



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

Distr.:
12 October 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
Мьянма	2



II. Резюме

Мьянма

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

Мьянма подписала Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции 2 декабря 2005 года. Она ратифицировала Конвенцию 20 декабря 2012 года и в тот же день передала свою ратификационную грамоту на хранение Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций. Конвенция вступила в силу для Мьянмы 19 января 2013 года.

В отношении обязательств, предусмотренных международными конвенциями, Мьянма придерживается дуалистической традиции и не может применять напрямую международно-правовые нормы в качестве норм внутригосударственного права.

Новая Конституция Мьянмы была принята 29 мая 2008 года в ходе общенародного референдума. Согласно Конституции, Союз поделен на семь областей, семь штатов и союзные территории.

Законодательная власть в стране разделена между "Пьи даунгсу Хлутто" (Союзным собранием) и собраниями ("хлутто") регионов и штатов. "Пьи даунгсу Хлутто" состоит из двух палат, а именно, "Пьи тху Хлутто" (Собрание народных представителей) и "Амьотха Хлутто" (Собрание национальностей). Оно наделено правом вводить в действие законы как на всей территории Союза, так и в любой его части.

Мьянманская Комиссия по борьбе с коррупцией (КБК) была учреждена 25 февраля 2014 года во исполнение Закона о борьбе с коррупцией 2013 года. В ее состав входят 15 членов, включая председателя и секретаря. В настоящее время рассматриваются законодательные поправки, в соответствии с которыми состав КБК может быть изменен.

Мьянма выполняет свои обязательства согласно Конвенции посредством применения целого ряда законодательных актов, включая следующие:

- Конституция Республики Союз Мьянма (2008 года);
- Уголовный кодекс 1861 года (УК);
- Уголовно-процессуальный кодекс 1898 года (УПК);
- Закон о борьбе с коррупцией 2013 года (ЗБК) и Положения о борьбе с коррупцией 2015 года (Положения о БК);
- Закон о борьбе с отмытием денег 2014 года (Закон о БОД);
- Закон о гражданских служащих (2013 года);
- Закон о взаимной помощи по уголовным делам 2004 года (Закон о ВПП) и Положения о взаимной помощи по уголовным делам 2004 года (Положения о ВПП).

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)

Подкуп публичных должностных лиц признается уголовным преступлением по смыслу положений УК (ст. 161-165) и ЗБК (ст. 3 и 55 и последующие). Вместе с тем, в случаях, когда оба этих законодательных акта охватывают идентичные преступления, положения ЗБК превалируют над положениями УК в силу того, что ЗБК носит более специализированный характер. УК применяется субсидиарно, т.е. в отношении тех преступлений, которые не охватываются ЗБК.

Определение коррупции в статье 3 (а) ЗБК включает как активный, так и пассивный подкуп. Статьи 55, 56 и 57 ЗБК предусматривают различные меры наказания в зависимости от должностного положения правонарушителя (тюремное заключение на срок до 15 лет для лиц, занимающих должности политического уровня, а также штрафы). Вместе с тем, определение коррупции, содержащееся в статье 3 (а), охватывает акты коррупции только среди сотрудников "компетентных органов", определение которых приводится в статье 3 (i) ЗБК. Поэтому представляется не совсем понятным, может ли это положение быть использовано для применения наказания в случае активного подкупа, совершенного частными лицами. Ни одного примера из судебной практики применения ЗБК, который позволил бы прояснить этот вопрос, приведено не было. Отдельное положение, касающееся активного подкупа, содержится в статье 162 УК. Однако в нем рассматривается определенный вид косвенного подкупа, в котором замешаны три лица.

Определение "компетентных органов" имеет широкую сферу охвата и включает как национальных, так и иностранных публичных служащих. Первые определены в статье 3 (е) ЗБК как должностные лица, назначенные или выбранные на любую должность в законодательном, исполнительном или судебном органе. Определение иностранных публичных служащих приводится в статье 3 (f).

Пассивное злоупотребление влиянием в корыстных целях признается уголовным преступлением согласно положениям УК (ст. 163), тогда как активное злоупотребление влиянием в корыстных целях ни одним из действующих в настоящее время положений не охватывается.

Возможность привлечения к уголовной ответственности за активный и пассивный подкуп в частном секторе в ЗБК четко не оговорена.

Отмывание денег и сокрытие (ст. 23 и 24)

Согласно Закону о БОД, уголовным преступлением признается конверсия, перевод, приобретение, принятие во владение или использование любых денежных средств или любого имущества, которые были получены в результате совершения некоторых преступлений, или же, наряду с другими деяниями, сокрытие или утаивание подлинного характера, источника и местонахождения денежных средств или имущества или способа распоряжения ими (ст. 3 и 5). В уведомлении, предусмотренном в статье 5 (j)

Закона о БОД, приводится перечень основных правонарушений, который включает подкуп и акты коррупции. Кроме того, согласно статье 5 (i), любое преступление, которое наказывается лишением свободы на срок один год и более, также квалифицируется как основное правонарушение. Вместе с тем, перечень не включает основные правонарушения, совершенные иностранными гражданами за пределами Мьянмы.

Уголовная ответственность распространяется на лиц, участвующих в совершении преступления отмывания денег в любом качестве, включая пособничество, содействие, руководство или дачу советов (ст. 3 (n) (iv)). Лицо может быть осуждено как за само преступление отмывания денег, так и за совершение деяния, лежащего в основе этого преступления.

Деяния, связанные с сокрытием, также рассматриваются в Законе о БОД, в частности в статье 3, которая соответствует требованиям Конвенции.

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

Положения, касающиеся хищения, содержатся в статье 378 УК и последующих (кража), статьях 406, 408 и 409 УК, а также в статье 6 (1) Акта об охране публичной собственности (1947 года) и статье 3 Закона об охране публичной собственности (1963 года). Эти положения охватывают акты хищения как в публичном, так и в частном секторах.

Статья 3 ЗБК и статья 217 УК касаются злоупотребления служебным положением публичным должностным лицом и предусматривают уголовную ответственность за любое поведение, представляющее собой злоупотребление служебными полномочиями или их неправомерное использование, включая совершение должностным лицом какого-либо действия или бездействия.

Хотя в Мьянме незаконное обогащение как таковое уголовным преступлением не считается, обогащение посредством коррупции (ст. 3 (c) ЗБК) может служить основанием для проведения конфискации.

Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)

Согласно статьям 193-199, 204 и 503 УК, уголовная ответственность предусмотрена в случае дачи ложных показаний и вмешательства в процесс представления доказательств, а также в случае применения в отношении другого лица угрозы причинить ущерб самому этому лицу, репутации этого лица или его имуществу. Лицо, которое использует физическую силу, угрозы, запугивание или подкуп с целью склонения к даче ложных показаний и т.д., может быть подвергнуто наказанию в качестве подстрекателя или пособника (ст. 107, 109, 114 УК и последующие).

Уголовным преступлением считается любое чинение препятствий или причинение вреда публичному служащему, находящемуся при исполнении своих должностных обязанностей (ст. 228, 332, 333 и 353 УК). Предусмотренные законом меры защиты распространяются на все категории публичных служащих независимо от их рода деятельности.

Ответственность юридических лиц (ст. 26)

В рамках Закона о БОД уголовная ответственность юридических лиц предусмотрена статьями 43-49. Максимальная сумма штрафа составляет 300 млн. кыат (около 300 000 долл. США). Гражданская ответственность юридических лиц, включая публичные органы и компании, находящиеся в совместной публичной и частной собственности, установлена применительно к случаям, когда правонарушения совершены от их имени их старшими должностными лицами, служащими или представителями. Такая ответственность не препятствует привлечению к уголовной ответственности и физических лиц, совершивших то же преступление.

Согласно соответствующему административному законодательству, суд может также лишить юридическое лицо некоторых прав, включая отзыв лицензий.

Участие и покушение (ст. 27)

Ответственность возлагается на любое лицо, которое участвует в совершении уголовного преступления в качестве инициатора, пособника или подстрекателя (ст. 107 Уголовного кодекса и последующие). Наказание за покушение установлено на основании положений статьи 511 УК. Такая ответственность также предусмотрена и в ЗБК и включает уголовную ответственность лиц, которые иницируют совершение любого коррупционного преступления, подпадающего под действие данного Закона, покушаются на его совершение, вступают в соответствующий сговор, подстрекают к его совершению или руководят им (ст. 3 (v) и 63). Подготовка к совершению уголовного преступления уголовным деянием не считается, за исключением случаев, когда она рассматривается как покушение.

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

Согласно УК и ЗБК, мера наказания должна определяться в зависимости от опасности преступления и степени ответственности самого правонарушителя. УПК предусматривает дискреционное право судей выносить приговоры с учетом именно этих факторов. При этом могут также приниматься во внимание некоторые отягчающие и смягчающие факторы.

Власти Мьянмы сообщили, что несмотря на то, что в Мьянме действуют некоторые функциональные иммунитеты, в частности в отношении сотрудников судебных органов, КБК и парламентариев при условии добросовестного выполнения ими своих служебных обязанностей, наличие таких иммунитетов не препятствует расследованию дел, связанных с коррупцией, и возбуждению в соответствующих случаях уголовного преследования. Лишение членов парламента неприкосновенности возможно только с одобрения спикера парламента и только во время парламентской сессии.

В рамках выполнения возложенных на них обязанностей Канцелярия Генерального прокурора (КГП), КБК, Специальное следственное бюро и другие соответствующие правоохранительные органы пользуются широкими дискреционными полномочиями. Власти Мьянмы полагаются на систему

дискреционного уголовного преследования. КБК запрашивает у КПП санкцию на возбуждение уголовного преследования в связи с делами о коррупции, а затем передает эти дела в суды для проведения соответствующих разбирательств.

УПК предусматривает процедуры, посредством которых устанавливается, может ли лицо, обвиняемое в совершении уголовного преступления, быть освобождено под залог, и на каких условиях это возможно. Преступления, указанные в Конвенции, в большинстве случаев не относятся к числу преступлений, при совершении которых допускается освобождение под залог. Возможности досрочного или условного освобождения имеются, однако они крайне ограничены.

Согласно положению 177 Положений о гражданских служащих, публичный служащий, обвиненный в совершении уголовного преступления (включая коррупцию), может быть, в зависимости от характера или серьезности предполагаемого преступления, отстранен, временно освобожден от выполнения своих служебных обязанностей или переведен на другую должность до тех пор, пока не станут известны результаты расследования. Кроме того, положение 210 (5) предусматривает, что лица, осужденные за совершение уголовных преступлений, могут быть уволены без права повторной подачи документов для поступления на публичную службу. Сотрудники предприятий, находящихся в собственности государства, считаются гражданскими служащими. Публичное должностное лицо может быть подвергнуто дисциплинарным мерам вне зависимости от результатов уголовного расследования или разбирательства. Закон о союзной судебной системе гласит, что социальная реинтеграция правонарушителей является одним из главных принципов осуществления правосудия в Мьянме.

Что касается сотрудничества с правоохранительными органами, то здесь необходимо отметить, что УПК (ст. 337 и последующие статьи) наделяет судью правом принятия решения об условном помиловании правонарушителя, который полностью сотрудничает с правоохранительными органами, а также предусматривает определенную форму иммунитета от дальнейшего преследования или наказания. Согласно законодательству Мьянмы, правонарушители, сотрудничающие с правоохранительными органами, рассматриваются в качестве свидетелей и на них распространяются применяемые меры защиты. В соответствии с ЗБК и Законом о ВПП правонарушитель, сотрудничающий с правоохранительными органами, может быть передан компетентным органам других государств на время проведения соответствующих расследований и уголовных разбирательств.

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

Официальная программа защиты свидетелей в Мьянме отсутствует, однако полномочия Комиссии позволяют ей обеспечивать "необходимую защиту" лиц, представляющих доказательства в отношении коррупционных преступлений (ст. 17 (i) ЗБК). Такие меры защиты включают неразглашение информации, касающейся личности лиц, предоставляющих информацию или оказывающих помощь соответствующим органам (положение 62 Положений о БК). Кроме того, согласно Закону о представлении доказательств (ст. 60 А), в целях упрощения процедуры дачи показаний свидетелями и экспертами

допускается использование видеотехнических средств, а также средств связи, позволяющих давать показания в режиме дистанционного общения. В настоящее время между Мьянмой и другими государствами не действуют какие-либо соглашения о переселении свидетелей.

Потерпевшие могут рассматриваться в качестве свидетелей в отдельных случаях в рамках применения соответствующих мер защиты и процедур, о которых говорилось выше. Для того, чтобы мнения и опасения потерпевших могли быть изложены и рассмотрены на соответствующих стадиях уголовного производства, в статье 493 УПК предусмотрено право потерпевшего поручить "защитнику" выступить в суде от его имени.

Помимо полномочий КБК по обеспечению "необходимой защиты" лиц, сообщающих о коррупции, никакие дополнительные меры или процедуры, обеспечивающие защиту от несправедливого обращения лиц, сообщающих о фактах совершения преступлений, указанных в Конвенции, в Мьянме не предусмотрены. Кроме того, в Мьянме отсутствуют законодательные положения в отношении защиты осведомителей, занятых в частном секторе.

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

Как ЗБК (ст. 51-54), так и Закон о БОД (ст. 52) позволяют принимать меры с целью выявления, отслеживания, замораживания, ареста и конфискации любых доходов, полученных в результате совершения преступления, или их денежного эквивалента, в том числе в случаях, когда доходы от преступления были превращены или преобразованы в другое имущество. Положения о БК предусматривают, что при проведении обысков и выполнении следственных действий Комиссия может производить арест любых видов имущества (положение 8 (е)), а также указывают на возможность конфискации на основании соответствующих статей УПК (ст. 516, 517, 523 и 524). Так, например, средства совершения преступления могут быть конфискованы как на основании положения 63, так и на основании статьи 517 УПК. Процедуры конфискации могут быть применены и в отношении прибыли или других выгод, полученных от таких доходов от преступлений, поскольку они также подпадают под определение доходов от преступлений (ст. 3 (q) Закона о БОД).

Положение 46 (b) Положений о БК предусматривает, что Комиссия должна осуществлять управление имуществом, конфискованным в ходе проведения расследования. Вместе с тем, никакие дополнительные процедуры, касающиеся порядка управления таким имуществом до принятия решения о его конфискации или возврате, законодательством не предусмотрены.

Банковская тайна не является препятствием для того, чтобы прокурор, которому необходимо постановление суда, или Комиссия по борьбе с коррупцией, которой постановление суда не требуется, могли запросить и получить финансовую или банковскую документацию, имеющую отношение к доходам от преступлений.

Предусмотренные в статье 31 (8) Конвенции процедуры, в соответствии с которыми правонарушитель обязан доказать законное происхождение предполагаемых доходов от преступления или другого имущества,

подлежащего конфискации, осуществляются в Мьянме посредством применения статьи 64 ЗБК и статьи 60 Закона о БОД.

Положения ЗБК и Закона о БОД предусматривают гарантии защиты интересов добросовестных третьих сторон (ст. 54 ЗБК, ст. 62 Закона о БОД).

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

В Мьянме не установлен срок давности, который мог бы применяться в отношении уголовных преступлений.

Статья 41 властями Мьянмы не осуществляется.

Юрисдикция (ст. 42)

Мьянма установила юрисдикцию в отношении преступлений, признанных таковыми в соответствии с Конвенцией, применительно к случаям, когда преступление совершено полностью или частично на ее территории (ст. 2 УК). Юрисдикция в отношении деяний, совершенных на борту судна, которое несло флаг Мьянмы, или на борту воздушного судна, установлена только в статье 2 Закона о БОД. Кроме того, наказания за преступления, совершенные за рубежом гражданами Мьянмы, подлежат исполнению в самой Мьянме (ст. 4 УК, ст. 2 ЗБК). Мьянма не применяет принцип пассивной правосубъектности и не установила юрисдикцию в отношении деяний, связанных с участием в отмывании денег, если они совершены за пределами страны. Мьянма не может выдавать своих граждан, однако уголовное преследование своих граждан в случае отказа в выдаче Мьянма, как правило, обеспечивает (ст. 3 УК). КБК может проводить консультации со своими зарубежными партнерами, руководствуясь при этом статьей 16 (п) ЗБК и положением 60 Положений о БК.

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

Положения Закона о контрактах и Закона о конкретных средствах правовой защиты (1877 года), предусматривают процедуры, к которым могут прибегнуть лица, намеревающиеся аннулировать или расторгнуть контракт или принять другие надлежащие меры в случае причинения им ущерба в результате совершения преступлений, указанных в Конвенции. Если условия контракта нарушены в результате коррупции, он признается недействительным с самого начала (ст. 23 Закона о контрактах). Определенные санкции могут быть также применены на основании действующих норм административного права, корпоративного права и положений Закона о БОД.

Кроме того, в соответствии с общеправовыми принципами судебной защиты, основанными на нормах деликтного права, юридические или физические лица, понесшие ущерб в результате коррупционного акта, могут инициировать судебное разбирательство, требуя соответствующей компенсации от тех, кто несет ответственность за причиненный ущерб.

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

В соответствии ЗБК в Мьянме была учреждена Комиссия по борьбе с коррупцией, которая является основным, хотя и не единственным органом, ответственным за расследование преступлений, указанных в Конвенции. Кроме того, этот следственный потенциал дополняют и другие специализированные правоохранительные и надзорные ведомства, включая полицейские силы Мьянмы и Специальное следственное бюро. КБК отчитывается непосредственно перед Президентом Мьянмы и функционирует в качестве правительственного учреждения, обладающего оперативной самостоятельностью.

Статьи 16 и 17 ЗБК содержат положения, согласно которым Комиссия уполномочена принимать меры для координации действий и обмена информацией с соответствующими правительственными департаментами, министерствами и организациями в целях предупреждения и расследования актов коррупции. Дополнительные функции Комиссии включают проведение пропагандистских мероприятий и информационно-разъяснительной работы среди публичных служащих государственных министерств и ведомств на всей территории Мьянмы.

В рамках возложенных на КБК функций и обязанностей ей поручено проведение необходимой работы с финансовыми учреждениями, структурами частного сектора и неправительственными организациями, с тем чтобы обеспечить выполнение предписаний ЗБК. При этом имеется в виду и работа с частными лицами с целью разъяснения им, каким образом можно выявлять факты коррупции и сообщать о них компетентным органам.

Органом, назначенным для получения, запрашивания, анализа и распространения отчетов о сделках на суммы, превышающие соответствующий порог, а также отчетов о подозрительных сделках, является Департамент оперативной финансовой информации. По просьбе КБК Департамент оперативной финансовой информации может оказать поддержку при расследовании коррупционных дел. В случае необходимости КБК координирует проведение совместных расследований актов коррупции с Отделом по борьбе с финансовыми преступлениями Специального следственного бюро.

Об обязанности других правительственных департаментов, а также неправительственных организаций сотрудничать с КБК говорится в статье 17 (е) ЗБК.

Законодательство Мьянмы предусматривает возможность поощрения граждан и жителей страны, например, посредством вознаграждения, с тем чтобы они сообщали о коррупционных преступлениях соответствующим национальным органам (ст. 17 (i) ЗБК). Однако, в отличие от Специального следственного бюро, КБК не принимает жалобы, передаваемые в анонимном порядке.

2.2. Успешные результаты и виды практики

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

- включение в соответствующий законодательный текст ссылки на "основание считать", что активы являются доходами от преступлений, что должно способствовать осуществлению ст. 23 (1) (a);
- сфера охвата положений уголовного законодательства, которые запрещают использование физической силы, угроз или запугивания с целью вмешательства в выполнение должностных обязанностей любым публичным служащим, включая должностных лиц судебных или правоохранительных органов (ст. 25 (b));
- соблюдение требования, согласно которому лицо, совершившее преступление, должно доказать законное происхождение предполагаемых доходов от преступления или другого имущества, подлежащего конфискации (ст. 31 (8)).

2.3. Трудности в осуществлении

Для дальнейшего усиления мер по борьбе с коррупцией в рамках осуществления соответствующих статей Конвенции рекомендуется предпринять следующие шаги:

- внести изменения в определение, содержащееся в статье 3 (a) ЗБК, с целью уточнения, что это определение охватывает также активный подкуп, совершенный частными лицами (ст. 15 (a));
- рассмотреть вопрос о признании уголовным преступлением активного злоупотребления влиянием в корыстных целях (ст. 18 (a));
- рассмотреть вопрос о признании уголовным преступлением подкупа в частном секторе (ст. 21);
- внести соответствующие поправки в статью 5 (j) Закона о БОД, с тем чтобы все обозначенные в Конвенции преступления были однозначно учтены и рассматривались в ней как основные правонарушения применительно к преступлению отмывания денег (ст. 23 (2) (b));
- внести поправки в статью 5 Закона о БОД, с тем чтобы преступления, совершенные за пределами Мьянмы, были учтены и рассматривались в ней как основные правонарушения (ст. 23 (2) (c));
- рассмотреть вопрос о принятии законодательных норм, устанавливающих уголовную ответственность юридических лиц за участие в совершении обозначенных в Конвенции преступлений, которые не связаны с отмыванием денег; рассмотреть возможность увеличения максимального размера штрафа, предусмотренного в статье 45 Закона о БОД (ст. 26);
- принять дополнительные законодательные или иные меры, которые позволят более подробно, чем в положении 46 (b) Положений о БК, регламентировать порядок управления компетентными органами замороженным, арестованным или конфискованным имуществом (ст. 31 (3));

- рассмотреть вопрос о принятии дополнительных надлежащих мер для усиления защиты свидетелей и сотрудничающих правонарушителей, которые предоставляют информацию или показания, важные для расследования или уголовного преследования в связи с коррупционными преступлениями, а также надлежащих мер для обеспечения защиты их родственников и других близких им лиц (ст. 32 (1));
- рассмотреть вопрос о заключении с другими государствами соглашений или договоренностей о переселении свидетелей (ст. 32 (2));
- рассмотреть вопрос о принятии мер в целях обеспечения эффективной защиты лиц, информирующих компетентные органы о фактах, касающихся коррупционных преступлений в публичном и частном секторах, от любого несправедливого обращения (ст. 33);
- рассмотреть вопрос о принятии необходимых дополнительных мер в целях поощрения и упрощения сотрудничества между частным сектором и органами власти, ответственными за расследование и преследование в связи с уголовными преступлениями (ст. 38 и 39 (1));
- рассмотреть вопрос о принятии дополнительных мер, с тем чтобы побудить граждан Мьянмы и других проживающих в Мьянме лиц сообщать соответствующим органам о совершенных коррупционных преступлениях, в частности путем согласия принимать анонимные жалобы (ст. 39 (2));
- рассмотреть вопрос об осуществлении ст. 41;
- установить юрисдикцию в отношении всех указанных в Конвенции преступлений применительно к случаям, когда преступление совершено на борту водного или воздушного судна, которое зарегистрировано в Мьянме (ст. 42 (1) (b));
- Мьянма может установить свою юрисдикцию в отношении указанных в Конвенции преступлений применительно к случаям, когда преступление совершено против ее граждан (ст. 42 (2) (a)), когда действия, связанные с подстрекательством к отмыванию денег, совершены за пределами ее территории (ст. 42 (2) (c)) или же когда предполагаемый преступник (он или она) находится на ее территории и она не выдает его (ст. 42 (4)).

2.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

Для содействия осуществлению Мьянмой положений Конвенции было бы целесообразно использовать следующие формы технической помощи:

- статьи 19, 21, 23, 25, 26, 31, 32 и 35: необходимо организовать программы профессиональной подготовки, проведение семинаров-практикумов и академических курсов как для персонала Комиссии, так и для сотрудников соответствующих министерств;
- статья 36: развитие потенциала КБК в области проведения расследований;

- статья 38: оказание поддержки в выработке необходимых процедур для механизмов координации между национальными органами в целях выявления и расследования фактов коррупции;
- статья 39: укрепление потенциала КБК и других правоохранительных органов в области сбора информации о фактах коррупции, в том числе за счет использования информационных технологий;
- статья 40: развитие потенциала за счет повышения уровня профессиональной подготовки.

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)

Власти Мьянмы обуславливают выдачу наличием договора. В силу своей приверженности концепции дуализма Мьянма не может использовать Конвенцию в качестве правовой основы для выдачи в связи с коррупционными преступлениями.

Мьянма не имеет ни одного двустороннего договора о выдаче. На национальном уровне выдача теоретически по-прежнему регулируется на основании Бирманского закона о выдаче 1903 года. Вместе с тем, действие этого закона не распространяется на преступления, указанные в Конвенции, поскольку они не включены в перечень преступлений, которые могут повлечь выдачу. По этой причине статья 44 Конвенции никак не осуществляется. В настоящее время разрабатывается проект нового закона о выдаче. Несмотря на то, что просьбы Мьянмы о выдаче граждан из Китая и Таиланда были властями этих стран полностью удовлетворены, власти самой Мьянмы не произвели ни одной выдачи, которую можно было бы расценивать как полноценную, официально оформленную процедуру. В то же время, случаи передачи иностранных граждан другим государствам в рамках административных процедур имели место (в Италию, Китай, Таиланд и Японию).

Процедура передачи осуществляется исключительно в оперативном порядке и требует согласия Президента Республики. Неясно, обеспечиваются ли в процессе такой передачи конституционные и иные гарантии справедливого обращения.

Мьянма всегда требует соблюдения принципа обоюдного признания деяния уголовно наказуемым в качестве условия для выдачи/передачи. С другой стороны, в соответствии со статьей 44 (2) Конвенции принцип обоюдного признания деяния уголовно наказуемым применяется гибко, т.е. решающее значение при оценке того, является ли признание обоюдным, имеет оценка деяния, лежащего в основе правонарушения. Мьянма готова рассматривать просьбы о передаче лиц при условии, что соответствующее преступление наказывается лишением свободы на срок один год и более, а также при условии соблюдения принципа взаимности. Возможен также предварительный арест лиц в целях их последующей выдачи или передачи.

Преступления, подпадающие под действие Конвенции, политическими преступлениями не считаются. Тот факт, что преступление связано с налоговыми вопросами, не может служить основанием для отказа в выдаче. Мьянма принимает просьбы, составленные на английском и мьянманском языках.

Хотя в Конституции об этом ничего не сказано, в целом считается, что Мьянма не может выдавать своих граждан. Обязательство осуществлять уголовное преследование вместо выдачи предусмотрено статьей 3 УК.

Мьянма не имеет ни одного подписанного двустороннего или многостороннего договора о передаче осужденных лиц. Возможность передачи уголовного производства властями страны пока не рассматривалась.

Взаимная правовая помощь (ст. 46)

Мьянма является государством-участником Договора Ассоциации государств Юго-Восточной Азии о взаимной правовой помощи по уголовным делам (2004 года) и имеет двусторонний договор о взаимной правовой помощи с Индией. Однако в силу приверженности Мьянмы дуалистической традиции договоры не могут иметь в ней прямое применение. В пределах страны порядок оказания взаимной правовой помощи регулируется Законом о взаимной помощи по уголовным делам (Закон № 4/2004), а также Положениями о взаимной помощи по уголовным делам. Предусмотрено, что при отсутствии соответствующих положений в Законе о ВПП и Положениях о взаимной помощи в качестве вспомогательного нормативного документа применяется УПК (положение 40).

Согласно толкованию статьи 3 (а) Закона о ВПП, для выполнения просьб, касающихся оказания помощи в судебной сфере, даже если такая помощь не связана с принудительными мерами, необходимо обоюдное признание деяния уголовно наказуемым.

Поскольку содержащееся в законодательстве определение понятия "лица" в целом включает юридические лица, ВПП может быть в принципе предоставлена в связи с правонарушениями, совершенными юридическими лицами. В то же время, для этого необходимо обоюдное признание деяния уголовно наказуемым и, к тому же, уголовная ответственность юридических лиц в Мьянме не предусмотрена. Мьянма в принципе может предоставлять все виды правовой помощи, указанные в статье 46 (3) Конвенции (ст. 11 и 25 Закона о ВПП). КБК имеет доступ к банковской документации, не нуждаясь при этом в соответствующем постановлении суда.

Внутреннее законодательство Мьянмы не предусматривает возможность передачи информации по уголовным вопросам без предварительной просьбы. С другой стороны, практикуется обмен информацией между Подразделением для сбора оперативной финансовой информации, полицией и их соответствующими зарубежными партнерскими структурами.

Мьянма может обеспечивать сохранение конфиденциальности информации (ст. 22 Закона о ВПП). Необходимость сохранения конфиденциальности предоставленной информации не препятствует ее раскрытию Мьянмой в случаях, когда такая информация оправдывает

обвиняемое лицо. В предоставлении ВПП не будет отказано по причине банковской тайны (ст. 18 Закона о ВПП).

Временная передача находящегося под стражей или отбывающего наказание лица в целях дачи показаний возможна на основании статей 28-32 Закона о ВПП. Гарантии личной безопасности обеспечиваются на основании статьи 35. При определенных обстоятельствах Мьянма допускает заслушивание в суде с использованием средств видеосвязи (ст. 60 А Закона о предоставлении доказательств).

Министерством, выполняющим функцию координатора в рамках оказания ВПП, является Министерство внутренних дел. В то же время, центральным органом, получающим просьбы об оказании взаимной правовой помощи, является комитет, в состав которого входят 11 самых высокопоставленных правительственных чиновников и который в качестве председателя возглавляет Министр внутренних дел. Полномочия центрального органа могут быть делегированы (ст. 7). В экстренных случаях председатель может осуществлять соответствующие функции самостоятельно (ст. 8). Просьбы должны содержать информацию, указанную в статье 12, и должны представляться на мьянманском или английском языке. Указанная в просьбе процедура может быть соблюдена, если только такая процедура не противоречит национальному законодательству. В экстренных случаях просьбы могут передаваться в устной форме или с использованием электронных средств связи (ст. 13). При обращении с просьбами к другим странам Мьянма следует процедуре, указанной страной-получателем просьбы, если только такая процедура не противоречит национальному законодательству. Правило специализации закреплено в статье 24 Закона о ВПП.

Мьянма может отказать в просьбе об оказании ВПП на основании статьи 18 Закона о ВПП. Указанный в ней перечень оснований для отказа нельзя назвать исчерпывающим. Свой отказ в выполнении просьбы власти Мьянмы обязаны мотивировать (ст. 19). Этому должно предшествовать проведение консультаций, хотя прямая правовая основа для их проведения отсутствует. Оказание помощи может быть отсрочено властями Мьянмы на том основании, что это воспрепятствует осуществляемому расследованию (ст. 17). Мьянма готова выполнять просьбы в те сроки, которые будут указаны запрашивающим государством (ст. 12 (е) и 21 (b)).

Мьянма покрывает обычные расходы, связанные с оказанием взаимной правовой помощи (ст. 37). Документы, открытые для публичного доступа, могут быть предоставлены по запросу, другие же документы предоставляются на основании отдельных договоренностей.

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

Мьянма не рассматривает Конвенцию в качестве правовой основы для сотрудничества между правоохрнительными органами применительно к указанным в ней преступлениям.

Мьянма является государством-членом Международной организации уголовной полиции (Интерпол). Она обменивается информацией через Интерпол и использует защищенную сеть I-24/7 и уведомления Интерпола.

Начиная с 2013 года Мьянма также является государством-членом Ассоциации начальников полиции стран АСЕАН (АСЕАНАПОЛ) и Ассоциации по борьбе с коррупцией стран Юго-Восточной Азии (SEA-PAC). Однако меморандум о договоренности членов SEA-PAC не является международным договором, обязательным для исполнения, и не обеспечивает правовую основу для принятия мер на оперативном уровне.

КБК может осуществлять сотрудничество в области борьбы с коррупцией с международными организациями, региональными организациями и с иностранными государствами (ст. 16 (n) ЗБК). Она заключила в 2015 году двусторонний меморандум о договоренности с Вьетнамом и в настоящее время ведет переговоры о подписании аналогичного документа с Таиландом.

В 2006 году мьянманское Подразделение для сбора оперативной финансовой информации стало членом Азиатско-тихоокеанской группы по борьбе с отмыванием денег и планирует подать заявку на присоединение к Эгмонтской группе подразделений финансовой разведки. Оно подписало двустороннее соглашение с подразделениями для сбора оперативной финансовой информации Таиланда и меморандумы о договоренности со своими партнерскими структурами в ряде стран, включая Соединенные Штаты Америки.

Мьянма пока еще не стала членом Межучережденческой сети по вопросам возвращения активов для Азии и Тихого океана (АРИН-АТО).

Статья 23 Закона о БОД допускает возможность проведения совместных расследований в связи с делами об отмывании денег, однако до настоящего времени ни одного такого расследования проведено не было. Статья 114 А Закона о представлении доказательств предусматривает, что доказательства, представленные в электронном виде, могут быть приняты судом. Использование специальных методов расследования пока никак не регламентировано.

3.2. Успешные результаты и виды практики

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

- активное использование возможностей неофициального сотрудничества между правоохранительными органами.

3.3. Трудности в осуществлении

Дальнейшему усилению мер по борьбе с коррупцией мог бы способствовать ряд шагов, предложенных ниже.

Властям Мьянмы настоятельно рекомендуется принять в приоритетном порядке всесторонний закон о выдаче, который мог бы применяться в отношении преступлений, подпадающих под действие Конвенции. Новый закон должен, в частности, содержать элементы, основанные на следующих рекомендациях:

- предусмотреть возможность выдачи на основе принципа взаимности в случаях, когда соответствующий двусторонний договор отсутствует;

- предусмотреть возможность выдачи в случае причастности к преступлению, связанному с преступлением, влекущим выдачу (ст. 44 (3));
- уточнить, что преступления, указанные в Конвенции, не считаются политическими преступлениями (ст. 44 (4));
- признать, что все преступления, указанные в Конвенции, являются преступлениями, которые могут повлечь выдачу (ст. 44 (7));
- в рамках процедур выдачи соблюдать правило специализации;
- обеспечить гарантии справедливого обращения на всех стадиях производства (ст. 44 (14));
- в качестве оснований для отказа в выдаче предусмотреть основания, перечисленные в статье 44 (15);
- уточнить, что отказ в выдаче не может быть обоснован тем, что преступление также связано с налоговыми вопросами;
- предусмотреть обязательство проводить консультации перед отказом в просьбе о выдаче (ст. 44 (17));
- властям Мьянмы рекомендуется заключить двусторонние договоры о выдаче (ст. 44 (18)); им следует обеспечить, чтобы все преступления, указанные в Конвенции, были учтены в любом договоре о выдаче и рассматривались в качестве преступлений, которые могут повлечь выдачу (ст. 44 (4));
- власти Мьянмы, возможно, пожелают заключить двусторонние или многосторонние договоры или соглашения о передаче осужденных лиц (ст. 45);
- обеспечить, чтобы ВПП, не связанная с принудительными мерами, могла предоставляться также при отсутствии обоюдного признания деяния уголовно наказуемым (ст. 46 (9));
- упростить состав центрального органа, с тем чтобы повысить его работоспособность, или предусмотреть возможность делегирования его полномочий на постоянной основе, а не только в экстренных случаях (ст. 46 (13));
- уточнить, что соответствующие просьбы не будут отклоняться на том лишь основании, что преступление считается также связанным с налоговыми вопросами (ст. 46 (22));
- уточнить, что отказу в выполнении просьбы должно предшествовать проведение соответствующих консультаций (ст. 46 (26));
- рассмотреть возможность использования такой процедуры, как передача уголовного производства (ст. 47);
- рассмотреть вопрос о заключении двусторонних или многосторонних соглашений или договоренностей о создании совместных следственных органов (ст. 49);

- принять такие меры, какие могут потребоваться, с тем чтобы разрешить использование контролируемых поставок и других специальных методов расследования, таких, как электронное наблюдение или другие формы наблюдения, а также агентурные операции, а также с тем чтобы доказательства, собранные с помощью таких методов, допускались в суде (ст. 50 (1));
- властям Мьянмы рекомендуется заключить соглашения об использовании таких специальных методов расследования в контексте сотрудничества на международном уровне (ст. 50 (2)).

3.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

Статьи 44, 45, 48 и 49: власти Мьянмы указали на необходимость организации программ профессиональной подготовки, проведения семинаров-практикумов и академических курсов как для персонала Комиссии, так и для сотрудников соответствующих министерств.

Высказана просьба об оказании помощи в целях укрепления потенциала компетентных органов в такой области, как составление и подача просьб об оказании ВПП.