



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

Distr.: General
28 September 2016
Russian
Original: English

Группа по обзору хода осуществления
Возобновленная седьмая сессия
Вена, 14-16 ноября 2016 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
Малави	2



II. Резюме

Малави

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

Малави подписала Конвенцию 21 сентября 2004 года. Ратификационная грамота была подписана Президентом Республики 31 октября 2007 года. Малави сдала свою ратификационную грамоту на хранение Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций 4 декабря 2007 года.

Малави является конституционной демократией с 1994 года. Ее правовая система включает в качестве образующих элементов статутное право, обычное право и прецедентное право (судебные решения), а высшим законом считается Конституция Малави. Правовая система сформирована на основе принципов английского общего права, однако при этом следует также учесть значительное влияние истории Малави, как бывшей британской колонии. В Малави существует президентская система правления, в рамках которой власть разделена на три ветви: (а) исполнительную власть, включая Президента, Вице-президента и Кабинет министров, (б) законодательную власть и (с) судебную власть.

Свои обязательства в соответствии с Конвенцией Малави выполняет посредством применения целого ряда законодательных актов, к которым в первую очередь следует отнести: Закон о противодействии коррупционной практике (ЗКП), Уголовный кодекс (УК), Уголовно-процессуальный и доказательственный кодекс (УПК), Закон о борьбе с отмыванием денег, доходами от серьезных преступлений и финансированием терроризма (ЗБОД), Закон о выдаче и Закон о взаимной правовой помощи по уголовным вопросам (ЗВППУВ).

Наиболее значимыми учреждениями, занимающимися вопросами борьбы с коррупцией, являются: Бюро по борьбе с коррупцией (ББК), Генеральный атторней, ведомство Директора государственного обвинения (ДГО), полиция и Подразделение для сбора оперативной финансовой информации (ПОФИ). К другим заинтересованным сторонам относятся судебные органы, парламентарии, организации гражданского общества, частный сектор и средства массовой информации. На основании Закона 2013 года о публичных служащих (представлении декларации об активах, обязательствах и долевом участии в бизнесе) в Малави также учреждена Канцелярия Директора по вопросам представления деклараций публичными служащими.

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)

Определение понятия "публичного служащего" содержится в ЗКП (статья 3), в то время как в УК приводится такое определение, как "лица,

заняты на публичной службе" (статья 4); в то же время, эти определения охватывают не все категории лиц, перечисленные в Конвенции. Речь идет, прежде всего, об определении, приведенном в ЗКП, поскольку оно включает только членов правительства и других органов, деятельность которых регулируется статутом.

Положения об уголовной ответственности за активный и пассивный подкуп публичных должностных лиц содержатся в основном в статьях 24 и 25 ЗКП и статье 90 УК. Вместе с тем, подкуп, совершенный через посредников, также как и использование посредников при совершении других коррупционных преступлений положениями ЗКП напрямую не охватываются (см., например, статью 25B).

Уголовная ответственность за подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций не предусмотрена.

Что касается уголовной ответственности за злоупотребление влиянием в корыстных целях, то она в той степени, в какой этого требует статья 18 Конвенции, не установлена, хотя соответствующие положения содержатся в статьях 25(2) и 27(4) ЗКП.

Подкуп в частном секторе признан уголовно наказуемым деянием по смыслу статей 26 и 27 ЗКП.

Отмывание денег и сокрытие (ст. 23 и 24)

Уголовная ответственность за отмывание денег законодательством предусмотрена (статья 35 ЗБОД). Отмывание денег отнесено к "серьезным преступлениям", которые определены как преступления, влекущие наказание в виде лишения свободы на срок не менее 12 месяцев, что позволяет охватить все преступления, признанные в Конвенции в качестве основных правонарушений (статья 2 ЗБОД, определения "доходов от преступлений" и "серьезных преступлений"). Основные правонарушения включают преступления, совершенные как на территории Малави, так и за ее пределами, при условии, что соответствующее деяние признается уголовно наказуемым обеими сторонами (статья 2 ЗБОД, определение "доходов от преступлений").

В Малави отмывание собственных доходов преследуется по закону (Criminal Case No. 14 of 2013, *The Republic vs. Maxwell Namata and Luke Kasamba (unreported)*) (уголовное дело № 14 от 2013 года, "Республика против Максвелла Намата и Люка Касамба (в сборник судебных решений не включено)).

Уголовное наказание за сокрытие предусмотрено статьей 35 ЗБОД и статьями 328 и 329 УК.

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

В Малави введена уголовная ответственность за кражу имущества публичными должностными лицами (статья 283 УК). Некоторые аспекты неправомерного присвоения и нецелевого использования имущества охватываются также нормативными положениями о таком составе

преступления, как неправомерное использование публичной должности (статья 25B ЗКП). О выгодах третьих сторон и комиссионном вознаграждении через посредников в статье 283 УК не говорится. При этом в ней закреплена доказательственная презумпция, которая предусматривает, что если обвиняемое в краже публичное должностное лицо не дает удовлетворительного объяснения относительно причин любого "внезапного или существенного обогащения самого этого лица или любого из членов его семьи или домочадцев", суд должен учесть факт отсутствия такого объяснения при определении того, является ли данный обвиняемый виновным в совершении кражи (статья 283 УК).

Власти Малави частично ввели уголовную ответственность за злоупотребление служебным положением (статьи 25A-25D и 28 ЗКП, статьи 95 и 92 УК). Вместе с тем, ответственность за преступное бездействие не предусмотрена.

Незаконное обогащение уголовно наказуемым деянием признается (статья 32 ЗКП).

Уголовная ответственность за кражу имущества директорами или служащими компаний предусмотрена статьей 287 УК. Однако при этом остаются неохваченными такие элементы, как неправомерное присвоение и иное нецелевое использование имущества, а также комиссионное вознаграждение через посредников и выгоды третьих сторон. Более того, в отличие от того, что предусмотрено в статье 22 Конвенции, ответственность за такое правонарушение не распространяется на все категории занятых в частном секторе сотрудников или лиц, которые работают "в любом качестве в структуре частного сектора".

Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)

Принуждение к даче ложных показаний или вмешательство в процесс дачи показаний или представления доказательств в ходе производства признаны уголовно наказуемыми деяниями по смыслу статей 101, 107, 109 и 113 УК.

Воспрепятствование деятельности сотрудников правоохранительных органов (в частности, ББК и полиции) является серьезной проблемой, с которой приходится сталкиваться властям Малави. Соответствующие преступления рассматриваются в статьях 13 и 17 ЗКП (действия в отношении сотрудников ББК), статье 109 УК (воспрепятствование осуществлению правосудия), статье 113 УК (воспрепятствование судебному производству) и статье 119 УК (действия в отношении сотрудников судебных органов). Вместе с тем, наказания за такие преступления не считаются достаточно строгими, чтобы оказывать сдерживающее воздействие и обеспечивать защиту должностных лиц, и это приводит к отсутствию правоприменения.

Ответственность юридических лиц (ст. 26)

Конкретные положения об уголовной ответственности юридических лиц и соответствующих наказаниях содержатся только в ЗБОД (статьи 35(3) и 36(3)).

Хотя определение термина "лицо", содержащееся в Законе об общем толковании терминов, включает в том числе и юридических лиц, и, таким образом, охватывает также соответствующий термин, используемый в ЗКП, какие-либо конкретные наказания для юридических лиц в ЗКП не предусмотрены. В связи с этим в 2014 году ББК представило на рассмотрение Министерства юстиции законопроект, предусматривающий внесение в ЗКП необходимых поправок.

Власти Малави также установили гражданскую ответственность (на основе принципов общего права) и некоторые формы административной ответственности юридических лиц, включая, в частности, такие наказания, как включение в "черный список", приостановку деятельности и отзыв лицензий. Вместе с тем, всесторонний режим ответственности для юридических лиц не установлен.

Предусмотренные для юридических лиц меры наказания (например, штраф в размере 10 миллионов квача (около 13 940 долл. США) и лишение возможности получать коммерческий доход в случае причастности к отмыванию денег) нельзя считать достаточно эффективными, пропорциональными и сдерживающими.

Участие и покушение (ст. 27)

Положения об уголовной ответственности за участие и покушение в законодательстве присутствуют (статья 35 ЗКП, ЗБОД (статьи 35(1) и 36(2)) и УК (статьи 401 и 404)). Подготовительные действия как таковые преступлением не считаются.

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

Основные и дополнительные меры наказания определяются, как правило, с учетом степени опасности преступлений. Вместе с тем, финансовые санкции в связи с отмыванием денег, предусмотренные как в отношении физических лиц (2 миллиона квача (около 2 788 долл. США), так и в отношении юридических лиц (13 940 долл. США), представляются недостаточными. В течение более пяти лет, предшествовавших посещению страны, проводилась работа по подготовке руководящих принципов в отношении вынесения судебных приговоров.

В Малави установлена надлежащая сбалансированность между иммунитетом и возможностью осуществлять расследование, уголовное преследование и выносить судебные решения в связи с соответствующими преступлениями. Только Президент пользуется иммунитетом от уголовной ответственности на протяжении всего срока своего пребывания в должности (ст. 91 Конституции). Во время подготовки настоящего обзора бывший президент страны находился под следствием. Для некоторых категорий публичных должностных лиц предусмотрены функциональные иммунитеты (например, в ст. 60 Конституции для парламентариев, а в ст. 22 ЗКП и ст. 23 ЗБОД для сотрудников ББК и ПОФИ).

ББК может возбуждать преследование в связи с соответствующими преступлениями, для чего, согласно положениям Части IV ЗКП, требуется

согласие ДГО, которое при отсутствии разумных оснований для отказа дается в обязательном порядке и оговорено рядом условий (статья 42 ЗКП). Статья 10 ЗКП наделяет ББК правом возбуждать преследование в связи с преступлениями, подпадающими под действие данного Закона, но с учетом соответствующих указаний ДГО. При этом ДГО обладает широкими дискреционными полномочиями как возбуждать, так и прекращать уголовное преследование (ст. 99 Конституции, статьи 76-82 УПК). Поскольку никакие руководящие принципы, касающиеся осуществления уголовного преследования, в нормативном порядке не закреплены, прокурорам и ДГО приходится руководствоваться соответствующими кодексами поведения.

В Законе об освобождении под залог (Руководящие принципы в отношении освобождения под залог) оговорены условия освобождения под залог, в том числе необходимость обеспечить присутствие обвиняемого в ходе уголовного производства.

Закон о тюрьмах предусматривает возможность смягчения приговоров (статья 107). Кроме того, в Малави учрежден Комитет по вопросам президентского помилования, который представляет Президенту рекомендации относительно условно-досрочного освобождения осужденных лиц.

Положения о государственной службе Малави допускают отстранение от государственной службы публичных должностных лиц, обвиняемых в совершении преступлений (Положение 3:110). В зависимости от преступления, в совершении которого подозревается должностное лицо, это лицо может быть уволено или временно отстранено от выполнения должностных обязанностей с выплатой полной суммы денежного содержания, его половины или вообще без каких-либо выплат. Если должностное лицо будет признано невиновным, оно будет восстановлено в должности с соответствующей компенсацией.

Согласно статье 40 ЗКП, лицам, обвиненным в совершении коррупционных преступлений, запрещено занимать публичные должности, в том числе на предприятиях, находящихся в собственности государства.

Закон о тюрьмах содержит положения, способствующие реинтеграции в общество лиц, осужденных за совершение уголовных преступлений (часть XI). Пенитенциарная служба Малави несет ответственность за то, чтобы соответствующие положения применялись на практике, и оказывает этим лицам содействие, в частности, в нахождении работы, получении образования, подготовки и необходимых профессиональных навыков.

ДГО подготовлены Руководящие принципы в отношении заключения договоренностей о признании вины при расследовании серьезных или сложных дел о мошенничестве, которые также определяют роль прокурора в представлении рекомендаций, касающихся вынесения приговоров. Эти Руководящие принципы нацелены на поощрение сотрудничества правонарушителей с правоохранительными органами в обмен на возможность вынесения более мягкого приговора. Полное освобождение от уголовного преследования законодательством не предусмотрено.

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

Кроме временных мер защиты, которые действуют в период проведения уголовных разбирательств, никакой комплексный режим защиты свидетелей и экспертов в Малави не предусмотрен. Обеспечение защиты свидетелей – это отдельная проблема, которая препятствует расследованию и уголовному производству в связи с коррупционными преступлениями и приводит к отказу свидетелей давать показания и к утрате доказательств.

Предусмотренные базовые меры защиты (статья 51А ЗКП) обеспечивают соблюдение конфиденциальности в отношении данных о личности тех, кто сообщает информацию. В то же время, меры защиты от вероятной мести или несправедливого обращения в законодательстве никак не оговорены.

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

Малави принимает меры для обеспечения конфискации доходов от преступлений и средств их совершения (статья 30 УК, статья 37 ЗКП, статьи 48, 53 и 61 ЗБОД). Постановления о применении финансовых санкций предусматривают возможность проведения конфискации с учетом оцененной стоимости полученных доходов (статьи 48 и 61 ЗБОД). Вместе с тем, как показывает практика, возвращение имущества потерпевшей стороне после признания подсудимым своей вины фактически приводит к прекращению дальнейшего расследования соответствующего уголовного дела.

В Малави принимаются меры по отслеживанию, замораживанию и аресту товаров и имущества на период проведения расследований (статьи 39, 69, 79, 80, 86 ЗБОД, статьи 23, 23А, 36А ЗКП). Согласно ЗКП, решения о замораживании и аресте активов принимаются судебными органами на срок до трех месяцев, и их действие может быть продлено. Кроме того, правом принимать административные решения о замораживании активов/сделок на срок 90 и 5 рабочих дней, соответственно, наделены ББК и ПОФИ. Статья 86 ЗБОД также предусматривает возможность замораживания активов, причем на период шесть месяцев, а статья 88 данного Закона позволяет продлевать срок действия этой меры.

Порядок управления замороженным, арестованным или конфискованным имуществом в Малави никак не регламентируется. Учреждение специального ведомства для управления такими активами могло бы быть предусмотрено законопроектом о внесении соответствующих поправок в ЗКП.

Банковская тайна не является препятствием для расследования коррупционных преступлений и преследования за их совершение. ББК (статья 11 ЗКП) и ПОФИ (статьи 11 и 44 ЗБОД) обладают административными полномочиями, обеспечивающими доступ к банковским и финансовым документам и возможность их ареста. Такие полномочия эффективно использовались в ходе расследований дел о коррупции. Судьи могут выносить постановления об обязательном предоставлении требуемой информации (статьи 94-95 ЗБОД), а также постановления о проведении контрольной проверки (статьи 101-102 ЗБОД). Соответствующие меры со стороны ПОФИ также предусмотрены статьями 11 и 28 ЗБОД.

Недостаточный потенциал соответствующих ведомств в области осуществления таких мер, как конфискация, отслеживание, замораживание и арест активов, препятствует эффективному возвращению доходов, полученных в результате преступных деяний.

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

Срок исковой давности для уголовных преступлений в Малави не установлен. Предусмотренные в УПК (статьи 261 и 302A) предельные сроки для возбуждения уголовного преследования (12 месяцев с момента подачи жалобы) и завершения производства по делу (12 месяцев с даты начала разбирательства в суде) не применимы к большинству коррупционных дел, поскольку эти сроки действуют только в случае, если речь идет о преступлениях, влекущих наказание в виде лишения свободы на срок менее трех лет.

В рамках общих полномочий судебных органов суды могут при вынесении приговоров учитывать приговоры, вынесенные ранее иностранными судами.

Юрисдикция (ст. 42)

Малави осуществляет территориальную юрисдикцию за исключением преступлений, совершенных на борту водных и воздушных судов (ст. 42(1)(b) Конвенции). Юрисдикция также действует в случаях, когда преступление было совершено "частично в пределах, а частично за пределами территории Малави" (статья 66 УПК).

Малави установила персональную юрисдикцию за исключением преступлений, совершенных против государства или против граждан. Вопросы юрисдикции в отношении деяний, связанных с участием в отмывании денег и совершенных полностью за пределами Малави, в законодательстве не затрагиваются.

Гражданство предполагаемого правонарушителя не является основанием для отказа в выдаче (статья 6 Закона о выдаче).

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

Закон о публичных закупках предусматривает возможность лишения участников торгов права заключать государственные контракты, а также возможность аннулирования контрактов в случаях, когда имели место факты коррупции (статья 20). Более того, аннулирование таких контрактов является общепринятым принципом согласно общему праву.

Потерпевшие могут в целях получения компенсации за ущерб инициировать судебные иски в рамках гражданского судопроизводства и могут также в соответствии с УПК выступать в качестве частного обвинителя.

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

Органом, ответственным за предупреждение, расследование и уголовное преследование в случае совершения актов коррупции и связанных с ними

деяний (часть III ЗКП), признанных уголовно наказуемыми согласно ЗКП, УК и ЗБОД, является Бюро по борьбе с коррупцией (ББК). Бюджет Бюро формируется за счет средств, поступающих из Консолидированного фонда (статья 4(2) ЗКП). Директор ББК назначается и отстраняется от должности решением Президента при условии его утверждения Комитетом по вопросам назначения на публичные должности (статьи 5 и 6 ЗКП) и, кроме того, Директор обязан докладывать Президенту и Министру юстиции о проводимой Бюро работе (статья 4(4) ЗКП). Отсутствие юридической и оперативной самостоятельности, а также людских и материальных ресурсов препятствует эффективной работе Бюро. Одной из основных задач, стоящих перед ББК и другими ведомствами, является создание условий, которые позволят привлекать и удерживать квалифицированные кадры.

Укрепление потенциала благоприятно скажется на работе других соответствующих учреждений, занимающихся вопросами борьбы с коррупцией, включая ДГО, полицию, Налоговую службу, ПОФИ и судебные органы.

Правоохранительные органы Малави осуществляют сотрудничество как на официальном, так и на неофициальном уровнях. ББК подписало меморандумы о договоренности с несколькими публичными органами (такими, как ПОФИ) и частными компаниями. Практическое сотрудничество установлено между ББК, отделом полиции по борьбе с налоговым мошенничеством, а также ПОФИ и Налоговой службой. Вместе с тем, координация на межведомственном уровне могла бы быть усилена, в частности в рамках расследования дел, связанных с отмыванием денег.

Публичные должностные лица обязаны сообщать о фактах коррупции (статья 36 ЗКП), а также сотрудничать с ББК в рамках проводимых им расследований (статьи 12А, 13 и 49А ЗКП).

Принятая в Малави национальная стратегия борьбы с коррупцией предусматривает, что в деле предупреждения коррупции должно быть налажено сотрудничество между публичными ведомствами и частным сектором. Отмечается также роль ПОФИ в обеспечении соблюдения структурами частного сектора законодательных положений, устанавливающих ответственность за отмывание денег.

ББК поддерживает работу "горячей линии" (платной) и веб-сайта для передачи информации о фактах коррупции.

2.2. Успешные результаты и виды практики

- Статья 283 УК ("Кража, совершенная публичными служащими") предусматривает доказательственную презумпцию, что способствует расследованию и судебному преследованию в рамках соответствующих дел (ст. 17).
- ББК подписало с публичными и частными организациями ряд меморандумов о договоренности, что позволяет оказывать поддержку усилиям частного сектора по реализации профилактических мер и программ, направленных на обеспечение соблюдения законов (ст. 39).
- Сроки давности для уголовных преступлений не установлены (ст. 29).

2.3. Трудности в осуществлении

- Продолжить работу по совершенствованию систем сбора данных с целью наладить учет и контроль в отношении дел о коррупции в случаях, когда расследование, преследование и вынесение решений в связи с такими делами обеспечивается на межведомственном уровне; рассмотреть вопрос о регулярной публикации этой информации в рамках ежегодных докладов ББК и на его веб-сайте.
- Принять всеохватывающее определение публичных должностных лиц в соответствии с требованиями статьи 2 Конвенции.
- Обеспечить, чтобы законодательством были охвачены акты подкупа, совершаемые через посредников (ст. 15).
- Включить в законодательство положение о подкупе иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций и рассмотреть вопрос о введении уголовной ответственности за подкуп таких лиц в пассивной форме (ст. 16).
- В соответствии с требованиями Конвенции ввести уголовную ответственность за хищение, неправомерное присвоение и иное нецелевое использование имущества (ст. 17).
- Рассмотреть вопрос о введении уголовной ответственности за злоупотребление влиянием в корыстных целях (ст. 18).
- Рассмотреть вопрос об изменении законодательных положений, касающихся такого состава преступления, как злоупотребление должностными полномочиями, с тем чтобы эти положения охватывали также преступное бездействие (ст. 19).
- Рассмотреть вопрос об изменении законодательных положений, касающихся преступления, состав которого определен как "Кража имущества директорами или служащими компаний", с тем чтобы с учетом требований Конвенции эти положения охватывали также неправомерное присвоение и иное нецелевое использование имущества, деяния, совершенные через посредников, и выгоды третьих сторон, и чтобы их действие распространялось на всех лиц, занятых в частном секторе (ст. 22).
- Следует уделить приоритетное внимание вопросу формирования систем, которые позволят пресекать действия, направленные на воспрепятствование осуществлению правосудия и деятельности сотрудников правоохранительных органов, в том числе за счет ужесточения наказаний за воспрепятствование осуществлению правосудия и обеспечения эффективного правоприменения (ст. 25(b)).
- Всесторонне урегулировать в рамках законодательства вопросы, касающиеся ответственности юридических лиц (уголовной и административной). Включить в ЗКП положение об уголовной ответственности юридических лиц за преступления, подпадающие под действие Конвенции, и о предусмотренных в связи с этим наказаниях. Обеспечить также, чтобы возможность оказания взаимной правовой помощи в связи с преступлениями, за совершение которых могут быть

привлечены к ответственности юридические лица, никак не ограничивалась (ст. 26, 46(2)).

- Обеспечить, чтобы в отношении юридических лиц могли применяться эффективные, пропорциональные и оказывающие сдерживающее воздействие меры наказания в случае их причастности к тем коррупционным и связанным с отмыванием денег преступлениям, которые ясно обозначены законом (ст. 26).
- Ужесточить финансовые санкции в отношении отдельных лиц и организаций, замешанных в отмывании денег. Принять в приоритетном порядке руководящие принципы в отношении вынесения соответствующих приговоров (ст. 30(1)).
- Можно было бы рассмотреть вопрос о включении в законодательство соответствующих защитных положений в связи с предоставленными ДГО широкими дискреционными полномочиями возбуждать уголовное преследование, например, положений о критериях, на основании которых возможно прекращение уголовного преследования (ст. 30(3)).
- Обеспечить, чтобы практика возврата имущества потерпевшей стороне не препятствовала дальнейшему расследованию дела и соответствующему судебному производству (ст. 31).
- Учредить специальную структуру для управления замороженным, арестованным или конфискованным имуществом в соответствии с требованиями Конвенции (ст. 31(3)).
- Укрепить (в том числе посредством реализации программ профессиональной подготовки и обмена информацией) потенциал соответствующих учреждений в такой сфере, как конфискация, отслеживание, замораживание и арест активов. Можно было бы рассмотреть вопрос о внедрении системы, при которой изъятые доходы могли бы использоваться для финансирования деятельности соответствующих правоохранительных органов на основе справедливого распределения средств на межведомственном уровне (ст. 31).
- В качестве приоритетной задачи принять необходимые меры и создать необходимую институциональную основу для эффективной защиты свидетелей, экспертов и потерпевших, а также правонарушителей, сотрудничающих с правоохранительными органами, включая обеспечение их физической защиты и принятие соответствующих норм в области представления доказательств. Кроме того, рассмотреть вопрос о принятии мер и внедрении систем, позволяющих обеспечить эффективную защиту лиц, сообщающих информацию (ст. 32, 33 и 37(4)).
- Повысить юридическую и оперативную самостоятельность, а также укрепить людские и материальные ресурсы ББК и других правоохранительных ведомств (ДГО, полиции, Налоговой службы, ПОФИ); потребуются принятие политических решений для обеспечения более благоприятных условий службы в соответствующих органах, что должно позволить привлекать и удерживать квалифицированные кадры; необходимо также укрепить потенциал судебных органов (ст. 36).

- Усилить координацию между правоохранительными органами в рамках принимаемых мер по борьбе с коррупционными преступлениями, и, в частности, преступлениями, связанными с отмыванием денег (ст. 38).
- По-прежнему уделять особое внимание укреплению сотрудничества с общественностью, проведению информационно-пропагандистских и образовательных мероприятий, посвященных вопросам противодействия коррупции. Рассмотреть вопрос о дальнейших мерах содействия лицам, сообщающим о фактах коррупции соответствующим национальным органам (ст. 39(2)).
- Распространить юрисдикцию на преступления, совершенные на борту водных и воздушных судов (ст. 42(1)(b)), и рассмотреть вопрос об установлении юрисдикции в отношении преступлений, совершенных против граждан или государства, а также в отношении тех связанных с участием в отмывании денег деяний, которые были совершены за пределами Малави (ст. 42(2)).

2.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Власти Малави указали, что нуждаются в технической помощи, в том числе в укреплении потенциала ББК и других правоохранительных учреждений, включая необходимость специальной профессиональной подготовки сотрудников следственных органов, прокуратуры, судебных инстанций и ПОФИ по вопросам борьбы с коррупцией и организации связанной с этим деятельности.

3. Глава IV. Международное сотрудничество

3.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

Выдача (ст. 44)

Порядок выдачи регулируется в соответствии с положениями Закона о выдаче и семи двусторонних договоров о выдаче. Малави может выдавать отдельных физических лиц определенным странам и территориям (в настоящее время двадцати пяти странам и территориям), однако с учетом тех условий, исключений, дополнительных требований или изменений, которые могут быть указаны Министром юстиции (статья 3 Закона о выдаче). При отсутствии договора Малави также может выдавать отдельных физических лиц на условиях взаимности. Малави признает Конвенцию в качестве правовой основы для выдачи.

Условиями выдачи являются обоюдное признание деяния уголовно наказуемым и минимальное наказание в виде лишения свободы на срок один год при соблюдении требований, предусмотренных договорами о выдаче. Кроме того, содержащийся в Законе о выдаче перечень преступлений, влекущих выдачу, включает не все преступления, указанные в Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции. Возможность выдачи ограничивается тем, что не все преступления, подпадающие под действие Конвенции, признаны уголовно наказуемыми.

Упрощенный порядок выдачи допускается в рамках Лондонской системы, однако никакие конкретные меры, позволяющие ускорить процедуры выдачи и упростить требования, касающиеся представления доказательств, законодательством не предусмотрены.

Просьбы о выдаче получают по дипломатическим каналам и препровождаются ДГО через Генерального атторнея. По состоянию на сегодняшний день было завершено лишь несколько производств, связанных с выдачей, и при этом не было зафиксировано ни одного случая выдачи в связи с совершением коррупционных преступлений.

Согласно статье 6 Закона о выдаче, политические преступления из перечня деяний, влекущих выдачу, исключены. По состоянию на сегодняшний день имел место лишь один случай отказа в просьбе о выдаче (дело об убийстве, не связанное с коррупцией). Малави признает основания для отказа в выдаче, указанные в Конвенции. Как следует из статьи 6, гражданство запрошенного к выдаче лица не может служить основанием для отказа в выдаче. Малави никогда не отказывала в выдаче гражданина.

При осуществлении производств, связанных с выдачей, Малави обеспечивает справедливое обращение и должные меры процессуальной защиты в соответствии со своим внутренним законодательством. В рамках рассмотрения дел, связанных с коррупцией, вопросы справедливого обращения или возможной дискриминации до сих пор ни разу не поднимались.

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

Малави заключила соглашение о передаче заключенных лиц с Замбией, и это соглашение применимо также в отношении коррупционных преступлений. В настоящее время ведутся переговоры с целью согласования процедуры передачи заключенных лиц в рамках Сообщества по вопросам развития стран юга Африки (САДК).

Законы и практика в области передачи уголовного производства отсутствуют.

Взаимная правовая помощь (ст. 46)

Принятый Малави Закон о взаимной правовой помощи по уголовным вопросам (ЗВППУВ) обеспечивает правовую основу для взаимной правовой помощи, однако его применение ограничивается странами Содружества. Взаимная правовая помощь может также предоставляться на основе двусторонних и многосторонних договоров, а при отсутствии договора – на условиях взаимности.

Обоюдное признание деяния уголовно наказуемым является обязательным требованием для оказания взаимной правовой помощи (статья 18(2)(d)) и отступление от него не допускается даже в тех случаях, когда оказание помощи не связано с принудительными мерами. Соответственно, возможность оказания взаимной правовой помощи ограничивается тем, что не все преступления, признанные таковыми в соответствии с Конвенцией, считаются уголовно наказуемыми, и зависит от условий заключенных Малави договоров. Власти Малави отметили, что

строгое соблюдение требования об обоюдном признании деяния уголовно наказуемым, по всей видимости, противоречит статье 18(9) ЗВППУВ, согласно которой в оказании помощи не может быть отказано на том основании, что преступление не охвачено международной конвенцией, обязывающей предоставлять взаимную правовую помощь в связи с таким преступлением.

Малави может оказывать помощь в различных следственных и судебных целях, и банковская тайна не является препятствием для оказания такой помощи. Какие-либо инструктивные указания или положения, регламентирующие сроки исполнения просьб об оказании взаимной правовой помощи, не предусмотрены.

Малави является страной-участницей программы Содружества по оказанию взаимной правовой помощи (Программа Хараре).

Просьбы поступают по дипломатическим каналам и через Генерального атторнея препровождаются ДГО, назначенному центральным органом в соответствии с Постановлением об оказании взаимной правовой помощи по уголовным вопросам (и о назначении ответственного органа), которое является отдельным подзаконным актом. После получения просьбы ДГО оценивает, в какой степени данная просьба соответствует требованиям вышеуказанного Закона. Власти Малави не уведомили Организацию Объединенных Наций о своем центральном органе и приемлемом языке для представления просьб об оказании взаимной правовой помощи.

Малави может отказать в просьбе об оказании взаимной правовой помощи на том основании, что просьба не отвечает условиям, которые согласно статье 3(2) были оговорены Министром в рамках его дискреционных полномочий, или по той причине, что оказание помощи может оказаться для страны слишком обременительным (статья 18(3)(с) и (d)). В практическом плане следует отметить, что до настоящего времени было выполнено лишь несколько просьб об оказании взаимной правовой и Малави до сих пор никогда не отказывала в помощи в связи с расследованием дел о коррупции.

Требования, касающиеся соблюдения конфиденциальности, предусмотрены, однако никакие ограничения в отношении использования информации, полученной в рамках взаимной правовой помощи, не установлены.

Малави может проводить консультации с запрашивающими государствами до отказа в предоставлении взаимной правовой помощи (статья 18(8) ЗВППУВ) и согласно статье 18(6) обязана мотивировать отказ в оказании помощи за исключением случаев, когда просьба касается временной передачи заключенных лиц для целей оказания взаимной правовой помощи (статья 18(7)).

Гарантии личной безопасности передаваемых лиц предусмотрены лишь в тех случаях, когда просьбы исходят от властей Малави (статья 22 ЗВППУВ).

Возможность проведения заслушивания с помощью видеосвязи для целей оказания взаимной правовой помощи в законодательстве не оговорена.

Порядок покрытия обычных расходов, связанных с выполнением просьб, ЗВППУВ и подзаконными актами никак не регламентируется.

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

Правоохранительные органы Малави осуществляют сотрудничество, используя такие механизмы, как Южноафриканская региональная организация по сотрудничеству начальников полиции (SARPCCO) и Интерпол. Малави является также членом Сообщества по вопросам развития стран юга Африки (САДК), Группы стран восточной и южной частей Африки по борьбе с отмыванием денежных средств (ESAAMLG) и Межучережденческой сети для возвращения активов в странах юга Африки (АРИНСА).

ББК является членом Антикоррупционного комитета САДК (SACC) и Ассоциации антикоррупционных ведомств стран Африки (AAACA).

Платформу для сотрудничества в правоохранительной области со странами-членами САДК обеспечивают совместные постоянные консультативные комиссии. Подписан ряд меморандумов о договоренности (например, ПОФИ и полицией) и, кроме того, ПОФИ осуществляет сотрудничество в рамках Эгмонтской группы. Малави рассматривает Конвенцию в качестве основы для сотрудничества между правоохранительными органами.

Малави участвует в совместных расследованиях на основе разовых договоренностей в тех случаях, когда применение официально предусмотренных правовых или административных мер не представляется возможным. Использование специальных методов расследования регламентируется на основе подзаконных актов (постановлений долгосрочного действия), что приводит к возникновению проблем как правового, так и практического характера.

3.2. Успешные результаты и виды практики

- Обмен сотрудниками в целях проведения расследований и профессиональной подготовки, в частности, с соседними странами, способствует укреплению международного сотрудничества в правоохранительной сфере.

3.3. Трудности в осуществлении

В целях усиления мер по борьбе с коррупцией рекомендуется предпринять следующие шаги:

- по-прежнему уделять внимание вопросам развития систем сбора статистических данных и потенциала соответствующих органов в интересах международного сотрудничества (ст. 44, 46 Конвенции);
- внести поправки в Закон о выдаче, включая перечень преступлений, влекущих выдачу, и в соответствующие договоры для обеспечения того, чтобы все преступления, подпадающие под действие Конвенции против коррупции, были признаны преступлениями, которые могут повлечь выдачу (ст. 44(4));
- уточнить условия, при соблюдении которых возможна выдача, и рассмотреть вопрос о принятии руководящих принципов в отношении

выдачи, с тем чтобы обеспечить большую правовую определенность, в которой заинтересованы запрашивающие государства (ст. 44(8));

- принять меры для ускорения процедур выдачи и упрощения требований, касающихся представления доказательств (ст. 44(9));
- обеспечить проведение консультаций как до отказа в выдаче, так и до отсрочки в выполнении просьбы об оказании взаимной правовой помощи или отказа в ее выполнении, в том числе посредством принятия при необходимости руководящих принципов или регулирующих норм (ст. 44(17) и 46(26));
- расширить сферу применения ЗВППУВ, охватив страны, не входящие в Содружество (ст. 46);
- отказаться от строгого следования принципу обоюдного признания деяния уголовно наказуемым, в частности для обеспечения того, чтобы взаимная правовая помощь, не связанная с принудительными мерами, могла предоставляться при отсутствии такого обоюдного признания, и привести применимые в этом случае положения в соответствие со статьей 18(9) ЗВППУВ (ст. 46(9));
- повторно рассмотреть те основания для отказа, которые перечислены в статье 18(3)(с) и (d) ЗВППУВ (ст. 46(21));
- в целях обеспечения большей правовой определенности принять положение об ограничении использования информации, полученной в рамках взаимной правовой помощи (ст. 46(19));
- обеспечить, чтобы запрашивающие государства уведомлялись о любых причинах отказа, в том числе в случаях, когда просьбы связаны с временной передачей заключенных лиц для целей оказания взаимной правовой помощи (статья 18(7) ЗВППУВ) (ст. 46(23));
- рассмотреть вопрос о принятии руководящих принципов в отношении оказания взаимной правовой помощи и нормативных положений, которые регламентировали бы сроки выполнения просьб об оказании взаимной правовой помощи (ст. 46(24));
- предусмотреть гарантии личной безопасности лиц, передаваемых во исполнение получаемых Малави просьб об оказании взаимной правовой помощи (статья 22 ЗВППУВ) (ст. 46(27));
- предусмотреть в ЗВППУВ, что обычные расходы, связанные с выполнением просьб, несет запрашиваемое государство (ст. 46(28));
- направить уведомления, предусмотренные пунктами 13 и 14 статьи 46;
- рассмотреть вопрос о законодательном регулировании передачи уголовного производства (ст. 47);
- прилагать дальнейшие усилия в целях укрепления сотрудничества между правоохранительными органами на международном уровне (ст. 48);
- обеспечить законодательное регулирование вопросов использования специальных методов расследования и признания в суде доказательств, собранных с помощью таких методов (ст. 50).

3.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Власти Малави указали на необходимость оказания технической помощи, включая консультирование по правовым вопросам и содействие в укреплении потенциала в таких областях, как выдача, взаимная правовая помощь и использование специальных методов расследования.
-