



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

Distr.: General
4 August 2016
Russian
Original: English

Группа по обзору хода осуществления

Возобновленная седьмая сессия

Вена, 14-16 ноября 2016 года

Пункт 2 предварительной повестки дня*

**Обзор хода осуществления Конвенции Организации
Объединенных Наций против коррупции**

Резюме

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Резюме	2
Исламская Республика Афганистан	2

* CAC/COSP/IRG/2016/1/Add.1



II. Резюме

Исламская Республика Афганистан

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

Исламская Республика Афганистан подписала Конвенцию 20 февраля 2004 года и ратифицировала ее 25 августа 2008 года.

Правовая система Афганистана основана на гражданском праве с существенным влиянием шариата. Согласно ст. 3 Конституции Афганистана, ни один закон не может противоречить принципам шариата.

Конвенция занимает высокое положение в иерархии источников права Афганистана. Международно-правовые конвенции считаются третьим по значимости источником права после Конституции и шариата.

В ходе обзора власти Афганистана указали, что многие из выявленных проблем в осуществлении положений главы III и главы IV Конвенции будут устранены в результате принятия недавно разработанного законопроекта, упомянутого в страновом отчете; это было положительно оценено участниками группы, проводившей обзор.

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)

В законодательстве Афганистана отсутствует полноценное определение термина "публичное должностное лицо", предусмотренное положениями статьи 2 Конвенции.

Уголовная ответственность за пассивный подкуп публичных должностных лиц предусмотрена в статьях 254, 255(1), 258, 259 УК.

Статья 258 УК устанавливает уголовную ответственность за вымогательство – но не получение – неправомерной выгоды; аналогичное деяние рассматривается также в статьях 254, 255(1). При этом статья 258 предусматривает менее строгое наказание за совершение правонарушения, чем статьи 254, 255(1).

Статья 261 устанавливает уголовную ответственность за пассивный подкуп, предусмотренный статьями 254, 258 и 259 УК, когда такой подкуп совершается через посредника.

Статья 255(2) устанавливает уголовную ответственность за активный подкуп публичных должностных лиц лишь косвенно, посредством ссылки на статью 254; она гласит, что взяткодатель и посредник в подкупе подлежат такому же наказанию, что и взяточполучатель. Кроме того, статья 260 предусматривает менее строгое наказание для взяткодателя, чем статья 255(2), *если взятка отвергнута*.

Статья 264 освобождает от уголовной ответственности лицо, у которого вымогают взятку, в случае, когда данное лицо сообщает о происходящем в компетентные органы и факт коррупционного вымогательства подтверждается. Статья 265 освобождает от уголовной ответственности лицо, которому предлагают взятку, в случае, когда данное лицо, прежде чем принять взятку, сообщает о происходящем в компетентные органы, что позволяет взять взяткодателя с поличным. В законодательстве никоим образом не определены сроки, в которые стороны обязаны заявить о правонарушении, и это может стать причиной злоупотреблений данными положениями. Кроме того, автоматическое освобождение от ответственности затрудняет анализ мотивов информатора.

Уголовная ответственность за подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций, за подкуп в частном секторе, а также за злоупотребление влиянием в корыстных целях в афганском законодательстве не предусмотрена.

Отмывание денег и сокрытие (ст. 23 и 24)

Уголовная ответственность за отмывание денег предусмотрена в статье 4 Закона "О борьбе с отмыванием денежных средств и доходов от преступлений" (далее – ЗБОД).

Все преступления считаются основными правонарушениями, совершенными с целью отмывания денег (статья 3(1)(m) ЗБОД).

ЗБОД не делает разницы между основными правонарушениями, совершенными в пределах и за пределами Афганистана.

Закон допускает возможность уголовного преследования за отмывание собственных доходов; при этом налагается лишь одно – наиболее строгое – наказание: либо за основное правонарушение, либо за отмывание денег (статья 156 УК).

Уголовная ответственность за сокрытие доходов от преступлений предусмотрена в статье 474 УК.

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

Статьи 268 и 269 УК устанавливают уголовную ответственность за некоторые виды хищений (хищение денег, ценных документов, товаров и других предметов, под которыми подразумевается любое имущество, *включая недвижимое*).

Уголовная ответственность за незаконное присвоение имущества в некоторой степени регламентируется в статьях 269, 270 и 271 УК. Кроме того, в статье 271 предусмотрено наказание за извлечение личной выгоды из управления предметами ведения государства.

В Афганистане не предусмотрена уголовная ответственность за хищения в частном секторе.

Уголовная ответственность за злоупотребление служебным положением предусмотрена лишь отчасти, для публичных должностных лиц, препятствующих исполнению законов (статья 285 УК).

В афганском законодательстве не предусмотрена уголовная ответственность за незаконное обогащение. Согласно статье 154 Конституции и Указу Президента Афганистана № 61 "Об эффективном и практическом противодействии коррупции", Главное управление по надзору и противодействию коррупции (далее – ГУПК) фиксирует, анализирует и публикует сведения об имуществе президента, вице-президентов, министров, Генерального прокурора и членов Верховного суда перед вступлением в должность и после освобождения от нее. ГУПК уполномочено удостоверить подлинность и публиковать имущественные декларации публичных должностных лиц, а также передавать сведения о должностных лицах, чей уровень жизни "не соответствует доходам, полученным законным путем" в Генеральную прокуратуру (далее – ГП) для возбуждения уголовных дел. Уголовная ответственность за незаконное обогащение предусмотрена в статье 25 новой редакции Уголовного кодекса, которая на момент проведения обзора находилась в стадии разработки.

Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)

Уголовная ответственность за воспрепятствование осуществлению правосудия предусмотрена в статьях 384 и 385 УК. Однако в этих статьях не предусмотрена явная ответственность за *вмешательство в процесс представления доказательств*.

Уголовная ответственность за деяния, предусмотренные в статье 25(b) Конвенции, установлена в статьях 257, 290, 291, 292 УК.

Ответственность юридических лиц (ст. 26)

Уголовная ответственность юридических лиц предусмотрена в статье 96 УК Афганистана. Однако эта ответственность *не распространяется на государственные учреждения, департаменты и предприятия*.

Статья 50 ЗБОД устанавливает отдельную уголовную ответственность для "корпоративных образований" за преступления, связанные с отмыванием денег. Остается неясным, соответствует ли используемый в ЗБОД термин "корпоративное образование" термину "юридическое лицо" в УК. Тем более что в ЗБОД используется и термин "юридические лица" (в статье 51).

Санкции в отношении юридических лиц включают в себя штрафы (статьи 96(2), (3) УК, статья 50 ЗБОД), прекращение деятельности (статьи 135, 136 УК, статья 50(2)(а) ЗБОД) и роспуск (статья 136 УК, статья 50(2)(b) ЗБОД). В статье 50(2)(c) ЗБОД предусмотрено наказание в виде требования к осужденному корпоративному образованию *опубликовать решение суда в прессе*. Статья 39 ЗБОД предусматривает возможность конфискации имущества юридических лиц, виновных в совершении коррупционных правонарушений. Прекращение деятельности и роспуск юридических лиц в соответствии с положениями статей 135 и 136 УК применяются лишь при условии, что президент, директор, представители либо юрисконсульт юридического лица приговорены к лишению свободы на срок от шести

месяцев. Наложение взыскания на юридическое лицо не исключает уголовной ответственности физических лиц, совершивших правонарушения (статья 96(4) УК, статья 50(4) ЗБОД).

Возможность привлечения к гражданской ответственности юридических лиц предусмотрена в статье 1 Закона "О закупках" и в статье 3 Гражданского процессуального права.

Участие и покушение (ст. 27)

Статьи 39, 41 УК устанавливают уголовную ответственность за участие в уголовных преступлениях.

Уголовная ответственность за покушение предусмотрена в статьях 29, 30 УК.

Уголовная ответственность за подготовку преступления в Афганистане не предусмотрена.

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

УК относит коррупционные преступления к тяжким преступлениям либо к преступлениям средней тяжести. Наказание за совершение тяжкого преступления предусматривает, помимо прочего, лишение свободы на срок от 5 до 15 лет (статьи 24, 100 УК). Наказание за совершение преступления средней тяжести предусматривает лишение свободы на срок от 3 месяцев до 5 лет либо денежный штраф (статья 24 УК). Наказание за совершение коррупционных преступлений может предусматривать лишение свободы на срок от 6 месяцев до 10 лет, что в некоторых случаях затрудняет определение тяжести того или иного коррупционного преступления.

Афганские власти заявили, что публичным должностным лицам не предоставляется иммунитет в связи с выполнением ими своих функций. Тем не менее, у парламентариев, высокопоставленных чиновников и судей имеются определенные юрисдикционные привилегии.

Статьи 71, 169 и 171 Уголовно-процессуального кодекса (далее – УПК) наделяют лиц, осуществляющих судебное преследование, ограниченными полномочиями в принятии решений о возбуждении уголовного дела.

В статье 105 УПК предусмотрена возможность освобождения обвиняемого из-под стражи до суда под залог или без залога. В статье 110 УПК изложены условия обеспечения присутствия освобожденного под залог обвиняемого в ходе последующего уголовного производства.

Действующее законодательство не требует принимать во внимание тяжесть преступления при рассмотрении возможности досрочного либо условно-досрочного освобождения.

Согласно статьям 11(4), 12(1), 13(1) Закона "О структуре и полномочиях Генеральной прокуратуры", ГП может предложить суду временно отстранить обвиняемого от исполнения служебных обязанностей. В то же время порядок временного отстранения от исполнения служебных обязанностей, равно как

и порядок прекращения должностных полномочий или перевода на другую должность, по всей видимости, не определен.

В статье 15 Закона "О контроле реализации антикоррупционной стратегии" предусмотрены санкции в виде лишения права занимать руководящие должности на государственной службе либо выставлять свою кандидатуру на выборах на срок до 2 лет для лиц, приговоренных к лишению свободы на срок от 3 до 10 лет за коррупционные преступления. Статья 113 УК запрещает лицам, приговоренным к лишению свободы на срок более десяти лет, занимать любые должности на государственной службе. Остается неясным, распространяется ли данный запрет на занятие должностей на государственных предприятиях. Кроме того, лица, осужденные за хищения и приговоренные к лишению свободы на срок более 3 лет, подлежат лишению права заниматься прежней профессиональной деятельностью (статья 113 УК).

Вместе с применимыми уголовными санкциями к публичным должностным лицам могут применяться и дисциплинарные меры.

В статье 268 УК введен принцип, разрешающий принимать публичных должностных лиц, лишенных права заниматься прежней профессиональной деятельностью либо отстраненных от службы, на другие должности на государственной службе после отбытия наказания (статьи 362-364 УПК).

Статья 52 УК позволяет освобождать правонарушителей от уголовной ответственности, если они сотрудничают с правоохранительными органами, однако лишь при условии, что такое сотрудничество имеет место до совершения преступления. Суды обладают широкими полномочиями учета "смягчающих обстоятельств" и обязаны перечислять эти обстоятельства при оглашении приговора (статья 141 УК). Как уже упоминалось, статьи 264 и 265 УК также освобождают осведомителей от уголовной ответственности.

Фундаментальные принципы уголовного права Афганистана не допускают возможности полного иммунитета от судебного преследования.

Защита свидетелей и осведомителей (ст. 32 и 33)

Меры защиты свидетелей в Афганистане установлены в статьях 53, 54 и 55 УПК. Эти положения также распространяются на потерпевших, которые являются свидетелями, но не экспертами. Предусмотрены такие меры защиты, как сокрытие личных данных, физическая защита, а также возможность давать показания с использованием средств связи, например в режиме видеоконференции (статья 53.3 (3, 4) УПК). Возможность переселения свидетелей на новое место жительства явным образом не определена (статья 54 (1-5) УПК).

Мнения и опасения потерпевших могут учитываться в ходе уголовного производства (статья 6 УПК).

Статья 14 Указа Президента Исламской Республики Афганистан "Об утверждении закона "О контроле реализации антикоррупционной стратегии"" № 63 (далее – Указ № 63) запрещает подвергать осведомителей и свидетелей, проходящих по коррупционным делам, *любого рода давлению, запугиванию и дурному обращению*. Данное положение призвано обеспечить защиту лиц, сообщающих о случаях коррупции. Власти также указали,

что в настоящее время рассматривается возможность принятия полноценного закона о защите осведомителей.

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

Конфискация доходов от совершения преступлений и средств, использованных или "предназначавшихся для использования" в целях совершения преступления, на основании приговора суда регламентирована в статьях 117, 119 и 132 УК.

Подробные положения о конфискации также имеются в ЗБОД. Статья 39 ЗБОД регламентирует конфискацию незаконного дохода не только от преступлений, связанных с отмытием денег, но и от любых основных правонарушений, к числу которых относятся все уголовные преступления, предусмотренные афганским уголовным правом (статьи 3(1)(а), 3(1)(м) ЗБОД).

Статья 39 (2, 3) ЗБОД регламентирует конфискацию денежных средств и другого имущества, смешанного либо приобретенного с привлечением незаконного дохода, и предусматривает проведение стоимостно-ориентированной конфискации доходов от уголовных преступлений.

Статья 40 ЗБОД также допускает конфискацию имущества без вынесения приговора суда, когда уголовное преследование виновных в совершении преступления невозможно ввиду того, что преступники неизвестны или находятся в бегах, либо ввиду наличия правовых преград.

В статьях 37, 38 (1, 2) ЗБОД предусмотрен широкий спектр оперативно-розыскных мероприятий, направленных на выявление, отслеживание, замораживание или арест доходов от преступлений и средств их совершения.

Статья 66 ЗБОД предусматривает учреждение фонда для сбора и распределения возвращаемых активов. Однако детальный регламент управления замороженными, арестованными и конфискованными активами отсутствует.

Права добросовестных третьих сторон защищены положениями статей 31(1)(b), 44 ЗБОД и статьи 119(2) УК.

Согласно положениям статьи 8 ЗБОД, банковская тайна не препятствует проведению уголовных расследований и уголовному преследованию.

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

Статья 10 УПК устанавливает десятилетний срок давности для тяжких преступлений, трехлетний срок давности для преступлений средней тяжести и годичный срок давности для преступлений незначительной тяжести. Как уже упоминалось в статье 30 выше, поскольку точное определение категории коррупционных преступлений (тяжкие либо средней тяжести) порой представляется затруднительным, срок давности для них может быть самым разным.

Возможность приостановления течения срока давности в случаях, когда правонарушитель уклоняется от правосудия, не предусмотрена.

Статья 154 УК Афганистана не позволяет учитывать приговоры, вынесенные правонарушителю в других странах.

Юрисдикция (ст. 42)

УК Афганистана предусматривает следующие виды юрисдикции: территориальная юрисдикция (статья 14(1)), юрисдикция на борту афганских воздушных и морских судов (статья 14(2)), пассивная личная юрисдикция (статья 17(1)). Активная личная юрисдикция возникает в случае совершения гражданами Афганистана за рубежом таких деяний, которые оба государства признают уголовными преступлениями (статья 18). В вопросах отмыwania денег в юрисдикции Афганистана находятся преступления, связанные с его территорией (статья 15(1)). Юрисдикция Афганистана также распространяется на преступления, совершенные против государственных интересов (статья 17(1) УК).

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

Меры по преодолению последствий коррупции, предусмотренные законодательством Афганистана, довольно ограничены. Договорные обязательства, возникшие в результате противозаконных (в том числе коррупционных) действий, признаются ничтожными (статьи 404, 590, 592, 613-619 Гражданского права).

Физические и юридические лица, понесшие ущерб в результате коррупции, вправе требовать возмещения этого ущерба в соответствии со статьей 6(2) УК.

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

В Афганистане существует несколько органов, специализирующихся на борьбе с коррупцией. ГУПК – это независимый орган при президенте страны, финансируемый непосредственно из государственного бюджета. Данный орган принимает сообщения о фактах коррупции и отвечает за управление системой декларирования активов, предупреждение коррупции и упрощение антикоррупционных процедур. Основным правоохранительным органом, уполномоченным противодействовать коррупции в Афганистане, является ГП. В ГП создано специализированное подразделение по борьбе с коррупцией. Оно состоит из двух отделов, которые занимаются общими вопросами противодействия коррупции и противодействием коррупции в армии. Полиция и органы национальной безопасности обязаны передавать ГП все коррупционные дела, с которыми они сталкиваются по ходу службы. В Афганистане также существует специализированная система антикоррупционных судов. В нее входят общие антикоррупционные суды, расположенные во всех провинциях страны, а также антикоррупционное подразделение Верховного суда Афганистана. Подразделение для сбора оперативной финансовой информации (ПОФИ) – это подразделение административного типа, подведомственное Центральному банку Афганистана. В ходе обзора были выявлены проблемы общей эффективности и координации соответствующих учреждений.

Согласно статье 57 УПК, все граждане Афганистана обязаны сообщать о преступных деяниях, включая коррупционные, в соответствующие органы. Статья 11 Указа Президента Исламской Республики Афганистан "Об утверждении закона "О контроле реализации антикоррупционной стратегии"" № 63 обязывает все государственные учреждения оказывать содействие ГУПК.

Финансовые учреждения обязаны сообщать о подозрительном поведении в ПОФИ (статьи 17, 18 ЗБОД). Государственные учреждения проводят просветительские мероприятия для частного сектора и населения в целом. В ГУПК и правоохранительных органах имеются телефонные "горячие линии", которые принимают сообщения о фактах коррупции.

2.2. Успешные результаты и виды практики

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

полноценное правовое регулирование замораживания, ареста и конфискации незаконных активов, в том числе конфискации без вынесения приговора суда, предусмотренной в ЗБОД, способствует осуществлению статьи 31 Конвенции;

создание специализированного органа по борьбе с коррупцией при ГП и специализированной системы антикоррупционных судов (статья 36 Конвенции).

2.3. Трудности в осуществлении

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

- принять полноценное определение термина "публичное должностное лицо" в соответствии с положениями статьи 2 Конвенции;
- явным образом ввести уголовную ответственность за активный подкуп публичных должностных лиц (статья 15(a));
- рассмотреть возможность наложения одного и того же наказания за разные формы подкупа вне зависимости от того, пришли ли субъекты преступления к согласию и имела ли место передача неправомерного преимущества от одного субъекта преступления к другому (статья 15);
- внести в статьи 264 и 265 УК изменения, предусматривающие возможность смягчения уголовной ответственности только после изучения мотивов осведомителей и при условии, что представленные ими сведения не были известны правоохранительным органам ранее (статьи 15, 37);
- ввести уголовную ответственность за активный подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций и рассмотреть вопрос о введении уголовной ответственности за пассивный подкуп таких лиц (статья 16);

- ввести более полную уголовную ответственность за неправомерное присвоение, хищение и иное нецелевое использование имущества публичными должностными лицами, в частности распространив ее на нематериальное имущество, в соответствии с положениями статьи 17 Конвенции;
- рассмотреть возможность введения уголовной ответственности за злоупотребление влиянием в корыстных целях в соответствии с положениями статьи 18 Конвенции;
- рассмотреть возможность введения уголовной ответственности за злоупотребление служебным положением, в соответствии с положениями статьи 19 Конвенции;
- рассмотреть возможность введения системы обязательного декларирования активов *всеми публичными должностными лицами* (статья 20);
- продолжить мероприятия по введению уголовной ответственности за незаконное обогащение (статья 20);
- рассмотреть возможность введения уголовной ответственности за подкуп и хищение в частном секторе в соответствии с положениями статей 21 и 22 Конвенции;
- явным образом ввести уголовную ответственность за применение физической силы, угроз или запугивания, а также за обещание, предложение или предоставление неправомерного преимущества *с целью вмешательства в процесс представления доказательств* в соответствии с положениями статьи 25(а) Конвенции;
- обеспечить возможность распространения уголовной ответственности за все предусмотренные КООНПК правонарушения *на все типы юридических лиц*, включая *государственные учреждения, департаменты и предприятия*, а также на юридических лиц, которые не являются корпоративными образованиями (статья 26);
- обеспечить эффективность, пропорциональность и назидательность применения положений об уголовной ответственности юридических лиц *вне зависимости от факта вынесения приговора физическим лицам* (статья 26);
- рассмотреть возможность принятия законодательных и иных мер для введения уголовной ответственности за подготовку к совершению уголовных преступлений (статья 27(3));
- обеспечить четкую классификацию коррупционных преступлений, гарантирующую применение надлежащих сроков давности, а также возможность устанавливать более длительный срок давности или приостанавливать течение срока давности в ситуации, когда лицо, подозреваемое в совершении преступления, уклоняется от правосудия (статья 29);

- обеспечить четкую классификацию коррупционных преступлений; в частности, рассмотреть возможность отнесения коррупционных преступлений, совершенных публичными должностными лицами, к категории *тяжких* ввиду их опасности (статья 30(1));
- продолжить мероприятия по обеспечению надлежащего баланса между юрисдикционными привилегиями, предоставляемыми афганским публичным должностным лицам, и возможностью осуществлять эффективное расследование, уголовное преследование и вынесение судебных решений в связи с коррупционными преступлениями (статья 30(2));
- обеспечить учет тяжести преступления при рассмотрении возможности досрочного либо условно-досрочного освобождения лиц, осужденных за коррупционные преступления (статья 30(5));
- рассмотреть возможность уточнения процедуры временного отстранения публичных должностных лиц, обвиняемых в совершении коррупционных преступлений, от исполнения служебных обязанностей, а также возможность введения процедуры прекращения должностных полномочий таких лиц или их перевода на другую должность (статья 30(6));
- рассмотреть возможность введения явного требования лишать осужденных за коррупционные преступления права занимать должности на государственных предприятиях (статья 30(7)(b));
- принять подробные законодательные и иные меры к урегулированию порядка управления замороженным, арестованным или конфискованным имуществом, осуществляемого компетентными органами (статья 31(3));
- рассмотреть возможность введения требования, обязывающего правонарушителя доказывать законность происхождения имущества, которое может быть отнесено к подлежащим конфискации доходам от преступлений, в соответствии с положениями статьи 31(8) Конвенции;
- обеспечить распространение мер защиты, предусмотренных статьями 53 и 54 УПК, на экспертов (статья 32);
- рассмотреть возможность внесения в законодательство явных положений о возможном переселении свидетелей и экспертов на новое место жительства (статья 32(2)(a));
- рассмотреть возможность заключения соглашений или договоренностей с другими государствами о переселении лиц, находящихся под защитой (статья 32(3));
- продолжить мероприятия по принятию и осуществлению полноценного закона о защите осведомителей (статья 33);
- принять надлежащие меры по преодолению последствий коррупции в соответствии с положениями статьи 34 Конвенции;
- продолжить мероприятия по укреплению независимых органов, специализирующихся на борьбе с коррупцией, обеспечить надлежащую квалификацию их сотрудников и предоставить ресурсы, необходимые

для выполнения поставленных задач и эффективной координации взаимодействия (статьи 36, 38);

- принять дополнительные меры, направленные на поощрение лиц, участвующих в совершении коррупционных преступлений, к предоставлению полезной для компетентных органов информации в соответствии с положениями статьи 37(1) Конвенции;
- рассмотреть возможность смягчения наказания для обвиняемых, оказавших активное содействие в расследовании или уголовном преследовании коррупционных преступлений (статья 37(2)).

2.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

Власти Афганистана указали на нижеследующие потребности в технической помощи:

- помощь в преодолении конкретных трудностей, выявленных в ходе обзора, в частности, в вопросах совершенствования просветительской деятельности, обучения проведению следственных мероприятий и выявлению преступлений (в том числе с применением современных технических средств), предоставления юридических консультаций, укрепления потенциала, обмена передовыми практиками и межведомственного сотрудничества.

3. Глава IV. Международное сотрудничество

3.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

Вопросы выдачи и оказания взаимной правовой помощи (ВПП) регламентируются Законом "О выдаче обвиняемых/осужденных лиц и правовом сотрудничестве" 2013 года (далее – Закон о выдаче и ВПП). Кроме того, глава IX ЗБОД регламентирует ВПП применительно ко всем уголовным преступлениям, в результате которых возникает незаконный доход, *включая коррупционные преступления и отмывание денег*.

Статья 4 Закона о выдаче и ВПП гласит, что выдача правонарушителей и оказание правовой помощи осуществляются на основании подписанных Афганистаном договоров и конвенций; это подразумевает возможность непосредственного применения автоматически вступающих в силу положений Конвенции.

Выдача правонарушителей возможна *только при наличии договора между Афганистаном и другим государством* (статья 8 Закона о выдаче и ВПП). Преступление, с которым связана выдача, *должно быть упомянуто в договоре о выдаче* (статья 11(1)(а) Закона о выдаче). С другой стороны, для оказания ВПП наличие двусторонних договоров не требуется. Согласно статье 55(3) ЗБОД, помощь также может оказываться на взаимовыгодной основе.

Согласно статьям 27 и 11(1)(b) Закона о выдаче и ВПП, обязательным условием выдачи и оказания ВПП является обоюдное признание уголовной ответственности, *предусматривающей наказание в виде лишения свободы*

на срок не менее 1 года. ЗБОД же, напротив, не содержит требований к минимальному наказанию, но предусматривает гибкое применение требования к обоюдному признанию уголовной ответственности (статья 55 ЗБОД) и гласит, что *помощь оказывается и в отсутствие обоюдного признания уголовной ответственности, если она не требует мер принуждения* (статья 57 ЗБОД).

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

Как отмечено выше, обоюдное признание уголовной ответственности является одним из условий выдачи. Не все предусмотренные Конвенцией правонарушения признаются уголовно наказуемыми в полной мере; кроме того, некоторые из них караются лишением свободы на срок менее 1 года.

Выдача за сопутствующие преступления, наказание за совершение которых составляет менее одного года лишения свободы, невозможна.

Власти Афганистана не предоставили Организации Объединенных Наций уведомления относительно того, считают ли они Конвенцию основанием для выдачи правонарушителей.

Закон о выдаче и ВПП не предусматривает возможности упрощения или ускорения порядка выдачи.

Запросы о выдаче поступают в Министерство иностранных дел (МИД), которое передает их в ГП. После первичного рассмотрения запроса ГП направляет его вместе со своей рекомендацией в Высший совет Верховного суда для вынесения окончательного решения (статьи 9(1), 11 Закона о выдаче и ВПП).

Согласно статье 28 Конституции Афганистана, выдача афганского гражданина возможна только на основании взаимовыгодной договоренности, а также подписанных Афганистаном международных договоров. На момент проведения обзора информации о подобных договоренностях представлено не было.

Согласно статье 18 УК, Афганистан устанавливает юрисдикцию в случаях отказа от выдачи афганских граждан при наличии обоюдного признания уголовной ответственности за правонарушение.

Афганистан может принимать меры предосторожности и временно заключать под стражу лиц, в отношении которых получен запрос о выдаче (статья 16 Закона о выдаче и ВПП).

Исполнение вынесенных за рубежом приговоров в случае отказа выдачи граждан возможно на основании статьи 42 Закона о выдаче и ВПП.

Отдельные ограниченные меры обеспечения справедливого обращения предусмотрены в статьях 14 и 18 Закона о выдаче и ВПП.

В выдаче не может быть отказано на основании того, что правонарушение связано с финансовыми вопросами (статьи 24, 25 Закона о выдаче и ВПП).

Закон о выдаче и ВПП не обязывает власти Афганистана проводить консультации с запрашивающими государствами, прежде чем отказать им в выдаче.

Афганистан заключил 8 двусторонних договоров о выдаче.

Возможность передачи осужденных лиц в Афганистан и из него регламентируется положениями статей 9 и 20 Закона о выдаче и ВПП; окончательное решение выносит министр юстиции.

Взаимная правовая помощь (ст. 46)

Оказание ВПП регламентировано в статьях 26-50 Закона о выдаче и ВПП и в статьях 55-68 ЗБОД. Ограничения на оказание ВПП в отношении преступлений с участием юридических лиц отсутствуют.

Афганистан может предоставлять все виды правовой помощи, перечисленные в статье 46(3) Конвенции, на основании статей 26(1), 31 Закона о выдаче и ВПП и статьи 56(2) ЗБОД.

Афганистан заключил два двусторонних договора, в которых содержатся положения о ВПП.

Передача сведений по делам о коррупции компетентным органам другого государства по собственной инициативе возможна на основании статьи 68 ЗБОД.

Временная передача лица, отбывающего наказание (но не лица, содержащегося под стражей), для дачи показаний возможна на основании статьи 40 Закона о выдаче и ВПП.

В Афганистане нет центрального органа, который обеспечивал бы цели статьи 46 Конвенции; власти страны не уведомляли Организацию Объединенных Наций о том, на каких языках следует направлять просьбы об оказании ВПП. В статье 29 Закона о выдаче и ВПП регламентирован перечень организаций, уполномоченных заниматься вопросами правового сотрудничества. В этот перечень входят Министерство внутренних дел (МВД), Центробанк, полиция (на стадии выявления), ГП (на стадии расследования) и Верховный суд (на стадии судебного разбирательства). Как правило, просьбы направляют в МИД по дипломатическим каналам (статья 29 Закона о выдаче и ВПП, статья 59 ЗБОД). В экстренных случаях просьбы об оказании ВПП могут направляться через Интерпол или непосредственно в компетентные органы. Тем не менее, впоследствии запрашивающей стороне все равно придется подать просьбу официально. МИД обязан передать полученную просьбу в компетентные органы в течение 14 дней. МВД, ГП и Верховный суд обязаны обработать просьбу в течение 60 дней (статья 26 Закона о выдаче и ВПП).

Форма и содержание просьб об оказании ВПП регламентированы в статьях 28 и 10(1) Закона о выдаче и ВПП и в статье 60 ЗБОД.

Помощь будет оказана требуемым способом при условии, что он не противоречит внутреннему законодательству (статья 38 Закона о выдаче и ВПП). Афганистан соблюдает конфиденциальность в отношении просьб об оказании ВПП, а при невозможности соблюдения конфиденциальности обязан немедленно проинформировать об этом запрашивающие органы (статья 44 Закона о выдаче и ВПП, статья 62 ЗБОД).

Заслушивание показаний посредством видеоконференции возможно на основании статьи 53(3) УПК. Законодательство Афганистана ограничивает использование информации, полученной в рамках ВПП (статья 46 Закона о выдаче и ВПП).

Основания для отказа в просьбах об оказании ВПП соответствуют положениям статьи 46(21) Конвенции (статья 38 Закона о выдаче и ВПП и статья 57 ЗБОД). Соблюдение банковской тайны не является основанием для отказа в ВПП (статья 38(2) Закона о выдаче и ВПП и статья 57(3) ЗБОД). В просьбе не может быть отказано лишь на основании того, что правонарушение связано с финансовыми вопросами (статья 57(4) ЗБОД). Причины отказа сообщаются запрашивающей стране в соответствии с положениями статьи 38 Закона о выдаче и ВПП и статьи 57 ЗБОД.

Положения, обязывающие Афганистан предварять отказ или отсрочку в предоставлении помощи проведением консультации с запрашивающим государством, отсутствуют.

Гарантии личной безопасности свидетелей и экспертов, выразивших согласие на дачу показаний либо содействие в расследовании по просьбе Афганистана, обеспечены положениями статьи 39 Закона о выдаче и ВПП.

Обычные расходы, связанные с выполнением просьбы, покрываются запрашивающим государством (статья 50 Закона о выдаче и ВПП, статья 64 ЗБОД).

В Афганистане не предусмотрены какие-либо конкретные правила предоставления информации из открытых источников в порядке оказания ВПП.

Законы о передаче уголовного производства отсутствуют.

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

В Афганистане нет полноценной системы обеспечения сотрудничества внутренних правоохрнительных органов. Согласно статье 5 Закона "О полиции", афганская полиция обязана поддерживать связи с полицейскими органами других стран. Кроме того, афганская полиция имеет в своих рядах некоторое количество зарубежных сотрудников по поддержанию связей, которые в основном занимаются вопросами незаконного оборота наркотиков. Афганское ПОФИ состоит в Эгмонтской группе с 2010 года.

Власти Афганистана указали, что могут создавать предусмотренные статьей 49 Конвенции группы для проведения совместных расследований по мере необходимости. На момент проведения обзора было известно об одном случае формирования группы для проведения совместного расследования дела о транснациональном незаконном обороте наркотиков.

Афганистан может использовать специальные методы расследования коррупционных дел (Глава 7 УПК, статьи 47, 48 ЗБОД). Однако об опыте использования таких методов в транснациональных расследованиях не сообщается.

3.2. Успешные результаты и виды практики

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

- широкий спектр полномочий по выявлению, отслеживанию, замораживанию и конфискации преступных доходов в рамках оказания ВПП, предусмотренный в ЗБОД.

3.3. Трудности в осуществлении

В целях усиления и совершенствования мер, принимаемых Афганистаном для борьбы с коррупцией, предлагается учесть следующие рекомендации:

- принять основанные на КООНПК правила применения процедур выдачи и оказания ВПП, *в частности, однозначно определив роль Конвенции в качестве основания для оказания правовой помощи*, т.е. возможность либо невозможность ее непосредственного применения с целью обеспечения наиболее эффективного осуществления таких процедур;
- обеспечить возможность выдачи за все предусмотренные КООНПК правонарушения в свете требования об обоюдном признании уголовной ответственности, а также того, что некоторые коррупционные преступления караются лишением свободы на срок менее 1 года (статья 44);
- рассмотреть возможность выдачи за сопутствующие преступления (статья 44(3));
- рассмотреть возможность признания Конвенции в качестве правового основания для выдачи за коррупционные правонарушения либо обеспечить включение всех предусмотренных Конвенцией правонарушений во все двусторонние договоры о выдаче, заключенные с другими государствами-участниками (статьи 44(5), 44(7));
- уведомить Генерального секретаря Организации Объединенных Наций о том, рассматривает ли Афганистан Конвенцию в качестве правового основания для выдачи (статья 44(6)(a));
- принять меры по упрощению и ускорению процедур выдачи (статья 44(3));
- обеспечить лицам, в отношении которых поступает запрос на выдачу, те же гарантии справедливого обращения, что и остальным афганским гражданам (статья 44(14));
- принять необходимые меры к тому, чтобы афганские органы власти проводили консультации с запрашивающим государством-участником, прежде чем отказать в выдаче (статья 44(17));
- принять необходимые меры к ликвидации противоречий между Законом о выдаче и ВПП и ЗБОД в отношении требования об обоюдном признании уголовной ответственности для оказания ВПП (статья 46);

- рассмотреть возможность принятия таких мер, которые позволят предоставлять предусмотренную статьей 46 помощь в большем объеме в отсутствие обоюдного признания уголовной ответственности (статья 46(9)(с));
- обеспечить возможность временной передачи находящихся под стражей лиц для дачи показаний (статья 46(10));
- назначить центральный орган для обеспечения целей статьи 46 Конвенции и уведомить Генерального секретаря Организации Объединенных Наций о том, на каких языках следует предоставлять просьбы об оказании ВПП (статьи 46(13), (14));
- укрепить меры по обеспечению ускоренного выполнения просьб об оказании ВПП (статья 46(24));
- принять необходимые меры к тому, чтобы афганские органы власти проводили консультации с запрашивающим государством-участником, прежде чем отказать в просьбе об оказании ВПП либо отсрочить ее предоставление (статья 46(26));
- принять необходимые меры для приведения порядка покрытия обычных расходов, связанных с выполнением просьб об оказании ВПП, в соответствие с положениями статьи 46(28) Конвенции;
- принять необходимые меры к обеспечению возможности предоставлять запрашивающему государству информацию, открытую для публичного доступа, в соответствии с положениями статьи 46(29);
- рассмотреть возможность принятия мер к обеспечению возможности взаимной передачи уголовного производства между Афганистаном и другими государствами-участниками (статья 47);
- принять надлежащие меры к обеспечению возможности расширения прямого сотрудничества между правоохрнительными органами и рассмотреть возможность признания Конвенции в качестве основы для взаимного сотрудничества с правоохрнительными органами других государств-участников (статья 48).

3.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

Власти Афганистана обратились с просьбой о предоставлении технической помощи в устранении проблем в сфере международного сотрудничества, выявленных в результате обзора.