преступления, кроме тех, которые подпадают под действие ЗБКЭП, наделена НПС. Преступления, указанные в ЗБКЭП, расследуются следователями, которые назначаются Секретарем/Руководителем КЭБК.

В соответствии со статьями 21-43 ЗОПДБОД учреждается ЦФО, деятельность которого финансируется из средств Национального казначейства. Статьи 52-55 предусматривают учреждение такого органа, как АВА. Другими специализированными органами являются Генеральный ревизор, Управление по надзору за публичными закупками и Подразделение по расследованию дел, связанных с мошенничеством в банковском секторе.

В качестве административных подразделений судебных органов учреждены антикоррупционные суды, которые возглавляются специальными магистратами (статья 3 ЗБКЭП). Из этих судов кассационные жалобы передаются в Высокий суд.

Расширению оперативных возможностей и мандата специализированных органов могло бы способствовать принятие ряда соответствующих мер. В соответствии с Законом о судопроизводстве (2011 г.) в целях сокращения числа нерассмотренных дел в судах и решения проблем, связанных с затягиванием сроков производства по делам, переданным в судебные инстанции, был создан Национальный совет по вопросам отправления правосудия (НСОП).

Сотрудничество между национальными правоохранительными органами осуществляется по административным каналам, таким, как Форум по вопросам руководства и обеспечения честности и неподкупности и межведомственные соглашения. Следственные органы и органы прокуратуры сотрудничают

посредством организации совместной профессиональной подготовки, командирования сотрудников и обмена практическими знаниями и опытом.

ЦФО направляет сообщения о подозрительных сделках (СПС) с поручением провести дальнейшее расследование Национальной полицейской службе (НПС), которая в свою очередь передает их соответствующим органам. ЦФО, будучи недавно созданным ведомством, сталкивается с рядом проблем, включая ограниченные материальные возможности, недостаточный практический опыт и необходимость разработки оперативных руководств.

КЭБК призывает граждан сообщать о фактах коррупции, в том числе и в анонимном порядке.

2.2. Успешные результаты и виды практики

- Кения продолжает укреплять свою правовую и институциональную основу в области обеспечения защиты свидетелей, в том числе посредством осуществления программы защиты свидетелей.
- В качестве успешной практики можно рассматривать присутствие КЭБК на региональном уровне, ее конституционный статус и оперативные механизмы, включая Комплексный координационный механизм подачи публичных жалоб (электронный формат: IPCRM).

2.3. Трудности в осуществлении

Для дальнейшего усиления мер по борьбе с коррупцией Кении предлагается учесть следующие рекомендации:

- продолжить работу по укреплению систем сбора данных с целью представления отчетов в разрезе всех ведомств о расследованиях, судебных преследованиях и вынесенных приговорах в связи с коррупционными преступлениями;
- рассмотреть вопрос о том, чтобы определения публичных должностных лиц были приведены в соответствие со статьей 2 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции;
- принять меры, которые обеспечили бы более полное соответствие предписаниям статьи 15 Конвенции, а именно, расширить сферу применения положений о преступлении в виде подкупа, не ограничиваясь взаимоотношениями между агентами и принципалами, и предусмотреть в них прямую ссылку на третьи стороны-бенефициары и акты опосредованного подкупа;
- ввести уголовную ответственность за активный подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций и рассмотреть вопрос о введении уголовной ответственности за вымогательство и принятие взяток такими должностными лицами (статья 16);
- расширить сферу применения положений о преступлении в виде кражи, распространив их действие на кражу имущества, публичных или частных средств, ценных бумаг или других ценных предметов, переданных в

ведение публичным должностным лицам в силу их служебного положения (статья 17, 22);

- рассмотреть вопрос о включении в законодательство положения о признании незаконного обогащения отдельным составом преступления (статья 20);
- рассмотреть вопрос о расширении сферы применения положений о преступлении в виде подкупа в частном секторе, не ограничиваясь взаимоотношениями между агентами и принципалами, а также сделать упор на такие аспекты, как правоприменение и повышение уровня информационности (статья 21);
- установить должный контроль за применением новых положений, касающихся отмывания денег, с целью обеспечения их эффективной реализации и подготовить всесторонние статистические данные о соответствующих расследованиях, судебных преследованиях и вынесенных приговорах (статья 23);
- установить должный контроль за применением положений о сроках давности несмотря на отсутствие сроков давности в отношении дел, связанных с уголовными преступлениями и возвращением активов, с тем чтобы обеспечить своевременное уголовное преследование за совершение преступлений (статья 29);
- Судебной целевой группе следует направить усилия на обеспечение того, чтобы выносимые приговоры были пропорциональными, правомерными и адекватными, в том числе за счет разработки надлежащей политики и принятия инструктивных документов, касающихся вынесения приговоров, а также использования успешной международной практики (пункт 1 статьи 30);
- усилить меры, направленные на содействие социальной реинтеграции осужденных лиц, в том числе путем обеспечения соблюдения действующих норм и внедрения процедур ведения учета, необходимых для контроля и отчетности (пункт 10 статьи 30);
- вести статистический учет данных в связи с принятыми мерами по замораживанию, аресту и конфискации преступных доходов и средств совершения преступлений (пункт 1 статьи 31);
- упростить процедуры получения доступа к банковской и финансовой документации в следственных целях, обеспечив ускоренное и надлежащее оформление соответствующих постановлений. Рассмотреть вопрос об обеспечении доступа КЭБК к финансовой документации в административном порядке (пункт 7 статьи 31);
- принять дальнейшие меры по усилению защиты свидетелей и лиц, сообщающих информацию, и обеспечить защиту лиц, отвечающих за расследование, судебное преследование и вынесение приговоров в связи с делами о коррупции (статьи 32 и 33). Проводившие обзор эксперты призывают к скорейшему проведению в жизнь закона от 2014 года о защите потерпевших и его надлежащему применению (статья 32);

- ввести процедуры, четко устанавливающие мандат и функции АВА, с тем, чтобы избежать дублирования деятельности других учреждений. Весьма полезными в этом отношении могут стать механизмы координации, например, межведомственные соглашения или процедуры (статья 36);
- укрепить потенциал и оперативные возможности специализированных органов (статья 36), в том числе с целью:
 - решения проблем КДПП и удовлетворения потребностей этого ведомства в технической помощи для обеспечения его потенциала в области осуществления преследований за совершение коррупционных деяний и экономических преступлений; разработки системы управления процессом рассмотрения дел; реформирования законодательства и разработки политики в области уголовного преследования; обеспечения децентрализации; и внедрения программы оказания содействия и поддержки свидетелям преступлений и потерпевшим;
 - решения проблем, связанных с ограниченными возможностями полиции в области проведения судебно-медицинской экспертизы и выявления новых видов преступных деяний;
 - укрепления потенциала судебных органов, в частности, за счет дальнейшего повышения профессионального уровня судей и магистратов, занимающихся делами о коррупции;
- продолжить выделять ресурсы для развития потенциала правоохранительных органов, осуществляющих расследование и уголовное преследование в связи коррупционными преступлениями. Рассмотреть вопрос о налаживании взаимодействия на межведомственном уровне и повышении информированности сотрудников прокурорских, следственных и судебных органов (статья 36);
- НСОП следует продолжить работу по решению проблем, связанных с наличием нерассмотренных дел в судах и затягиванием судопроизводства по коррупционным делам (статья 36);
- принять необходимые инструктивные положения для обеспечения прозрачности и предсказуемости процедур, касающихся внесудебного урегулирования и заключения соглашений о признании вины, и вести статистический учет случаев предоставления иммунитета от преследования на административном уровне и по решению ДПП (статья 37);
- продолжить выделять ресурсы для укрепления потенциала, оперативных возможностей ЦФО и поддержания его усилий в области сбора данных. Учитывая большое количество не проверенных СПС, властям Кении следует рассмотреть возможность введения более упрощенной процедуры передачи правоохранительным органам сведений, имеющихся в распоряжении ЦФО (статья 39);
- активизировать усилия в области проведения просветительской и информационно-разъяснительной работы в связи с проблемами коррупции (статья 39);

- принять меры в соответствии со статьей 42(1)(b) Конвенции и рассмотреть возможность распространения юрисдикции на деяния, которые были совершены гражданами за пределами Кении и не нарушают ЗБКЭП, а также на те случаи, когда Кения не выдает предполагаемых правонарушителей, находящихся на территории Кении. Проводившие обзор эксперты с удовлетворением принимают к сведению информацию о том, что Кения внесет в ЗБКЭП поправки, позволяющие установить юрисдикцию в отношении преступлений против ее граждан;
- активизировать усилия с целью сбора и предоставления статистических данных о расследованиях, судебном преследовании и вынесенных приговорах в связи с делами о коррупции.
- Кении рекомендуется:
 - о принять меры с целью включения в законодательство положений, устанавливающих более полную уголовную ответственность за злоупотребление влиянием в корыстных целях. Проводившие обзор эксперты с удовлетворением принимают к сведению информацию о том, что Кения намерена внести в ЗБКЭП соответствующие изменения (статья 18);
 - о принять меры с целью урегулирования вопроса о последствиях коррупции, включая надлежащие корректирующие меры, не только в контексте осуществления процедур закупок (статья 34);
 - о продолжить усилия по укреплению координации деятельности правоохранительных органов с учетом имеющихся положительных примеров межведомственного сотрудничества (статья 38).

2.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Разработка законодательства, юридические консультативные услуги, типовое законодательство (статьи 16, 20, 23, 36);
- успешные виды практики/извлеченные уроки (статьи 16, 21, 32);
- создание потенциала/помощь национальным органам непосредственно на местах (статьи 20, 22, 23, 32, 36, 37, 38, 39);
- другие виды технической помощи (статьи 22, 23, 36);
- проведение, в консультации с партнерами по оказанию помощи в области развития и технического содействия, всесторонней оценки потребностей в технической помощи с использованием в качестве основы результатов обзора хода осуществления Конвенции, с целью разработки плана действий по оказанию приоритетной технической помощи с учетом руководящей роли страны-получателя.

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

Порядок осуществления выдачи регулируется в основном положениями гл. 77 Закона о выдаче (страны Содружества) и гл. 76 Закона о выдаче (сопредельные и зарубежные страны). Кения заключила 25 двусторонних договоров о выдаче, а также участвует в многосторонних соглашениях и договоренностях с государствами Содружества и иностранными и сопредельными государствами, руководствуясь при этом, соответственно, положениями гл. 76 и гл. 77. Кения является государством-участником Межправительственного органа по вопросам развития (МОБР), Конвенции о выдаче и членом Лондонской системы выдачи в рамках Содружества.

Согласно кенийскому законодательству наличие двустороннего договора о выдаче между Кенией и другим государством является обязательным. Кения не рассматривает Конвенцию в качестве правовой основы для выдачи.

Вне зависимости от терминологии, используемой при описании преступлений, обоюдное признание соответствующего деяния преступлением является обязательным. По этой причине возможность выдачи ограничена в том смысле, что не все преступления, признанные таковыми в соответствии с Конвенцией, считаются в этой стране уголовно наказуемыми.

Кения признает условия выдачи и основания для отказа в выдаче. В гл. 77 определены те минимальные условия в отношении мер наказания за преступления, при наличии которых эти преступления могут повлечь за собой выдачу (лишение свободы сроком на двенадцать месяцев или более согласно законодательству запрашивающей страны). В гл. 76 такой срок лишения свободы не оговорен. Какие-либо юридически закрепленные ограничения в отношении выдачи в связи с преступлениями в налоговой сфере отсутствуют.

Гражданство не является основанием для отказа в выдаче. Хотя случаев выдачи граждан в связи с делами о коррупции зафиксировано не было, одно такое дело в настоящее время находится в производстве (Самуэль Гичуру и Крис Окемо).

Сообщается только о трех поступивших просьбах о выдаче в связи с делами о коррупции. Согласно сообщениям, по состоянию на сегодняшний день отказов в выдаче со стороны Кении не было.

Меры, предусмотренные в гл. 76 и гл. 77, а также в рамках Лондонской системы, позволяют использовать упрощенные требования в отношении представления доказательств и оптимизировать процедуры выдачи. О наличии проблем свидетельствуют сообщения об использовании ссылок на Конституцию в качестве тактического приема для затягивания решения вопросов о выдаче, а также сообщения о нерассмотренных делах в судебных инстанциях.

Кения приняла меры для обеспечения справедливого обращения с соответствующими лицами в процессе выдачи. В то же время, в

предшествующий период имели место случаи выражения протестов в связи с несоблюдением требования о справедливом обращении. В гл. 77 рассматриваются случаи, когда просьба о выдаче преследует цель дискриминации по причине расы, вероисповедания, гражданства или политических убеждений, однако при этом пол в качестве причины не упоминается; в гл. 76 такое положение отсутствует вообще.

Гл. 76 и гл. 77 не предусматривают обязанность проводить консультации до отказа в выдаче.

Власти Кении разработали в 2014 году законопроект о передаче заключенных и подписали соответствующее двустороннее соглашение с Руандой. Сообщается о большом количестве полученных Кенией просьб о передаче заключенных в рамках расследования дел, не связанных с коррупцией, однако ни одна из этих просьб не была выполнена по причине отсутствия законодательной основы, способствующей такой передаче.

Хотя Кения и получает соответствующие просьбы, передача уголовного производства законодательством не предусмотрена.

Взаимная правовая помощь (ст. 46)

Вопросы, касающиеся оказания взаимной правовой помощи (ВПП) применительно к делам, связанным с отмыванием денег и другими доходами от преступлений, регулируются на основании положений Закона о ВПП (2011 г.) и ЗОПДБОД. Для применения Закона о ВПП в отношении стран, запрашивающих помощь, необходимо соответствующее утвердительное решение или указание (статья 9 Закона о ВПП). Кения применяет Закон о ВПП также в связи с просьбами стран-участниц других договоров.

Хотя для оказания ВПП наличие договора не требуется (статья 3 Закона о ВПП), на практике Кения настаивает на том, чтобы такой договор имел место. Предоставить полный перечень соответствующих договоров власти не смогли. ВПП может быть оказана в разовом порядке исходя из принципов взаимности и вежливости при условии соблюдения требований Конституции и законодательства Кении. Также Кения участвует в Программе стран Содружества, принятой в Хараре. Кения использовала Конвенцию в качестве основы для оказания ВПП при проведении расследования, связанного с коррупцией (Бейливик Джерси).

Обоюдное признание деяния преступлением является строго обязательным требованием для оказания ВПП (статьи 40 и 11 Закона о ВПП), и в данном случае кенийские власти в большей степени учитывают поведение, лежащее в основе преступлений, чем их терминологическое определение. Оказание помощи, не сопряженной с принудительными мерами, при отсутствии обоюдного признания соответствующего деяния преступлением законодательством не предусмотрено. Оказание ВПП ограничивается тем, что не все преступления, признанные таковыми в соответствии с Конвенцией, считаются уголовно наказуемыми.

Просьбы об оказании ВПП выполняются в соответствии с внутренним законодательством и там, где это возможно, в соответствии с процедурами, указанными в конкретной просьбе (статьи 46 и 9 (с) Закона о ВПП).

Кения допускает получение доказательств или свидетельских показаний с использованием средств видеосвязи (статья 22 Закона о ВПП). Законодательство содержит положения об ограничении использования информации, полученной в рамках ВПП (статьи 41 Закона о ВПП и 116 ЗОПДБОД).

Функции центрального органа по вопросам ВПП возложены на Канцелярию Генерального атторнея (КГА) (статья 5 Закона о ВПП). КГА передает и получает все просьбы через Министерство иностранных дел и международной торговли, а также выполняет эти просьбы или организует их выполнение. В экстренных случаях Кения принимает просьбы, передаваемые через Международную организацию уголовной полиции (Интерпол), минуя дипломатические каналы, а также по телефону, если в дальнейшем они будут подтверждены в письменной форме.

Статья 8(4) Закона о ВПП предусматривает, что помощь должна оказываться в возможно короткие сроки. Обычно Кения требует для ответа в среднем шесть недель в зависимости от сложности рассматриваемого дела.

В настоящее время КГА и ДЮ в консультации с КДПП разрабатывают регламентирующие положения, касающиеся оказания ВПП.

Власти Кении сообщают о том, что в течение 3 лет было получено девять просьб об оказании ВПП в связи с преступлениями, признанными таковыми в КПК ООН. По состоянию на сегодняшний день ни одна из них не была отклонена.

Кения признает основания для отказа (статья 11 Закона о ВПП). Какие-либо юридические ограничения, которые препятствовали бы оказанию ВПП в связи с налоговыми вопросами, не предусмотрены (статья 43 Закона о ВПП).

Статья 48 Закона о ВПП обеспечивает правовую основу для обмена информацией без предварительной просьбы.

Передача осужденных лиц возможна при условии соблюдения общепринятых условий (статья 16 Закона о ВПП); положения о передаче лиц, не находящихся под стражей, в законодательстве отсутствуют.

Соблюдение конфиденциальности в отношении наличия просьб и их содержания обеспечивается, за исключением случаев, когда речь идет раскрытии той информации по существу уголовного дела, которая изложена в самой просьбе, и случаев, когда другое государство санкционировало иные действия (статья 42 Закона о ВПП).

Оказание ВПП может быть отсрочено, если она может помешать ходу текущего расследования или преследования (статья 10 Закона о ВПП). Статья 8(6) Закона о ВПП требует, чтобы компетентный орган оперативно информировал запрашивающее государство о причинах отказа в предоставлении ВПП. Обязанность проводить консультации до отказа в предоставлении помощи или до ее отсрочки не предусмотрена.

Вопрос о расходах, связанных с выполнением просьбы, регулируется в законодательстве Кении в соответствии с положениями Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции (статья 45 Закона о ВПП).

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

Власти Кении сотрудничают со своими зарубежными партнерами, руководствуясь положениями Закона о вызове свидетелей (взаимопомощи в области правоприменения) (гл.78, в настоящее время применяется только в Уганде) и ЗОПДБОД. Для осуществления прямого сотрудничества между правоохранительными органами могут использоваться каналы ВПП. Кения является членом Ассоциации антикоррупционных ведомств стран Восточной Африки (ААВСВА), Восточноафриканской организации сотрудничества начальников полиции (ВАОНП), Группы стран восточной и южной части Африки по борьбе с отмыванием денег (ГВЮАБОД) и Интерпола. КЭБК заключила меморандумы о договоренности (МОД) со своими партнерскими структурами в странах Восточноафриканского сообщества, и ряд меморандумов о сотрудничестве заключен также между органами полиции. Усилия по налаживанию и осуществлению сотрудничества предпринимаются и ЦФО, который заключил один МОД (с Сейшельскими Островами, 2013 год), но не участвует в Эгмонтской группе. КДПП является членом Африканской ассоциации прокуроров, Международной ассоциации прокуроров, Региональной программы стран Содружества для ДПП и руководителей агентств по борьбе с коррупцией и отмыванием денег. Заключенные Кенией многосторонние договоры предусматривают механизм сотрудничества между правоохранительными органами. Кения частично признает Конвенцию в качестве основы для такого сотрудничества.

Кения обменивается с зарубежными правоохранительными ведомствами оперативными сотрудниками и сотрудниками по обеспечению связи по линии КЭБК, Уголовно-следственного департамента (УСД) и Налоговой службы Кении (НСК).

Проведение совместных расследований возможно на основе международных договоренностей, включая договоренности в рамках ААВСВА, ВАОНП и ГВЮАБОД. В качестве примера было приведено расследование дела, связанного с уклонением от уплаты налогов.

Проводившие обзор эксперты с удовлетворением отмечают, что власти Кении признают необходимость принятия конкретного законодательства относительно ведения скрытого наблюдения и использования других специальных методов расследования.

3.3. Трудности в осуществлении

В целях дальнейшего усиления мер, принимаемых для борьбы с коррупцией, предлагается учесть следующие рекомендации:

- продолжить выделять надлежащие ресурсы ведомствам, ответственным за международное сотрудничество, и по-прежнему уделять постоянное внимание вопросам профессиональной подготовки их сотрудников/развития их потенциала;
- принять меры для обеспечения того, чтобы преступления, признанные таковыми в соответствии с Конвенцией, рассматривались в законодательстве Кении и заключенных ею договорах как преступления,

влекущие выдачу, с учетом того факта, что не все государства указаны в числе стран, в отношении которых применяется законодательство о выдаче;

- проводившие обзор эксперты с удовлетворением принимают к сведению информацию о том, что Кения может пересмотреть свою позицию в отношении применения Конвенции в рамках осуществления процедур выдачи;
- продолжить принимать необходимые меры для обеспечения гарантии справедливого обращения на всех стадиях осуществления процедур выдачи;
- принять меры с целью решения проблемы затягивания процедур выдачи;
- обеспечить более полное соответствие своих законов положениям статьи 44(15) применительно к случаям поступления просьб о выдаче, преследующих дискриминационные цели;
- принять меры по обеспечению проведения консультаций до принятия решений об отказе в выдаче;
- проводившие обзор эксперты призывают к скорейшему принятию законопроекта о передаче заключенных, что позволит добиться большей правовой определенности в рамках расследования дел, связанных с коррупцией;
- проводившие обзор эксперты призывают принять регулирующие положения, касающиеся ВПП, что позволит более четко решать вопросы оказания ВПП и воплотить рекомендации, содержащиеся в настоящем обзоре;
- рассмотреть вопрос о принятии мер, которые позволили бы более гибко применять или толковать требование об обоюдном признании соответствующего деяния преступлением, с тем чтобы обеспечить оказание максимально возможной помощи в связи с преступлениями, признанными таковыми в Конвенции, и помощи, не связанной с принудительными мерами;
- принять меры с целью урегулирования вопроса об обязательном проведении консультаций до принятия решения об отказе в предоставлении помощи или об отсрочке такой помощи;
- принять меры с целью решения вопроса о передаче лиц, не находящихся под стражей, в рамках процедур оказания ВПП;
- адаптировать информационные системы Кении с целью обобщения соответствующей информации о действующих и будущих договорах о международном сотрудничестве;
- поскольку Кения не участвует в работе Эгмонтской группы, проводившие обзор эксперты рекомендовали бы ЦФО заключить дополнительные меморандумы о договоренности;
- проводившие обзор эксперты с удовлетворением отмечают, что власти Кении признают необходимость принять конкретное законодательство,

которое предусматривало бы возможность использования специальных методов расследования, а также проясняло бы вопрос о допустимости в суде соответствующих доказательств;

- властям страны рекомендуется вести всесторонний статистический учет данных о количестве полученных просьб о выдаче и оказании ВПП, характере таких просьб и статусе их выполнения, включая данные о количестве отклоненных просьб и причинах их отклонения, а также о сроках принятия мер в связи с полученными просьбами;
- Кении рекомендуется вести всесторонний статистический учет данных о сотрудничестве между правоохранительными органами, включая данные о действующих и будущих соглашениях.

3.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Разработка законодательства, юридические консультативные услуги, типовые соглашения/договоренности (статьи 45, 47, 48, 50);
 - успешные виды практики/извлеченные уроки (статьи 46, 47, 48, 50);
 - разработка плана действий по осуществлению соответствующих положений (статьи 46, 47, 48, 50).
 - помощь национальным ведомствам в создании потенциала (статьи 46, 47, 48, 50).
 - оказание помощи на месте с привлечением соответствующего эксперта (статьи 45, 46, 47, 48, 50).
 - другие виды технической помощи (статья 48).
-